

Dictamen en relació amb la consulta formulada per un Ajuntament sobre l'accés a dades en poder de l'empresa concessionària del servei d'abastament d'aigua

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit emès per un Ajuntament en què, atesa la finalització de la concessió del servei d'abastament d'aigua el proper mes de desembre i amb la finalitat de definir-ne el nou model de gestió, planteja la possibilitat d'accedir a diverses dades en poder de l'empresa concessionària.

S'adjunta a l'escrit de consulta còpia de l'escriptura de la concessió administrativa per a l'explotació del servei d'abastament d'aigua al municipi (document núm. 1), còpia dels requeriments d'informació a l'empresa concessionària (documents núm. 2, 3, 4, 5, 7 i 9) i còpia de les respostes donades per l'empresa concessionària, en què es detalla la informació tramesa i els motius per denegar l'accés a altres dades (documents núm. 6, 8 i 10).

Analitzada la petició i la documentació que l'acompanya, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent.

I

(...)

II

L'Ajuntament exposa, en el seu escrit de consulta, que l'actual concessió del servei d'abastament d'aigua finalitza el proper mes de desembre i que, als efectes de dur a terme el corresponent procediment de liquidació, està requerint a l'empresa concessionària que trameti tota la documentació necessària.

Així mateix, exposa que, amb la finalitat de definir el nou model de gestió del cicle integral de l'aigua al municipi i als efectes d'avaluar les diferents alternatives possibles de gestió del servei, inclosa l'experiència de l'actual gestió indirecta, requereix disposar de totes les dades sobre el seu funcionament.

Per aquest motiu, manifesta que ha sol·licitat a l'empresa concessionària, entre d'altra informació, dades sobre les condicions dels contractes dels seus treballadors, que han estat trameses per l'empresa de manera incompleta per considerar, segons el seu parer, que facilitar-les comportaria una vulneració del dret a la protecció de dades dels afectats.

Així mateix, ha sol·licitat diverses dades dels abonats al servei d'abastament d'aigua, que tampoc han estat facilitades en considerar l'empresa concessionària, al seu parer, que fer-ho també comportaria una vulneració del dret a la protecció de dades dels afectats.

En atenció a aquests fets, l'Ajuntament planteja si pot exigir a l'empresa concessionària:

1. Les dades individualitzades de manera dissociada de retribució (salari brut mensual i total brut anual) de les persones treballadores al servei d'abastament d'aigua.
2. La relació d'abonats al servei d'abastament d'aigües que inclogui: dades històriques i actuals, nom complet, adreça de l'abonat, dades de contacte de

l'abonat, les pòlisses d'abonament, inclosa l'adreça, evolució del tipus de contracte, el tipus de comptador, lectures històriques, compte corrent on es domicilia el rebut o altres pautes de pagament de l'abonat, facturacions extra tarifàries associades, estat de pagaments i incidències significatives observades.

Aquestes qüestions s'analitzen, de manera diferenciada, en els següents apartats d'aquest dictamen, si bé, per motius explicatius, s'ha optat per modificar l'ordre en què han estat formulades.

III

D'entrada, convé assenyalar que la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD) és d'aplicació *"a les dades de caràcter personal registrades en suport físic, que les faci susceptibles de tractament, i a qualsevol modalitat d'ús posterior d'aquestes dades pels sectors públic i privat"* (article 2.1), entenent per dada de caràcter personal *"qualsevol informació referent a persones físiques identificades o identificables"* (article 3.a).

Segons l'article 5.1.o) del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel que s'aprova el Reglament de la LOPD (en endavant, RLOPD), és identificable *"qualsevol persona la identitat de la qual es pugui determinar, directament o indirectament, mitjançant qualsevol informació referida a la seva identitat física, fisiològica, psíquica, econòmica, cultural o social."*

Aquest mateix article afegeix que una persona física no es considera identificable *"si la dita identificació requereix terminis o activitats desproporcionats."*

Per tant, cal tenir present que les dades dels abonats al servei de subministrament d'aigua i les dades dels treballadors de l'empresa concessionària, tant les que els identifiquen directament (per exemple, el nom i cognoms) com aquelles altres dades que, per exemple, puguin referir-se més específicament al lloc de treball que ocupen, però que s'associen o es vinculen a la persona física concreta i que, per tant, l'identifiquen sense exigir esforços desproporcionats, són dades de caràcter personal que queden protegides per la normativa de protecció de dades.

