

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.

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una Fundació, en el que es formulen dues consultes.

En primer lloc, la Fundació consulta sobre si es troba dins el marc competencial de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

En segon lloc, la Fundació consulta on han de comunicar la designa del delegat de protecció de dades i sol·licita qualsevol altra informació vinculada respecte a la protecció de dades per tal de donar compliment a la llei de protecció de dades.

La consulta s'acompanya de documentació relativa a la qüestió plantejada, en concret, còpia de l'escriptura de formalització d'acords de modificació, adaptació i refundició dels Estatuts de la Fundació i inscripció en el Registre de Fundacions de la Generalitat, còpia dels Estatuts de la Fundació, còpia de l'escriptura de formalització d'acords de caducitat, dimissions i nomenaments de càrrecs.

Analitzada la petició i la documentació que l'acompanya, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent.

I

(...)

II

La Fundació formula una primera consulta sobre si es troba dins el marc competencial de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

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 aconsegueixen 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 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.”

D'acord amb el que disposen aquests articles, cal veure si els tractaments de dades de caràcter personal realitzades per la Fundació es poden considerar inclosos dins l'àmbit d'actuació de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

III

La Llei 5/2001, de 2 de maig, de fundacions disposa que les fundacions privades són entitats sense afany de lucre, constituïdes per la manifestació de voluntat de les persones físiques o jurídiques que en són les fundadores, mitjançant l'afecció d'uns béns o d'uns drets a finalitats d'interès general (article 1.2).

Segons els Estatuts de la Fundació, que s'adjunten a la consulta, aquesta es constitueix com 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).

L'article 3 dels estatuts de la Fundació, disposa que el seu àmbit d'actuació es circumscriu a Catalunya.

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).

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

“a) Vetllar i garantir el benestar i el respecte dels drets de les persones amb disminució psíquica i/o persones grans incapacitades judicialment.

b) Exercir, d'acord amb la legislació vigent en cada moment, la institució tutelar a la qual estiguin sotmeses les persones que li hagin estat -a aquests efectes- legalment assignades i que la Fundació hagi acceptat expressament.

c) Promocionar, quan faci el cas, la incapacitació, la tutela i/o altres figures tutelars que la legislació reconegui, de les persones amb discapacitat psíquica i/o de les persones grans que no puguin valer-se per sí mateixes i/o no puguin administrar els seus bens, sempre i quan: (i) compleixin individualment els requisits que estipulen els presents estatuts per a gaudir la condició de beneficiari; i (ii) es compti amb el vistiplau de la Fiscalia i/o d'elles famílies.

d) Garantir el bon funcionament de l'exercici de la funció tutelar per tal que respongui realment als interessos individuals de cada persona tutelada.

e) Participar, quan correspongui, en els òrgans tutelars complementaris, tot col·laborant activament amb les entitats i autoritats competents.

f) Administrar degudament (i) els béns de les persones tutelades i/o de les sotmeses a qualsevol altra institució tutelar, que li hagin estat assignades; i (ii) els dots o llegats que s'hagin posat a la seva disposició.”

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) Informació, orientació, assessorament i assistència als pares, fills, familiars, tutors, curadors i guardadors de fet i institucions diverses, sobre la incapacitat legal i les institucions tutelars per a disminuïts psíquics.

b) Col·laboració i participació amb les instàncies polítiques, administratives i/o judicials a fi d'aconseguir, en cada moment, les reformes legislatives adequades a les necessitats reals de les persones amb discapacitat psíquica, i la seva aplicació judicial.

c) Assistència en la gestió i tramitació, si és el cas, en els expedients d'incapacitat legal i de les institucions tutelars.

d) Exercici de la tutela, de la curatela, o de les funcions que li hagin estat conferides legalment. Control i supervisió del seu respectiu funcionament.

e) Col·laboració amb altres entitats tutelars, amb coordinadores i/o amb federacions que tinguin els mateixos o similars objectius, així com amb els departaments de l'Administració Pública que tinguin cura i/o intervenció en termes relacionats amb la protecció de les persones amb discapacitat psíquica.”

L'article 166.1 de l'EAC atribueix a la Generalitat la competència exclusiva en matèria de serveis socials que inclou en tot cas: *b) La regulació i l'ordenació de les entitats, els serveis i els establiments públics i privats que presten serveis socials a Catalunya.*

En el marc de les competències de la Generalitat en matèria de serveis socials, la Llei 12/2007, d'11 d'octubre, de serveis socials, al títol VI regula el paper de la iniciativa privada social en els serveis socials i ordena l'actuació de les administracions públiques amb relació a les entitats privades.

D'acord amb l'article 69 de la Llei 12/2007, d'11 d'octubre, de serveis socials, disposa, entre d'altres, que la iniciativa privada en matèria de serveis socials pot ser exercida per entitats d'iniciativa social i que aquestes entitats són les fundacions, associacions, cooperatives, organitzacions de voluntariat i les altres entitats i institucions sense ànim de lucre que a compleixen activitats de serveis socials.

