

Dictamen sobre la consulta formulada per una empresa municipal, sobre la possibilitat de facilitar als delegats de prevenció de riscos laborals un llistat dels treballadors inclosos en el grup de treballadors potencialment exposats a l'amiant.

Una empresa municipal formula una consulta sobre possibilitat de facilitar als delegats de prevenció de riscos laborals de l'empresa el llistat de treballadors inclosos en el grup de treballadors potencialment exposats a l'amiant.

En concret, s'exposa que des de la unitat de Prevenció de Riscos Laboral els han informat que en el si del Comitè de Seguretat i Salut Laboral, els delegats de prevenció han demanat el llistat de treballadors inclosos en el grup de treballadors potencialment exposats a l'amiant, segons consta en l'avís 148/2018 que acompanya a la consulta.

Mitjançant aquest avís, l'empresa s'adreça a tot el personal de determinats departaments, àrees o funcions, i els comunica que en relació amb la recent detecció de material amb contingut d'amiant (MCA) a diversos trens del servei, es convoca a tot el personal en actiu que hagi treballat o treballi en els departaments indicats, per tal de fer un reconeixement mèdic específic per possible exposició a l'amiant. S'inclou també a la convocatòria tot el personal que ja està integrat en el programa de vigilància de la salut específica per possible exposició a MCA des del 2002.

L'ens consultant assenyala que ha confeccionat un llistat amb l'històric de treballadors que han treballat a les àrees o funcions afectades. A aquest llistat s'indica que s'ha afegit un altre llistat amb els treballadors que es troben actualment de baixa a l'empresa (jubilats, excedències, baixes voluntàries, defuncions...), alguns d'ells també inclosos al programa de vigilància de la salut per potencial exposició a l'amiant.

A partir d'aquí l'entitat es planteja les qüestions següents:

Primer.- Si l'article 36 de la Llei 31/1995, de prevenció de riscos laborals, de 8 de novembre, que atribueix als Delegats de Prevenció la tasca de vigilància i control sobre el compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals, i els faculta per rebre informació de l'empresari, empararia la tramesa de la informació sol·licitada.

Segon.- Si les dades que es sol·liciten es poden considerar adequades i pertinents en relació amb la finalitat per a la qual es requereixen.

Tercer.- Si la informació relacionada amb les dades de salut dels treballadors s'ha de facilitar dissociada sense fer referència al subjecte concret, de manera que es garanteixi el principi de confidencialitat.

Quart.- Si en el cas que s'hagi de facilitar el llistat de treballadors seria necessari el consentiment exprés dels treballadors.

Cinquè.- Si en la informació a facilitar al Delegats de Prevenció s'han d'incloure les persones que en l'actualitat ja no són empleats de l'empresa.

Analitzada la consulta, que s'acompanya de l'avís núm. 148/18 emès per l'entitat i adreçat al personal potencialment exposat a materials amb contingut d'amiant, i d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el dictamen següent.

I

(...)

II

La consulta planteja la tramesa als delegats de prevenció de riscos laborals de les dades dels treballadors inclosos en el grup de treballadors potencialment exposats a l'amiant, i als quals es refereix l'Avís 148/2018.

L'article 5.1.a) del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals (en endavant, RGPD), d'aplicació des del dia 25 de maig de 2018 (article 99), estableix que tot tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat («licitud, lealtad y transparencia»).

Per tal que aquest tractament (transmissió de la informació personal dels treballadors als delegats de prevenció de riscos laborals) sigui lícit cal que concorri alguna de les condicions previstes en l'article 6 RGPD i també cal tenir en compte l'article 9 RGPD, en el cas que es tracti de categories especials de dades.

L'article 6.1 RGPD disposa que cal comptar amb una base jurídica que legítimi el tractament, ja sigui el consentiment de la persona afectada, ja sigui alguna de les altres circumstàncies que preveu el mateix precepte, com ara que *“el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento”* (lletra c), i aquest estigui reconegut en una base jurídica d'acord amb les previsions dels apartats 2 i 3 del mateix article.

