



Quaderns DivalData

Quaderns dirigits a delegats,
responsables i especialistes en protecció
de dades personals

Quadern N.º 39 | Setembre 2023

NOVETATS SOBRE L'ÚS DE LES COOKIES



ÍNDICE



NOVETATS SOBRE L'ÚS DE LES COOKIES

ÍNTRODUCCIÓ.....	2
1. SOBRE L'ABAST DE LA NORMA I LA INFORMACIÓ.3	
2. APLICACIÓ DE LA LSSI EN EL SECTOR PÚBLIC.....	5
3. SOBRE LES OBLIGACIONS LEGALS.....	7
4. SOBRE EL CONSENTIMENT.....	9
5. SOBRE LA RESPONSABILITAT DE LES PARTS EN LA UTILITZACIÓ DE COOKIES.....	10
NOTICIES.....	11



Us convidem a traslladar-nos aquelles temàtiques que resulten del vostre interès per als pròxims quaderns. Aquestes peticions hauran de dirigir-se a:

Diputació de València

Departament de Protecció de Dades i
Seguretat de la Informació

Pl. de Manises, 4 46003 València

email: dpdsi@dival.es

SUSCRIPCIONS

Si desitges subscriure's al nostre Quadern accedeix al següent [enllaç](#).



“Mitjançant la utilització de cookies, els prestadors de serveis obtenen dades relacionades amb els usuaris que posteriorment podran ser utilitzats per a la prestació dels serveis concrets, per a servir publicitat o com a base per al desenvolupament de millores o nous productes i serveis a vegades gratuïts.”

INTRODUCCIÓ

Les *cookies* són un xicotet arxiu de text (de fins a 4KB) generat per un lloc web i guardat en el navegador de l'usuari. El seu objectiu és **recordar informació** sobre aquest i portar així un **registre de les seues preferències**.

En aquest sentit, mitjançant la utilització de cookies, els prestadors de serveis **obtenen dades relacionades amb els usuaris** que posteriorment podran ser utilitzats per a la prestació dels serveis concrets, per a servir publicitat o com a base per al desenvolupament de millores o nous productes i serveis a vegades gratuïts. Aquesta circumstància determina la necessitat d'implantar un sistema en el qual l'usuari siga plenament conscient de la utilització d'aquells dispositius i de la finalitat de la seua utilització, sent en definitiva coneixedors del destí de les dades que estiguen sent utilitzats i les incidències que aquest sistema implica en la seua privacitat. Per això, la regulació comunitària i nacional requereix per a la utilització de determinades dades, l'obtenció d'un consentiment informat amb la finalitat d'assegurar que els usuaris són conscients de l'ús de les seues dades i les finalitats per a les quals són utilitzats.

Per a això, hem d'atendre la importància de la privacitat en Internet i a la necessitat d'adoptar fórmules d'informació i consentiment que reunisquen els **requisits de transparència i control que exigeix la normativa**, adaptant-la a l'actual nivell de coneixement dels usuaris.

En aquest sentit, l'AEPD va publicar el mes de juliol passat, una nova Guia sobre l'ús de les cookies, que pretén oferir orientacions sobre com complir les obligacions previstes en la normativa.



1. SOBRE L'ABAST DE LA NORMA I LA INFORMACIÓ

L'apartat segon de l'article 22 de la Llei 34/2002, d'11 de juliol, de serveis de la societat de la informació i de comerç electrònic (d'ara en avant, LSSI) estableix:

“Els prestadors de serveis podran utilitzar dispositius d'emmagatzematge i recuperació de dades en equips terminals dels destinataris, a condició que els mateixos hagen donat el seu consentiment després que se'ls haja facilitat informació clara i completa sobre la seua utilització, en particular, sobre els fins del tractament de les dades [...]”.

Així doncs, l'esmentat article es refereixen a la utilització de cookies i tecnologies similars utilitzades (com ara *local shared objects* o *flash cookies*, *web beacons* o *bugs*, etc.) per a emmagatzemar i recuperar dades d'un equip terminal (per exemple, un ordinador, un telèfon mòbil o una tauleta) d'una persona física o jurídica que utilitza, siga o no per motius professionals, un servei de la societat de la informació. La citada norma també resulta d'aplicació a l'ús de tècniques de *fingerprinting*, és a dir, a les tècniques de presa de l'empremta digital del dispositiu.

