

Dictamen en relació amb la consulta formulada per una Fundació referent a si aquesta es troba dins el marc competencial de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, i sobre el termini de conservació per als expedients escolars dels alumnes.

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una Fundació, entitat que comprèn diversos centres educatius concertats arreu del territori català (en endavant, la Fundació), en el que es formulen dues consultes.

D'una banda, es consulta sobre la pertinença de la Fundació dins el marc competencial de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades. En cas afirmatiu, es pregunta si qualsevol tipus de concert o subvenció provinent de la Generalitat de Catalunya comportaria la incorporació d'una entitat dins el dit marc competencial.

D'altra banda, la Fundació consulta sobre quin és el termini de conservació per als expedients escolars dels alumnes, en atenció al que disposa la normativa de protecció de dades.

La consulta s'acompanya de documentació relativa a la qüestió plantejada, en concret, còpia de la Resolució de la Direcció General de Dret i d'Entitats Jurídiques del Departament de Justícia, que aprova l'adaptació dels Estatuts de la Fundació i inscripció en el Registre de Fundacions de la Generalitat; còpia dels Estatuts de la Fundació; còpia de sis Resolucions del Departament d'Ensenyament i de dues Resolucions del Consorci d'Educació de Barcelona, totes elles relatives a autoritzacions de canvi de titularitat de diversos centres educatius privats a favor de la Fundació.

També s'adjunta còpia d'una Resolució del Departament de Benestar i Família, relativa a la inscripció de diverses entitats vinculades a la Fundació en el Registre d'Entitats, Serveis i Establiments Socials, del dit Departament. (...)

Analitzada la petició i la documentació que l'acompanya, vista la normativa vigent aplicable, i l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent.

I

(...)

II

La Fundació és una entitat que, segons l'escrit presentat, comprèn diversos centres educatius concertats del territori català, i formula consulta sobre si es troba dins el marc competencial de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades. També pregunta si, en cas afirmatiu, "qualsevol tipus de concert o subvenció provinent de la Generalitat de Catalunya comportaria la incorporació d'una entitat dins el marc competencial de l'Apdcat".

Segons els Estatuts de la Fundació, que s'adjunten a la consulta, aquesta es constitueix com a Fundació Privada de promoció cultural i humanística, educativa i social, i és una entitat sense ànim de lucre que té el patrimoni, els rendiments i els recursos obtinguts afectats de forma permanent a la realització de les finalitats d'interès general previstes en els seus Estatuts (article 1). La Fundació té personalitat

jurídica pròpia i gaudeix de plena capacitat jurídica i d'obrar, i es troba inscrita al Registre de Fundacions de la Generalitat de Catalunya (article 4).

Segons l'article 3 dels Estatuts, la Fundació exerceix les seves funcions majoritàriament a Catalunya. No obstant això, el dit article afegeix que pot actuar a la resta del territori de l'Estat així com a escala internacional.

Les finalitats de la Fundació es descriuen en l'article 5 dels Estatuts, en els següents termes:

“a) Promoure la millora de la qualitat educativa, especialment mitjançant la formació permanent del personal dels centres (...) de Catalunya, així com la formació, la instrucció i l'educació en tots els seus aspectes.

b) Contribuir a la promoció i assistència de les persones més necessitades, especialment mitjançant l'acció social de grups organitzats, i promoure el voluntariat social.”

Segons disposa l'article 6 dels Estatuts, *“per a la consecució dels fins fundacionals, la Fundació desenvolupa les activitats que el Patronat considera necessàries, directament i /o en col·laboració amb altres entitats, institucions o persones, entre les quals s'enumeren, sense ànim exhaustiu, les següents”:*

“a) Promoure, crear i gestionar escoles i altres centres educatius i d'intervenció social de qualsevol grau i tipus (...), realitzar cursos i tasques de formació i perfeccionament de mestres, professors i educadors socials; organitzar seminaris i conferències sobre matèries educatives i socials; concedir premis, beques, subvencions, (...); encarregar l'elaboració d'estudis sobre l'educació en general (...); realitzar i promoure tota classe d'activitats de caràcter cultural, social i religiós que s'adrecin a la formació de la persona. (...).”

b) Difondre el valor de voluntariat i de servei, col·laborar en la creació de grups socials, organitzar campanyes de sensibilització social. Facilitar la promoció i assistència de persones o de grups més necessitats i intervenir en el camp de la marginació. (...).”

