

Informe jurídico 0111/2008

La consulta plantea si los ficheros descritos en la misma se ajustan a la ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre de Protección de Datos de Carácter Personal.

El primer fichero descrito en la consulta, se correspondería con un fichero de profesionales que voluntariamente decidan obtener los tests psicológicos que proporciona el responsable del fichero, en este caso el consultante.

Por tanto se trata de un fichero de profesionales, quienes se darán de alta voluntariamente, no obstante es necesario que en el momento de la recogida de los datos por parte de la consultante se cumpla con el deber de información previsto en el artículo 5.1 de la citada Ley Orgánica que señala “Los interesados a los que se soliciten datos personales deberán ser previamente informados de modo expreso, preciso e inequívoco:

- a) De la existencia de un fichero o tratamiento de datos de carácter personal, de la finalidad de la recogida de éstos y de los destinatarios de la información.
- b) Del carácter obligatorio o facultativo de su respuesta a las preguntas que les sean planteadas.
- c) De las consecuencias de la obtención de los datos o de la negativa a suministrarlos.
- d) De la posibilidad de ejercitar los derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición.
- e) De la identidad y dirección del responsable del tratamiento o, en su caso, de su representante.”

Al ser un fichero en el que los profesionales se dan de alta voluntariamente, se entiende que deben de otorgar su consentimiento para el tratamiento de sus datos, cumpliendo así el artículo 6.1 de la Ley Orgánica donde se dispone que “el tratamiento de los datos de carácter personal requerirá el consentimiento inequívoco del afectado, salvo que la Ley disponga otra cosa”.

Respecto de las medidas de seguridad aplicar en el fichero, son de nivel básico, así se deduce dado que los datos contenidos en el mismo, que no implican la adopción de medidas de seguridad de nivel medio o alto. Así se deduce de lo dispuesto en los artículos 79, 80 y 81 del Real Decreto 1720/2007, de 21 de diciembre por el que se desarrolla la Ley Orgánica 15/1999, que entrará en vigor el 19 de abril del 2008, a título ilustrativo indicamos el contenido de los mismos. El artículo 79 relativo al Alcance, señala que “Los responsables de los tratamientos o los ficheros y los encargados del tratamiento deberán implantar las medidas de seguridad con arreglo a lo dispuesto en este Título, con independencia de cual sea su sistema de tratamiento.”

Por otro lado el artículo 80 regula los Niveles de seguridad determinando que “Las medidas de seguridad exigibles a los ficheros y tratamientos se clasifican en tres niveles: básico, medio y alto.” Y por último el artículo 81 señala la aplicación de los niveles de seguridad “1. Todos los ficheros o tratamientos de datos de carácter personal deberán adoptar las medidas de seguridad calificadas de nivel básico.

2. Deberán implantarse, además de las medidas de seguridad de nivel básico, las medidas de nivel medio, en los siguientes ficheros o tratamientos de datos de carácter personal:

- a) Los relativos a la comisión de infracciones administrativas o penales.
- b) Aquellos cuyo funcionamiento se rija por el artículo 29 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre.
- c) Aquellos de los que sean responsables Administraciones tributarias y se relacionen con el ejercicio de sus potestades tributarias.
- d) Aquéllos de los que sean responsables las entidades financieras para finalidades relacionadas con la prestación de servicios financieros.
- e) Aquéllos de los que sean responsables las Entidades Gestoras y Servicios Comunes de la Seguridad Social y se relacionen con el ejercicio de sus competencias. De igual modo, aquellos de los que sean responsables las mutuas de accidentes de trabajo y enfermedades profesionales de la Seguridad Social.
- f) Aquéllos que contengan un conjunto de datos de carácter personal que ofrezcan una definición de las características o de la personalidad de los

ciudadanos y que permitan evaluar determinados aspectos de la personalidad o del comportamiento de los mismos.

3. Además de las medidas de nivel básico y medio, las medidas de nivel alto se aplicarán en los siguientes ficheros o tratamientos de datos de carácter personal:

- a) Los que se refieran a datos de ideología, afiliación sindical, religión, creencias, origen racial, salud o vida sexual.
- b) Los que contengan o se refieran a datos recabados para fines policiales sin consentimiento de las personas afectadas.
- c) Aquéllos que contengan datos derivados de actos de violencia de género.”

Respecto del segundo fichero, lo único que genera dudas desde el prisma de la protección de datos de carácter personal, es el denominado Código asignado por el profesional en cada caso. Entendemos que lo que pretende a través de este código es la disociación o anonimización de los datos de carácter personal, siendo definido por el artículo 3 f) el procedimiento de disociación como “Todo tratamiento de datos personales de modo que la información que se obtenga no pueda asociarse a persona identificada o identificable”. De no procederse la anonimización, se produciría una divulgación de los datos de carácter personal, constituyendo una cesión o comunicación de datos, definida por el artículo 3 i) de la Ley Orgánica 15/1999 como “Toda revelación de datos realizada a una persona distinta del interesado”.

Para que la cesión sea conforme a Derecho, el artículo 11.1 de la Ley Orgánica dispone que “Los datos de carácter personal objeto del tratamiento sólo podrán ser comunicados a un tercero para el cumplimiento de fines directamente relacionados con las funciones legítimas del cedente y del cesionario con el previo consentimiento del interesado”. No obstante, el artículo 11.6 de la Ley Orgánica 15/1999 dispone que “Si la comunicación se efectúa previo procedimiento de disociación, no será aplicable lo establecido en los apartados anteriores”.

En consecuencia si entendemos que la disociación se ha efectuado correctamente y que no podrá identificarse a las personas evaluadas no nos encontraríamos ante un supuesto de cesión de datos. Por tanto el segundo fichero, deberá de cumplir con las mismas previsiones que las anteriormente

señaladas, esto es, cumplir con el deber de informar, y adoptar medidas de seguridad de nivel básico.

Por último, para proceder a la inscripción de ficheros en el Registro General de Protección de Datos, se deberá cumplimentar el modelo establecido en la Resolución de 12 de julio de 2006, de la Agencia Española de Protección de Datos, (B.O.E. 181 de 31 de julio de 2006), por la que se aprueban los formularios electrónicos a través de los que deberán efectuarse las solicitudes de inscripción de ficheros en el Registro General de Protección de Datos, así como los formatos y requerimientos a los que deben ajustarse las notificaciones remitidas en soporte informático o telemático.

El formulario electrónico de NOTificaciones Telemáticas a la AEPD (NOTA) permite la presentación de notificaciones a través de Internet (con y sin certificado de firma electrónica reconocido), mediante soporte informático (disquete, CDROM) y en soporte papel. Dicho formulario, interactivo, en formato PDF, se encuentra disponible en la página web de la Agencia (www.agpd.es)