En conseqüència, quan la utilització d'una cookie comporte el tractament de dades personals, els responsables de tal tractament hauran d'assegurar-se del compliment de les exigències addicionals establides per la normativa sobre protecció de dades personals, en particular en relació amb les categories especials de dades. Es considerarà que existeix tractament de dades personals quan l'usuari estiga identificat per un nom o direcció d'email que l'identifique (per exemple, per tractar-se d'un usuari registrat) o quan s'utilitzen identificadors únics que permeten distingir uns usuaris d'uns altres i realitzar un seguiment individualitzat dels mateixos (per exemple, un ANEU de publicitat).

“Quan la utilització d'una cookie comporte el tractament de dades personals, els responsables de tal tractament hauran d'assegurar-se del compliment de les exigències addicionals establides per la normativa sobre protecció de dades personals.”



“S'ha de donar la següent informació sobre les cookies: Definició i funció genèrica; informació sobre el tipus de cookies i la seua finalitat; identificació de qui les utilitza (editor o també tercers); informació sobre la manera d'acceptar, denegar o revocar el consentiment; informació sobre transferències internacionals (si n'hi haguera); període de conservació; Resta d'informació art. 13 RGPD.”

S'ha de donar la següent informació sobre les cookies: Definició i funció genèrica; informació sobre el tipus de cookies i la seua finalitat; identificació de qui les utilitza (editor o també tercers); informació sobre la manera d'acceptar, denegar o revocar el consentiment; informació sobre transferències internacionals (si n'hi haguera); període de conservació; Resta d'informació art. 13 del Reglament (UE) 2016/679 General de Protecció de Dades (d'ara en avant, RGPD).

Aqueixa informació ha de ser concisa, transparent i intel·ligible, de fàcil accés, usant un llenguatge clar i senzill i ha d'oferir-se per capes. La 1a el bàner, la segona permanent en el lloc web.



2. APLICACIÓ DE LA LSSI EN EL SECTOR PÚBLIC

A priori, podríem indicar la no subjecció del Sector Públic a la Llei de Serveis de la Societat de la Informació i Comerç Electrònic.

L'Agència Espanyola de Protecció de Dades en la guia *"Tecnologies i Protecció de Dades en les AA.PP."* amb al·lusió a la manifestació feta pel Ministeri d'Assumptes Econòmics i Agenda Digital, ens diu que:

*"En general, la LSSI no s'aplica a les Administracions Públiques, ja que aquestes no tenen el caràcter de prestador de serveis de la societat de la informació definit en el seu annex. D'aquesta manera, determinades activitats típiques de les Administracions, com la gestió electrònica de la recaptació de tributs o la informació sobre els serveis d'un tercer (com podria ser la mera informació en la pàgina web d'un Ajuntament sobre les cases rurals existents en el terme municipal) es consideren com a activitats públiques o d'interés general diferents a la "activitat econòmica" a la qual es refereix la LSSI. No obstant això, **quan l'activitat d'una Administració sí que tinga un caràcter econòmic (per exemple, la venda de llibres turístics per una entitat pública dependent d'un Ajuntament), li serà aplicable la LSSI**".*

És a dir, sota aquesta aproximació i amb caràcter general, una Administració Pública que disposa d'un Portal d'Intenet, pel fet de tindre'l no seria necessàriament considerada com un proveïdor de serveis de la societat de la informació i, en conseqüència, com un subjecte obligat de la LSSI.

Només podrà considerar-se com a tal si ofereix un *"servei prestat normalment a títol oneros, a distància, per via electrònica i a petició individual del destinatari"*.

En aquest sentit, l'AEPD assenyala que: **"el criteri per a determinar si un servei o pàgina web està inclòs dins de l'àmbit d'aplicació de la LSSI és si constitueix o no una activitat econòmica per al seu prestador. Tots els serveis**

"Quan l'activitat d'una Administració tinga un caràcter econòmic (per exemple, la venda de llibres turístics per una entitat pública dependent d'un Ajuntament), li serà aplicable la LSSI."



“El criteri per a determinar si un servei o pàgina web està inclòs dins de l'àmbit d'aplicació de la LSSI és si constitueix o no una activitat econòmica per al seu prestador, ja siguen serveis que s'ofereixen a canvi d'un preu o contraprestació o serveis gratuïts.”

que s'ofereixen a canvi d'un preu o contraprestació estan, per tant, subjectes a aquesta Llei. No obstant això, el caràcter gratuït d'un servei no determina per si mateix que no estiga subjecte a la Llei. Existeixen multitud de serveis gratuïts oferits a través d'Internet que representen una activitat econòmica per al seu prestador (com els ingressos de patrocinadors) i, per tant, estarien inclosos dins del seu àmbit d'aplicació.”

