

Informe jurídic en relació amb el Projecte d'Ordre per la qual s'aproven, es modifiquen i es deroguen taules d'accés i avaluació documental

Antecedents

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de la Comissió Nacional d'Accés, Avaluació i Tria Documental (en endavant, la Comissió), en el que es demana que l'Autoritat emeti un informe sobre el Projecte d'ordre pel qual s'aproven, es modifiquen i es deroguen taules d'accés i avaluació documental.

Examinat el Projecte, que s'acompanya de la Memòria general, tenint en compte la normativa vigent aplicable, i d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto l'informe següent:

Fonaments Jurídics

I

(...)

II

Les taules d'accés i avaluació documental (TAAD) incorporen, d'acord amb el que estableix l'article 9 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents, l'avaluació i el termini de conservació de cada sèrie documental.

Segons l'article 9, citat, un cop concloues les fases activa i semi activa, s'ha d'aplicar a tots els documents públics la normativa d'avaluació, i determinar la conservació, en raó del seu valor cultural, informatiu o jurídic o, si escau, la seva eliminació.

Des de la perspectiva del dret a la protecció de dades personals, cal tenir en compte el Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals (RGPD).

Segons disposa l'article 5.1 de l'RGPD, les dades personals han de ser:

- “a) tratados de manera lícita, leal y transparente en relación con el interesado («licitud, lealtad y transparencia»);*
- b) recogidos con fines determinados, explícitos y legítimos, y no serán tratados ulteriormente de manera incompatible con dichos fines; de acuerdo con el artículo 89, apartado 1, el tratamiento ulterior de los datos personales con fines de archivo en interés público, fines de investigación científica e histórica o fines estadísticos no se considerará incompatible con los fines iniciales («limitación de la finalidad»);*

c) adecuados, pertinentes y limitados a lo necesario en relación con los fines para los que son tratados («minimización de datos»);

(...)

e) mantenidos de forma que se permita la identificación de los interesados durante no más tiempo del necesario para los fines del tratamiento de los datos personales; los datos personales podrán conservarse durante períodos más largos siempre que se traten exclusivamente con fines de archivo en interés público, fines de investigación científica o histórica o fines estadísticos, de conformidad con el artículo 89, apartado 1, sin perjuicio de la aplicación de las medidas técnicas y organizativas apropiadas que impone el presente Reglamento a fin de proteger los derechos y libertades del interesado («limitación del plazo de conservación»);

f) tratados de tal manera que se garantice una seguridad adecuada de los datos personales, incluida la protección contra el tratamiento no autorizado o ilícito y contra su pérdida, destrucción o daño accidental, mediante la aplicación de medidas técnicas u organizativas apropiadas («integridad y confidencialidad»).

Segons disposa l'article 89 de l'RGPD:

“1. El tratamiento con fines de archivo en interés público, fines de investigación científica o histórica o fines estadísticos estará sujeto a las garantías adecuadas, con arreglo al presente Reglamento, para los derechos y las libertades de los interesados. Dichas garantías harán que se disponga de medidas técnicas y organizativas, en particular para garantizar el respeto del principio de minimización de los datos personales. Tales medidas podrán incluir la seudonimización, siempre que de esa forma puedan alcanzarse dichos fines. Siempre que esos fines pueden alcanzarse mediante un tratamiento ulterior que no permita o ya no permita la identificación de los interesados, esos fines se alcanzarán de ese modo.”

Així mateix, cal tenir en compte les previsions de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de dades personals i garantia de drets digitals (LOPDGDD).

En concret, segons disposa l'article 26 de l'LOPDGDD:

“Será lícito el tratamiento por las Administraciones Públicas de datos con fines de archivo en interés público, que se someterá a lo dispuesto en el Reglamento (UE) 2016/679 y en la presente ley orgánica con las especialidades que se derivan de lo previsto en la Ley 16/1985, de 25 de junio, del Patrimonio Histórico Español, en el Real Decreto 1708/2011, de 18 de noviembre, por el que se establece el Sistema Español de Archivos y se regula el Sistema de Archivos de la Administración General del Estado y de sus Organismos Públicos y su régimen de acceso, así como la legislación autonómica que resulte de aplicación.”

En definitiva, la conservació i l'accés a la documentació que contingui dades personals constitueix un tractament de dades (article 4.2 RGPD), que ha d'estar subjecte als principis i garanties de la normativa de protecció de dades, entre d'altres, els principis de finalitat, de limitació del termini de conservació, de minimització i de confidencialitat (art. 5.1 RGPD).