III

Segons disposa l'article 156 de l'EAC, correspon a la Generalitat la competència executiva en matèria de protecció de dades de caràcter personal que, respectant les garanties dels drets fonamentals en aquesta matèria, inclou en tot cas:

“a) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal creats o gestionats per les institucions públiques de Catalunya, l'Administració de la Generalitat, les administracions locals de Catalunya, les entitats autònomes i les altres entitats de dret públic o privat que depenen de les administracions autonòmica o locals o que presten serveis o acompleixen activitats per compte propi per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta, i les universitats que integren el sistema universitari català.

b) La inscripció i el control dels fitxers o els tractaments de dades de caràcter personal privats creats o gestionats per persones físiques o jurídiques per a l'exercici de les funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals de Catalunya, si el tractament s'efectua a Catalunya.

c) La inscripció i el control dels fitxers i els tractaments de dades que creïn o gestionin les corporacions de dret públic que exerceixin llurs funcions exclusivament en l'àmbit territorial de Catalunya.”

L'article 3 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, disposa que l'àmbit d'actuació de l'Autoritat comprèn els fitxers i els tractaments que duen a terme:

- a) Les institucions públiques.*
- b) L'Administració de la Generalitat.*
- c) Els ens locals.*
- d) Les entitats autònomes, els consorcis i les altres entitats de dret públic vinculades a l'Administració de la Generalitat o als ens locals, o que en depenen.*
- e) Les entitats de dret privat que compleixin, com a mínim, un dels tres requisits següents amb relació a la Generalitat, als ens locals o als ens que en depenen:
Primer. Que llur capital pertanyi majoritàriament als dits ens públics.
Segon. Que llurs ingressos pressupostaris provinguin majoritàriament dels dits ens públics.
Tercer. Que en llurs òrgans directius els membres designats pels dits ens públics siguin majoria.*
- f) Les altres entitats de dret privat que presten serveis públics per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta, si es tracta de fitxers i tractaments vinculats a la prestació d'aquests serveis.*
- g) Les universitats públiques i privades que integren el sistema universitari català, i els ens que en depenen.*
- h) Les persones físiques o jurídiques que compleixen funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals, si es tracta de fitxers o tractaments destinats a l'exercici d'aquestes funcions i el tractament es duu a terme a Catalunya.*
- i) Les corporacions de dret públic que compleixen llurs funcions exclusivament en l'àmbit territorial de Catalunya als efectes del que estableix aquesta llei."*

La Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD), defineix el responsable d'un fitxer o tractament de dades personals com la persona física o jurídica, de naturalesa pública o privada, o òrgan administratiu, que decideixi sobre la finalitat, el contingut i l'ús del tractament (article 3.d) de la LOPD). La LOPD defineix el tractament de dades personals com les operacions i els procediments tècnics de caràcter automatitzat o no, que permetin recollir, gravar, conservar, elaborar, modificar, bloquejar i cancel·lar, així com les cessions de dades que derivin de comunicacions, consultes, interconnexions i transferències (article 3.c) de la LOPD).

Per tal de determinar l'encaix de la Fundació, en tant que responsable de determinats tractaments de dades, en l'àmbit d'actuació de l'Autoritat, cal tenir en compte la normativa sobre educació.

L'article 27.1 CE estableix que tothom té dret a l'educació, i afegeix, en l'apartat 5 del mateix article, que:

"Los poderes públicos garantizan el derecho de todos a la educación, mediante una programación general de la enseñanza, con participación efectiva de todos los sectores afectados y la creación de centros docentes."

