

## **Cumplimiento de la LOPD como requisito previo a la transferencia. Informe 101/2003**

La consulta plantea si será necesario el consentimiento de los afectados como requisito previo a la realización de una transferencia internacional entre empresas del mismo grupo, para la cual se ha elaborado el correspondiente contrato previsto en la Decisión de la Comisión Europea de 15 de junio de 2001 por la que se aprueba el modelo de cláusulas contractuales tipo para la transferencia internacional de datos entre responsables de tratamientos.

Con carácter general debe recordarse que la Directiva 95/46/CE, de 24 de octubre de 1995 parte del principio general de que la transferencia internacional de datos no impedirá la aplicación de las disposiciones de derecho nacional adoptadas en desarrollo de la propia Directiva. Por este mismo motivo el artículo 2 de la Decisión de la Comisión a la que se ha hecho referencia anteriormente recuerda en su párrafo primero, que "la presente Decisión aborda únicamente la adecuación de la protección otorgada por las cláusulas contractuales tipo para la transferencia de datos personales, establecida en el anexo. No afecta a la aplicación de otras disposiciones nacionales por las que se apliquen la Directiva 95/46/CE, relacionadas con el tratamiento de datos personales en los Estados Miembros".

En el mismo sentido, el párrafo primero de la Norma Segunda de la Instrucción número 1/2000, de 1 de diciembre, de la agencia de protección de datos, relativa a las normas por las que se rigen los movimientos internacionales de datos, dispone que "la transferencia internacional de datos no excluye de la aplicación de las disposiciones contenidas en la Ley Orgánica 15/1999, conforme a su ámbito de aplicación, correspondiendo a la Agencia de Protección de Datos la competencia para verificar su cumplimiento".

En consecuencia, sin perjuicio de la validez de las cláusulas contractuales tipo como garantías adecuadas para obtener la autorización de la Agencia de Protección de Datos para la transferencia internacional de datos a un tercer Estado que no ofrezca un nivel de protección equivalente al establecido en la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de datos de Carácter Personal, la transmisión de datos subyacente a la transferencia deberá además cumplir las disposiciones de la mencionada Ley Orgánica que transpone a nuestro ordenamiento la Directiva Comunitaria.

Teniendo en cuenta que la consulta se refiere a las cláusulas tipo para la transferencia de datos de responsable a responsable del tratamiento, dicha transferencia implicará la existencia de una cesión de datos de carácter personal, que habrá de encontrarse sometida al artículo 11 de la Ley Orgánica 15/1999. De este modo, si la cesión no pudiera ampararse en ninguna de las causas previstas en el artículo 11.2, sería de aplicación la regla general prevista en el artículo 11.1, según la cual "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".

Por lo tanto, en los términos en que se han mencionado, la transferencia requeriría el consentimiento del afectado si no fuese de aplicación uno de los supuestos del citado artículo 11.2.