

Examinada su solicitud de informe, remitida a este Gabinete Jurídico, referente al Proyecto de Orden por la que se crea el registro de las empresas con distintivo “igualdad en la empresa”, 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.

Tal y como indica su rúbrica y aclara la exposición de motivos, el Proyecto sometido a informe tiene por objeto regular el registro de las empresas con distintivo “igualdad en a empresa”, delimitando su contenido y la obligación de las empresas inscritas de mantener su contenido actualizado.

Según indica el artículo 1.3 el Registro tendrá carácter público y se harán constar en el mismo las concesiones, renovaciones, renunciaciones voluntarias, suspensiones y revocaciones de este distintivo empresarial. En cuanto a su contenido, el registro incorporará, según dispone el artículo 2 los datos relacionados con la denominación e identificación de las empresas, así como el “nombre y apellidos de su representante legal, así como el número de identificación fiscal de éste, domicilio fiscal, teléfono, fax y correo electrónico”.

Por último, el artículo 4 señala que “el registro a que se refiere la presente orden deberá respetar en todo caso lo dispuesto en la Ley Orgánica, de 13 de diciembre, de Protección de datos de Carácter Personal y sus disposiciones complementarias, en aquellos casos que sean aplicables”.

El artículo 50.1 de la Ley Orgánica 3/2007, de 22 de marzo, para la igualdad efectiva de mujeres y hombres, dispone que “el Ministerio de Trabajo y Asuntos Sociales creará un distintivo para reconocer a aquellas empresas que destaquen por la aplicación de políticas de igualdad de trato y de oportunidades con sus trabajadores y trabajadoras, que podrá ser utilizado en el tráfico comercial de la empresa y con fines publicitarios”.

Esta norma se desarrolla a través del Real Decreto 1615/2009, de 26 de octubre, por el que se regula la concesión y utilización del distintivo «Igualdad en la Empresa», cuyo artículo 20 dispone que “El Ministerio de Igualdad, a través de la Dirección General para la Igualdad en el Empleo, mantendrá un

Registro público de las concesiones, renovaciones, renunciaciones voluntarias, suspensiones y revocaciones de este distintivo empresarial”.

Como primera cuestión a tener en cuenta, debe señalarse que el Registro regulado por el Proyecto sometido a informe se encontrará sometido a lo dispuesto en la Ley Orgánica 15/1999 y su normativa de desarrollo, toda vez que el mismo incorpora datos del representante legal de la empresa galardonada con el distintivo que exceden de los recogidos en el artículo 2.2 del Reglamento de desarrollo de la Ley Orgánica 15/1999, aprobado por Real decreto 1720/2007, de 21 de diciembre.

En efecto, el citado artículo 2.2 dispone que “Este Reglamento no será aplicable a los tratamientos de datos referidos a personas jurídicas, ni a los ficheros que se limiten a incorporar los datos de las personas físicas que presten sus servicios en aquéllas, consistentes únicamente en su nombre y apellidos, las funciones o puestos desempeñados, así como la dirección postal o electrónica, teléfono y número de fax profesionales”.

En relación con la aplicación de este precepto, esta Agencia ha tenido la ocasión de poner reiteradamente de manifiesto que el tratamiento del dato referido al documento nacional de identidad (al que cabe asimilar el número de identificación fiscal a los efectos analizados) junto con los taxativamente enumerados en el artículo 2.2 del Reglamento de desarrollo de la Ley Orgánica 15/1999 implica la inaplicación de la excepción prevista en ese precepto en relación con el ámbito de aplicación de la Ley Orgánica, sin que ello desvirtúe en modo alguno el espíritu y finalidad de la norma analizada, dado que la misma precisamente enumera de modo taxativo y no meramente ejemplificativo los datos que podrán contenerse en los denominados ficheros de contactos, cuya finalidad no resulta coincidente con la descrita en la consulta. Así, en el informe de 18 de febrero de 2008, seguido de otros muchos, accesibles en el sitio web de esta Agencia, se indicaba lo siguiente:

*“En consecuencia, la Agencia ha venido señalando que en los supuestos en que el tratamiento del dato de la persona de contacto es meramente accidental en relación con la finalidad del tratamiento, referida realmente a las personas jurídicas en las que el sujeto presta sus servicios, no resulta de aplicación lo dispuesto en la Ley Orgánica 15/1999, viniendo el Reglamento a plasmar este principio.*

*No obstante, nuevamente, es necesario que el tratamiento del dato de la persona de contacto sea accesorio en relación con la finalidad perseguida. Ello se materializará mediante el cumplimiento de dos requisitos:*