L'article 1 de la Llei orgànica 8/1985, de 3 juliol, del Dret a l'Educació (LODE), disposa el següent:

"1. Todos los españoles tienen derecho a una educación básica que les permita el desarrollo de su propia personalidad y la realización de una actividad útil a la sociedad. Esta educación será obligatoria y gratuita en el nivel de educación general básica y, en su caso, en la formación profesional de primer grado, así como en los demás niveles que la ley establezca."

Segons l'article 47.1 de la LODE:

*“Para el sostenimiento de Centros privados con fondos públicos se establecerá un **régimen de conciertos** al que podrán acogerse aquellos Centros privados que, en orden a la prestación del servicio público de la educación en los términos previstos en esta Ley, impartan la educación básica y reúnan los requisitos previstos en este Título. A tal efecto, los citados Centros deberán formalizar con la Administración educativa que proceda el pertinente concierto.”*

La Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'Educació (LOE), disposa que la prestació del servei públic de l'educació es realitza a través de centres públics i de centres privats concertats (article 108.4 LOE).

Respecte el règim de concert per a centres privats, l'article 116 de la LOE disposa que:

“1.Los centros privados que ofrezcan enseñanzas declaradas gratuitas en esta Ley y satisfagan necesidades de escolarización, en el marco de lo dispuesto en los artículos 108 y 109, podrán acogerse al régimen de conciertos en los términos legalment establecidos. Los centros que accedan al régimen de concertación educativa deberán formalizar con la Administración educativa que proceda el correspondiente concierto.

(...)”.

En el marc de les competències de la Generalitat en matèria d'educació (article 131 de l'EAC), la Llei 12/2009, de 10 de juliol, d'Educació, regula el sistema educatiu a Catalunya, que comprèn el servei públic educatiu, entès com a servei d'interès general d'acord amb l'EAC.

Aquesta llei estableix que correspon a l'Administració educativa de la Generalitat, regular, entre d'altres, el règim jurídic i el procediment per a la incorporació de centres de titularitat privada a la prestació del Servei d'Educació de Catalunya per mitjà d'un concert educatiu (article 158.2.a) Vuitè de la Llei 12/2009). Així, segons l'article 42.4 de la Llei 12/2009, el finançament amb recursos públics dels centres privats que presten el Servei d'Educació de Catalunya es basa en el model de concert educatiu.

Respecte la figura del concert, el Text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic (TRLCSP), aprovat per Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, estableix el contracte de gestió de serveis públics (article 275 i següents del TRLCSP), a través del qual l'Administració pot gestionar indirectament els serveis de la seva competència, quan aquests són susceptibles d'explotació per part de particulars, entre d'altres, a través de la modalitat del concert (article 277.c) del TRLCSP).

Vist que l'ordenament jurídic estableix un servei públic d'educació, el qual es pot prestar a través de centres docents privats sostinguts amb fons públics mitjançant la figura del concert educatiu, cal concloure que la Fundació, en tant que titular de centres educatius concertats, es troba inclosa en el supòsit de l'article 156.a) de l'EAC, concretat en l'article 3.f) de la Llei 32/2010 pel que fa als fitxers i tractaments de dades de la Fundació que estiguin vinculats a la prestació del servei públic d'educació.

Finalment, cal apuntar que la notificació de la creació, modificació o supressió d'aquells fitxers de la Fundació que es trobin dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat s'ha de fer al Registre de Protecció de Dades de Catalunya (article 11 de la Llei 32/2010), sens perjudici que l'Autoritat hagi de donar trasllat de la inscripció al Registre de l'AEPD, en els termes previstos a l'article 11.5 de la Llei 32/2010, i article 55.3 del RLOPD, i també sens perjudici que s'hagin pogut inscriure determinats fitxers al Registre de l'AEPD.