L'apartat 3 d'aquest precepte disposa: *“La base del tratamiento indicado en el apartado 1, letras c) y e), deberá ser establecida por:*

a) el Derecho de la Unión, o

b) el Derecho de los Estados miembros que se aplique al responsable del tratamiento.

La finalidad del tratamiento deberá quedar determinada en dicha base jurídica o, en lo relativo al tratamiento a que se refiere el apartado 1, letra e), será necesaria para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos conferidos al responsable del tratamiento.”

La remissió a la base legítima establerta conforme al dret intern dels estats membres requereix, en el cas de l'Estat Espanyol, d'acord amb l'article 53 de la Constitució Espanyola, que la norma de desenvolupament, per tractar-se d'un dret fonamental, tingui rang de llei.

En aquest sentit, la recent Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (en endavant LOPDGDD) disposa en l'article 8.1 que:

1. El tratamiento de datos personales solo podrá considerarse fundado en el cumplimiento de una obligación legal exigible al responsable, en los términos previstos en el artículo 6.1.c) del Reglamento (UE) 2016/679, cuando así lo prevea una norma de Derecho de la Unión Europea o una norma con rango de ley, que podrá determinar las condiciones generales del tratamiento y los tipos de datos objeto del mismo así como las cesiones que procedan como consecuencia del cumplimiento de la obligación legal. Dicha norma podrá igualmente imponer condiciones especiales al tratamiento, tales como la adopción de medidas adicionales de seguridad u otras establecidas en el capítulo IV del Reglamento (UE) 2016/679. (...)

D'acord amb l'anterior, i comptant que no es disposi del consentiment dels titulars de les dades (treballadors afectats), caldrà veure si la Llei 31/1995, de prevenció de riscos laborals, de 8 de novembre, (en endavant LPRL), empararia la transmissió de la informació personal dels treballadors als delegats de prevenció en els termes plantejats en la consulta.

III

L'article 36.1. de l'LPRL atribueix als delegats de prevenció – representants dels treballadors amb funcions específiques en matèria de prevenció de riscos laborals-, entre d'altres competències, l'exercici de la tasca de vigilància i control sobre el compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals (apartat d).

En exercici d'aquestes competències i d'acord amb l'article 36.2 LPRL, els delegats de prevenció estan facultats, entre d'altres coses i als efectes que ens interessin, per a:

“b) Tenir accés, amb les limitacions que preveu l'apartat 4 de l'article 22 d'aquesta Llei, a la informació i documentació relativa a les condicions de treball que siguin necessàries per a l'exercici de les seves funcions i, en particular, a la que preveuen els articles 18 i 23 d'aquesta Llei. Quan la informació estigui subjecta a les limitacions assenyalades, només pot ser subministrada de manera que es garanteixi el respecte de la confidencialitat”

(...)

d) Rebre de l'empresari les informacions obtingudes per aquest procedents de les persones o òrgans encarregats de les activitats de protecció i prevenció a l'empresa, així com dels organismes competents per a la seguretat i la salut dels treballadors, sense perjudici del que disposa l'article 40 d'aquesta Llei en matèria de col·laboració amb la Inspecció de Treball i Seguretat Social.”

L'article 22.1 de l'LPRL obliga l'empresari a “*garantir als treballadors al seu servei la vigilància periòdica del seu estat de salut en funció dels riscos inherents al treball,*” i disposa que “*aquesta vigilància només es pot portar a terme si el treballador hi dona el seu consentiment. D'aquest caràcter voluntari només se n'exceptuen, amb l'informe previ dels representants dels treballadors, els supòsits en els quals la realització dels reconeixements*

sigui imprescindible per avaluar els efectes de les condicions de treball sobre la salut dels treballadors o per verificar si l'estat de salut del treballador pot constituir un perill per a ell mateix, per als altres treballadors o per a altres persones relacionades amb l'empresa o quan així ho estableixi una disposició legal en relació amb la protecció de riscos específics i activitats d'especial perillositat. “