En conseqüència, el seu tractament, entès com *"les operacions i els procediments tècnics de caràcter automatitzat o no, que permetin recollir, gravar, conservar, elaborar, modificar, bloquejar i cancel·lar, així com les cessions de dades que derivin de comunicacions, consultes, interconnexions i transferències"* (article 3.c) LOPD), haurà de respectar els principis i garanties establerts a l'LOPD.

IV

Per una banda, l'Ajuntament planteja si pot accedir a una relació dels abonats al servei de subministrament d'aigua en què constin les dades històriques i actuals, el nom complet, l'adreça de l'abonat, les dades de contacte de l'abonat, les pòlisses d'abonament, inclosa l'adreça, l'evolució del tipus de contracte, el tipus de comptador, les lectures històriques, el compte corrent on es domicilia el rebut o altres pautes de pagament de l'abonat, les facturacions extra tarifàries associades, l'estat de pagaments i les incidències significatives observades.

Als efectes d'establir el règim aplicable a aquest accés, cal establir prèviament quina és la relació existent entre aquest Ajuntament i l'empresa concessionària.

L'article 66.3 del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (en endavant, TRLMRLC), determina quines seran les competències pròpies dels municipis, entre les quals cal destacar, als efectes que interessin en el present dictamen, *"el subministrament d'aigua i*

l'enllumenat públic, els serveis de neteja viària, de recollida i tractament de residus, les clavegueres i el tractament d'aigües residuals" (lletra i)).

L'article 67.a) del mateix TRLMRLC estableix que tots els municipis hauran de prestar, com a mínim, determinats serveis, entre els quals hi ha l'abastament domiciliari d'aigua potable i el clavegueram.

Des de la perspectiva de la protecció de dades, cal partir de la base que l'Ajuntament, en la mesura que és titular d'aquest servei públic, pot haver articulat el tractament de les dades personals necessàries per a la gestió del servei de diferents maneres.

Així, en síntesi, l'Ajuntament pot tractar directament la informació personal relativa a la prestació d'un servei del qual és titular (cas de gestió directa del servei); pot articular un encàrrec del tractament (article 12 LOPD), de manera que un tercer tracti les dades de fitxers responsabilitat de l'Ajuntament per compte d'aquest (cas de gestió del servei mitjançant concessió); o pot ser també que un tercer, en concret, una empresa concessionària, com a titular d'un fitxer o fitxers de dades sotmesos a l'LOPD, tracti directament determinades dades dels abonats o usuaris del servei (cas també de gestió del servei mitjançant concessió).

Per la informació de què es disposa, en el cas concret plantejat ens trobem davant una gestió del servei públic de subministrament d'aigua per part de l'Ajuntament mitjançant concessió administrativa (document núm. 1, adjuntat).

Atesa la titularitat pública d'aquest servei (article 66.3 TRLMRLC), vinculada al principi d'irrenunciabilitat de les competències i de continuïtat dels serveis públics (article 12 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú), és clar que l'Ajuntament és el responsable últim de la prestació d'aquest servei, així com de tots els elements que en formen part, com ara la informació associada a la seva prestació, que inclou la informació de caràcter personal (article 3.a) LOPD).

Des del punt de vista de la protecció de dades, l'Ajuntament, titular del servei públic, hauria de ser també el responsable del fitxer o tractament de les dades dels abonats necessàries per a la seva explotació (article 3.d) LOPD). Per la seva part, l'empresa concessionària hauria d'actuar, en el tractament d'aquestes dades, com encarregada del tractament (article 3.g) LOPD).

