

**Dictamen en relació amb la consulta formulada per un ajuntament sobre la petició de dades personals del personal adscrit al sistema de sanejament del municipi efectuada per una empresa pública.**

Es va presentar davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit emès per un ajuntament sol·licitant dictamen sobre la viabilitat de comunicar determinades dades personals del personal adscrit al seu sistema de sanejament a una empresa pública.

Atesa la manca d'informació en relació amb diversos extrems de la consulta plantejada, en data 12 de març de 2012 l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va efectuar una petició d'informació addicional a l'ajuntament.

En data 30 de març l'ajuntament ha donat resposta a la petició efectuada, adjuntant a tal efecte els documents següents:

- Petició d'informació de l'empresa pública adreçada a l'ajuntament en data 3 de novembre de 2011.
- Informe jurídic elaborat pel Secretari del Consell d'administració de les societats en relació amb la procedència o no de la comunicació de la informació sol·licitada per l'empresa pública.
- Escrit de resposta de l'ajuntament a l'empresa pública en relació amb la petició efectuada per aquesta en data 3 de novembre de 2011.
- Escrit de l'empresa pública reiterant la petició d'informació a l'ajuntament de data 16 de febrer de 2012.
- Certificats de despeses de personal de data 18 de gener i 28 de març de 2012 emesos pel Secretari del Consell d'administració de les societats.

Analitzada la consulta, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent:

I

(...)

II

L'ajuntament manifesta, en l'escrit de consulta, que una empresa pública ha sol·licitat determinades dades personals del personal adscrit al seu sistema de sanejament en exercici de la competència d'alta inspecció que el Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya (Decret legislatiu 3/2003) li atribueix en relació amb el sistema de sanejament.

D'acord amb l'escrit de 3 de novembre de 2011 adreçat per l'empresa pública a l'ajuntament, la sol·licitud de dades personals s'efectua, no només en el marc de l'alta inspecció de la gestió dels sistemes de sanejament que té encomanada, sinó també per a la preparació i el lliurament dels atorgaments de fons definitius d'explotació per a l'any 2011.

Segons la informació tramesa a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, les dades personals sol·licitades a l'ajuntament són les relatives a funcions, nom i cognom, NIF, categoria professional, percentatge de dedicació, antiguitat, sou i complements del personal adscrit al sistema de sanejament que gestiona el consistori, així com còpia

dels documents de cotització a la Seguretat Social TC1 i TC2 corresponents als mesos de gener i juliol de 2011, juntament amb el darrer mes disponible.

En resposta a la petició efectuada per l'empresa pública, l'ajuntament manifesta, en el seu escrit, que li ha tramès, de manera anonimitzada, el cost d'empresa de tot el personal de l'estació depuradora d'aigües residuals (EDAR) per a l'any 2011, mitjançant una relació detallada en funció del lloc de treball que ocupa cada treballador (la relació comprèn els conceptes fixes, variables, el salari brut anual i el cost de la Seguretat Social). No s'hauria facilitat, per tant, les dades personals identificatives dels treballadors (nom, cognoms i NIF), les dades corresponents a la seva antiguitat i a la seva categoria professional, ni els documents TC1 i TC2.

No obstant la informació tramesa, l'ajuntament manifesta que l'empresa pública li ha reiterat la petició d'informació personal dels treballadors de l'EDAR. Per aquest motiu, sol·licita dictamen a aquesta Autoritat sobre la viabilitat de comunicar les dades personals requerides.

L'anàlisi de la qüestió plantejada s'efectua en els següents apartats d'aquest dictamen.

### III

D'acord amb la informació facilitada amb l'escrit de consulta, l'ajuntament, com a ens gestor de l'EDAR, va estructurar l'explotació de l'EDAR de tal forma que les tasques operatives les realitza una societat anònima i la direcció tècnica les realitza una altra societat anònima.

Ambdues societats són de capital íntegrament públic i haurien estat creades per l'ajuntament per dur a terme la prestació del servei públic de sanejament d'aigües residuals, del qual n'és titular, de conformitat amb l'article 26.1.l) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LRBRL) i, en el mateix sentit, l'article 66.3.l) del Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC).