L'article 18 de l'LPRL disposa que: *“1. A fi de donar compliment al deure de protecció que estableix aquesta Llei, l'empresari ha d'adoptar les mesures adequades perquè els treballadors rebin totes les informacions necessàries en relació amb:*

- a) Els riscos per a la seguretat i la salut dels treballadors en el treball, tant aquells que afecten l'empresa en el seu conjunt com cada tipus de lloc de treball o funció.*
- b) Les mesures i activitats de protecció i prevenció aplicables als riscos que assenyalen l'apartat anterior.*
- c) Les mesures adoptades de conformitat amb el que disposa l'article 20 d'aquesta Llei.*

A les empreses que tinguin representants dels treballadors, la informació a què es refereix aquest apartat l'ha de proporcionar l'empresari als treballadors a través dels representants; no obstant això, s'ha d'informar directament cada treballador dels riscos específics que afecten el seu lloc de treball o funció i de les mesures de protecció i prevenció aplicables als riscos. “

El Reial decret 396/2006, de 31 de març, pel qual s'estableixen les disposicions mínimes de seguretat i salut aplicables als treballs amb risc d'exposició a l'amiant, disposa en l'article 3:

“1. Este real decreto es aplicable a las operaciones y actividades en las que los trabajadores estén expuestos o sean susceptibles de estar expuestos a fibras de amianto o de materiales que lo contengan, y especialmente en: (...) d) Trabajos de mantenimiento y reparación de los materiales con amianto existentes en equipos, unidades (tales como barcos, vehículos, trenes), instalaciones, estructuras o edificios. e) Trabajos de mantenimiento y reparación que impliquen riesgo de desprendimiento de fibras de amianto por la existencia y proximidad de materiales de amianto. h) Todas aquellas otras actividades u operaciones en las que se manipulen materiales que contengan amianto, siempre que exista riesgo de liberación de fibras de amianto al ambiente de trabajo.

2. No obstante lo anterior, siempre que se trate de exposiciones esporádicas de los trabajadores, que la intensidad de dichas exposiciones sea baja y que los resultados de la evaluación prevista en el artículo 5 indiquen claramente que no se sobrepasará el valor límite de exposición al amianto en el área de la zona de trabajo, los artículos 11, 16, 17 y 18 no serán de aplicación cuando se trabaje:

- a) en actividades cortas y discontinuas de mantenimiento durante las cuales sólo se trabaje con materiales no friables,*
- b) en la retirada sin deterioro de materiales no friables,*
- c) en la encapsulación y en el sellado de materiales en buen estado que contengan amianto, siempre que estas operaciones no impliquen riesgo de liberación de fibras, y*
- d) en la vigilancia y control del aire y en la toma de muestras para detectar la presencia de amianto en un material determinado.”*

Pel que fa a la vigilància de la salut dels treballadors, i d'acord amb l'article 16.1 del Reial decret 396/2006:

“1. El empresario garantizará una vigilancia adecuada y específica de la salud de los trabajadores en relación con los riesgos por exposición a amianto, realizada por personal sanitario competente, según determinen las autoridades sanitarias en las pautas y protocolos elaborados, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 37.3 del Real Decreto 39/1997, de 17 de enero.

Dicha vigilancia será obligatoria en los siguientes supuestos:

a) Antes del inicio de los trabajos incluidos en el ámbito de aplicación del presente real decreto con objeto de determinar, desde el punto de vista médico-laboral, su aptitud específica para trabajos con riesgo por amianto.

b) Periódicamente, todo trabajador que esté o haya estado expuesto a amianto en la empresa, se someterá a reconocimientos médicos con la periodicidad determinada por las pautas y protocolos a que se refiere el apartado 1.

