



Memòria complementària de valoració de les observacions presentades en el tràmit d'audiència institucional de l'Avantprojecte de Llei sobre les voluntats digitals i de modificació dels llibres segon i quart del Codi civil de Catalunya per l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i l'Institut d'Estadística de Catalunya

Amb posterioritat a la valoració efectuada per aquesta unitat directiva de les observacions formulades en el tràmit d'audiència institucional i informació pública, s'han rebut sengles escrits de l'Institut d'Estadística de Catalunya (IDESCAT) i de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT).

Totes les observacions i al·legacions presentades s'han valorat per la unitat impulsora i la majoria d'elles han estat incorporades al text normatiu de l'Avantprojecte de Llei.

1. OBSERVACIONS DE L'INSTITUT D'ESTADÍSTICA DE CATALUNYA

L'IDESCAT va trametre a aquesta unitat la seva resposta per mitjà de correu electrònic de data 6 de febrer de 2017.

En el seu escrit no es van formular observacions sobre l'Avantprojecte de Llei si bé es va manifestar que en el desenvolupament reglamentari posterior se'l mantingués informat i que en els formularis corresponents es tinguessin en compte per part de la unitat impulsora un seguit de variables com la data de naixement, l'adreça postal, la nacionalitat, la professió o el nivell d'estudis.

Aquesta unitat tindrà en compte les observacions de l'IDESCAT a l'hora d'implementar, per mitjà de reglament, l'organització, el funcionament i l'accés al Registre de voluntats digitals i el mantindrà informat del desenvolupament reglamentari de la Llei.

2. OBSERVACIONS DE L'AGÈNCIA CATALANA DE PROTECCIÓ DE DADES

L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en data 9 de febrer de 2017, va emetre un Informe favorable sobre l'Avantprojecte de Llei sobre les voluntats digitals i de modificació dels llibres segon i quart del Codi civil de Catalunya i va fer un seguit de consideracions que, prèvia valoració per la unitat impulsora, han estat incorporades al text de l'Avantprojecte de Llei.

- Observacions de caràcter formal:

L'APDCAT considera que seria més aclaridor incloure el concepte de “prestadors de serveis de la societat de la informació” en comptes de “prestadors de serveis digitals” en els diferents articles en què s'hi fa referència.

Aquest suggeriment no s'incorpora al text atès que el terme "prestadors de serveis digitals" és utilitzat de manera habitual i és prou coneguda, com reconeix la pròpia Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

- Observacions sobre el concepte de "voluntats digitals":

A l'Informe de l'APDCAT es fa referència al fet que els articles del llibre segon del CcC, modificats o creats a través de l'Avantprojecte, no inclouen una definició del concepte de "voluntats digitals" referit a aquest context en què no s'ha produït la mort del poderdant.

S'accepta el suggeriment. Per bé que el llibre quart del CcC ja conté una definició de "voluntats digitals" pel cas de mort, s'ha considerat convenient atendre aquesta proposta, motiu pel qual s'han afegit dos apartats nous a l'article 222-2 del CcC, modificat per l'article 1 de l'Avantprojecte, tant per incloure la definició de "voluntats digitals" a l'apartat 2 de l'article referit com per dividir-lo en diversos apartats amb la finalitat de fer-lo més entenedor.

Fruit d'aquestes modificacions, l'article 1 de l'Avantprojecte de llei queda redactat de la manera següent:

Article 222-2

Poder en previsió de pèrdua sobrevinguda de capacitat

- 1. No cal posar en tutela les persones majors d'edat que, per causa d'una malaltia o deficiència persistent de caràcter físic o psíquic, no es poden governar per si mateixes, si a aquest efecte han nomenat un apoderat en escriptura pública perquè tingui cura de llurs interessos.*
- 2. El poderdant pot establir les seves voluntats digitals, i determinar l'abast de la gestió dins del poder, perquè, en cas de pèrdua sobrevinguda de capacitat, la persona a qui designi actuï davant dels prestadors digitals amb els qui el poderdant tingui comptes actius.*
- 3. Si no hi ha manifestació de voluntats digitals, l'apoderat pot comunicar als prestadors de serveis digitals la pèrdua sobrevinguda de capacitat de la persona i sol·licitar la cancel·lació dels comptes actius, inclosos els que tinguin contingut patrimonial si, en aquest darrer cas, obté autorització judicial.*
- 4. En la mesura que sigui possible, la persona designada per executar les voluntats digitals o l'apoderat han de garantir que el poderdant tingui coneixement i pugui participar en l'adopció de les mesures de protecció.*
- 5. El poderdant pot ordenar que el poder produeixi efectes des de l'atorgament, o bé establir les circumstàncies que han de determinar l'inici de l'eficàcia del poder. En el primer cas, la pèrdua sobrevinguda de capacitat del poderdant no comporta l'extinció del poder. El poderdant també pot fixar les mesures de control i les causes per les quals s'extingeix el poder.*
- 6. Si en interès de la persona protegida s'arriba a constituir la tutela, l'autoritat judicial, en aquell moment o amb posterioritat, a instància del tutor, pot acordar l'extinció del poder.*