L'annex 1 del Projecte d'ordre (a diferència de l'annex 2, referit a taules modificades), no inclou els números de codi que corresponen a cada taula que es crea. Per tant, ens referirem al número d'expedient. En qualsevol cas, algunes de les previsions incloses en les

TAAD a què ens referim en aquest informe es repeteixen en idèntics termes en d'altres TAAD, de manera que la menció al número d'expedient en cada cas no és exhaustiva ni recull necessàriament totes les TAAD que inclouen una determinada menció.

III

Des de la perspectiva de la protecció de dades personals, és necessari conèixer la concreta informació tractada en cada taula, per determinar, entre d'altres, la possible compatibilitat del tractament inicial amb un tractament ulterior amb finalitats d'arxiu (art. 5.1.b) RGPD).

Així mateix, com es desprèn de la previsió de l'article 89 de l'RGPD, un tractament posterior -i desvinculat de la finalitat inicial del tractament- amb finalitats d'arxiu, requereix que s'apliquin garanties adequades en protecció dels drets dels afectats, que facin compatible aquest tractament posterior. És en funció de la informació que contingui cada taula, que es pot determinar si les garanties que s'hagin establert són adequades, i si les mesures previstes protegeixen la confidencialitat de les dades.

La informació tractada també condiciona la proporcionalitat del tractament posterior amb finalitats d'arxiu i el termini de conservació que pot considerar-se adequat en cada cas (fins i tot, si escau, la conservació permanent).

El Projecte fa referència, en diferents TAAD, a que la documentació pot contenir dades personals, emprant fórmules similars a la següent: "Majoritàriament (o ocasionalment) poden contenir dades personals que no són ni merament identificatives ni de categories especials" (per exemple, Exp. 68/2019, Exp. 44/2021, entre d'altres).

En d'altres casos també s'empra la fórmula: "Ocasionalment pot contenir dades personals que no són de categories especials" (Exp. 3/2022, Exp. 60/2021, entre d'altres), o fórmules similars.

En d'altres casos, com ara l'Exp. 42/2021, de la sèrie "gestió d'intervencions temporals d'objectes, efectes o instruments, es preveu que "conté dades de matèries limitades o restringides per investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries", sense especificar si es tracten dades identificatives o dades de categories especials, entre d'altres. El mateix comentari es fa per a l'Exp. 98/2021, de la sèrie "modificacions de padrons de contribuents", en què únicament s'indica que conté dades de matèries limitades o restringides per interessos econòmics i comercials. Igualment pel que fa a l'Exp. 99/2021, i pel que fa a l'Exp. 108/2021, de la sèrie "Cens d'arxius de Catalunya."

Com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors (Informes PD 6/2017, PD 3/2018, PD 6/2019, o PD 4/2021), per bé que especificar quines categories de dades no es tracten en cada taula ja donaria una certa informació (sobre tot quan es descarta que la informació pugui contenir dades de categories especials, en els termes de l'article 9 de l'RGPD), seria recomanable, en la mesura del possible, especificar quines categories són les que sí es tracten.

Com s'ha apuntat en ocasions anteriors, això permetria precisar no només la conservació de la informació, i considerar-ne la pertinença (sobre tot, però no només, en aquells casos en què es preveu la conservació permanent d'informació de categories especials), sinó també

el règim d'accés en cada cas -al que ens referirem més endavant-, així com d'altres qüestions relacionades amb el compliment dels principis de l'article 5.1 de l'RGPD, entre d'altres, quines podrien ser les garanties adequades que la normativa exigeix per al tractament de dades amb finalitats d'arxiu.

Com s'ha apuntat, en bona part de les TAAD del Projecte, es fa referència a que la taula conté dades personals "merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'Administració (...)".

Sobre això, com també ha fet avinent aquesta Autoritat, sens perjudici que la menció a dades "merament identificatives" pugui respondre a la previsió de l'article 24.1 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC) i, si escau, de l'article 70.2 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, des de la perspectiva de la protecció de dades el tractament de dades identificatives o de qualsevol altra tipologia de dades (dades economicofinanceres, de perfil professional o acadèmic, dades de salut, etc), no resulta innocu, en el sentit que un tractament desproporcionat (per exemple, la conservació de dades per un període temporal excessiu o sense suficients garanties), pot comportar un perjudici per als drets i interessos de l'afectat, sigui quina sigui la categoria o tipologia de les dades tractades, fins i tot si la documentació en qüestió conté exclusivament dades identificatives.