En relació amb la sol·licitud de dades personals efectuades per l'empresa pública, l'ajuntament manifesta que es tracta del personal pertanyent a la societat anònima i que no manté cap relació laboral amb aquest, per la qual cosa no pot facilitar aquesta informació, si bé, com s'ha apuntat a l'inici d'aquest dictamen, sí s'haurien comunicat certes dades de manera dissociada.

Per tant, abans d'analitzar si l'ajuntament pot comunicar les dades personals a l'empresa pública per a la finalitat requerida, cal determinar si la societat anònima pot comunicar a l'ajuntament dades personals dels seus treballadors. S'entén que aquestes dades consten en fitxers propis de la societat anònima i, per tant, en fitxers que són de titularitat privada (article 5.1.l) del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), tot i que la prestació del servei de sanejament sigui competència municipal.

La comunicació de dades des dels fitxers de titularitat privada de la societat anònima a l'ajuntament, en la mesura que comporta una revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat, constitueix, des de la perspectiva de la protecció de dades, una cessió o comunicació (article 3.i) LOPD) i, com a tal, s'ha d'efectuar sempre de conformitat amb el règim previst, amb caràcter general, per a les comunicacions o cessions de dades personals a l'article 11 de la LOPD.

D'acord amb aquest article, per comunicar dades personals a un tercer diferent del titular de les dades caldrà comptar amb el seu consentiment, tret que existeixi una

norma amb rang de llei que habiliti aquesta comunicació o bé es doni alguna altra de les excepcions previstes a l'apartat 2 de l'article 11.

Una d'aquestes excepcions, en concret l'apartat c) de l'article 11.2 LOPD, podria donar cobertura a la comunicació de dades plantejada en aquest cas. Aquest apartat disposa que no caldrà comptar amb el consentiment exigint en les comunicacions de dades personals quan *"el tractament respongui a la lliure i legítima acceptació d'una relació jurídica el desenvolupament, el compliment i el control de la qual impliqui necessàriament la connexió del tractament amb els fitxers de tercers, sent només legítima la comunicació quan es limiti a la finalitat que la justifiqui"*.

Cal tenir en compte que la gestió directa d'un servei municipal, en aquest cas, mitjançant una societat mercantil de capital íntegrament municipal pot requerir en ocasions que l'ajuntament accedeixi a determinades dades personals d'aquest ens instrumental per verificar el correcte desenvolupament del servei. En aquest sentit, la relació laboral que uneix als treballadors amb la societat anònima, empresa que du a terme la prestació del servei públic de sanejament d'aigües residuals, justificaria la comunicació de determinades dades personals dels seus treballadors a l'ajuntament.

Aquesta cessió de dades, en la mesura que respon a la lliure i legítima acceptació d'una relació jurídica el desenvolupament, el compliment i el control de la qual implica necessàriament la connexió del tractament amb els fitxers de tercers, podria realitzar-se sense consentiment de les persones afectades, si bé hauria de limitar-se a la finalitat que la justifica.

Dit això, en l'apartat següent s'analitza si l'ajuntament pot cedir a l'empresa pública les dades personals dels treballadors de la societat anònima.

#### IV

Tal i com s'ha fet esment en l'apartat anterior, la comunicació de les dades personals dels treballadors de la societat anònima des de l'ajuntament a l'empresa pública constitueix una cessió de dades que, de conformitat amb l'article 11 de la LOPD, requereix comptar amb el consentiment dels afectats o bé amb la concurrència d'alguna de les excepcions previstes en el seu apartat 2.

De totes elles, convé destacar la previsió de l'article 11.2.a) que estableix que la cessió no requerirà del consentiment dels afectats si existeix una norma amb rang de llei que l'habiliti.

Tenint en compte la doble finalitat per la qual l'empresa pública ha sol·licitat les dades personals, que no és altra que exercir la competència d'alta inspecció en relació amb el sistema de sanejament, així com la preparació i el lliurament dels atorgaments de fons definitius d'exploació per a l'any 2011, cal analitzar les previsions de la normativa vigent en matèria d'aigües.