2. Todo trabajador con historia médico-laboral de exposición al amianto será separado del trabajo con riesgo y remitido a estudio al centro de atención especializada correspondiente, a efectos de posible confirmación diagnóstica, y siempre que en la vigilancia sanitaria específica se ponga de manifiesto alguno de los signos o síntomas determinados en las pautas y protocolos a que se refiere el apartado 1.

3. Habida cuenta del largo período de latencia de las manifestaciones patológicas por amianto, todo trabajador con antecedentes de exposición al amianto que cese en la relación de trabajo en la empresa en que se produjo la situación de exposición, ya sea por jubilación, cambio de empresa o cualquier otra causa, seguirá sometido a control médico preventivo, mediante reconocimientos periódicos realizados, a través del Sistema Nacional de Salud, en servicios de neumología que dispongan de medios adecuados de exploración funcional respiratoria u otros Servicios relacionados con la patología por amianto.”

L'empresari ha de garantir als treballadors que estan al seu servei una vigilància periòdica de la seva salut en funció dels riscos inherents al treball (art. 22 LPRL). Aquesta obligació, es concreta en el cas dels treballadors potencialment exposats a l'amiant, en el compliment de les mesures específiques de vigilància de la salut d'aquests treballadors previstes al Reial decret 396/2006.

Més enllà dels controls mèdics que l'empresa hagi de garantir a aquests treballadors, l'article 18 de l'LPRL, obliga l'empresari a informar als treballadors a través dels seus representants, dels riscos per a la salut inherents al lloc de treball i les mesures de prevenció i de vigilància de la salut adoptades, en aquest cas, degudes a una potencial exposició a l'amiant i per tant, en els termes previstos en l'article 14 del Reial decret 396/2006.

Tenint en compte això, i als efectes de valorar si l'empresa està garantint o no una vigilància adequada i específica a tots els treballadors que hagin pogut ser exposats a l'amiant en els seus llocs de treball, els delegats de prevenció haurien de poder disposar del llistat nominatiu dels treballadors que l'empresa hagi inclòs dins aquest grup. Aquest llistat

permetria als delegats de prevenció comprovar que hi siguin totes les persones que al seu parer haurien de ser incloses per estar potencialment afectades. A aquests efectes, el llistat hauria d'incloure tant les persones que ocupen actualment llocs de risc d'exposició com les que els han ocupat amb anterioritat. Aquesta comprovació només es pot fer disposant dels noms de tots els treballadors afectats, i per tant, la cessió (tractament) d'aquestes dades als delegats seria respectuosa amb el principi de minimització de dades (article 5.1.c) RGPD), que exigeix que tot tractament de dades que es dugui a terme es limiti a les dades mínimes necessàries per assolir la finalitat pretesa amb aquest tractament.

Advertir que el fet d'estar o haver pogut estar exposat a l'amiant, si bé proporciona informació sobre un risc potencial per a la salut d'aquesta persona, no es pot considerar per sí mateixa informació sobre l'estat de salut passat, present o futur d'aquesta persona. Altra cosa és que, com a resultat d'una valoració o prova mèdica realitzada a un treballador concret, en resultin elements que suposin un risc de patir una de les malalties relacionades amb l'exposició a l'amiant.

L'article 4.15) RGPD defineix les dades relatives a la salut com a : *“datos personales relativos a la salud física o mental de una persona física, incluida la prestación de servicios de atención sanitaria, que revelen información sobre su estado de salud;”*

El Considerant 35 del RGPD especifica que *“Entre los datos personales relativos a la salud se deben incluir todos los datos relativos al estado de salud del interesado que dan información sobre su estado de salud física o mental pasado, presente o futuro. Se incluye (...) la información obtenida de pruebas o exámenes de una parte del cuerpo o de una sustancia corporal, incluida la procedente de datos genéticos y muestras biológicas, y cualquier información relativa, a título de ejemplo, a una enfermedad, una discapacidad, el riesgo de padecer enfermedades, el historial médico, el tratamiento clínico o el estado fisiológico o biomédico del interesado, independientemente de su fuente, por ejemplo un médico u otro profesional sanitario, un hospital, un dispositivo médico, o una prueba diagnóstica in vitro. “*

Si bé l'RGPD inclou la informació sobre el risc de patir malalties dins la informació que estaria relacionada amb la salut d'una persona, aquesta ha d'estar vinculada a una valoració individualitzada d'aquesta persona.