Cal tenir en compte que des de la perspectiva de la protecció de dades, encara que només es prevegi que es tracten dades identificatives, tenint en compte la matèria tractada en cada taula, implicarà de fet el tractament d'altra informació personal vinculada a les actuacions que han fet, o que han sofert, les persones titulars de les dades identificatives. Aquesta informació va més enllà de la informació merament identificativa.

En d'altres casos, en alguna TAAD no es fa referència al tractament de dades identificatives, quan per la informació de que es disposa sembla que sí es tractarien aquestes dades. Com a exemple, l'Exp. 20/2021, de la sèrie "diligències prèvies", en què únicament s'indica el tractament de dades de categories especials, quan sembla obvi que s'hi tracten dades identificatives. Si bé s'indica que "majoritàriament" es tracten aquestes dades, cal insistir que això no permet deduir si es tracten altres categories de dades i, en aquest cas, quines serien. El mateix comentari es fa extensible a l'Exp. 21/2021, de la sèrie: "Registre de diligències prèvies", en què tampoc hi ha referència al tractament de dades identificatives.

En sentit contrari, en la TAAD Exp. 9/2021, de la sèrie "expedients d'activitats d'inspecció del patrimoni arquitectònic", s'indica el tractament únicament de dades identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament i l'activitat pública de l'Administració, tot i que semblaria, per l'objecte de la taula, que també es podrien tractar altres categories de dades (tenint en compte que es tracta d'expedients en matèria d'inspecció). Si fos així, no sembla que l'accés hagi de ser "lliure", al menys, inicialment, com s'indica a l'Expedient.

El mateix comentari es fa extensible a la TAAD Exp. 26/2021, de la sèrie "gestió de les denúncies i queixes alimentàries".

També en línia amb aquestes consideracions, fem notar que en diferents taules, s'indica que les dades poden constar "ocasionalment" en uns casos, o "majoritàriament" en d'altres. Cal fer notar que en algun cas, aquestes mencions tampoc no aportarien informació gaire

aclaridora. Així, en la TAAD 78/2021, de la sèrie “habilitació del personal de control d’accés d’activitats d’espectacles públics...” únicament es preveu el tractament, majoritàriament, de dades de l’article 9.1 RGPD. Tenint en compte l’objecte de la TAAD, sembla que es tractaria molta altra informació personal (dades identificatives i d’altres categories, com ara laborals, etc), i no és clar que es tracti “majoritàriament” informació sensible.

Pel que fa a l’Exp. 79/2020, “atenció i acolliment residencial d’estada limitada”, s’indica també el tractament “majoritari” de dades de categories especials, sense que quedi clar si es tracten dades identificatives o d’altres categories.

D’igual manera, l’Exp. 21/2021, “Registre de diligències prèvies”. I en relació amb això, pel que fa a l’Exp. 20/2021, “diligències prèvies”, la previsió de conservar de forma permanent informació de categories especials (de delictes d’agressions sexuals, entre d’altres), tampoc no és clara, en quant a la seva necessitat, si tenim en compte que l’esmentat Exp. 21/2021 ja preveu la conservació permanent en el Registre de diligències prèvies. Per tant, com hem fet avinent en d’altres ocasions, si s’incorporen al corresponent Registre les dades que han de ser conservades definitivament, no es veuria la necessitat de mantenir, també, de forma permanent, la informació de la TAAD 20/2021.

Aquesta darrera consideració es fa extensible a l’Exp. 50/2021, “gestió d’inscripcions, modificacions i baixes al Registre oficial d’establiments i serveis plaguicides”, en la que no és clara la necessitat de conservar permanentment la informació, essent que l’Exp. 49/2021, referit precisament al “Registre oficial d’establiments i serveis plaguicides”, ja preveu la conservació permanent. Un cop incorporats els establiments al Registre, i fets els canvis que pertoquin (per exemple, degut a una baixa), no sembla que la informació de la gestió d’aquest canvi hagi de conservar-se indefinidament.