Atès que els fitxers de la Fundació són fitxers de titularitat privada (article 5.1.l) del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal –RLOPD-), la seva creació ha de seguir el règim previst a la normativa de protecció de dades per als fitxers privats (articles 25 i següents de la LOPD, i article 55, apartats 2 i 3, del RLOPD).

Escau recordar que aquesta Autoritat va publicar la Recomanació 1/2011, sobre la creació, modificació i supressió de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat pública, que si bé s'adreça als fitxers de titularitat pública, pot ser tinguda en compte, si escau, per als fitxers de titularitat privada de la Fundació.

IV

A banda dels centres educatius concertats de la Fundació, a què hem fet esment, la consulta fa referència a altres centres, (...) que responen al compliment de les finalitats concretades en els Estatuts de la Fundació.

En la mesura que a través d'aquests altres centres s'acompleixin activitats o es prestin serveis públics en els termes de l'article 156.a) de l'EAC i l'article 3.f) de la Llei 32/2010, els fitxers que es trobin vinculats a la prestació dels dits serveis es trobaran, també, dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat.

Ara bé, en el cas que, a través d'aquests centres, la Fundació exerceixi altres funcions públiques relacionades amb matèries que siguin competència de la Generalitat o dels ens locals, cal tenir en compte que, en el marc de l'article 156.b) de l'EAC, l'article 3.h) de la Llei 32/2010 disposa que l'àmbit d'actuació de l'Autoritat comprèn els fitxers de persones físiques o jurídiques que compleixen funcions públiques amb relació a matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals, si es tracta de fitxers o tractaments destinats a l'exercici d'aquestes funcions i el tractament es duu a terme a Catalunya. En base a això, cal reunir tres requisits per tal que determinats fitxers es trobin dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat.

En primer lloc, que es tracti de fitxers de titularitat privada, creats o gestionats per persones físiques o jurídiques. Com ja s'ha dit, la Fundació que formula la consulta és privada, i per tant els seus fitxers són de titularitat privada (article 5.1.l) del RLOPD).

En segon lloc, que es tracti de fitxers que es creïn específicament per a l'exercici de funcions públiques en relació amb matèries que són competència de la Generalitat o dels ens locals. En el cas que ens ocupa seria necessari que, per al compliment de les finalitats fundacionals previstes en els Estatuts, la Fundació, a través d'aquests centres (centres oberts, llars, o d'altres citats en la documentació adjunta), exerceixi funcions públiques relacionades amb matèries competència de la Generalitat, o de l'administració local, bé sigui perquè els ho atribueix la normativa vigent, bé sigui perquè els ho atribueix la mateixa administració.

En tercer lloc, que el tractament de les dades es dugui a terme a Catalunya.

En la mesura que es compleixin aquests tres requisits de l'article 3.h), citat, caldrà considerar la inclusió dels corresponents fitxers o tractaments que duu a terme la Fundació a través d'aquests centres dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat.

V

La Fundació pregunta “si qualsevol tipus de concert o subvenció provinent de la Generalitat de Catalunya comportaria la incorporació d’una entitat dins el marc competencial de l’Apdcat”.

D’entrada, cal establir que el fet que una entitat rebi una subvenció de la Generalitat, no implica *per se* i en tot cas que aquesta entitat es trobi dins l’àmbit d’actuació i control de l’Autoritat.

Com ha quedat dit, segons es desprèn de l’article 156.a) de l’EAC, l’àmbit d’actuació de l’Autoritat inclou, entre d’altres, la inscripció i el control de fitxers o tractaments de dades creats o gestionats per entitats de dret públic o privat que depenen de les administracions autonòmica o local, o que presten serveis o acompleixen activitats per compte propi per mitjà de qualsevol forma de gestió directa o indirecta.

