

La consulta plantea, varias cuestiones relacionadas con la adopción las medidas de seguridad que debe adoptar el encargado del tratamiento de conformidad con la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre de Protección de Datos de Carácter Personal.

En primer lugar en el contrato en virtud del cual se concrete la relación entre el responsable y el encargado del tratamiento, deberá de fijarse las medidas de seguridad adoptar, así lo establece el artículo 12.2 de la Ley Orgánica 15/1999, donde se concreta que “La realización de tratamientos por cuenta de terceros deberá de ser regulada en un contrato que deberá de constar por escrito o en alguna forma que permita acreditar su celebración y contenido, estableciéndose expresamente que el encargado del tratamiento únicamente tratará los datos por conforme a las instrucciones del responsable del tratamiento, que no los aplicará o utilizará con fin distinto al que figure en dicho contrato, ni los comunicará, ni siquiera para su conservación, a otras personas.

En el contrato se estipularán, asimismo las medidas de seguridad a que se refiere el artículo 9 de esta Ley que el encargado de tratamientos está obligado a implementar.”

En definitiva, será en el contrato que firmen ambas partes en el que deban fijarse las medidas de seguridad que el encargado del tratamiento debe adoptar, sin necesidad de acudir a lo previsto en la inscripción de los ficheros y si el responsable ha adoptado medidas de seguridad de nivel alto, con carácter general el encargado deberá adoptar, en principio, las mismas que las impuestas por el responsable del fichero, tal y como se desprende de lo previsto en los artículos 9 y 12.2 de la Ley Orgánica, detallando el artículo 82 del Reglamento el modo en que deberán implantarse las medidas, señalando en concreto “ 1. Cuando el responsable del fichero o tratamiento facilite el acceso a los datos, a los soportes que los contengan o a los recursos del sistema de información que los trate, a un encargado de tratamiento que preste sus servicios en los locales del primero deberá hacerse constar esta circunstancia en el documento de seguridad de dicho responsable, comprometiéndose el personal del encargado al cumplimiento de las medidas de seguridad previstas en el citado documento.

Cuando dicho acceso sea remoto habiéndose prohibido al encargado incorporar tales datos a sistemas o soportes distintos de los del responsable, este último deberá hacer constar esta circunstancia en el documento de seguridad del responsable, comprometiéndose el personal del encargado al cumplimiento de las medidas de seguridad previstas en el citado documento.

2. Si el servicio fuera prestado por el encargado del tratamiento en sus propios locales, ajenos a los del responsable del fichero, deberá elaborar un documento de seguridad en los términos exigidos por el artículo 88 de este reglamento o completar el que ya hubiera elaborado, en su caso, identificando el fichero o tratamiento y el responsable del mismo e incorporando las medidas de seguridad a implantar en relación con dicho tratamiento.

3. En todo caso, el acceso a los datos por el encargado del tratamiento estará sometido a las medidas de seguridad contempladas en este reglamento.”

También deberá identificarse el período de vigencia del encargo, que se reflejará en el contrato referido en el artículo 12 de la LOPD, y los ficheros que se traten de modo exclusivo en los sistemas del encargado y, si esta circunstancia afectase a todos o parte de los ficheros del responsable, éste podrá delegar en el encargado la llevanza del documento de seguridad, salvo en lo relativo a aquellos datos contenidos en recursos propios.

En cuanto a la obligación de notificación e inscripción de los ficheros de en la Agencia Española de Protección de Datos. Esta cuestión aparece resuelta en el artículo 26 de la LOPD que señala que “1. Toda persona o entidad que proceda a la creación de los ficheros de datos de carácter personal lo notificará previamente a la Agencia Española de Protección de Datos.” De esta manera, atendiendo al concepto de responsable que nos da el artículo 3 d) de la LOPD como “persona física o jurídica, de naturaleza pública o privada, u órgano administrativo, que decida sobre la finalidad, contenido y uso del tratamiento”, será el responsable del fichero el que debe proceder a la notificación e inscripción de los mismos.

La notificación de ficheros podrá llevarse a cabo utilizando el formulario electrónico del sistema NOTA que aparece en la página web de la AEPD www.agpd.es.