



Examinada su solicitud de informe, remitida a este Gabinete Jurídico, referente al Proyecto de Orden por la que se desarrolla el artículo 86 de la Ley 24/1988, de 28 de julio, del Mercado de Valores, solicitado de esta Agencia Española de Protección de Datos de conformidad con lo dispuesto en los artículos 37 h) de la Ley Orgánica, de 13 de diciembre, de Protección de datos de Carácter Personal, y 5 b) del Estatuto de la Agencia, aprobado por Real Decreto 428/1993, de 26 de marzo, cúmpleme informarle lo siguiente:

Antes de entrar a analizar el texto sometido a informe es preciso señalar que, habida cuenta de la fundamentación legal del informe que inmediatamente va a evacuarse y su carácter preceptivo, a tenor de lo dispuesto en las normas que acaban de señalar, debería indicarse en la Exposición de Motivos de la norma que la misma ha sido sometida al previo informe de la Agencia Española de Protección de Datos.

El Proyecto sometido a informe tiene por objeto la habilitación por el Ministerio de Economía a la Comisión Nacional del Mercado de Valores para el establecimiento y modificación de la información a la que se refiere el artículo 86.2 de la Ley 24/1988, según el cual “Sin perjuicio de lo establecido en el Título III del Libro I del Código de Comercio, se faculta al Ministro de Economía y Hacienda y, con su habilitación expresa, a la Comisión Nacional del Mercado de Valores, para, previo informe del Instituto de Contabilidad y Auditoría de Cuentas, establecer y modificar en relación con las entidades citadas en el apartado anterior las normas contables y los modelos a que se deben ajustar sus estados financieros, así como los referidos al cumplimiento de los coeficientes que se establezcan, disponiendo la frecuencia y el detalle con que los correspondientes datos deberán ser suministrados a la Comisión o hacerse públicos con carácter general por las propias entidades. Esta facultad no tendrá más restricciones que la exigencia de que los criterios de publicidad sean homogéneos para todas las entidades de una misma categoría y semejantes para las diversas categorías. Asimismo, se faculta al Ministro de Economía y Hacienda, y son su habilitación expresa, a la Comisión Nacional del Mercado de Valores, para regular los registros, bases de datos internos o estadísticos y documentos que deben llevar las entidades enumeradas en el artículo 84.1 de esta Ley, así como, en relación con sus operaciones de mercado de valores, las demás entidades contempladas en el artículo 65”.

De este modo, el Proyecto establece la habilitación prevista en el citado artículo 86.2, estableciendo la diferenciación entre la información de carácter público y reservado, las facultades de la Comisión Nacional del Mercado de Valores en relación con la información y la publicidad de la misma y el uso que de la misma podrá hacer la Comisión, señalando el artículo 6 del proyecto que “la información de carácter reservado relacionada en el artículo 1 estará sujeta



a lo dispuesto en el artículo 90 de la Ley 24/1988, de 28 de julio, en cuanto a su uso y divulgación. No obstante, la Comisión Nacional del Mercado de Valores podrá efectuar la publicación agregada de los datos reservados que, a efectos estadísticos considere conveniente”.

El artículo 90.2 de la Ley 24/1988 dispone que “las informaciones o datos confidenciales que la Comisión Nacional del Mercado de Valores u otras autoridades competentes hayan recibido en el ejercicio de sus funciones relacionadas con la supervisión e inspección previstas en ésta u otras leyes no podrán ser divulgados a ninguna persona o autoridad. La reserva se entenderá levantada desde el momento en que los interesados hagan públicos los hechos a que aquélla se refiera”, añadiendo que “sin perjuicio de lo dispuesto en este artículo y de los supuestos contemplados por el derecho penal, ninguna información confidencial que puedan recibir en el ejercicio de sus funciones podrá ser divulgada a persona o autoridad alguna, salvo de forma genérica o colectiva que impida la identificación concreta de las empresas de servicios de inversión, sociedades rectoras de los mercados, mercados regulados o cualquier otra persona a que se refiera esta información”.