- Observacions sobre la terminologia emprada per referir-se a la persona designada per executar les voluntats digitals:

L'APDCAT considera que, a efectes de claredat, es podrien unificar les diferents denominacions que s'utilitzen al llarg del text de l'Avantprojecte de llei per referir-se a la persona designada per executar les voluntats digitals i proposa que la denominació comuna sigui "persona designada per executar les voluntats digitals".

La unitat promotora ha acceptat el suggeriment i ha incorporat l'expressió "persona designada per executar les voluntats digitals" tant al preàmbul com a l'article 411-10 del CcC. No s'ha considerat convenient modificar la terminologia quan el text es refereix a l'acció de designar aquesta persona, mantenint-se en aquests casos l'expressió "persona encarregada d'executar les voluntats digitals".

- Observacions relatives als articles 2 i 3 de l'Avantprojecte de llei:

Les observacions es refereixen a l'apartat 3 de l'article 222-36 i a l'apartat 5 de l'article 236-17 del CcC, modificats pels articles 2 i 3 de l'Avantprojecte de llei.

En l'Informe de l'APDCAT es posa de manifest la conveniència de modificar els articles referits per tal de tenir en compte les particularitats dels menors de 14 anys ja que, en els casos de menors que no arribin a aquesta edat establerta a la normativa de protecció de dades, no sembla que la intervenció dels tutors i dels progenitors hagi de quedar limitada als casos en què hi hagi un risc clar, atès que es tracta de menors que en principi no poden consentir i, per tant, decidir els aspectes vinculats a aquests serveis.

La unitat impulsora no considera convenient modificar l'apartat 3 de l'article 222-36 i l'apartat 5 de l'article 236-17 del CcC ja que si els tutors i els progenitors poden exercir les facultats atorgades per la norma en el cas que els menors tinguin capacitat legal per consentir, més encara poden fer-ho quan els menors no la tenen, per tant, ambdues situacions ja s'entenen incloses en la redacció dels preceptes.

- Observacions relatives a l'article 5 de l'Avantprojecte de llei:

1. L'APDCAT considera convenient aclarir si les previsions dels apartats 2, 3 i 4 de l'article 411-10 del CcC es refereixen només a les voluntats digitals en cas de mort o engloben també altres supòsits de voluntats digitals com el que es refereix a l'article 222-2, que operaria en supòsits en què no s'ha produït la mort.

Per aclarir si les previsions dels apartats 2, 3 i 4 de l'article 411-10 es refereixen només a les voluntats digitals en cas de mort o engloben també altres supòsits de voluntats digitals, s'ha modificat l'apartat 2 de l'article 411-10 del CcC i s'ha acceptat el suggeriment en relació amb l'apartat 2 afegint l'expressió "en cas de mort".

Respecte els apartats 3 i 4, pel propi contingut del precepte resta implícit que es refereixen a supòsits de mort.

2. En l'informe de l'APDCAT es posa de manifest la necessitat d'aclarir si l'apartat 6 de l'article 411-10 del CcC es refereix al supòsit en què el causant és una persona amb alguna discapacitat o bé si es refereix al supòsit en què l'ordenació, la modificació, la revocació o l'execució de les voluntats digitals dictades per una persona puguin tenir alguna repercussió en una tercera persona que tingui alguna discapacitat.

La unitat impulsora considera que no és necessari fer aquest aclariment ja que s'ha redactat de forma àmplia expressament i amb l'ànim de donar cobertura a ambdues situacions. Igualment, per a una major precisió i aclariment, s'ha substituït l'expressió "persones amb discapacitat" per persones amb "capacitat modificada judicialment".