A banda de les categories especials de dades (art. 9.1 RGPD) i de les dades identificatives, hi ha un ampli ventall de categories de dades (dades economicofinanceres, dades de característiques personals, de circumstàncies socials, dades acadèmiques i professionals, dades d’ocupació laboral...) que, en cas de contenir-se en la documentació de les TAAD, poden condicionar el seu tractament amb finalitats d’arxiu (mesures tècniques o organitzatives a aplicar, període de conservació, accés...). La valoració d’aquest tractament, des de la perspectiva dels principis de protecció de dades, exigiria conèixer quines categories de dades es tracten efectivament en cada cas, i no només conèixer si es tracten dades identificatives o categories especials de dades.

Per tot això, cal concloure que la informació de què es disposa no permet en alguns casos conèixer amb claredat i precisió quines categories de dades personals es tracten, qüestió que resulta clau, des de la perspectiva de la protecció de dades, als efectes dels principis de la normativa de protecció de dades (art. 5.1 RGPD).

Per altra banda, cal tenir en compte que l’article 89 de l’RGPD estableix la seudonimització (art. 4.5 RGPD) com una de les garanties a tenir en compte quan es tracten dades amb finalitats d’arxiu públic.

L’RGPD configura la seudonimització com una garantia adequada per a la protecció de dades (art. 6.4.e), 25.1, i 32.1.a) RGPD, entre d’altres), sense excloure de l’abast de la normativa de protecció de dades la informació personal seudonimitzada (considerant 26

RGPD). Per tant, sempre que es pugui assolir la finalitat d'arxiu en interès públic mitjançant la seudonimització, o l'anonimització, caldrà optar per aquesta mesura.

Així, per exemple, en les TAAD Exp. 82/2021 i Exp. 84/2021, relatives als Registres de gestió de certificats digitals T-CAT i IdCat, respectivament, es preveu la conservació permanent amb l'anonimització de dades, un cop transcorregut el termini de 15 anys des de l'extinció del certificat o la finalització del servei prestat, previsió que es valora positivament.

No s'ha de descartar que aquesta mesura pugui ser aplicable a d'altres TAAD, sobre tot respecte d'aquella informació que s'ha de conservar de forma permanent.

Així, en l'Exp. 99/2021, de la sèrie "padrons de contribuents", es preveu la conservació permanent de padrons de determinats anys, i l'eliminació total de la resta. Atès que, en aquest cas, sembla que es fa una selecció aleatòria dels padrons a conservar, l'anonimització de la informació podria ser un mecanisme a aplicar en aquest cas.

En qualsevol cas, recordem que el termini de conservació de la informació no ha de ser necessàriament el mateix per a tots els documents que formen una mateixa sèrie documental. El principi de minimització (art. 5.1.c) RGPD), al qual es refereix expressament l'article 89 de l'RGPD, ha de portar a conservar només aquelles parts de la sèrie documental respecte les quals estigui justificada la seva conservació.

Finalment, fem notar que les TAAD: Exp. 5/2021, de la sèrie "Registre públic de plans d'igualtat"; Exp. 35/2021, de la sèrie "Procés de certificació del compliment del marc europeu del conjunt de convocatòries programades pels òrgans facilitadors"; Exp. 107/2021, de la sèrie "Catàleg del patrimoni festiu de Catalunya"; Exp. 34/2021, de la sèrie "programació dels marcs de selecció de fons estructurals europeus..."; Exp. 109/2021, de la sèrie "Censos d'entitats de foment (...)", no incorporen els apartats de "Motivació" -que detalla la informació tractada en cada cas-, de "vigència restricció" ni de "Fonamentació Jurídica". En aquests casos, no es coneix les dades personals que contenen aquestes taules, ni es pot valorar la pertinença de les previsions sobre la conservació permanent que s'hi preveu.

IV

A continuació es farà referència més detallada a les previsions relatives al **termini de conservació** de determinades TAAD del Projecte, sens perjudici de les consideracions generals que ja s'han fet.

1. D'entrada, cal fer esment a l'Exp. 102/2021, de la sèrie "Registre i custòdia de detinguts", en què es preveu la conservació permanent, sense més concrecions (per tant, cal entendre, de tota la informació que conté la TAAD). Pel que fa a aquesta informació, l'apartat de "Motivació" recull el següent: *"majoritàriament poden contenir dades personals que no són ni merament identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració ni de categories especials. També poden contenir dades de categories especials de art. 9.1 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016. Així mateix, l'accés a la informació podria perjudicar la seguretat pública, la investigació o sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries, o els drets dels menors d'edat."*

A banda del que ja s'ha dit en aquest informe respecte la descripció de les categories de dades, és clar que aquesta TAAD conté dades especialment protegides, inclús de persones menors (respecte els quals la TAAD ja exposa el risc en cas d'accés indegut).