*El primero, que aparece expresamente recogido en el Reglamento será el de que los datos tratados se limiten efectivamente a los meramente necesarios para identificar al sujeto en la persona jurídica a la que presta*

*sus servicios. Por este motivo, el Reglamento impone que el tratamiento se limite a los datos de nombre y apellidos, funciones o puestos desempeñados, dirección postal o electrónica, teléfono y número de fax profesionales”.*

*De este modo, cualquier tratamiento que contenga datos adicionales a los citados se encontrará plenamente sometido a la Ley Orgánica 15/1999, por exceder de lo meramente imprescindible para identificar al sujeto en cuanto contacto de quien realiza el tratamiento con otra empresa o persona jurídica.*

*Por ello, no se encontrarían excluidos de la Ley los ficheros en los que, por ejemplo, se incluyera el dato del documento nacional de identidad del sujeto, al no ser el mismo necesario para el mantenimiento del contacto empresarial. Igualmente, y por razones obvias, nunca podrá considerarse que se encuentran excluidos de la Ley Orgánica los ficheros del empresario respecto de su propio personal, en que la finalidad no será el mero contacto, sino el ejercicio de las potestades de organización y dirección que a aquél atribuyen las leyes.*

*El segundo de los límites se encuentra, como en el supuesto contemplado en el artículo 2.3, en la finalidad que justifica el tratamiento. Como se ha venido indicando reiteradamente, la inclusión de los datos de la persona de contacto debe ser meramente accidental o incidental respecto de la verdadera finalidad perseguida por el tratamiento, que ha de residenciarse no en el sujeto, sino en la entidad en la que el mismo desarrolla su actividad o a la que aquél representa en sus relaciones con quienes tratan los datos.*

*De este modo, la finalidad del tratamiento debe perseguir una relación directa entre quienes tratan el dato y la entidad y no entre aquéllos y quien ostente una determinada posición en la empresa. De este modo, el uso del dato debería dirigirse a la persona jurídica, siendo el dato del sujeto únicamente el medio para lograr esa finalidad.*

*Así sucedería en caso de que el tratamiento responda a relaciones “business to business”, de modo que las comunicaciones dirigidas a la empresa, simplemente, incorporen el nombre de la persona como medio de representar gráficamente el destinatario de la misma. Por el contrario, sin la relación fuera “business to consumer”, siendo relevante el sujeto cuyo dato ha sido tratado no sólo en cuanto a la posición ocupada sino como destinatario real de la comunicación, el tratamiento se encontraría plenamente sometido a la Ley Orgánica 15/1999, no siendo de aplicación lo dispuesto en el artículo 2.2 del Reglamento.”*

Dicho lo anterior, y encontrándonos ante un fichero sujeto a lo dispuesto en la Ley Orgánica 15/1999 del que será responsable un órgano de la

Administración General del Estado, el artículo 20.1 de la Ley Orgánica dispone que “La creación, modificación o supresión de los ficheros de las Administraciones Públicas sólo podrán hacerse por medio de disposición general publicada en el “Boletín Oficial del Estado” o diario oficial correspondiente”. Los artículos 20.2 de la Ley Orgánica y 54.1 de su reglamento de desarrollo detallan el contenido que deberá tener la citada disposición general, señalando el artículo 53.1 del reglamento que “Cuando la disposición se refiera a los Órganos de la Administración General del Estado o a las entidades u organismos vinculados o dependientes de la misma, deberá revestir la forma de Orden Ministerial o Resolución del titular de la Entidad u Organismo correspondiente”.

El Proyecto sometido a informe no contiene una norma de creación del fichero referido al Registro que la misma regula que contenga los elementos exigidos por las normas citadas, siendo preciso que se incorpore a la misma un Anexo en el que se regulen detalladamente todos los mencionados extremos.

En particular, y sin anticipar las conclusiones que pudieran derivarse de la inclusión de la citada norma de creación del fichero, es preciso indicar que el registro tendrá por objeto publicitar los datos de las empresas que llevan a cabo una política de igualdad entre mujeres y hombres que resulta ser merecedora del distintivo regulado por el Proyecto, siendo precisamente ésta la causa legal legitimadora del tratamiento, que puede encontrarse en el artículo 6.1 de la Ley Orgánica 15/1999 en conexión con el artículo 50.1 de la Ley Orgánica 3/2007. Sin embargo, esta publicidad parece que debe ir referida a la propia empresa y no a su representante legal. Por este motivo, esta Agencia considera que no deberían ser objeto de la cesión derivada de la publicidad del registro los datos relacionados con la identificación del representante legal de la empresa, sino únicamente los de ésta.