Aquest és l'esquema a què porta l'aplicació de la Disposició addicional 26a del Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de contractes del sector públic (en endavant, TRLCSP), la qual estableix que en el cas que la contractació de la prestació del servei "*implique el acceso del contratista a datos de carácter personal de cuyo tratamiento sea responsable la entidad contratante, aquél tendrá la consideración de encargado del tratamiento. En este supuesto, el acceso a esos datos no se considerará comunicación de datos, cuando se cumpla lo previsto en el artículo 12.2 y 3 de la LOPD. En todo caso, las previsiones del artículo 12.2 de dicha Ley deberán de constar por escrito.*"

Així doncs, de conformitat amb l'LOPD, l'Ajuntament hauria de disposar del corresponent fitxer (article 3.b) LOPD) que contingui les dades personals dels abonats necessàries per a la prestació d'aquest servei, creat mitjançant una disposició general d'acord amb allò establert a l'article 20 de l'LOPD, i haver-lo inscrit en el corresponent Registre de Protecció de Dades.

Disposant d'aquest fitxer, l'Ajuntament hauria d'haver encarregat posteriorment, mitjançant la signatura del contracte d'encàrrec del tractament previst a l'article 12.2 de l'LOPD, el tractament de les dades personals necessàries per a la prestació d'aquest servei a l'empresa concessionària.

Sent així, l'empresa concessionària tindria consideració d'encarregada del tractament d'aquestes dades (article 3.g) LOPD) i l'Ajuntament en seria el responsable (article 3.d) LOPD).

Partint d'aquest esquema, l'empresa concessionària podria tractar aquelles dades personals en poder de l'Ajuntament que fossin adequades, pertinents i necessàries per dur a terme la prestació del servei esmentat. Aquest accés no requerirà comptar amb el consentiment previ dels afectats o amb una llei específica que hi donés cobertura, atès que no tindria consideració de cessió de dades en els termes de l'article 11 de l'LOPD (article 12.1 LOPD).

Així mateix, l'empresa concessionària hauria de seguir sempre les instruccions donades per l'Ajuntament en el contracte d'encàrrec. Així, per a la prestació del servei encomanat, l'empresa concessionària podria recollir, tractar i/o modificar les dades personals i un cop finalitzada la prestació estaria obligada a retornar-les a l'Ajuntament, així com qualsevol suport o document en què constés alguna dada personal objecte del tractament (article 12.3 LOPD), si així s'hagués fixat en el contracte d'encàrrec.

Per la seva part, l'Ajuntament, com a responsable del fitxer, tindria accés a tota la informació que hagués estat necessària per dur a terme la prestació del servei i que hagués tractat, en aquest sentit, l'empresa concessionària.

Per tant, sent l'Ajuntament el responsable del fitxer (article 3.d) LOPD) i l'empresa concessionària l'encarregada del tractament (article 3.g) LOPD), no hi hauria inconvenients per a que l'Ajuntament accedís al conjunt de dades dels abonats a què es fa referència en l'escrit de consulta, atès que la comunicació d'aquesta informació per l'empresa concessionària no tindria consideració de cessió o comunicació de dades en els termes establerts a l'article 3.i) de l'LOPD (article 12 LOPD).

V

Ara bé, si bé la situació abans descrita seria la idònia, cal fer avinent que, en atenció a la informació de què es disposa, en el present cas l'empresa concessionària del servei d'abastament d'aigua no sembla tenir la consideració, en relació amb el tractament de la informació personal vinculada a la prestació d'aquest servei, d'encarregada del tractament (article 3.g) LOPD).

L'escriptura pública de concessió administrativa per a l'explotació del servei d'abastament i subministrament d'aigua al municipi de 10 de desembre de 1941 (document núm. 1, adjuntat) no conté, òbviament per raons temporals, cap previsió o condició que incorpori els extrems assenyalats en l'article 12 de l'LOPD i a què fa referència la legislació de contractació pública. Tampoc consta cap addenda posterior en aquest sentit.

Així mateix, de les manifestacions efectuades per l'Ajuntament en el seu escrit de consulta tampoc sembla que, amb posterioritat a l'atorgament d'aquesta escriptura i atès el canvi legislatiu produït al respecte, s'hagi optat per signar un contracte o acord d'encàrrec amb l'empresa concessionària.

Per altra banda, del contracte de subministrament d'aigua per als clients de l'empresa concessionària en el municipi (document núm. 2 inclòs en el document núm. 8, adjuntat) es desprèn que la concessionària recull directament les dades dels abonats, els informa que la finalitat del seu tractament és la prestació del servei públic municipal i que, a tal efecte, disposa del corresponent fitxer de dades personals.