L'article 8 de la Llei orgànica 7/2021, de 26 de maig, de protecció de les dades personals tractades amb finalitats de prevenció, detecció, investigació i enjudiciament d'infraccions penals i d'execució de sancions penals, disposa el següent:

- “1. El responsable del tratamiento determinará que la conservación de los datos personales tenga lugar sólo durante el tiempo necesario para cumplir con los fines previstos en el artículo 1.*
- 2. El responsable del tratamiento deberá revisar la necesidad de conservar, limitar o suprimir el conjunto de los datos personales contenidos en cada una de las actividades de tratamiento bajo su responsabilidad, como máximo cada tres años, atendiendo especialmente en cada revisión a la edad del afectado, el carácter de los datos y a la conclusión de una investigación o procedimiento penal. Si es posible, se hará mediante el tratamiento automatizado apropiado.*
- 3. Con carácter general, **el plazo máximo para la supresión de los datos será de veinte años**, salvo que concurran factores como la existencia de investigaciones abiertas o delitos que no hayan prescrito, la no conclusión de la ejecución de la pena, reincidencia, necesidad de protección de las víctimas u otras circunstancias motivadas que hagan necesario el tratamiento de los datos para el cumplimiento de los fines del artículo 1.”*

Tenint en compte la informació tractada en la TAAD, l'afectació per col·lectius especialment vulnerables, i les previsions esmenades, aquesta Autoritat considera que no queda prou justificada la conservació de tota la informació tractada, no només per un període superior als 20 anys, sinó de manera permanent.

2. Pel que fa a l'Exp. 6/2021, de la sèrie “expedients d'inscripció dels plans d'igualtat”, fem avinent que es preveu la conservació permanent d'informació de dades que podrien ser de categories especialment protegides (art. 9.1 RGPD). En aquest cas, no és clar quines serien aquestes dades, i a quines persones afectarien (tenint en compte que parlem d'inscripció de plans d'igualtat, sense que es vegi clar el motiu pel qual caldria tractar dades sensibles de persones concretes). En conseqüència, no es pot determinar si la conservació permanent d'aquesta informació protegida estaria justificada.

Es fa extensiu aquest comentari respecte l'Exp. 14/2021, de la sèrie “Registre d'expedients d'habilitació de personal de control d'accés d'espectacles públics...”, en què també es preveu la conservació permanent de dades de categories especials. Novament, no és clar el motiu pel qual caldria conservar indefinidament dades sensibles del personal habilitat que consta en aquest Registre, i quines serien aquestes dades.

3. L'Exp. 68/2021, de la sèrie “expedients d'autorització de competència com a vigilants del sector miner”, preveu l'eliminació total en un termini de cinquanta anys, però no s'indica quan comença el còmput per a l'eliminació de les dades. Sens perjudici que resulti adequat el termini indicat, convindria aclarir quan comença el còmput d'aquest termini.

Es fa la mateixa consideració respecte l'Exp. 61/2021, de la sèrie “paralització de l'activitat laboral per risc greu i imminent”, en què s'indica un termini de 5 anys per a l'eliminació total de la informació, sense indicar el fet que determina l'inici del còmput.

Igualment, en l'Exp. 57/2021, de la sèrie "Expedients d'inspecció financera de les Caixes d'Estalvis...", es preveu l'eliminació total de determinats expedients en un termini de 10 anys, sense indicar el fet que determina l'inici del còmput. Això, a banda que seria clarificador concretar en la mateixa TAAD la informació que consta en l'expedient A i l'expedient B d'aquesta sèrie, atès que només es conserva el primer de forma permanent.

4. Finalment fem referència a diverses TAAD incloses en l'annex 2 del Projecte d'ordre, relatiu a les TAAD modificades, en concret, les TAAD relatives a expedients de gestió dels certificats T-CAT (codi 694), emissions de certificats digitals T-CAT (codi 695), suspensions, habilitacions o revocacions d'aquests certificats (codis 696, 697 i 698, respectivament), així com diverses TAAD relatives als certificats digitals IdCAT, totes del mateix annex 2.

En aquests es preveu l'eliminació total de la informació, en un termini de 20 anys des de la data d'emissió del certificat.

