



Agència Catalana de Protecció de Dades

Recomanació 1/2010 sobre l'encarregat del tractament en la prestació de serveis per compte d'entitats del sector públic de Catalunya

“La figura de l'encarregat del tractament”

Barcelona, maig 2010

Santiago Farré Tous
Cap de l'Assessoria Jurídica APDCAT

- **Encarregat del tractament (5.1.i) RLOPD):**

“Persona física o jurídica, pública o privada, o òrgan administratiu que, sol o conjuntament amb altres, tracti dades personals **per compte del responsable** del tractament o del responsable del fitxer, com a conseqüència de l’existència d’una relació jurídica que l’hi vincula i delimita l’àmbit de la seva actuació per a la prestació d’un servei.

També poden ser encarregats del tractament els ens sense personalitat jurídica que actuen en el tràfic com a subjectes diferenciats ”



- **Responsable del fitxer o tractament** (5.1.q) RLOPD):

Persona que sol o conjuntament amb altres decideixi sobre la finalitat, contingut i ús del tractament, encara que no ho realitzi materialment.

- **Tercer** (5.1.r) RLOPD) :

Persona diferent de l'afectat o interessat, del responsable del fitxer o tractament, de l'encarregat del tractament i de les persones autoritzades per tractar les dades sota l'autoritat directa d'aquests

- **Importador** (5.1.ñ) RLOPD) :

Persona receptora de les dades en cas de transferència a un tercer país, tant si és responsable del tractament, encarregada del tractament o tercer.

- **Exportador** (5.1.j) RLOPD) :

Persona situada en territori espanyol que realitzi una transferència de dades de caràcter personal a un país tercer.

- **LORTAD** (derog.) :
 - Referència a art. 27 (no conté denominació ni definició)
- **Directiva 95/46/CE:**
 - Art. 1.2.e): definició
 - Apartats 2, 3 i 4 art. 17: règim de l'encàrrec del tractament
 - Art. 16: confidencialitat dels empleats de l'encarregat
- **LOPD:**
 - Art. 3.g): definició
 - Art. 12, 9, 19.1, 37.1.f), 43: règim encarregat
- **RLOPD:**
 - 5.1.i): definició
 - 20-22, 26, 55.2, 60.2, 73.3.d), 79, 82, 86, 88.5 i 6, 95, 105.1.c) i f), 125.1
- **Llei 5/2002**
 - 5.1.d), 16.1
- **Dictamen 1/2010 WP29**

- **Mesura de seguretat**
 - Art. 27 LORTAD
 - Art. 17.2 Directiva
- **La figura de l'encarregat com excepció al règim de comunicació:**
 - SAN 13-9-02 (vigència LORTAD)
 - Art. 12 LOPD
 - SAN 1-2-06: exclou la cessió in consentida
 - STS 4-5-09: nega la consideració de comunicació

- **LORTAD: fitxers titularitat privada**
- **LOPD (art. 3.g) i 12):**
 - Imprecisió títol art. 12
 - Persona física o jurídica
 - Entitat privada o pública (autoritat, servei u organisme)
 - A títol individual o conjuntament amb altres
 - També entre empreses d'un mateix grup (STSJ Madrid 16-10-00)
- **RLOPD (5.1.i):**
 - També ens sense personalitat jurídica

- **Art. 27 LORTAD (derog.) : concepció restrictiva**

“Servicios de tratamiento automatizado de datos de carácter personal”

- **Art. 17 Directiva i 3.g) i 12 LOPD:**

“Tratamiento de datos por cuenta del responsable”

- **Art 20 RLOPD: el servei encarregat podrà ser:**

- Temporal o indefinit
- Remunerat o no
- Amb contraprestació de l'usuari o no

- **D.A. 31^a LCSP**

Qualsevol contracte regulat a la LCSP

- **Gestió de serveis informàtics**
- **Gestió i manteniment pàgina web**
- **Cobrament impagaments**
- **Digitalització històries clíniques**
- **Serveis de mailing**
- **Selecció de personal**
- **Gestió d'ingressos AAPP**
- **Concessions de serveis públics**
- **Grua municipal**



Art. 156 EAC : “*Fitxers **creats o gestionats...*”:**

- **Competència respecte fitxers d’entitats sotmeses a APDCAT, amb independència de l’existència d’un encarregat**
- **Competència quan les institucions de l’àmbit APDCAT actuïn com a encarregat d’una altra entitat no sotmesa**

- **Compromís de l'encarregat que no tractarà les dades per a una finalitat diferent.**
- **Compromís de l'encarregat que les tractarà d'acord amb les instruccions del responsable.**
- **Compromís de l'encarregat que no les comunicarà, ni tan sols per a la seva conservació.**
- **Mesures de seguretat que ha d'implementar l'encarregat (SAN 16-01-08).**

- Identificació del fitxer o fitxers que inclouen les dades.
- Autorització de comunicacions (a un altre encarregat o a tercers)
- **Devolució o destrucció** de les dades **i suports** al final de la prestació i, si escau, l'acreditació.
- Forma de complir el deure d'informació, en cas que l'encarregat reculli les dades.
- Procediment atenció drets ARCO quan la sol·licitud es presenti davant l'encarregat.
- Delegació, si escau, a l'encarregat, de la resolució dels proced. d'exercici de drets.
- Possibilitat de subcontractació, si escau, i identificació del subcontractista.

- **Autorització per tractar dades fora dels locals encarregat o en dispositius portàtils.**
- **Prohibició, si escau, d'incorporar dades a suports diferents en casos d'accés remot.**
- **Delegació a l'encarregat per portar el document de seguretat, si escau.**
- **Comunicació al responsable de la designació del responsable de seguretat de l'encarregat (nivell mitjà o alt).**
- **La comunicació al responsable de les incidències de seguretat.**
- **La delegació, si escau, de les autoritzacions previstes al títol VIII del RLOPD.**
- **Mecanismes per verificar el compliment, per l'encarregat, de les mesures de seguretat.**
- **Compromís de l'encarregat de formar el personal en les seves obligacions.**
- **Les altres instruccions que el responsable consideri convenientes.**

- **Supòsits:**
 - Delegació interadministrativa
 - Encàrrec de gestió
 - Convenis
 - Altres formes anàlogues
- **No exigibilitat d'acord d'encàrrec 12 LOPD, si la comunicació té cobertura en norma legal.**
- **L'habilitació legal no eximeix el responsable de les seves responsabilitats.**
- **Conveniència d'establir l'acord d'encàrrec per raons de confidencialitat i seguretat.**
- **Forma:**
 - Conveni
 - Resolució de delegació o encàrrec (**amb acceptació**)

- **No és cessió de dades ex . 3.i) LOPD.**
- **Vigència principi finalitat (art. 4 LOPD).**
- **No exigibilitat contracte d'encàrrec.**
- **Conveniència formalització de l'encàrrec.**

- **Pot existir comunicació de dades:**
 - Art. 21 LOPD quan ens tracti d'ens públics que exerceixen potestats administratives
 - Altres supòsits
- **A manca d'habilitació legal serà necessari l'encàrrec.**
- **Manteniment de la titularitat pública del fitxer.**
- **Formalització:**
 - Conveni marc
 - Contracte programa
 - Altre instrument que estableixi les relacions entre l'administració i l'ens instrumental

Repercussions de la forma de gestió de serveis públics l'externalització de serveis :

- Naturalesa del fitxer
- Règim de responsabilitats de l'administració
- Règim de cessions LOPD
- Règim sancionador



Agència Catalana de Protecció de Dades

Moltes gràcies

Santiago Farré Tous
Cap de l'Assessoria Jurídica