Per tot plegat, pot concloure's que en el present cas l'empresa concessionària té consideració de responsable d'aquest fitxer (article 3.d) LOPD), amb independència que l'Ajuntament, per la seva banda, pugui disposar també d'un fitxer de titularitat pública per a la mateixa finalitat, del qual en seria responsable (aspecte aquest que es desconeix).

Ara bé, això no significa que l'Ajuntament no pugui accedir a les dades personals dels abonats vinculades a la prestació del servei públic d'abastament d'aigua de què disposa l'empresa concessionària, tal com sol·licita en el present cas.

Només cal tenir en compte que, a diferència del supòsit anterior, l'accés de l'Ajuntament a la dita informació personal o, el que és el mateix, la comunicació d'aquesta informació des de l'empresa concessionària a l'Ajuntament, ha de tractar-se com una cessió de dades (article 3.i) LOPD) i, per tant, ha de sotmetre's al règim de comunicació de dades de l'article 11 de l'LOPD.

Així, d'acord amb aquest article, l'empresa concessionària ha de comptar amb el consentiment de les persones titulars de les dades per poder comunicar-les a l'Ajuntament o bé, entre d'altres excepcions, amb una norma amb rang de llei que l'habiliti.

En aquest sentit, convé assenyalar que cabria la possibilitat que la cessió es fonamentés en el consentiment tàcit dels afectats, si la informació facilitada per l'empresa concessionària als abonats en el moment de la recollida de les seves dades hagués estat suficientment clara i inequívoca sobre la finalitat del seu tractament (article 5 LOPD), això és que les dades son recollides per gestionar el servei de subministrament d'aigua del qual n'és titular l'Ajuntament.

Sobre això, si bé en el present cas la clàusula informativa facilitada als abonats (punt 10 del document núm. 2 inclòs en el document núm. 8, adjuntat) no és prou explícita en aquest sentit, del conjunt de les previsions del contracte de subministrament, en què s'insereix la dita clàusula, sí es desprèn clarament que la recollida d'informació personal per l'empresa es du a terme per prestar aquest servei municipal.

Així, a l'inici del contracte l'empresa es presenta com a "*Empresa concessionària del servei públic proveïment d'aigua de (...)*" per, tot seguit, manifestar que actua "*en la seva condició de Concessionària del Servei Públic de Proveïment d'Aigua de (...)*".

La clàusula 5 del contracte disposa que "*les condicions generals que regulen la relació contractual entre les parts s'estableixen en aquest document i en els Títols II, V, VI i VII de l'Ordenança Municipal del Servei Públic de Proveïment i Sanejament d'Aigües de (...) que es lliura en aquest acte al Client, acceptant la seva incorporació al present contracte (...)*".

La clàusula 10 del contracte, relativa a la informació a l'afectat en matèria de protecció de dades (article 5 LOPD), disposa que l'empresa "*informa el Client de l'existència d'un fitxer automatitzat de dades de caràcter personal del que n'és responsable aquesta Societat, amb la finalitat de realitzar la gestió de la relació contractual amb el Client (...)*".

En atenció a aquestes previsions, es podria arribar a entendre que la comunicació de les dades dels abonats sol·licitades vers l'Ajuntament resultaria conforme amb l'LOPD, atès que es fonamentaria en el consentiment tàcit prestat pels mateixos afectats a l'empresa concessionària.

No obstant això, davant el dubte raonable de l'existència d'aquest consentiment tàcit, convé assenyalar que en un cas com l'examinat les previsions de l'article 11.2.c) de l'LOPD donarien cobertura suficient a la comunicació d'aquestes dades dels abonats vinculades a la prestació del servei públic municipal vers l'Ajuntament.