La Memòria general que acompanya al Projecte, fa esment a aquestes taules presentades pel Consorci d'Administració Oberta de Catalunya, que s'haurien modificat per adequar-les a la Llei 6/2020, d'11 de novembre, reguladora de determinats aspectes dels serveis electrònics de confiança.

L'article 4 de la Llei 6/2020, disposa que:

"1. Los certificados electrónicos se extinguen por caducidad a la expiración de su período de vigencia, o mediante revocación por los prestadores de servicios electrónicos de confianza en los supuestos previstos en el artículo siguiente.

2. El período de vigencia de los certificados cualificados no será superior a cinco años."

L'article 9 de la Llei 6/2020, disposa que:

"3. Los prestadores cualificados de servicios electrónicos de confianza deberán cumplir las siguientes obligaciones adicionales:

a) El período de tiempo durante el que deberán conservar la información relativa a los servicios prestados de acuerdo con el artículo 24.2.h) del Reglamento (UE) 910/2014, será de 15 años desde la extinción del certificado o la finalización del servicio prestado (...)."

Per tant, s'entén que el període general previst en aquestes TAAD, per a l'eliminació al cap de 20 anys des de l'emissió del certificat, s'ajustaria a aquestes previsions.

V

Les TAAD del Projecte d'ordre recullen el **règim d'accés** que es considera aplicable en cada cas.

Segons disposa l'article 34.1 de la Llei 10/2001:

“1. Les persones tenen dret a accedir als documents públics en el termes i amb les condicions establertes per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i la resta de normativa que sigui aplicable.”

Com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors, la previsió d'accés que es faci en el Projecte d'ordre per a cada TAAD és una indicació orientativa, atès que d'acord amb el règim establert en la legislació estatal i catalana de transparència, accés a la informació pública i bon govern (Llei 19/2013, de 9 de desembre (LT), i Llei 19/2014, de 29 de desembre (LTC), respectivament), la possibilitat de donar accés o no a un document no dependrà de la forma com es reculli en aquest apartat de cada TAAD, sinó de l'existència d'algun límit aplicable dels previstos per la legislació de transparència, esmentada, o per altres normes amb rang de llei.

L'article 5.1.a) RGPD estableix que tot tractament de dades personals (art. 4.2 RGPD) ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat. Per tal que el tractament, en concret, l'accés per part de tercers a les dades personals contingudes en la documentació a què es refereixen les TAAD, sigui lícit, cal que concorri alguna de les condicions previstes en l'article 6 RGPD i també, si escau, l'article 9 RGPD, en cas que es tracti de categories especials de dades personals.

Així doncs, les TAAD recullen una primera orientació que, sens perjudici que la resolució de les peticions d'accés concretes requereixi analitzar les circumstàncies concurrents en cada cas, ofereix una primera informació sobre el règim aplicable.

Dit això, cal fer referència a algunes qüestions que afecten a algunes de les TAAD incloses en el Projecte d'ordre:

1. En diverses TAAD del Projecte d'ordre, s'incorpora la següent fórmula: *“accés lliure llevat que concorri algun límit que hagi de prevaler, accés parcial.”* (a tall d'exemple citem els Exp. 94/2021; 92/2021; 87/2021; 84/2021, entre d'altres).

Com s'ha fet avinent en ocasions anteriors, d'acord amb el règim establert a la legislació de transparència (LT i LTC), que es basa en l'existència d'una regla general, com és l'accés a tota la informació pública, i d'uns límits que poden comportar una limitació de l'accés, la conseqüència de la concurrència d'algun límit no ha de ser sempre i necessàriament l'accés parcial, sinó que també podria ser la denegació total de l'accés, en aquells casos en què l'accés parcial no permet salvaguardar el límit que ha de prevaldre.

Per això, aquesta Autoritat ha considerat més ajustada a la normativa de transparència una expressió similar a *“accés lliure llevat que concorri algun límit que hagi de prevaler”*, ja que aquesta fórmula no pressuposa si el límit comportarà un accés parcial o bé la denegació de l'accés. Val a dir que de forma majoritària, aquesta fórmula ha estat incorporada en relació amb les diferents TAAD objecte del Projecte examinat, qüestió que es valora positivament. En qualsevol cas, es podria revisar la fórmula emprada en algunes de les TAAD, en els termes apuntats.