L'article 54 del Decret legislatiu 3/2003 estableix que *"en relació amb els sistemes públics de sanejament correspon a l'ACA les funcions previstes en el seu article 8.2.m)"*.

Aquest article 8, relatiu precisament a les competències de l'empresa pública, disposa, en aquest apartat 2.m), que li correspon *"l'autorització dels abocaments d'aquests al medi receptor, i també l'eventual reutilització dels seus efluents, l'alta inspecció i les altres funcions que la legislació atribueix als organismes de conca i a l'autoritat competent de l'Administració de la Generalitat en el Districte de Conca Fluvial de Catalunya"*.

En relació amb aquestes altres funcions que la legislació li atribueix, cal fer referència especialment a l'apartat 2.h) d'aquest mateix article 8, segons el qual correspon a l'empresa pública *"la gestió, la recaptació, l'administració i la distribució de recursos econòmics que li atribueix aquesta Llei i l'elaboració del seu pressupost"*.

En aquest sentit i pel que fa als sistemes de sanejament, l'article 55 estableix que *"l'ACA atribueix a les ELA (entitats locals de l'aigua) els recursos necessaris per a la prestació eficient dels serveis de sanejament. L'atribució s'efectua amb afectació de destinació i pot comprendre les despeses d'inversió, de millores, de manteniment, de reposició d'inversions i d'explotació de l'estació de depuració d'aigües residuals i de les instal·lacions del sistema en alta. També pot comprendre totalment o parcialment les despeses dels sistemes de sanejament gestionats per l'ELA, segons el nombre i la complexitat d'aquestes"*.

Convé recordar que una de les finalitats per la qual l'empresa pública sol·licita les dades personals és la preparació i el lliurament dels atorgaments de fons definitius d'explotació per a l'any 2011, uns fons que van destinats a garantir la prestació eficient del servei de sanejament d'aigües residuals en el municipi per part de l'ajuntament d'aquest municipi.

En relació amb l'atribució d'aquests recursos, convé fer referència també al Decret 130/2003, de 13 de maig, pel qual s'aprova el Reglament dels serveis públics de sanejament i, en concret, al seu article 40, que disposa que:

*"40.1. El conveni pel qual es formalitzi la transmissió o cessió de les instal·lacions de sanejament, haurà de preveure l'atribució de recursos necessaris per tal de garantir la prestació eficient del servei. Aquesta atribució comprèn els costos d'explotació, manteniment, personal i, si s'escau, de reposicions de l'estació de depuració d'aigües residuals i de les instal·lacions del sistema en alta.*  
*40.2. El càlcul dels recursos econòmics necessaris per atendre els costos directes, indirectes i reposició, millora i noves inversions es determinarà, en cada cas, d'acord amb l'establert en l'annex V del present Reglament."*

D'altra banda, també cal tenir en compte que, d'acord amb el Decret legislatiu 3/2002, pel qual s'aprova el Text refós de la llei de finances públiques, *"l'Administració de la Generalitat i els ens que conformen el seu sector públic, en els termes establerts per aquesta llei i amb relació a les subvencions i transferències que atorguen, poden portar a terme actuacions de control i requerir informació al destinatari o destinatària final del fons, fins i tot en els supòsits en què aquest no sigui el beneficiari o beneficiària inicial de la subvenció o transferència"* (article 90 bis).

D'acord amb aquestes consideracions, en la mesura que correspon a l'empresa pública l'atribució als ens locals dels recursos necessaris per a la prestació eficient dels serveis de sanejament, els quals, en el cas examinat, haurien estat emprats per l'ajuntament per dur a terme la gestió de la prestació del servei mitjançant la creació d'una societat mercantil de capital íntegrament municipal, l'empresa pública estaria legitimada no només per a l'atribució dels recursos necessaris per a l'explotació d'aquests serveis, sinó també per exercir les funcions de control i inspecció del destí d'aquests fons o recursos atorgats a l'ajuntament.