Referent a això, si en un domini pertanyent a una Administració Pública es presta algun tipus de servei que implique una activitat econòmica, com per exemple:

- Realitzen una activitat econòmica (venta de llibres turístics o activitats del mateix estil com per exemple la venda d'entrades d'esdeveniments públics, lloguer de sales d'edificis públics, etc.).
- Duen a terme activitats de reclutament per mitjà de la seua pàgina web (que segons la resolució PS/00219/2021 de l'AEPD, aquesta activitat encaixaria en l'anterior d'activitat econòmica, en ser "Prestadora de Serveis").

En aqueix cas, sí que li serà aplicable la LSSI per a aquells dominis concrets en els quals **es duga a terme aquesta activitat econòmica.**



“Les obligacions legals imposades per la normativa són dues, a saber: l'obligació de transparència i l'obligació d'obtenció del consentiment.”

3. SOBRE LES OBLIGACIONS LEGALS

Les obligacions legals imposades per la normativa són dues, a saber: l'obligació de transparència i l'obligació d'obtenció del consentiment.

Respecte a les obligacions legals, hem de tindre en compte el següent:

- No es podrà donar a l'usuari la impressió que ha d'acceptar obligatòriament les cookies per a navegar pel lloc web.
- L'opció per a rebutjar les cookies haurà d'oferir-se en la mateixa capa i al mateix nivell que l'opció per a acceptar-les i el mecanisme emprat a aquest efecte (botó o un altre) haurà de ser similar.
- No es podrà espentar clarament a l'usuari a acceptar les cookies.
- El color o contrast del text i els botons (o mecanismes equivalents) no podran ser òbviament enganyosos per als usuaris, de manera que porten a un consentiment involuntari.
- En el cas de les cookies de personalització, quan el propi usuari pren decisions sobre elles (per exemple, l'elecció de l'idioma, grandària de font o contrast de color entre el fons i el contingut), es tracta de cookies tècniques que no requereixen de consentiment i no hauran de ser necessàriament de sessió (per a evitar la fatiga), sense que puguen ser utilitzades per a altres finalitats ni per a elaborar perfils d'usuaris.
- Les cookies tècniques estaran exceptuades del compliment de les obligacions establides en l'article 22.2 de la *LSSI quan permeten prestar el servei sol·licitat per l'usuari, no obstant això, si aquestes cookies s'utilitzen també per a finalitats no exemptes (per exemple, per a fins publicitaris comportamentals), quedaran subjectes a aquestes obligacions.

Per a facilitar la selecció, en el panell podran a més implementar-se dos botons, un per a seleccionar totes les



“Resum de l'apartat 3”

categories de cookies i un altre per a rebutjar-les totes si l'usuari les ha seleccionades prèviament, sent aquesta opció recomanable com més gran siga el nombre diferent de categories.

Respecte a la configuració, és aconsellable que es tinguen en compte les següents regles:

- Les cookies haurien d'agrupar-se almenys per la seua finalitat, de manera que l'usuari puga acceptar les cookies per a una o més finalitats i, en canvi, no per a una altra o altres (per exemple, l'usuari podria triar acceptar les cookies analítiques i no així les publicitàries comportamentals).
- Dins de cada finalitat, i a elecció de l'editor del lloc web, les cookies podrien agrupar-se també en funció del tercer responsable.
- En relació amb les cookies de tercers és suficient amb identificar a aquests pel seu nom o per la marca.
- Ha d'evitar-se el grau màxim de granularitat (selecció cookie a cookie).
- Que l'acceptació dels termes o condicions d'ús de la pàgina web o servei se separe de l'acceptació de la política de privacitat o cookies.

Exemples de bàner:

EJEMPLO 1:

Uso de cookies

Utilizamos cookies propias y de terceros para analizar el uso del sitio web y mostrarte publicidad relacionada con tus preferencias sobre la base de un perfil elaborado a partir de tus hábitos de navegación (por ejemplo, páginas visitadas).

[Política de cookies.](#)

RECHAZAR
COOKIES

CONFIGURAR

ACEPTAR
COOKIES

EJEMPLO 2:

[> Configurar sin aceptar](#)

Cookies

Utilizamos cookies propias y de terceros para analizar el uso del sitio web y mostrarte publicidad relacionada con tus preferencias sobre la base de un perfil elaborado a partir de tus hábitos de navegación (por ejemplo, páginas visitadas).

[Más información.](#) ¿Aceptas las cookies?

NO

SI



“Per a la utilització de les cookies no exceptuades serà necessari en tot cas obtenir el consentiment de l'usuari, atorgat de manera lliure i informada.”

