

Dictamen en relació amb la consulta formulada per una entitat de dret públic sobre el tipus de relació jurídica a formalitzar amb l'empresa de prevenció de riscos laborals.

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una entitat de dret públic, sobre el tipus de relació jurídica a formalitzar amb l'empresa de prevenció de riscos laborals. En concret, es planteja el dubte de si a l'apartat de cessions del corresponent fitxer hi ha de figurar o no la cessió a l'empresa de prevenció de riscos laborals.

Analitzada la consulta, tenint en compte la normativa vigent aplicable, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica es dictamina el següent:

I

(...)

II

L'Ordre per la qual es regulen els fitxers que contenen dades de caràcter personal gestionats per aquesta entitat de dret públic crea, entre d'altres, un fitxer amb la denominació "Prevenció de Riscos Laborals.

L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va informar, entre d'altres fitxers, la creació d'aquest fitxer, en relació amb el qual i, en concret en l'apartat de cessions de dades, va observar literalment el següent:

"3.5.- Comunicacions de dades previstes" (art. 54.1.d) RLOPD): *es preveuen cessions de dades "a l'entitat a la que se li hagi adjudicat la gestió dels serveis mèdics i de prevenció".*

Aquesta previsió resulta adequada. No obstant això, cal tenir en compte que a manca de cap previsió legal que habiliti la comunicació, caldrà comptar amb el consentiment de les persones treballadores per a dur a terme aquesta cessió.

Ara bé, hi ha també la possibilitat que (...) subscrigui un contracte d'encarregat de tractament amb l'empresa que s'encarregarà del servei (disposició addicional 31a de la Llei de contractes del sector públic) i el contracte que (...) subscrigui amb l'empresa haurà de contenir les previsions de l'article 12.2 de la LOPD. L'existència d'un encarregat del tractament fa que la comunicació de dades no es consideri cessió als efectes de la LOPD i per tant en aquest supòsit no seria necessari incloure aquesta comunicació a l'apartat de cessions, sens perjudici que (...) pugui optar, per a una major transparència, incloure igualment aquesta informació en el fitxer.

Es fa avinent que quan el fitxer es trobi ubicat a les dependències o instal·lacions de l'encarregat del tractament, s'ha de notificar al Registre de Protecció de Dades de Catalunya la identificació de l'encarregat, mitjançant el formulari que es troba al web de l'Autoritat www.apd.cat

D'altra banda, recordar que l'article 22.4 de la Llei 31/1995, de 8 de novembre, de Prevenció de Riscos Laborals, disposa que l'accés a la informació mèdica de caràcter personal es limitarà al personal mèdic i a les autoritats sanitàries que duguin a terme la

vigilància de la salut dels treballadors, sense que es pugui facilitar a l'empresari o a d'altres persones sense el consentiment exprés del treballador. Això no obsta que s'informi a l'empresari i a les persones o òrgans amb responsabilitats en matèria de prevenció, de les conclusions que es derivin dels reconeixements efectuats en relació a l'aptitud del treballador pel desenvolupament de les tasques pròpies del seu lloc de treball o amb la necessitat d'introduir o millorar les mesures de protecció i prevenció, a fi que puguin desenvolupar correctament les seves funcions en matèria preventiva."

III

Pel que fa a la consulta que ara es formula en relació amb l'externalització dels serveis de prevenció de riscos laborals, a més de reiterar les consideracions efectuades en l'informe d'aquesta Autoritat, es recorda el següent:

L'article 12.1 de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD) disposa: *"No es considera comunicació de dades l'accés d'un tercer a les dades quan l'accés sigui necessari per a la prestació d'un servei al responsable del tractament."*

Aquesta previsió però, requereix donar compliment als requeriments de l'article 12.2 de la LOPD que estableix textualment:

"La realització de tractaments per compte de tercers ha d'estar regulada en un contracte que ha de constar per escrit o en alguna altra forma que permeti acreditar-ne la concertació i el contingut, i s'hi ha d'establir de manera expressa que l'encarregat del tractament només ha de tractar les dades d'acord amb les instruccions del responsable del tractament, que no les pot aplicar ni utilitzar amb una finalitat diferent de la que figuri en el contracte esmentat, ni comunicar-les a altres persones, ni tan sols per conservar-les.