El risc que es presenti una malaltia associada a l'amiant està relacionat amb: la concentració de les fibres presents a l'aire, la duració de l'exposició, la freqüència d'exposició, la mida de les fibres inhalades i el temps transcorregut des de l'exposició inicial, l'exposició concomitant al tabac o altres agents cancerígens i les característiques individuals de cada persona.

La inhalació de fibres d'amiant pot donar lloc a diverses alteracions i malalties, algunes de benignes, com les plaques pleurals, i d'altres de greus o molt greus com l'asbestosi o diversos tipus de càncer, no tothom que ha estat exposat a amiant acabarà patint una malaltia per aquest fet. Que es desenvolupi o no una malaltia i el tipus de malaltia que aparegui dependrà de diversos factors com, la intensitat, freqüència i duració de l'exposició, el tipus d'asbest i les característiques de les fibres, el temps transcorregut des de l'inici de l'exposició, l'exposició concomitant a tabac o altres agents.

Així, una avaluació individualitzada realitzada al treballador sobre tots aquests elements (continguda en una història clínica laboral), en la qual s'exposi un risc de patiment d'una

malaltia relacionada amb l'exposició a l'amiant, sí suposaria una dada relativa a la seva salut, i entraria dins les categories especials de dades regulades a l'article 9 RGPD.

Per tot plegat, cal concloure que, des de la vessant de la protecció de dades, i responent a les dues primeres qüestions plantejades, la tramesa als delegats de prevenció del llistat nominatiu dels treballadors actius inclosos com a potencialment exposats a l'amiant, seria un tractament lícit d'acord amb els articles 6.1.c) RGPD i 36.1 a) i 36.2 b) de l'LPRL, i respectuós amb el principi de minimització de les dades (article 5.1.c) RGPD), que no requeriria el consentiment de les persones afectades.

IV

Pel que fa a la possibilitat de trametre als delegats de prevenció **dades de salut** dels treballadors, l'article 9 del RGPD, estableix una prohibició general del tractament de dades personals de diverses categories, entre d'altres, de les dades relatives a la salut (apartat 1). L'apartat 2 del mateix article disposa que aquesta prohibició general no serà d'aplicació quan concorri una de les circumstàncies següents:

*"a) el interesado dio **su consentimiento explícito** para el tratamiento de dichos datos personales con uno o más de los fines especificados, excepto cuando el Derecho de la Unión o de los Estados miembros establezca que la que la prohibición mencionada en el apartado 1 no puede ser levantada por el interesado;*

*b) **el tratamiento es necesario para el cumplimiento de obligaciones y el ejercicio de derechos específicos del responsable del tratamiento o del interesado en el ámbito del Derecho laboral y de la seguridad y protección social**, en la medida en que así lo autorice el Derecho de la Unión de los Estados miembros o un convenio colectivo con arreglo al Derecho de los Estados miembros que establezca garantías adecuadas del respeto de los derechos fundamentales y de los intereses del interesado;*

(...)

*h) el tratamiento es necesario para fines de medicina preventiva o laboral, **evaluación de la capacidad laboral del trabajador**, diagnóstico médico, prestación de asistencia o tratamiento de tipo sanitario o social, o gestión de los sistemas y servicios de asistencia sanitaria y social, sobre la base del Derecho de la Unión o de los Estados miembros o en virtud de un contrato con un profesional sanitario y sin perjuicio de las condiciones y garantías contempladas en el apartado 3;"*

Per la seva part l'article 9.2 de l'LOPDGDD, disposa :

"1. A los efectos del artículo 9.2.a) del Reglamento (UE) 2016/679, a fin de evitar situaciones discriminatorias, el solo consentimiento del afectado no bastará para levantar la prohibición del tratamiento de datos cuya finalidad principal sea identificar su ideología, afiliación sindical, religión, orientación sexual, creencias u origen racial o étnico. Lo dispuesto en el párrafo anterior no impedirá el tratamiento de dichos datos al

amparo de los restantes supuestos contemplados en el artículo 9.2 del Reglamento (UE) 2016/679, cuando así proceda.