En relació amb la prestació de serveis públics per part d’entitats de dret públic o privat, en concret, a través del concert educatiu en el cas examinat, ja s’ha establert que els fitxers vinculats a la prestació dels dits serveis públics es troben dins l’àmbit d’actuació de l’Autoritat. Resulta irrellevant que l’entitat en qüestió rebi o no subvencions públiques, als efectes de determinar l’àmbit d’actuació de l’Autoritat. Certament, és habitual que les entitats que gestionen serveis públics percebin algun tipus de subvenció, però aquest no és l’element clau per considerar que un fitxer es troba dins l’àmbit d’actuació de l’Autoritat, als efectes del dit article 3.f) de la Llei 32/2010.

Dit això, en els casos en què hi ha una relació de “dependència” d’entitats de dret públic o privat respecte una administració pública en els termes de l’article 156.a) de l’EAC, cal tenir en compte que l’article 3.e) de la Llei 32/2010, sí que té en compte el criteri del finançament per a incloure en l’àmbit de competència de l’Autoritat els fitxers de:

“Les entitats de dret privat que compleixin, com a mínim, un dels tres requisits següents amb relació a la Generalitat, als ens locals o als ens que en depenen:
Primer. Que llur capital pertanyi majoritàriament als dits ens públics.
Segon. Que llurs ingressos pressupostaris vinguin majoritàriament dels dits ens públics.
Tercer. Que en llurs òrgans directius els membres designats pels dits ens públics siguin majoria.”

Ara bé, no sembla que sigui aquest el cas de cap de les entitats objecte de la consulta, atès que no sembla que hi hagi una relació de dependència respecte la Generalitat o els ens locals.

VI

La Fundació també pregunta “quin és el termini de conservació per als expedients escolars dels alumnes”, tenint en compte el que disposa l’article 4.5 de la LOPD, segons el qual les dades de caràcter personal han de ser cancel·lades quan hagin deixat de ser necessàries o pertinents per a la finalitat per a la qual han estat recollides o registrades. En base a aquesta previsió legal, la Fundació demana conèixer “en quin moment s’haurà de procedir al bloqueig de les dades dels alumnes i, consegüentment, el període de temps que s’hauran de mantenir bloquejades a disposició dels Jutges i Tribunals (art. 5.1.b) RLOPD)”.

La consulta es refereix específicament als “expedients escolars dels alumnes”, de manera que es farà referència als fitxers relacionats amb aquests expedients, sens

perjudici que el règim previst en la normativa de protecció de dades per a la conservació i cancel·lació de dades personals sigui aplicable també a la resta de fitxers o tractaments de dades que pugui dur a terme la Fundació.

En els fitxers de "Gestión escolar" dels centres concertats de la Fundació, inscrits al Registre de l'AEPD, es tracten dades identificatives, així com dades de característiques personals, acadèmiques i professionals, i dades de salut. Les persones afectades pel tractament de dades són els estudiants, així com persones de contacte, i pares i tutors, i la finalitat del tractament és la gestió escolar del centre, segons la informació disponible a la web www.agpd.es.

Un dels principis que informen el dret a la protecció de dades és el principi de qualitat, segons el qual les dades només es poden tractar quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut (article 4.1 LOPD). L'article 4 de la LOPD afegeix que:

"(...)

4. Si les dades de caràcter personal registrades són inexactes, en tot o en part, o incompletes, han de ser cancel·lades i substituïdes d'ofici per les dades corresponents rectificades o completades, sens perjudici de les facultats que l'article 16 reconeix als afectats.

5. Les dades de caràcter personal han de ser cancel·lades quan hagin deixat de ser necessàries o pertinents per a la finalitat per a la qual han estat recollides o registrades.

No han de ser conservades de manera que permetin identificar l'interessat durant un període superior al necessari per a les finalitats d'acord amb les quals hagin estat recollides o registrades.

(...)."

És a dir, per exigència del principi de qualitat, el responsable d'un fitxer o tractament de dades ha de "conservar" les dades, degudament actualitzades i veraces, mentre això sigui necessari en funció de les finalitats dels tractament.