4. SOBRE EL CONSENTIMENT

Per a la utilització de les cookies no exceptuades serà necessari en tot cas obtenir el consentiment de l'usuari. Aquest consentiment podrà obtenir's mitjançant fórmules expresses, com fent clic en un apartat que indique “consent”, “accepte”, o altres termes similars. També podrà obtenir's inferint-ho d'una inequívoca acció realitzada per l'usuari, en un context en què a aquest se li haja facilitat informació clara i accessible sobre les finalitats de les cookies i de si seran utilitzades pel mateix editor i/o per tercers, de manera que calga entendre que l'usuari accepta que s'instal·len cookies. En cap cas la mera inactivitat de l'usuari implica la prestació del consentiment per si mateixa.

Perquè aquest consentiment siga vàlid serà necessari que el consentiment haja sigut atorgat de manera lliure i informada.

L'AEPD considera bona pràctica que la validesa del consentiment prestat per un usuari no excedisca dels 24 mesos i que durant aqueix temps es conserve la selecció de les seues preferències.

Així mateix, es podrà retirar en qualsevol moment de manera fàcil.

No podran utilitzar-se els denominats “murs de cookies”, que no oferisquen una alternativa al consentiment. Aquest criteri resulta especialment important en aquells supòsits en els quals la denegació d'accés impediria l'exercici d'un dret legalment reconegut a l'usuari, per ser, per exemple, l'accés a un lloc web l'únic mitjà facilitat a l'usuari per a exercitar tal dret. Poden existir determinats suposats en els quals la no acceptació impedisca l'accés o la utilització total o parcial del servei sempre que s'informe sobre aquest tema i s'oferisca una alternativa (gratuïta o no).



“Anunciants, editors, agències, xarxes publicitàries i altres agents intervinents seran responsables del tractament quan utilitzen cookies pròpies i quan, utilitzant cookies de tercers, participen en la determinació dels fins i mitjans del tractament. Poden ser corresponsables però la seua responsabilitat dependrà de la implicació que tinga en el tractament.”

5. SOBRE LA RESPONSABILITAT DE LES PARTS EN LA UTILITZACIÓ DE COOKIES

La LSSI no defineix qui és el responsable de complir amb l'obligació de facilitar informació sobre les cookies i obtindre el consentiment per al seu ús.

Bàsicament en la gestió de les cookies i en el tractament de les dades obtingudes es distingeixen dues situacions en funció de la finalitat per a la qual es tracten les dades que s'obtenen a través de la utilització de cookies:

- L'editor o els tercers utilitzen les cookies per a finalitats exceptuades de les obligacions d'informar i d'obtindre el consentiment.
- Tant si són pròpies com de tercers, no serà necessari que informe de la seua utilització ni que obtinga el consentiment.
- L'editor o els tercers utilitzen les cookies per a finalitats no exceptuades.

Anunciants, editors, agències, xarxes publicitàries i altres agents intervinents seran responsables del tractament quan utilitzen cookies pròpies i quan, utilitzant cookies de tercers, participen en la determinació dels fins i mitjans del tractament. Poden ser corresponsables però la seua responsabilitat dependrà de la implicació que tinga en el tractament.

La responsabilitat no s'estendria als tractaments de dades realitzades ulteriorment per tercers amb la finalitat que aquests puguin oferir serveis de creació d'audiències, perfils o similars.



MATERIAL COMPLEMENTARI

- Guia sobre l'ús de les cookies, publicada per l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD) en [aquest enllaç](#).
- Orientacions sobre cookies i analítica web en portals de les Administracions Públiques publicat per l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD) en [aquest enllaç](#).
- Tecnologies i Protecció de Dades en les AA.PP. publicat per l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD) en [aquest enllaç](#).
- Directrius 5/2020 sobre el consentiment en el sentit del Reglament (UE) 2016/679, publicades pel Comitè Europeu de Protecció de Dades (CEPD) en [aquest enllaç](#).

NOTICIES

Les Administracions Públiques i autoritats en protecció de dades publiquen diverses notícies d'interés:

1. Regulada la figura del delegat de protecció de dades en l'administració catalana.

El Govern ha donat llum verda aquest dimarts a la regulació de la figura del delegat de protecció de dades en l'administració de la Generalitat amb l'aprovació d'un decret que estableix el règim jurídic i les funcions que els corresponen.

Es tracta del Decret 148/2023, d'1 d'agost, sobre les persones delegades de protecció de dades de l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic (DOGC de 3 d'agost de 2023).

El text regula les funcions d'aquesta figura, el règim d'adscripció i l'àmbit d'actuació de les persones que exerceixen aquestes funcions, i també crea la Comissió de Coordinació de Protecció de Dades.

El decret aprovat recull l'obligació dels departaments de la Generalitat de designar a un delegat de protecció de dades i també detalla les seues funcions.

Consulta la notícia en [aquest enllaç](#).