Així, l'article 70 de la Llei 12/2007 disposa que les entitats d'iniciativa privada poden formar part de la Xarxa de Serveis Socials d'Atenció Pública, per a la qual cosa prèviament han d'estar acreditades per l'Administració competent en matèria de serveis socials i, per obtenir aquesta acreditació ha d'estar autoritzada administrativament i inscrita al Registre d'entitats, serveis i equipaments socials. A l'apartat 2 d'aquest article es disposa que aquesta acreditació pot comportar el dret a prestar serveis amb finançament públic i que, aquesta prestació de serveis s'ha de definir per mitjà d'un conveni de col·laboració entre l'entitat acreditada i l'administració competent en matèria de serveis socials.

La Fundació està inscrita amb el núm. 227 en el Registre d'entitats, serveis i establiments socials com a entitat privada d'iniciativa social per a la prestació dels serveis de tutela de la Fundació privada catalana tutelar de discapacitats psíquics i per a persones grans amb demència. Per tant, es tracta d'una entitat acreditada d'acord amb el que disposa l'article 70 de la Llei 12/2007.

La Llei 4/2017, de 28 de març, de pressupostos de la Generalitat de Catalunya per a l'any 2017, prorrogada per l'any 2018, inclou una disposició addicional (D.A.31) que estableix la pròrroga de la Cartera de Serveis Socials aprovada pel Decret 142/2010. Al punt 1.2.3.6 de la Cartera de Serveis Socials figura com a prestació garantida el "Servei de tutela per a gent gran" i al punt 1.2.6.2.6 "Servei de tutela per a persones amb discapacitat intel·lectual".

A més l'Ordre TSF/39/2017, de 17 de març, pel qual s'aproven les bases que han de regir la convocatòria ordinària de subvencions de projectes i activitats per a entitats de l'àmbit de polítiques socials del Departament de Treball, Afers Socials i Famílies, figuren les bases específiques dels programes d'aquestes entitats i són, pel que fa al cas que ens ocupa, les subvencions a entitats per a serveis socials que realitzen programes de manteniment de serveis i establiments de serveis socials definits en l'actual Cartera de serveis socials relatius al servei de tutela per a persones grans amb dependència o risc social i per a persones amb discapacitat intel·lectual (Annex 3, lletra J, apartats J.1 i J.7), activitats aquestes que realitza la Fundació.

Per últim, assenyalar que l'article 76.1 de la Llei de serveis socials disposa que: *"L'Administració de la Generalitat i els ens locals competents en matèria de serveis socials poden atorgar subvencions i altres ajuts a les entitats d'iniciativa social per a coadjuvar a l'acompliment de llurs activitats de serveis socials"*.

Així, consultada la Resolució TSF/876/2018, de 2 de maig, per la qual es dona publicitat a les subvencions concedides pel Departament de Treball, Afers Socials i Famílies en l'àmbit d'afers socials i famílies durant l'any 2017 (publicada al DOGC núm.7613 de 7 de maig de 2018) i els comptes de resultats publicats al web de la Fundació, corresponents als exercicis 2015 i 2016, es desprèn que llurs ingressos provenen majoritàriament de subvencions oficials.

D'acord amb tot l'exposat, es desprèn que la Fundació, reuneix els requisits previstos a l'article 3.h) de la Llei 32/2010, que disposa *"que l'àmbit d'actuació de l'Autoritat comprèn els tractaments que duen a terme (...) 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"*, ja que es tracta d'una entitat tutelar sense afany de lucre que té com a finalitat la prestació d'un servei públic de serveis socials, en concret, la tutela de les persones legalment incapacitades (discapacitats psíquics i per a persones grans amb demència), que aquests serveis actualment estan inclosos en la Cartera de Serveis Social del Departament de Treball, Afers Socials i Famílies i el tractament de les dades es duu a terme a Catalunya, i a més reben finançament públic.

IV

La segona consulta que fa la Fundació és *"on han de comunicar la designa del delegat de protecció de dades i qualsevol altra informació vinculada respecte a la protecció de dades per tal de donar compliment a la llei de protecció de dades"*.

Una de les novetats que ha incorporat el Reglament Europeu 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell de 27 d'abril de 2016 relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades) (en endavant l'RGPD) en l'àmbit de la protecció de dades de caràcter personal és la figura del DPD.

L'article 37 de l'RGPD en regula la seva designació, i en el seu apartat 7 disposa: *"El responsable o el encargado del tratamiento publicarán los datos de contacto del delegado de protección de datos y los comunicarán a la autoridad de control."*

Per tant, la Fundació ha de fer pública la designació del delegat de protecció de dades i les seves dades de contacte i les han de comunicar a la autoritat de supervisió competent. En aquest cas, la Fundació, en estar inclosa dins l'àmbit d'actuació de l'APDCAT, ha de comunicar la designació de la persona nomenada com a delegat de protecció de dades a l'APDCAT a través del corresponent formulari, disponible a la seu electrònica de l'Autoritat <https://seu.apd.cat/ca/tramits/DPD>.