La normativa de protecció de dades atorga al titular de les dades (article 3.e) LOPD) els anomenats drets ARCO (accés, rectificació, cancel·lació i oposició), en relació amb la seva informació personal. Als efectes que interessin, l'article 16 de la LOPD concreta l'exercici del dret de cancel·lació, en els següents termes:

"1. El responsable del tractament té l'obligació de fer efectiu el dret de rectificació o cancel·lació de l'interessat en el termini de deu dies.

2. Han de ser rectificades o cancel·lades, si s'escau, les dades de caràcter personal el tractament de les quals no s'ajusti al que disposa aquesta Llei i, en particular, quan aquestes dades siguin inexactes o incompletes.

*3. **La cancel·lació dóna lloc al bloqueig de les dades, i només s'han de conservar a disposició de les administracions públiques, els jutges i els tribunals, per a l'atenció de les possibles responsabilitats nascudes del tractament, durant el termini de prescripció d'aquestes responsabilitats. Complert aquest termini, s'ha de procedir a la supressió.***

(...)

*5. **Les dades de caràcter personal han de ser conservades durant els terminis que preveuen les disposicions aplicables o, si s'escau, les relacions contractuals entre la persona o l'entitat responsable del tractament i l'interessat.**"*

Tal i com esmenta la consulta, l'article 5.1.b) del RLOPD defineix la cancel·lació de les dades com el procediment en virtut del qual el responsable cessa en l'ús de les dades. Aquest article del RLOPD afegeix que la cancel·lació implica el bloqueig de les dades, consistent en la identificació i reserva d'aquestes dades amb la finalitat d'impedir-ne el tractament excepte per posar-les a disposició de les administracions públiques, jutges i tribunals, per a l'atenció de les possibles responsabilitats nascudes del tractament i

només durant el termini de prescripció de les responsabilitats esmentades. Transcorregut aquest termini s'ha de procedir a la supressió de les dades.

És a dir, la “cancel·lació” de dades no equival necessàriament a l'esborrat o destrucció física de la informació –o del suport en què s'emmagatzema la informació- sinó que, en cas que la cancel·lació sigui pertinent, aquesta s'ha de traduir en un “bloqueig” de la informació, és a dir, en un cessament en l'ús de les dades, sens perjudici que algunes dades hagin de suprimir-se quan resulti pertinent.

En l'expedient escolar d'un alumne es poden tractar dades de diversa naturalesa, com ara les necessàries per formalitzar les matriculacions, les dades pròpies de l'expedient acadèmic -notes i qualificacions de les diferents etapes d'escolarització-, dades per a la concessió de beques i ajuts, o dades familiars i de salut de l'alumne, entre d'altres. Segons la normativa aplicable, els centres docents poden recollir les dades personals del seu alumnat que siguin necessàries per a l'exercici de la seva funció educativa, i que aquestes dades poden fer referència al seu origen i ambient social i familiar, a característiques o condicions personals, al desenvolupament i resultats de la seva escolarització, així com a aquelles altres circumstàncies el coneixement de les quals sigui necessari per a l'educació i l'orientació dels alumnes (disposició addicional 23^a.1 de la LOE).

Les normes que desenvolupen el dret a l'educació de l'article 27 de la Constitució, en concret, el procés d'escolarització dels alumnes -LOE de 2006 i Llei 12/2009, esmentades, així com la normativa de desenvolupament-, atorguen un valor documental a l'expedient acadèmic dels alumnes. A tall d'exemple, l'article 85 de la LOE i l'article 86.2 de la Llei 12/2009, citades, disposen que per admetre alumnes en etapes postobligatòries (batxillerat), s'han d'aplicar una sèrie de criteris de prioritat, entre els quals, el d'atendre l'expedient acadèmic dels alumnes.

La informació dels expedients escolars no només té rellevància al llarg de l'etapa educativa del menor en un o més centres escolars, sinó que pot ser rellevant més enllà del moment en què s'ha conclòs l'etapa formativa de l'estudiant. Es tracta, probablement, d'informació que, al menys en part, hauria de ser objecte de conservació, ja que té un important valor documental i d'acreditació d'una formació determinada.

