

**0064/2023**

El objeto del presente informe es el proyecto de modificación del Código de conducta que fue aprobado mediante resolución de la Directora de la Agencia Española de Protección de Datos de fecha 9 de octubre de 2020, modificado posteriormente por resolución de 28 de noviembre de 2022. Tanto el Código como la modificación citada fueron informados favorablemente por este Gabinete Jurídico.

La solicitud de aprobación de la modificación ha sido presentada por el Director General de Autocontrol junto con el proyecto de Código modificado y la memoria justificativa, además de la certificación del acuerdo de la Junta Directiva de Autocontrol por la que se aprueba la modificación, de 20 de julio de 2023, de conformidad con lo dispuesto en el punto 21 del código.

Junto con la solicitud de informe se acompaña el emitido por la Subdirección General de Promoción y Autorizaciones (SGPA) de esta Agencia Española de Protección de Datos, favorable a su aprobación, y que expone los antecedentes de las anteriores aprobaciones, del Código y de su hasta el momento única modificación.

En cuanto a la admisibilidad del proyecto de modificación concurren los requisitos que recogen las Directrices 1/2019 del Comité Europeo de Protección de Datos, como se señala en el apartado IV del informe de la SGPA, y que ya fueron objeto de valoración en nuestro informe 59/2020 sobre la versión inicial del Código sometido a aprobación.

Por lo que respecta a las modificaciones, se sistematizan y analizan en los apartados V y VI, respectivamente, del informe de la SGPA, y cuyo contenido fundamentalmente afecta a los siguientes ámbitos del código:

**a) Al régimen de comunicación para el envío de comunicaciones comerciales amparado en el interés legítimo**

Dicha modificación obedece a lo señalado en nuestro informe 0052/2023, referente al Proyecto de Circular sobre la aplicación del artículo 66.1.b) de la Ley 11/2022, de 28 de junio, General de Telecomunicaciones, cuyo tenor reproduce la SGPA y que concluye que, a la vista de lo dispuesto en el precepto citado se debería proceder a la modificación del código de conducta de Autocontrol.

En este sentido, se ha modificado el punto 7.2.2 del código para ajustarlo al régimen legal de la Ley 11/2022, en los términos que se exponen por la SGPA. En concreto, se modifica el apartado 7.2.2.b), para limitar la presunción de interés legítimo al envío de comunicaciones por correo postal, y se suprime el apartado c).

**Ahora bien, se observa que existe una discrepancia entre el párrafo inicial del apartado 7.2.2 del Código, que hace referencia -de manera correcta- a los “*intereses* o los derechos y libertades fundamentales de los interesados”, frente al segundo párrafo de dicho mismo apartado 7.2.2, que hace referencia únicamente a los “derechos y libertades fundamentales de los interesados”, omitiendo el término “intereses”. Habida cuenta de que la expresión correcta es que la ponderación por el responsable habrá de realizarse sobre los “intereses o los derechos y libertades fundamentales de los interesados” (art. 6.1.f) RGPD), la redacción del segundo párrafo del apartado 7.2.2 del Código deberá modificarse para recoger la expresión “*intereses*” inmediatamente ante de “derechos y libertades fundamentales de los interesados”**

**b) Al régimen de traslado de las reclamaciones frente a adheridos al código por parte de la AEPD**

La disposición final 9.5 de la Ley 11/2023, de 8 de mayo, modificó el artículo 65.4 de la LOPDPGDD para incluir, además de a los organismos de supervisión de los códigos de conducta, a los organismos que éstos hayan establecido para la asumir la resolución extrajudicial de conflictos, lo que justifica la modificación del punto 10 del código de Autocontrol para incluir a la Unidad de Mediación como destinataria de las reclamaciones que con arreglo al artículo 65.4 de la LOPDPGDD le remita la Agencia española de Protección de Datos.

**c) A la creación de un distintivo de adhesión**

Distintivo que permite a los afectados identificar a las entidades adheridas al código y las garantías que ofrece en sus relaciones con ellas, sin que sirva de acreditación del cumplimiento de la normativa.

**d) Otras modificaciones**

Las restantes modificaciones, como se recoge en parte en el apartado V, apartado d), del informe de la SGPA, contribuyen a la mejora de la sistemática del Código del Código. Son las relativas a la inclusión en el marco normativo (apartado 2) del Código de las referencias a la Ley 11/2022, de 28 de junio, General de Telecomunicaciones, y a la Circular de la AEPD 1/2023, así como a las referencias en el apartado 1.2 del Código a la primera modificación de este.

Todo ello se considera correcto, si bien la solicitud de Autocontrol no hacía referencia expresa a ello.

Por todo lo anterior, **una vez que se modifique el Código para integrar en el apartado 7.2.2 el término “intereses”, en la forma expuesta en el apartado a) de este Informe**, se considera que la modificación del Código de conducta propuesta por Autocontrol se ajusta a las previsiones de la normativa vigente sobre protección de datos personales y supone un beneficio para los interesados, al agilizar la tramitación y resolución de las reclamaciones que presenten, al tiempo que puede incentivar la adhesión de entidades al Código e incrementa los mecanismos dirigidos a velar por el adecuado cumplimiento del mismo, por lo que se informa favorablemente.