3. Es considera pertinent fer referència al marmessor i a l'administrador de l'herència a l'article 411-10.1 del CcC com a figures que podrien exercir les funcions que s'hi contenen. De la mateixa manera es proposa fer menció al legatari en l'apartat 5 del mateix article.

S'accepta el suggeriment i s'incorporen al text de l'Avantprojecte de llei el marmessor i l'administrador de l'herència. Així mateix, en relació amb l'apartat 5, s'ha optat per incloure també el legatari com a persona que pot executar les voluntats digitals.

4. L'APDCAT proposa, a efectes de claredat, unificar les lletres a) i b) del dit apartat 2 de l'article 411-10 del CcC ja que considera que la lletra a) sembla merament instrumental, tenint en compte que la comunicació de la defunció als prestadors de serveis digitals es faria, en principi, precisament per poder instar la cancel·lació de comptes actius.

No s'accepta el suggeriment atès que l'apartat a) no està vinculat en tots els casos a l'apartat b) ja que la comunicació als prestadors de serveis digitals de la defunció del causant pot fer-se amb finalitats diferents a la cancel·lació dels seus comptes actius, com per exemple, mantenir els comptes actius com a memorial o activar altres polítiques d'empresa previstes diferents del tancament de comptes actius.

5. En l'informe de l'APDCAT es recomana que l'article 411-10.2 del CcC contingui una previsió referida al deure de secret que obligui als executors digitals respecte de les dades personals a què puguin tenir accés.

Es proposa incloure-ho com una lletra d), amb el contingut següent:

"d) En cas que se li lliuri a la persona designada una còpia dels arxius digitals del causant, la persona designada haurà de respectar el deure de secret respecte la informació referida a terceres persones."

Tenint en compte que el deure de secret ja està inclòs a la normativa de protecció de dades, aquesta unitat considera que, pel fet de no fer-ne esment exprés, no s'està exclouent aquesta obligació.

- Observacions relatives a l'article 11 de l'Avantprojecte de llei:

L'article 11 incorpora la disposició final cinquena al llibre quart del CcC, relativa a l'organització, el funcionament i l'accés al Registre de voluntats digitals. En aquest sentit, l'Informe de l'APDCAT fa una sèrie de consideracions a tenir en compte quan es faci el desenvolupament reglamentari.

Així, en relació amb l'apartat 3 de la disposició addicional tercera creada per l'article 10 de l'Avantprojecte de llei, considera que, des del punt de vista de la protecció de dades, no es pot descartar que la persona que atorga les voluntats digitals pugui autoritzar a tercers per tal que tinguin accés al contingut de les seves voluntats digitals inscrites en el Registre de voluntats digitals.

A efectes de claredat, l'APDCAT proposa una nova redacció de l'apartat 3 de la disposició addicional tercera: *"3. L'accés al Registre de voluntats digitals és reservat al titular atorgant o a terceres persones, amb el consentiment d'aquest i, un cop mort el titular, a les persones que s'esmenten en els apartats següents, sempre que acreditin, per mitjà del certificat d'actes d'última voluntat, que el causant no ha atorgat disposicions d'última voluntat."*

Per altra banda, en l'Informe també es posa de manifest que, en el cas de les voluntats digitals que hagin de produir efectes quan la persona encara està viva, com seria el cas previst a l'article 222-2.2, i al marge de la possibilitat prevista a l'article 421-24.2, s'hauria de preveure també el règim d'accés.

Respecte de les qüestions a tenir en compte una vegada es desenvolupi reglamentàriament el Registre de voluntats digitals, aquesta unitat impulsora tindrà en compte les observacions formulades en aquest sentit.

Pel que fa a les segones observacions, relatives a l'accés al Registre de voluntats digitals per persones diferents a l'atorgant de les voluntats digitals, aquesta unitat considera que no és pertinent permetre l'accés a altres persones mentre visqui l'atorgant de les voluntats digitals ja que comportaria una càrrega innecessària per al Registre de voluntats digitals.

CPISR-1 C
XAVIER
BERNADÍ GIL



Signat digitalment
per CPISR-1 C
XAVIER BERNADÍ
GIL
Data: 2017.02.14
14:21:36 +01'00'

Xavier Bernadí i Gil
Director General de Dret i d'Entitats Jurídiques

Barcelona, 14 de febrer de 2017