En aquest sentit, l'article 89.4 de la LEC, citada, disposa que:

“El registre acadèmic personal individual conté en suport digital, d'acord amb el que el Departament estableixi per reglament, les dades acadèmiques personals dels alumnes que els centres considerin pertinents i les que siguin necessàries per a complir la normativa sobre aspectes formals de l'avaluació dels alumnes”.

Igualment, la disposició addicional catorzena de la Llei 12/2009, disposa que:

“En el tractament de dades, en l'àmbit del sistema educatiu, és aplicable la normativa de protecció de dades de caràcter personal. Cal adoptar les mesures necessàries per a garantir-ne la seguretat i la confidencialitat. L'Administració educativa ha d'afavorir la transmissió dels principis, els drets i les mesures de seguretat bàsiques amb relació a la protecció de dades.”

En relació amb la conservació de la informació continguda en els expedients escolars dels alumnes, cal tenir en compte la normativa d'arxius, en concret, pel que fa a l'àmbit de Catalunya, la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i documents. Aquesta llei té per objecte “impulsar la gestió i garantir la preservació de la documentació de Catalunya, tant pública com privada, d'acord amb els seus valors, per a posar-la al servei dels

interessos generals; establir els drets i deures dels qui en són titulars, i també dels ciutadans en relació amb l'esmentada documentació, i regular el Sistema d'Arxius de Catalunya”.

Segons l'article 6.1.j) d'aquesta llei, són “documents públics” els que produeixen o reben en l'exercici de llurs funcions, “les persones i les entitats privades que exerceixen funcions públiques, en allò que fa referència a aquestes funcions”.

Així, l'aplicabilitat de la Llei d'arxius en el cas que ens ocupa ve donada pel fet que, com ha quedat dit, els centres educatius objecte de consulta estan gestionant un servei públic a través de la figura del concert.

D'això s'infereix que la documentació que generen els centres educatius concertats, específicament, la documentació referida a l'exercici de la funció educativa per part d'aquests centres, ateses les previsions de la normativa d'educació a què hem fet referència, té un valor documental que cal preservar, en els termes que es derivi de la Llei d'arxius (articles 7 i següents de la Llei d'Arxius).

En concret, l'article 7.1 de la llei disposa que:

“Totes les administracions i les entitats titulars de documents públics han de disposar d'un únic sistema de gestió documental que abasti la producció, la tramitació, el control, l'avaluació i la conservació dels documents i l'accés a aquests i en garanteixi el tractament correcte mentre siguin utilitzats administrativament en les fases activa i semiactiva.”

Cal tenir en compte que l'article 156 de la Llei 12/2009, citada, estableix que:

*“1. L'Administració educativa és l'Administració de la Generalitat i actua per mitjà del Departament.
(...)”*

L'article 158 de la Llei estableix, en aquest sentit, quines són les competències atribuïdes a l'Administració de la Generalitat, entre les quals, cal assenyalar: regular, planificar, ordenar, supervisar i avaluar el sistema educatiu; dictar les normes reglamentàries que regeixen els diversos aspectes del sistema educatiu; establir, amb fons propis i aliens, un sistema propi de beques i ajuts a l'estudi; portar a terme, amb la participació dels ens locals, la programació educativa; avaluar el sistema educatiu; o exercir la titularitat dels centres públics propis, així com gestionar-los.

Aquestes competències en matèria de política educativa en l'àmbit de l'ensenyament no universitari s'atribueixen, d'acord amb el Decret 200/2010, de 27 de desembre, de creació, denominació i determinació de l'àmbit de competències dels departaments de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, al Departament d'Ensenyament.

Correspon doncs a les administracions competents, singularment, a l'Administració de la Generalitat, fixar, si escau, determinats terminis de conservació de dades dels expedients escolars dels alumnes, en atenció a la normativa d'arxius, a la normativa en matèria d'educació, i en connexió amb el principi de qualitat de dades.