“2. Los tratamientos de datos contemplados en las letras g), h) e i) del artículo 9.2 del Reglamento (UE) 2016/679 fundados en el Derecho español deberán estar amparados en una norma con rango de ley, que podrá establecer requisitos adicionales relativos a su seguridad y confidencialidad. En particular, dicha norma podrá amparar el tratamiento de datos en el ámbito de la salud cuando así lo exija la gestión de los sistemas y servicios de asistencia sanitaria y social, pública y privada, o la ejecución de un contrato de seguro del que el afectado sea parte.”

La disposició addicional dissetena (apartat 1) de l'LOPDGDD especifica que es troben emparats en les lletres g), h), i) y j) de l'article 9.2 del RGPD, els tractaments de dades relacionats amb la salut i de dades genètiques regulats a la Llei 31/1995, de 8 de novembre, de Prevenció de Riscos Laborals, entre d'altres.

D'acord amb l'article 36.2 de LPRL, els delegats de prevenció, en exercici de les seves tasques de vigilància i control sobre el compliment de la normativa de prevenció de riscos han de poder tenir accés, amb les limitacions que preveu l'apartat 4 de l'article 22 d'aquesta Llei, a la informació i documentació relativa a les condicions de treball que siguin necessàries per a l'exercici de les seves funcions i, en particular, a la que preveuen els articles 18 i 23 d'aquesta Llei. Quan la informació estigui subjecta a les limitacions assenyalades, només pot ser subministrada de manera que es garanteixi el respecte de la confidencialitat (art.36.2 b)).

Segons disposa l'article 22. 4 de l'LPRL, “ *Les dades relatives a la vigilància de la salut dels treballadors no es poden fer servir amb fins discriminatoris ni en perjudici del treballador. L'accés a la informació mèdica de caràcter personal s'ha de limitar al personal mèdic i a les autoritats sanitàries que portin a terme la vigilància de la salut dels treballadors, sense que es pugui facilitar a l'empresari o a altres persones sense el consentiment exprés del treballador.*

No obstant això, l'empresari i les persones o òrgans amb responsabilitats en matèria de prevenció han de ser informats de les conclusions que derivin dels reconeixements efectuats en relació amb l'aptitud del treballador per a l'exercici del lloc de treball o amb la necessitat d'introduir o millorar les mesures de protecció i prevenció, a fi que puguin exercir correctament les seves funcions en matèria preventiva.”

Aquest precepte prohibeix la transmissió de la informació mèdica obtinguda a l'empresari de la LPRL a qualsevol tercer que no sigui el personal mèdic i les autoritats sanitàries encarregades dur a terme la vigilància de la salut dels treballadors, establint de manera excepcional l'accés per part de les persones amb responsabilitat en matèria de prevenció a les conclusions derivades d'aquest seguiment i en relació amb la seva aptitud per a desenvolupar les tasques inherents al seu lloc de treball.

En aquest sentit, l'article 36.2. c) de l'LPRL faculta als delegats de prevenció per a ser informats sobre els danys produïts en la salut dels treballadors una vegada que l'empresari n'hagi tingut coneixement, i aquests es poden presentar, encara que sigui fora de la jornada laboral, en el lloc dels fets per conèixer-ne les circumstàncies.