Tot i que els termes en què està formulat el requeriment d'informació per part de l'empresa pública poden resultar certament confusos, sembla desprendre's del mateix que la informació de caràcter personal ha estat requerida amb la finalitat de poder procedir a la preparació i el lliurament dels atorgaments de fons definitius d'explotació per a l'any 2012. A això s'afegeix, que es du a terme en el marc de l'alta inspecció que correspon a aquell organisme.

El cert és però que, a manca d'altra informació addicional que si escau pugui facilitar l'entitat requirint, sembla que es tracta de dues qüestions diferents i que poden merèixer un tractament diferent des del punt de vista de la protecció de dades.

D'entrada i per la informació de que es disposa, no semblaria proporcionat que el lliurament dels fons necessaris per l'explotació del sistema estigui condicionat al lliurament sistemàtic de tota la informació relativa a totes les retribucions i als documents de cotització de tots els treballadors de l'empresa gestora. La finalitat de conèixer quins són els costos d'explotació del sistema pot ser duta a terme sense la necessitat de dur a terme una recopilació d'informació d'aquestes característiques.

No hem d'oblidar, per exemple, que el document TC2 no és un document que es limiti a incorporar una mera relació nominal dels treballadors respecte els quals l'empresa donaria compliment a la seva obligació d'abonar la corresponent quota a la Seguretat Social, sinó que incorpora diverses informacions referents als treballadors (com ara, el seu número d'afiliació, si es troben en alguna de les situacions especials descrites en el Reial decret legislatiu 1/1994, de 20 de juny, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei general de seguretat social, el tipus de contracte o la concurrència de circumstàncies que determines la existència de deduccions o compensacions) que poden fer referència a dades de salut.

Una certificació per part de l'òrgan competent acreditativa dels costos d'explotació, si escau desglossant els costos de les retribucions efectivament satisfetes durant el període, podria ser suficient, en principi, als efectes de poder procedir al pagament de les quantitats degudes.

Tenint en compte que la finalitat per la qual inicialment se sol·liciten les dades personals és la preparació i el lliurament del fons a l'ajuntament seria suficient que aquest comunicés a l'empresa pública un certificat del cost total del personal adscrit a l'EDAR sense incloure-hi les dades identificades dels treballadors (de fet, com ja es desprèn de la informació facilitada que així s'ha fet), atès que aquestes són les dades estrictament necessàries per a que l'empresa pública determini quins recursos, en matèria de personal, cal facilitar a l'ajuntament per garantir la prestació eficient del servei de sanejament en el municipi, de conformitat amb l'article 55 del Decret legislatiu 3/2003 i 40 del Decret 130/2003.

Ara bé, un cop dit això, és forçós reconèixer que en funció de les funcions d'alta inspecció que té atribuïdes l'empresa pública, i en concret de les funcions de control de la destinació de les subvencions i transferències que atorga, l'empresa pública ha de disposar també de la possibilitat d'accedir a la informació que li permeti dur a terme un control efectiu de la destinació dels fons que ja hagin estat satisfets. Des d'aquest punt de vista, i sempre en el marc dels plans d'inspecció i control de l'organisme, o arran d'indicis o de denúncies concretes sobre la possibilitat d'una incorrecta utilització dels fons, l'empresa pública ha de disposar de la possibilitat d'accedir a tota la informació vinculada a la utilització dels fons (i això inclouria tant les retribucions com les cotitzacions dels treballadors).

És a dir, l'empresa pública podria, no només sol·licitar a l'ajuntament la informació dels treballadors adscrits al sistema de sanejament que fos necessària per a la preparació i el lliurament del fons d'explotació per a l'any 2011, que es podria lliurar en principi de forma anonimitzada tal com ha fet l'ajuntament, sinó també, si escau, requerir l'ajuntament, dins de les seves funcions de control i inspecció del fons atorgat, les dades personals dels treballadors necessàries per poder comprovar que, efectivament, la plantilla de l'empresa municipal està destinada a l'esmentada activitat o servei i que, conseqüentment, l'ajuntament està duent a terme una correcta gestió d'aquests fons o recursos atribuïts per l'empresa pública.