D'acord amb aquest article de l'LOPD es poden comunicar dades personals sense consentiment de l'afectat quan "*el tractament correspongui a la lliure i legítima acceptació d'una relació jurídica el desplegament i compliment i control de la qual impliqui necessàriament la connexió de dit tractament amb fitxers de tercers.*"

En la mesura que la prestació del servei per part de l'empresa concessionària està sotmesa, perquè així ho estableix la normativa vigent en matèria de règim local (article 251 TRLMRLC i articles 229, 238 i 248 del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals (en endavant, ROAS)), a un seguit de controls per part de l'administració titular del servei (l'Ajuntament), concorreria el supòsit previst a l'article 11.2.c) de l'LOPD i resultaria, per tant, possible la comunicació de les dades dels abonats a l'Ajuntament sense consentiment dels afectats.

Per aplicació del principi de qualitat de les dades (article 4 LOPD), aquesta cessió hauria de limitar-se a les dades dels abonats que resultin estrictament necessàries i pertinents per a l'assoliment de la finalitat pretesa amb la seva comunicació a l'Ajuntament.

En el present cas, les dades dels abonats sol·licitades són les dades històriques i actuals, el nom complet, l'adreça de l'abonat, les dades de contacte de l'abonat, les pòlisses d'abonament, inclosa l'adreça, l'evolució del tipus de contracte, el tipus de comptador, les lectures històriques, el compte corrent on es domicilia el rebut o altres pautes de pagament de l'abonat, les facturacions extra tarifàries associades, l'estat de pagaments i les incidències significatives observades.

Atès que la finalitat pretesa amb la seva petició és garantir la continuïtat del servei d'abastament d'aigua en el municipi, es considera que la cessió d'aquest conjunt d'informació personal dels abonats a l'Ajuntament s'adequaria al citat principi de qualitat.

Dit això, convé assenyalar que l'empresa concessionària, malgrat que en aquest cas sigui considerada responsable del fitxer o tractament, ha de tenir en compte, pel que fa al destí de la informació personal vinculada a la prestació del servei públic, les obligacions de conservació que es deriven de la normativa administrativa que resulta d'aplicació.

VI

Per altra banda, l'Ajuntament planteja si pot accedir a les dades individualitzades de retribució dels treballadors de l'empresa concessionària de manera dissociada, en concret, a una relació del personal en què consti el salari brut mensual i el total del salari brut anual percebut per cada persona treballadora, assignant-los un codi numèric en substitució del seu nom i cognoms.

Pel que fa a aquest accés, en la mesura que la informació retributiva dels treballadors se sol·licita de manera dissociada (article 5.1.e) RLOPD), no hi hauria d'haver inconvenients per a que l'Ajuntament pogués accedir-hi en aquestes condicions.

Cal tenir present que la mateixa LOPD estableix que si la comunicació de dades personals s'efectua amb el procediment previ de dissociació (article 3.j)), de tal manera que resulti realment impossible associar una determinada dada amb un individu determinat, no cal comptar amb el consentiment previ de l'afectat per dur-la a terme (article 11.6).

Però, més enllà d'això, en atenció a la finalitat perseguida per l'Ajuntament en el present cas amb la petició d'aquestes dades, pot entendre's que la comunicació d'aquesta informació dels treballadors per part de l'empresa concessionària estaria emparada per la legislació que resulta d'aplicació.

De les manifestacions efectuades per l'Ajuntament en el seu escrit de consulta es desprèn que les dades personals retributives dels treballadors de l'empresa concessionària se sol·liciten amb la finalitat de definir el nou model de gestió del servei d'abastament d'aigua al municipi, atès que l'actual concessió administrativa finalitza el proper mes de desembre.

Cal tenir present, als efectes que interessin, que la petició d'aquestes dades s'emmarca en un requeriment d'informació que l'Ajuntament va adreçar a l'empresa concessionària sol·licitant diversa informació sobre les condicions dels contractes dels treballadors, com ara, la modalitat de contracte, la categoria professional, la jornada, l'antiguitat, etc. (document núm. 2, adjuntat).

Tant la legislació de contractació pública (article 283 TRLCSP) com la legislació de règim local (articles 261 i 262 ROAS) estableixen que la finalització de la concessió com a conseqüència del transcurs del termini contractual comporta la reversió del servei a l'Administració pública titular (l'Ajuntament), de tal manera que el concessionari (l'empresa concessionària) resta obligat a entregar-li els béns i elements (obres i instal·lacions) afectats al servei concedit que siguin necessaris per a la prestació d'aquell, segons allò establert al contracte de concessió (en aquest cas, l'escriptura pública).