Al seu torn, l'article 39.2 c) de l'LPRL faculta al Comitè de Seguretat i Salut -els delegats de prevenció en formen part-, per conèixer i analitzar els danys produïts en la salut o en la integritat física dels treballadors, a l'objecte de valorar les causes i proposar les mesures preventives oportunes.

D'acord amb aquests preceptes, els delegats de prevenció haurien de poder accedir a la informació sobre els treballadors que han patit danys en la seva salut com a conseqüència de les tasques desenvolupades en el lloc de treball, als efectes de controlar el compliment per part de l'empresa de les normes de prevenció de riscos laborals (article 36.1.a) LPRL), o en el si del Comitè de Seguretat i Salut, per tal de promoure iniciatives sobre els mètodes i procediments per a l'efectiva prevenció dels riscos, proposant a l'empresa la millora de les condicions o la correcció de les deficiències existents (article 39.1.b) LPRL).

L'article 16.2 del Reial decret 396/2006, preveu que *"2. Todo trabajador con historia médico-laboral de exposición al amianto será separado del trabajo con riesgo y remitido a estudio al centro de atención especializada correspondiente, a efectos de posible confirmación diagnóstica, y siempre que en la vigilancia sanitaria específica se ponga de manifiesto alguno de los signos o síntomas determinados en las pautas y protocolos a que se refiere el apartado 1."*

Hi pot haver casos en que sigui suficient conèixer el nombre de casos detectats i els llocs de treball que ocupen les persones afectades, al efectes que els delegats de prevenció puguin valorar si l'empresa ha pres les mesures que pertoquen. Això podria succeir en el cas que un problema concret afectés a tots els treballadors que ocupen un mateix lloc de treball. Probablement els delegats de prevenció podrien fer la seva valoració sense necessitat de disposar del nom de les persones afectades.

Advertir que el fet que no es facilitin els noms dels treballadors als quals s'ha detectat alguna malaltia relacionada amb l'exposició a l'amiant, no implica que aquestes persones no puguin acabar essent identificades per altres vies indirectes, com podria ser relacionant el lloc de treball amb la persona que l'ocupa. Tot i així, aquesta mesura seria més respectuosa amb el principi de minimització de les dades (article 5.1.c) RGPD).

Dit això, no es pot descartar que pugui ser necessari l'accés al nom dels treballadors concrets afectats. Si tenim en compte que, com sembla, l'afectació per l'exposició a l'amiant no es vincula només a les característiques d'un lloc de treball concret, com serien la intensitat, la freqüència i la duració de l'exposició, sinó que també intervenen altres factors individuals del treballador afectat, els delegats de prevenció podrien haver de valorar les mesures proposades (canvi de lloc de treball), i comprovar que aquestes s'adeqüen a la capacitat laboral del treballador afectat. En aquests casos, la tramesa als delegats de prevenció del nom dels treballadors afectats comptaria amb habilitació legal, sense necessitat de comptar amb el consentiment d'aquestes persones.

Apuntar que l'article 9.3 RGPD disposa que *" Los datos personales a que se refiere el apartado 1 podrán tratarse a los fines citados en el apartado 2, letra h), cuando su tratamiento sea realizado por un profesional sujeto a la obligación de secreto profesional, o bajo su responsabilidad, de acuerdo con el Derecho de la Unión o de los Estados miembros o con las normas establecidas por los organismos nacionales competentes, o por cualquier otra persona sujeta también a la obligación de secreto de acuerdo con el Derecho de la*

Unión o de los Estados miembros o de las normas establecidas por los organismos nacionales competentes.”

En aquest cas, i d'acord amb l'article 37.3 de l'LPRL els delegats de prevenció estan sotmesos a l'obligació de sigil·li professional prevista a l'article 65 ET, per als comitès d'empresa. En concret, segons aquest precepte, els delegats de prevenció hauran d'observar el deure de secret respecte a aquella informació que, en interès legítim i objectiu de l'empresa o del centre de treball, els hagi estat expressament comunicada amb caràcter reservat. (art. 65.3 ET). En tot cas, cap tipus de document lliurat per l'empresa als delegats de prevenció no es pot utilitzar fora de l'àmbit estricte de l'empresa i per a finalitats diferents de les que van motivar-ne el lliurament. (art. 65.3 ET), i aquest deure de secret subsisteix fins i tot després que expiri el seu mandat i independentment del lloc en què es trobin.