En aquest formulari s'hi ha de fer constar les dades identificatives de la persona que exercirà de DPD, sent necessari, en aquest supòsit, informar-la prèviament de la comunicació de les seves dades a l'Autoritat.

Assenyalar que també caldrà comunicar a l'Autoritat qualsevol modificació que afecti aquesta designació, com ara, un canvi en les dades de contacte del DPD o el cessament, a través del formulari corresponent (també disponible a la seu electrònica de l'Autoritat).

Finalment, per que fa a la consulta de: *"qualsevol altra informació vinculada respecte a la protecció de dades per tal de donar compliment a la llei de protecció de dades"*.

L'aplicació de l'RGPD, ha comportat canvis significatius en la protecció de dades de caràcter personal, per això, l'APDCAT, ha elaborat un catàleg de recursos adreçats a la posada en marxa de la nova normativa. Així teniu a la vostra disposició un conjunt de normativa d'àmbit autonòmic, estatal i internacional en matèria de protecció de dades i altres documents i eines d'interès com les guies de l'APDCAT i les directrius del Grup de Treball de l'Article 29, a més d'altres disposicions adoptades per l'APDCAT (instruccions, recomanacions i altres disposicions). Aquesta informació la teniu a la vostra disposició al web: <http://apdcat.gencat.cat/ca/autoritat/normativa>

Tot això sens perjudici que sol·liciteu altres serveis que posa a disposició l'APDCAT com el servei d'atenció al públic al que us podeu adreçar per sol·licitar informació o consultar dubtes en relació amb l'aplicació de la legislació de protecció de dades de caràcter personal, o demanar informació dels cursos, les conferències, les jornades, els seminaris i altres activitats formatives i divulgatives que organitza l'Autoritat o en els quals participa. Podeu contactar amb aquest servei per correu electrònic: atenciopublic.apdcat@gencat.cat.

A més, disposeu d'un servei de consultoria personalitzat per donar suport continuat a tots els projectes d'adequació a la normativa de protecció de dades personals que realitzeu. Per sol·licitar el servei de consultoria, cal que adreceu la vostra petició per correu electrònic a: serveideconsultoria.apdcat@gencat.cat.

Finalment, informar-vos que, a través de la seu electrònica de l'Autoritat <https://seu.apd.cat> a banda de la comunicació del Delegat de Protecció de Dades, a la qual ja ens hem referit, podeu accedir a la resta d'informació, serveis i tràmits que l'Autoritat posa a la vostra disposició, entre d'altres:

1.-Notificar les violacions de seguretat de les dades personals: aquesta notificació s'ha de formalitzar mitjançant el [formulari de notificació](#). Un cop generat el document en format pdf, amb la notificació signada electrònicament, s'ha de trametre, juntament amb la documentació que en el seu cas s'adjunti. Si esteu donats d'alta a EACAT heu de presentar el formulari mitjançant la tramesa genèrica d'aquesta plataforma, si no, l'heu de presentar a través d'[E-TRAM](#)

2.-Transferències internacionals: en aquest apartat la Fundació pot tramitar els següents expedients: normes corporatives vinculants, autorització de transferències internacionals de dades i/o comunicació de transferències internacionals de dades. La sol·licitud s'ha de formalitzar mitjançant el [formulari d'alta](#). Un cop generat un document en format pdf amb la sol·licitud signada electrònicament, el podeu trametre, juntament amb la documentació adjunta a través d'[ETRAM](#)

3.-Sol·licitar un dictamen: a través de l'òrgan que té la representació de la Fundació o el vostre delegat de protecció de dades es pot demanar un dictamen a l'Autoritat respecte d'un tema concret. La sol·licitud s'ha de formalitzar a través de la seu electrònica.

4.-Plantejar una consulta prèvia: el responsable del tractament pot plantejar una consulta prèvia en relació amb tractaments que comportin un alt risc o sobre projectes normatius de la Generalitat amb impacte en matèria de protecció de dades. La sol·licitud que s'ha de formalitzar mitjançant el formulari que consta a la seu

electrònica. Un cop generat un document en format pdf amb la sol·licitud signada electrònicament, el podeu trametre, juntament amb la documentació adjunta a través d'ETRAM.

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

Conclusions

La Fundació es troba inclosa en el supòsit de l'article 156 b) de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya, concretat en l'article 3.h) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per la qual cosa els tractaments de dades de la Fundació estan vinculats a la prestació del servei públic de serveis socials, són objecte de control per part de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, als efectes del que disposa la normativa de protecció de dades.

En relació a la comunicació de la designació del delegat de protecció de dades, la Fundació en estar inclosa dins l'àmbit d'actuació de l'APDCAT, ha de comunicar-la a l'APDCAT.

Barcelona, 11 de juny de 2018