Per altra banda, el Conveni col·lectiu de treball de l'empresa concessionària per als anys 2008-2010 (Resolució TRE/4222/2008, de 17 de novembre), prorrogat per al present any (Resolució de 27 d'octubre de 2015), estableix, en el seu article 82 relatiu al canvi de titularitat de l'empresa, que:

*“Quan hi hagi un canvi de titularitat de l'empresa en un centre de treball, bé sigui per venda, cessió, fi de contracte d'explotació o concessió, etc., no s'ha d'extingir per si mateixa la relació laboral. **El nou empresari resta subrogat tant en els drets i deures laborals de l'anterior com amb els treballadors del centre de treball afectat.***

El cessionari està obligat a mantenir els salaris que es meriten fins al canvi de titularitat, en tots els havers fixos que es detallen en l'article 37.2 anterior.

En qualsevol cas, s'aplicarà l'article 55 del tercer Conveni col·lectiu estatal del sector.”

El Conveni col·lectiu estatal del sector a què es fa referència (actualment, *V Convenio colectivo estatal de las industrias de captación, elevación, conducción, tratamiento, distribución, saneamiento y depuración de aguas potables y residuales*, registrat i publicat per Resolució del Ministeri de Treball i Seguretat Social de 22 d'octubre de 2015) disposa, en el seu article 53, que:

*“En las empresas o entidades públicas afectadas por el presente convenio colectivo, **cuando la actividad en un centro de trabajo cese, por finalización o modificación total o parcial de contrato de explotación, arrendamiento, gestión, etc., y sea adjudicataria o nueva prestataria de dicha explotación o servicio otra empresa o entidad pública, ésta vendrá obligada a subrogarse y absorber a los trabajadores y trabajadoras adscritos al servicio de las instalaciones que se explotan, respetándoles y conservando en su integridad, con carácter personal e irrenunciable, su antigüedad, salario y demás derechos laborales y sindicales reconocidos en convenio, pactos de empresa y condiciones personales.***

Se incluye también (...)

***Será requisito necesario para tal subrogación que las personas trabajadoras del centro o centros de trabajo que se absorban lleven prestando sus servicios en el mismo, al menos cuatro meses antes de la fecha de resolución o conclusión del contrato que se extingue.** El personal o trabajadoras que no reúnan estos requisitos y condiciones no tendrán derecho a ser subrogados/as.*

Asimismo será necesario que la empresa a la que se le extingue o concluya el contrato o adjudicación del servicio, notifique por escrito en el término improrrogable de quince días naturales, anteriores a la fecha efectiva de la subrogación o sustitución, o de quince días a partir de la fecha de comunicación fehaciente del cese, a la nueva empresa adjudicataria o entidad pública, y acredite documentalmente las circunstancias del puesto de trabajo,

antigüedad, condiciones salariales y extrasalariales, laborales y sociales de todas las personas trabajadoras en los que debe operarse la subrogación o sustitución empresarial. Igualmente, la empresa sustituida deberá, en el mismo plazo, poner en conocimiento del personal afectado el hecho de la subrogación.

De acuerdo con lo establecido en el artículo 44 del Estatuto de los Trabajadores, el anterior adjudicatario y en su defecto, el nuevo deberá notificar el cambio de adjudicatario a la RLT de dicho servicio.

Los documentos de la empresa sustituida debe facilitar y acreditar ante la nueva empresa adjudicataria **son** los siguientes:

1. Certificado del Organismo competente de estar al corriente de pago de la Seguridad Social y primas de accidentes de trabajo de todas las personas trabajadoras cuya subrogación se pretende o corresponda.

2. Fotocopia de las doce últimas nóminas o recibos de salarios mensuales de personas trabajadoras afectadas por la subrogación.

3. Fotocopia de los TC1 y TC2 de cotización de la Seguridad Social de los últimos doce meses, en los que figuren las personas trabajadoras afectadas.

4. Fotocopia del parte de alta en la Seguridad Social del personal afectado.

5. Relación de todo el personal objeto de la subrogación, en la que se especifique nombre, apellidos, documento nacional de identidad, domicilio, número de afiliación a la Seguridad Social, antigüedad, jornada y horario, modalidad de contratación y fecha de disfrute de las vacaciones.