Es tractaria, doncs, d'una cessió de dades personals que, en aquest cas i per a aquestes finalitats, trobaria habilitació en el Decret legislatiu 3/2003, així com en el Decret legislatiu 3/2002, i que no requeriria comptar amb el consentiment dels afectats.

Ara bé, cal tenir present que la comunicació de dades, com qualsevol altre tractament de dades, haurà de realitzar-se sempre respectant la resta de principis i obligacions establerts a la LOPD.

En aquest sentit, cal tenir en compte especialment el principi de qualitat de les dades, segons el qual *“les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut”* (article 4.1 LOPD) i *“no es poden utilitzar per a finalitats incompatibles amb aquelles per a les quals les dades hagin estat recollides”* (article 4.2 LOPD).

En aquest cas, com s'ha apuntat, les dades personals sol·licitades per l'empresa pública són les relatives a funcions, nom i cognom, NIF, categoria professional, percentatge de dedicació, antiguitat, sou i complements del personal adscrit al sistema de sanejament que gestiona el consistori, així com còpia dels documents de cotització a la Seguretat Social TC1 i TC2 corresponents als mesos de gener i juliol de 2011, juntament amb el darrer mes disponible.

Tenint en compte el que hem exposat, resulta clarament excessiva la sol·licitud dels documents de cotització TC2, atès que el certificat emès per la Tresoreria General de la Seguretat Social o un certificat per part de l'òrgan competent sobre els costos de seguretat social –de forma anonimitzada- juntament amb una còpia del document TC1, que incorpora les dades identificatives de l'empresa i la determinació del deute, podria ser suficient als efectes de comprovar la quantitat d'aquests costos i l'efectivitat de l'ingrés a la Tresoreria General de la Seguretat Social, sense necessitat d'afectar en aquest punt el dret a la protecció de dades personals dels treballadors afectats.

Pel que fa a la resta d'informació, resultaria també clarament excessiva una petició indiscriminada d'informació i de forma il·limitada en el temps sobre tots els treballadors. Ara bé, això no obsta a que l'empresa pública pugui accedir a informació concreta acotant tant les persones com el tipus d'informació i els períodes temporals afectats que es vegin afectats per les actuacions de control i inspecció que es duguin a terme. I això en el benentès que l'accés a aquesta informació no s'ha de dur a terme necessàriament a través d'una tramesa d'una còpia de tota aquesta documentació, sinó que es podria dur a terme, d'una forma molt més respectuosa amb el dret a la protecció de dades, si la naturalesa i l'abast de l'actuació ho permet, mitjançant una comprovació in situ de la realitat dels fets que hagin de ser objecte de comprovació.

D'acord amb les consideracions fetes en aquest dictamen en relació amb la consulta plantejada, es fan les següents,

## **Conclusions**

La comunicació de les dades personals dels treballadors adscrits al sistema de sanejament des de l'ajuntament a l'empresa pública constitueix una cessió de dades que requereix comptar amb el consentiment dels afectats o una llei que l'habiliti.

D'acord amb les competències que el Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, atribueix a l'empresa pública, aquesta resta habilitada per requerir la informació dels

treballadors que sigui necessària per a la preparació i el lliurament del fons d'explotació per a l'any 2011 a l'ajuntament.

Per la informació de què es disposa, l'accés amb aquesta finalitat per part de l'empresa pública es podria veure satisfet amb un certificat del cost del personal adscrit a l'EDAR, identificat per categories, o fins i tot amb codis identificatius no desxifrables per tercers, sense incloure-hi dades identificatives.

No obstant això, en cas que l'empresa pública sol·liciti les dades per a l'exercici de les funcions de control que li atribueix el Decret legislatiu 3/2002, pel qual s'aprova el Text refós de la llei de finances públiques, pot accedir a la informació necessària per a dur a terme aquesta funció. Aquest accés però haurà de ser proporcional a la finalitat perseguida amb la inspecció, sense que en cap cas pugui dur-se a terme un accés indiscriminat a tota la informació personal dels treballadors, d'acord amb el principi de qualitat de les dades.

Barcelona, 27 d'abril de 2012