El contracte també ha d'estipular les mesures de seguretat a què es refereix l'article 9 d'aquesta Llei que l'encarregat del tractament està obligat a implementar."

A més, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades ha publicat al seu web www.apd.cat la Recomanació 1/2010, sobre l'encarregat del tractament en la prestació de serveis per compte d'entitats del sector públic de Catalunya, en la que es recullen els requisits, el règim jurídic, els efectes i les mesures de seguretat aplicables que es deriven de l'existència d'un encàrrec de tractament de dades de caràcter personal per compte d'un tercer. En aquesta Recomanació es recullen no només les previsions de la LOPD, sinó també les derivades del que s'ha denominat l'estatut de l'encarregat del tractament, recollit al capítol III del Títol II del Reglament de desplegament de la LOPD i, especialment, les que resulten de la disposició addicional vint-i-sisena del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (TRLCSF).

La disposició addicional vint-i-sisena del TRLCSF preveu expressament que en tots els casos en què la contractació impliqui l'accés del contractista a dades de caràcter personal, de les quals sigui responsable l'entitat contractant, aquell tindrà la consideració d'encarregat del tractament i s'hauran d'establir les previsions de l'article 12.2 de la LOPD.

En aquest sentit, la mateixa consulta exposa textualment que "es va formalitzar el corresponent contracte d'encarregat de tractament de dades amb l'empresa de serveis de prevenció".

D'acord amb això, en el cas en què el contracte d'encarregat de tractament que l'entitat de dret públic hagi subscrit amb l'empresa que li presta el servei de prevenció de riscos laborals, contingui totes les previsions establertes a l'article 12.2 de la LOPD a què abans s'ha fet esment, la comunicació de dades personals dels treballadors que efectuï l'entitat de dret públic no es pot entendre com a cessió de dades als efectes de la LOPD. L'existència de la figura de l'encarregat del tractament és una excepció al règim de cessions que regula la LOPD que entén que cessió o comunicació de dades és *qualsevol revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat* (article 3.i) de la LOPD).

D'acord amb aquesta consideració, la comunicació de dades des de l'entitat de dret públic a l'empresa dels serveis de prevenció, no cal que figuri en l'apartat del fitxer "*Prevenció de Riscos Laborals*", relatiu a les cessions.

En el cas però, que l'entitat de dret públic no hagués subscrit amb l'empresa que presta els serveis de prevenció de riscos laborals el corresponent contracte d'encàrrec del tractament en els termes abans exposats, la comunicació de dades dels treballadors de l'entitat de dret públic a aquesta empresa es consideraria, als efectes de la normativa de protecció de dades, una cessió de dades de caràcter personal. Per tant, només es podria efectuar si el titular de les dades, amb caràcter previ a la cessió, presta el seu consentiment, o bé hi ha una llei que habiliti la comunicació. Altrament, es tractaria d'una cessió inconstentida, que la LOPD tipifica d'infracció molt greu (article 44.4.b).

En aquest cas, en el fitxer de *Prevenció de Riscos Laborals* hauria de figurar la cessió que s'efectua a aquesta empresa (article 20.2.e) de la LOPD i 54.1.d) del RLOPD).

D'acord amb les consideracions fetes en relació amb la consulta plantejada, es fan les següents,

Conclusions

La comunicació de dades a l'empresa de prevenció de riscos laborals sota la figura de l'encarregat del tractament no constitueix una cessió de dades als efectes de la LOPD. En aquest cas, la LOPD no requereix que en l'apartat "cessions" del fitxer *Prevenció de Riscos Laborals* figuri la comunicació de dades que s'efectua entre l'entitat de dret públic i l'empresa que presta aquests serveis.

En el supòsit en què el contracte amb la empresa prestadora dels serveis de riscos laborals no contingui les previsions de l'article 12.2 de la LOPD, la comunicació de dades entre l'entitat de dret públic i l'empresa requerirà disposar del consentiment previ dels afectats o bé de l'existència d'una llei que habiliti la cessió. En aquest cas a l'apartat "cessions" del fitxer sí que hi haurà de figurar aquesta comunicació.

Barcelona, 8 d'octubre de 2013