

La consulta plantea la posibilidad de aplicar las medidas de seguridad de nivel básico a un tratamiento de datos de discapacidad de alumnos a los que imparte cursos de formación la consultante y que son cofinanciados por el Fondo Social Europeo en relación con lo dispuesto en la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal (en adelante LOPD), y a su Reglamento de desarrollo, aprobado por el Real Decreto 1720/2007, de 21 de diciembre.

## I

El actual Reglamento efectúa dos consideraciones específicas en relación con los datos relacionados con el porcentaje de minusvalía.

Por una parte, el reglamento recuerda que en todo caso dichos datos han de ser considerados datos relacionados con la salud de las personas, al referirse expresamente a ellos en la definición que da de estos datos su artículo 5.1 g).

Por otra, por vía de excepción a la exigencia general de implantación de las medidas de seguridad de nivel alto a los ficheros que contengan datos de salud, dispone su artículo 81.6 que “podrán implantarse las medidas de seguridad de nivel básico en los ficheros o tratamientos que contengan datos relativos a la salud, referentes exclusivamente al grado de discapacidad o la simple declaración de la condición de discapacidad o invalidez del afectado, con motivo del cumplimiento de deberes públicos”.

En relación con el tratamiento del dato de discapacidad, si bien dentro de la actividad de asesoramiento fiscal, esta Agencia ha analizado igualmente la cuestión en informe de 28 de julio de 2009, en los siguientes términos:

*“Como se ha señalado, una primera lectura de las conclusiones alcanzadas por esta Agencia en sus previos informes podría dar lugar a considerar que al no encontrarnos en este caso ante el cumplimiento de un deber legal impuesto al responsable del fichero sino al propio afectado cuyos datos de salud son objeto de tratamiento, no sería aplicable la excepción contenida en el artículo 81.6 del reglamento de desarrollo de la Ley Orgánica 15/1999.*

*Sin embargo, debe recordarse que el artículo 81.6 no se refiere al tratamiento de datos de carácter personal efectuado para el*

*cumplimiento por parte del responsable de una obligación legal, sino al que tiene lugar “con motivo del cumplimiento” de dicha obligación.*

*La diferencia entre las dos posibles redacciones a las que se ha hecho referencia, la que pudiera haber incorporado el precepto y la que de hecho establece, resulta relevante para resolver la cuestión planteada, toda vez que la consultante, al realizar su actividad de asesoramiento fiscal, no recoge los datos para el cumplimiento por su parte de una obligación legal, pero sí recoge los datos de salud del afectado a fin de que éste dé cumplimiento a su obligación de declarar establecida en las normas del impuesto sobre la renta de las personas físicas.*

*Por ello, aún cuando los datos no se recogen para que el responsable cumpla con su deber legal sí son recabados con ocasión del cumplimiento por el propio afectado de dicha obligación, por lo que sí será posible entender que en el supuesto planteado, y siempre que los datos sean los meramente referidos a la discapacidad del afectado, operará la especialidad prevista en el artículo 81.6 del reglamento.”*

## II

En respuesta concreta al caso planteado, es preciso considerar lo establecido en la Resolución de 7 de noviembre de 2008, del Servicio Público de Empleo Estatal, por la que se aprueba la convocatoria para la concesión, con cargo al ejercicio presupuestario de 2009, de subvenciones públicas para la ejecución de planes de formación mediante convenios, de ámbito estatal, dirigidos prioritariamente a trabajadores ocupados, en aplicación de la Orden TAS/718/2008, de 7 de marzo, por la que se regula la formación de oferta y se establecen las bases reguladoras para la concesión de subvenciones públicas destinadas a su financiación.

En su artículo 5 regula la participación en los planes de formación de los trabajadores y desempleados, señalando su número 2: “Los trabajadores no podrán participar dos o más veces en la misma acción formativa.

Los trabajadores y colectivos señalados en el párrafo anterior solicitarán su participación mediante el modelo que figura como anexo I de esta convocatoria. (Dicho modelo contempla una casilla para marcarla en caso de discapacidad).

Las solicitudes de participación deberán ser custodiadas por las entidades beneficiarias de las subvenciones y estar a disposición de los órganos competentes para la evaluación, seguimiento y control de las acciones formativas.

3: La selección de los trabajadores que vayan a participar en el plan de formación se realizará por la entidad beneficiaria o responsable de impartir las acciones formativas, atendiendo a las prioridades del plan de formación y a criterios de igualdad y de objetividad.

Tendrán prioridad en el acceso a la formación los siguientes colectivos: mujeres, personas con discapacidad, trabajadores de baja cualificación y mayores de 45 años.”

Lo señalado pone de manifiesto que las entidades que vayan a participar en el desarrollo de actividades formativas tienen la obligación de seleccionar a los trabajadores con unos criterios de prioridad, entre los cuales figura la condición de discapacitado, por lo que puede entenderse que la consultante al tratar el dato de discapacidad lo hace únicamente en cumplimiento de las obligaciones que le impone la normativa anteriormente citada., por lo que el supuesto contemplado sería subsumible en lo dispuesto en el artículo 81.6 del Real Decreto 1720/2007, y en consecuencia bastaría que se adoptasen las medidas de seguridad de nivel básico sobre el fichero que contuviera este dato de salud.

De este modo, siempre que el fichero contenga únicamente los datos relacionados con el porcentaje de minusvalía y cuando la finalidad que justifica el tratamiento sea precisamente el cumplimiento de un deber público, será posible la implantación sobre el fichero de las medidas de seguridad de nivel básico, siempre que el fichero no se encuentre sujeto, por otra razón, a las medidas de nivel medio o alto previstas en el Reglamento.