2. En diferents TAAD del Projecte (a tall d'exemple i entre d'altres, Exp. 102/2021; Exp. 78/2021; Exp. 20/2021), en què es preveu el tractament d'informació de categories especials, s'empra la fórmula *“accés restringit, sens perjudici d'accés parcial”*, que sembla que es refereix a les pautes que l'article 25 de l'LTC preveu per a l'accés parcial a la informació i a la documentació públiques.

Sobre això, reiterem que la resolució de les peticions d'accés concretes requerirà analitzar les circumstàncies concurrents en cada cas, per determinar l'accés a la informació.

Pel que fa a la TAAD 102/2021, de la sèrie "Registre i custòdia de detinguts" (en què també es preveu aquesta fórmula d'accés), fem avinent que la informació sobre les dades tractades resulta contradictòria, ja que es preveu que "majoritàriament poden contenir dades personals que no són ni merament identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració ni de categories especials. També poden contenir dades de categories especials de art. 9.1 del Reglament (UE) 2016/679 (...)". Convé doncs aclarir aquesta contradicció.

En altres casos (Exp. 98/2021, de la sèrie "modificacions de padrons de contribuents"; o Exp. 42/2021, de la sèrie "gestió d'intervencions temporals d'objectes, efectes o instruments"), s'empra aquesta mateixa fórmula ("accés restringit, sens perjudici d'accés parcial"). En els dos casos, la TAAD no indica si es tracten dades personals, i de quina categoria (si es podrien tractar dades de categories especials), possibilitat no es pot descartar. Per tant, en aquests casos no es pot determinar si la previsió sobre l'accés seria l'adient.

3. Encara en relació amb el règim d'accés previst a la legislació de transparència, fem notar que en diverses TAAD del Projecte es fa menció a la: "Vigència de la restricció: (...) per a les dades especialment protegides, aquesta exclusió queda sense efectes als 25 anys des de la mort de la persona interessada i, si es desconeix la data, als 50 anys de la producció del document. Per a la resta de dades personals, aquesta exclusió queda sense efecte als 30 anys des de la producció del document". En d'altres TAAD del Projecte, es preveu, simplement, que "aquesta exclusió queda sense efecte als 30 anys des de la producció del document."

En d'altres casos, com ara l'Exp. 14/2021, de la sèrie "Registre d'expedients d'habilitació de personal de control d'accés d'espectacles públics...", tot i que es preveu el tractament (ocasional) de dades de l'art. 9.1 RGPD, només es fa esment del termini de 30 anys, i no als terminis de 25/50 anys.

Dit això, en l'Exp. 7/2021 de la sèrie "expedients de declaracions de béns culturals d'interès nacional de béns mobles" (igualment en l'Exp. 8/2021, l'Exp. 9/2021, o en l'Exp. 60/2020, entre d'altres), que només contenen dades identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'Administració, no sembla que sigui necessari recordar l'aixecament de l'exclusió als 30 anys, precisament perquè d'acord amb l'article 24.1 de l'LTC ja no es pot considerar que l'accés estigui exclòs abans d'aquest termini.

En qualsevol cas, les previsions temporals de restricció de l'accés, previstes al Projecte, responen a la previsió de l'article 36.1 de la Llei 10/2001, segons el qual:

"1. D'una manera general, les exclusions establertes legalment quant a la consulta de documents públics queden sense efecte al cap de trenta anys de la producció del document, llevat que la legislació específica disposi una altra cosa. Si es tracta de documents que contenen dades personals que puguin afectar la seguretat, l'honor, la intimitat o la imatge de les persones, com a norma general, i llevat que la legislació específica disposi una altra cosa, poden ésser objecte de consulta pública amb el consentiment dels afectats o quan hagin passat vint-i-cinc anys d'ençà de la seva mort o, si no se'n coneix la data, cinquanta anys d'ençà de la producció del document."

Com s'ha fet avinent en ocasions anteriors, cal tenir en compte que l'article 22.2 de l'LTC disposa que:

“2. Els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació.”

Així, fem recordatori que, d'acord amb la legislació de transparència, els límits només tenen caràcter temporal *“si així ho estableix la llei que els regula”*. I en el cas concret de les dades personals, la normativa que regula el límit estén la seva protecció fins a la mort de la persona.

Conclusió

Examinat el Projecte d'ordre per la qual s'aproven, es modifiquen i es deroguen taules d'accés i avaluació documental, es considera adequat a les previsions establertes a la normativa sobre protecció de dades personals, sempre que es tinguin en compte les consideracions fetes en aquest informe.

Barcelona, 22 de juliol de 2022