Segons disposa la Llei d'Arxius, la Comissió Nacional d'Accés, Avaluació i Tria (CNAAT) té com a funció, entre d'altres, l'elaboració de les taules d'avaluació documental (TAD), que han de ser aprovades pel conseller o consellera de Cultura, així com controlar-ne l'aplicació correcta (segons l'article 19.2.b), Primera, de la Llei 10/2001). Així doncs, l'actuació de l'Administració educativa catalana, en els termes

apuntats (article 7 de la Llei d'arxius), podria permetre l'elaboració de les TAD corresponents per part de la CNAAT.

Val a dir que no consta l'existència de TAD referides als expedients o historials d'alumnes referits a nivells de l'ensenyament obligatori. No obstant això, a efectes il·lustratius, pot resultar d'interès destacar que la dita CNAAT ha elaborat una taula relativa als expedients acadèmics d'estudiants universitaris, en la qual es resol la conservació permanent dels documents que formen els dits expedients (específicament, documents personals i d'admissió de l'estudiant a la facultat o escola, els generals durant la permanència de l'estudiant al centre, com ara expedients de beques o de tesis, o documents de l'expedició del títol).

Certament, en els fitxers dels centres educatius concertats als que es refereix la consulta sembla que hi ha dades personals que van més enllà de la informació referida a l'expedient o historial acadèmic dels alumnes –que són els que serien objecte de conservació permanent en la TAD citada d'àmbit universitari-, com per exemple dades de salut de l'alumne, o dades dels pares o tutors.

Així, és clar que de tota la informació personal que conforma els fitxers de la Fundació referits als expedients escolars dels alumnes, hi haurà informació que caldrà conservar, pel seu valor d'acreditació dels estudis realitzats, entre d'altres, i hi haurà altra informació que no serà necessari conservar de forma permanent, als efectes de la LOPD.

En qualsevol cas, l'anàlisi i la delimitació de quina informació dels expedients escolars dels alumnes és pertinent conservar, i en quins termes, i quina es podrà cancel·lar -ja sigui bloquejant o fins i tot eliminant informació-, així com l'establiment de terminis de conservació, només es pot fer amb coneixement de la concreta informació tractada, i tenint en compte el que hagi pogut establir l'Administració educativa, i allò que s'estableixi, si escau, en la TAD o TADS corresponents que puguin elaborar-se en els termes de la Llei d'Arxius.

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

Conclusions

La Fundació, com a titular de centres educatius concertats, es troba inclosa en el supòsit de l'article 156.a) de l'EAC, concretat en l'article 3.f) de la Llei 32/2010, per la qual cosa els fitxers i tractaments de dades de la Fundació que estiguin vinculats a la prestació del servei públic d'educació, seran objecte de control per part de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, als efectes del que disposa la normativa de protecció de dades.

La percepció d'una subvenció provinent de la Generalitat de Catalunya per part d'una entitat, només comporta que aquesta es trobi dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades si existeix relació de dependència respecte una administració pública en els termes de l'article 156.a) de l'EAC. No sembla, però, que en el cas examinat concorri la relació de dependència esmentada.

En relació amb la conservació de la informació continguda en els expedients escolars dels alumnes, cal tenir en compte la Llei 10/2001, d'Arxius, atès que la documentació que generen els centres educatius concertats, específicament, la documentació referida a l'exercici de la funció educativa per part d'aquests centres, té valor documental als efectes de la normativa d'arxius.

L'anàlisi i la delimitació de quina informació dels expedients escolars dels alumnes és pertinent conservar, i en quins termes, i quina es pot cancel·lar -ja sigui bloquejant o fins i tot eliminant informació-, així com l'establiment de terminis de conservació, només es pot fer amb coneixement de la concreta informació tractada, i tenint en compte el que hagi pogut establir l'Administració educativa, i, si escau, la TAD o TADS corresponents que puguin elaborar-se en els termes de la Llei d'Arxius.

Barcelona, 4 d'octubre de 2013