Por su parte, el apartado 3 del citado artículo 90 establece que “todas las personas que desempeñen o hayan desempeñado una actividad para la Comisión Nacional del Mercado de Valores y hayan tenido conocimiento de datos de carácter reservado están obligadas a guardar secreto. El incumplimiento de esta obligación determinará las responsabilidades penales y las demás previstas por las leyes. Estas personas no podrán prestar declaración ni testimonio, ni publicar, comunicar, exhibir datos o documentos reservados, ni siquiera después de haber cesado en el servicio, salvo expreso permiso otorgado por el órgano competente de la Comisión Nacional del Mercado de Valores. Si dicho permiso no fuera concedido, la persona afectada mantendrá el secreto y quedará exenta de la responsabilidad que de ello emane”.

El artículo 90.4 establece las excepciones a la obligación de secreto, refiriéndose sus dos primeros apartados a los supuestos en que “el interesado consienta expresamente la difusión, publicación o comunicación de los datos” o la publicación se refiera a “datos agregados a fines estadísticos, o las comunicaciones en forma sumaria o agregada de manera que las entidades individuales no puedan ser identificadas ni siquiera indirectamente”. Los demás supuestos enumerados se refieren a cesiones concretas de datos, que encontrarán amparo legal en lo dispuesto en el artículo 11.2 a) de la Ley Orgánica 15/1999 en conexión con el propio artículo 90 de la Ley 24/1988.

Por último, el artículo 85.3 se refiere al deber de comunicación de los datos a la Comisión Nacional del Mercado de Valores, disponiendo lo siguiente:

“3. En virtud de lo dispuesto en el apartado anterior, las personas físicas y jurídicas enumeradas en el artículo 84 quedan obligadas a poner a



disposición de la Comisión cuantos libros, registros y documentos, sea cual fuere su soporte, ésta considere precisos, incluidos los programas informáticos y los archivos magnéticos, ópticos o de cualquier otra clase, incluidas las conversaciones telefónicas de índole comercial que hayan sido grabadas con el consentimiento previo del cliente o inversor.

Las personas físicas están obligadas a comparecer ante citaciones de la Comisión para la toma de declaración.

En la medida que sea necesario para el eficaz ejercicio por la Comisión de sus funciones de supervisión e inspección, las personas o entidades que presten cualquier tipo de servicio profesional a las personas comprendidas en los párrafos anteriores están obligadas a facilitar cuantos datos e informaciones les sean requeridos por ésta, de conformidad con lo dispuesto, en su caso, en la normativa específica que regule su profesión o actividad.

A tales efectos, el acceso a las informaciones y datos requeridos por la Comisión Nacional del Mercado de Valores en el ejercicio de sus funciones de inspección y supervisión se encuentra amparada por el artículo 11.2.a) de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal. Los datos accedidos únicamente se emplearán para el ejercicio de las mencionadas potestades en los términos previstos en esta Ley.”

Quiere ello decir que la Ley 24/1988 viene a especificar en la actividad de la Comisión Nacional del Mercado de Valores la exigencia contenida en el artículo 4.2 de la Ley Orgánica 15/1999, cuando establece que “Los datos de carácter personal objeto de tratamiento no podrán usarse para finalidades incompatibles con aquellas para las que los datos hubieran sido recogidos”, delimitando los usos que podrán hacerse de los datos objeto de comunicación a la misma y los posibles cesionarios de tales datos en supuestos específicos y concretos que la Ley enumera.

Teniendo en cuenta todos estos precedentes normativos, el contenido del Proyecto, en cuanto no hace sino desarrollar el contenido de la información a facilitar y los usos que de la misma podrá hacer la Comisión Nacional del mercado de Valores debe considerarse concordante con la normativa de protección de datos de carácter personal.

No obstante, sería recomendable que el propio texto recogiera, en términos similares a los realizados por la Ley y que han sido reproducidos, una referencia, siquiera genérica al sometimiento por la Comisión, en el tratamiento de los datos reservados, a lo dispuesto en la Ley Orgánica 15/1999. Por ello, se propone que en el artículo 6 del Proyecto hiciera esta mención genérica, indicando que:



“La información de carácter reservado relacionada en el artículo 1 estará sujeta a lo dispuesto en el artículo 90 de la Ley 24/1988, de 28 de julio **y en la Ley Orgánica 15/1999**, en cuanto a su **tratamiento**, uso y divulgación. No obstante, la Comisión Nacional del Mercado de Valores podrá efectuar la publicación agregada de los datos reservados que, a efectos estadísticos considere conveniente”.