De tot això es conclou que els articles 9. 2 b) i h) RGPD, i els articles 22.4 , 36.2 b) i c) i 39. 2. c) de l'LPRL podrien habilitar la cessió als delegats de prevenció de determinades del nom i lloc de treball que ocupen els treballadors afectats per l'exposició a l'amiant sense necessitat de comptar amb el consentiment exprés d'aquestes persones.

V

Per últim i pel que fa a la possibilitat de trametre informació als delegats de prevenció sobre els treballadors que estan inclosos com a potencialment exposats a l'amiant, però que pels motius que sigui (jubilació, baixa voluntària, excedència, etc.) no formen part de la plantilla, cal tenir en compte que l'article 22.5 de l'LPRL disposa: *“En els supòsits en què la naturalesa dels riscos inherents al treball ho faci necessari, el dret dels treballadors a la vigilància periòdica del seu estat de salut s'ha de prolongar més enllà de la finalització de la relació laboral, en els termes que es determinin per reglament.”*

L'article 16.3 del Reial decret estableix que *“ Habida cuenta del largo período de latencia de las manifestaciones patológicas por amianto, todo trabajador con antecedentes de exposición al amianto que cese en la relación de trabajo en la empresa en que se produjo la situación de exposición, ya sea por jubilación, cambio de empresa o cualquier otra causa, seguirá sometido a control médico preventivo, mediante reconocimientos periódicos realizados, a través del Sistema Nacional de Salud, en servicios de neumología que dispongan de medios adecuados de exploración funcional respiratoria u otros Servicios relacionados con la patología por amianto.”*

Segons l'article 38 del Reial decret 39/1997, de 17 de gener, pel qual s'aprova el Reglament dels Serveis de Prevenció, correspon als serveis de prevenció de l'empresa col·laborar amb els serveis d'atenció primària de salut i d'assistència sanitària especialitzada per al diagnòstic, tractament i rehabilitació de malalties relacionades amb els treball i amb les Administracions sanitàries competents en l'activitat de salut laboral.

En aquest context, l'avís 148/18 que acompanya la consulta informa que el servei de prevenció adreçarà una carta certificada al personal passiu que hagi causat baixa a l'empresa i es trobi inclòs com a potencialment exposat a l'amiant, per tal que aquests puguin sol·licitar entrar en el programa de vigilància post-ocupacional.

En la mesura que els delegats de prevenció tenen atribuïdes les funcions de vigilància i control de la normativa en matèria de prevenció de riscos laborals (article 36. 1 d) LPRL), no sembla que pugui haver inconvenient en que els delegats de prevenció disposin d'informació sobre el llistat de persones a les quals els serveis de prevenció de l'empresa han d'informar sobre la seva situació d'exposició potencial a l'amiant, i que actualment no es troben vinculades a l'empresa.

Conclusions

El tractament o cessió als delegats de prevenció del llistat de persones incloses com a potencialment exposades a l'amiant, incloses les persones que ja no estan vinculades a l'empresa, s'ajustaria a la normativa de protecció de dades, d'acord amb els articles 6.1.c) RGPD i 22.1 i 5, 36.1 a) 36. 2 b) de l'LPRL, i no requeriria el consentiment d'aquestes persones.

El tractament o cessió als delegats de prevenció del nom i lloc de treball de les persones afectades per l'exposició a l'amiant, s'ajustaria a la normativa de protecció de dades, d'acord amb els articles 9.2. b) i h) RGPD, i 22.4 i 36.2 c) de l'LPRL, i no requeriria el consentiment exprés dels afectats.

Barcelona, 29 de gener de 2019