6. Fotocopia de los contratos de trabajo que tengan suscritos los trabajadores afectados y trabajadoras afectadas.

7. Documentación acreditativa de la situación de baja por incapacidad temporal de trabajadoras y trabajadores, riesgo durante el embarazo o maternidad de aquellas trabajadoras que, encontrándose en tales situaciones deban ser absorbidas, indicando el periodo que llevan en las mismas y sus causas. Así como los que se encuentran en excedencia, o cualquier otro supuesto de suspensión de contrato con reserva o expectativa de reingreso, siempre y cuando hayan prestado sus servicios en el centro o centros de trabajo, y que reúnan la antigüedad mínima establecida para la subrogación.

8. En el caso de que las vacaciones no hayan sido disfrutadas por el trabajador o trabajadora, total o parcialmente, estas se disfrutarán con la nueva empresa adjudicataria del servicio, debiendo la empresa saliente compensar económicamente al nuevo adjudicatario el coste salarial y de seguridad social de las vacaciones devengadas y no disfrutadas.

9. Copia de documento diligenciado por cada trabajador afectado o trabajadora afectada, en los que se haga constar que éste/a ha recibido de la empresa saliente su liquidación de partes proporcionales de sus haberes hasta el momento de la subrogación, no quedando pendiente cantidad alguna.”

Tenint en compte aquestes previsions, pot concloure's que la comunicació des de l'empresa concessionària del servei d'abastament d'aigua fins al proper mes de desembre de les dades retributives (salari brut mensual i anual) percebudes per llurs treballadors a l'Ajuntament no requeriria el consentiment previ dels afectats, en la mesura que aquest assumeixi la gestió del servei i la cessió de les dades es dugui a terme en compliment de l'obligació de subrogar el personal que li imposa la legislació aplicable (article 11.2.a) LOPD).

En el cas que l'Ajuntament decideixi dur a terme un nou contracte de gestió de concessió del servei públic d'abastament d'aigua al municipi, la cessió d'aquestes dades retributives dels treballadors des de l'actual empresa concessionària a la nova concessionària tampoc requeriria el consentiment previ dels afectats, en atenció a les previsions de l'article 120 del TRLCSP, segons el qual:

“En aquellos contratos que impongan al adjudicatario la obligación de subrogarse como empleador en determinadas relaciones laborales, el órgano de contratación deberá facilitar a los licitadores, en el propio pliego o en la documentación complementaria, la información sobre las condiciones de los contratos de los trabajadores a los que afecte la subrogación que resulte

necesaria para permitir la evaluación de los costes laborales que implicará tal medida. A estos efectos, la empresa que viniese efectuando la prestación objeto del contrato a adjudicar y que tenga la condición de empleadora de los trabajadores afectados estará obligada a proporcionar la referida información al órgano de contratación, a requerimiento de éste.

En qualsevol cas, per aplicació del principi de qualitat de les dades (article 4 LOPD), la cessió de les dades haurà d'efectuar-se únicament en relació amb aquells treballadors de l'empresa concessionària que reuneixin els requisits establerts per a que es produeixi la dita subrogació convencional (antiguitat mínima de 4 mesos).

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

Conclusions

L'accés de l'Ajuntament a la relació dels abonats al servei d'abastament d'aigua en el municipi de què disposa l'empresa concessionària no requereix el consentiment previ dels afectats per tractar-se d'una cessió de dades emparada, en qualsevol cas, en les previsions de l'article 11.2.c) de l'LOPD.

L'accés de l'Ajuntament a les dades retributives dissociades (salari brut mensual i anual) de determinats treballadors de l'empresa concessionària als efectes de definir el nou model de gestió del servei es considera idoni des del punt de vista de la protecció de dades, tenint en compte que la legislació sectorial aplicable habilitaria la seva cessió, atesa l'obligació de subrogació del personal que imposa al nou adjudicatari o prestatari del servei (article 82 del Conveni col·lectiu d'empresa, article 53 del Conveni col·lectiu estatal del sector i articles 120 i 283 LCSP).

Barcelona, 22 de març de 2016