

**Dictamen en relació amb la consulta formulada per un ajuntament sobre l'accés a dades dissociades dels treballadors d'una empresa concessionària del servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus.**

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades una sol·licitud de dictamen d'un ajuntament en relació amb la sol·licitud d'accés a dades dissociades dels treballadors d'una empresa concessionària del servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus, amb motiu d'estudiar les dades econòmiques a efectes de valorar una possible subrogació del servei.

En la consulta s'exposa que l'Ajuntament, va sol·licitar a l'empresa concessionària informació sobre la "*data de naixement, categoria professional i tipus de contracte i data de finalització de contracte en el cas que sigui temporal*" dels treballadors de l'empresa, sense nom i cognoms, als efectes de valorar les diferents alternatives possibles de la gestió del servei, inclosa l'actual gestió indirecta del servei.

Segons exposa, l'empresa concessionària va donar una resposta negativa a la sol·licitud, argumentant que "*el lliurament d'aquestes dades vulneren la normativa en matèria de Protecció de Dades*".

En base a tot això l'Ajuntament sol·licita un dictamen respecte a les consultes següents:

*"1) Determinar si les dades dissociades sobre data naixement, categoria professional i tipus de contracte i data de finalització de contracte en el cas que sigui temporal, dels treballadors són dades personals.*

*2) Determinar si l'Ajuntament té dret d'accés a aquesta informació, d'acord amb les seves competències en el servei municipal."*

Analitzada la consulta, que no s'acompanya d'altra documentació, vista la normativa vigent aplicable i d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el dictamen següent:

I

(...)

II

En la seva consulta l'ajuntament exposa que amb la finalitat d'analitzar les diferents alternatives possibles de la gestió del servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus, inclosa l'actual gestió indirecta del servei, requereix disposar de la informació sobre la "*data de naixement, categoria professional i tipus de contracte i data de finalització de contracte en el cas que sigui temporal*" dels treballadors de l'empresa concessionària, sense nom i cognoms d'aquests.

Per tal de respondre a la primera de les qüestions plantejades per l'ajuntament relativa a si aquestes dades tenen la consideració de dades personals, cal tenir en consideració que el Reglament (UE) 2016/679, del Parlament i del Consell Europeu, de 27 d'abril de 2016, General de Protecció de Dades (en endavant, RGPD) defineix dada personal com: *“toda información sobre una persona física identificada o identificable («el interesado»); se considerará persona física identificable toda persona cuya identidad pueda determinarse, directa o indirectamente, en particular mediante un identificador, como por ejemplo un nombre, un número de identificación, datos de localización, un identificador en línea o uno o varios elementos propios de la identidad física, fisiológica, genética, psíquica, económica, cultural o social de dicha persona;”* (article 4.1 RGPD).

Respecte del concepte de dada personal el considerant 26 de l'RGPD especifica que:

*“Los principios de la protección de datos deben aplicarse a toda la información relativa a una persona física identificada o identificable. Los datos personales seudonimizados, que cabría atribuir a una persona física mediante la utilización de información adicional, deben considerarse información sobre una persona física identificable. Para determinar si una persona física es identificable, deben tenerse en cuenta todos los medios, como la singularización, que razonablemente pueda utilizar el responsable del tratamiento o cualquier otra persona para identificar directa o indirectamente a la persona física. Para determinar si existe una probabilidad razonable de que se utilicen medios para identificar a una persona física, deben tenerse en cuenta todos los factores objetivos, como los costes y el tiempo necesarios para la identificación, teniendo en cuenta tanto la tecnología disponible en el momento del tratamiento como los avances tecnológicos. Por lo tanto los principios de protección de datos no deben aplicarse a la información anónima, es decir información que no guarda relación con una persona física identificada o identificable, ni a los datos convertidos en anónimos de forma que el interesado no sea identificable, o deje de serlo. En consecuencia, el presente Reglamento no afecta al tratamiento de dicha información anónima, inclusive con fines estadísticos o de investigación.”*

Per tant, d'acord amb l'RGPD una dada personal és qualsevol informació sobre una persona física identificada o identificable. A aquest efecte s'ha de considerar persona física identificable qualsevol persona la identitat de la qual es pot determinar, directament o indirectament, en particular mitjançant un identificador, com per exemple, el seu nom i cognoms, un número d'identificació, dades de localització, un identificador en línia o un o diversos elements propis de la identitat física, fisiològica, genètica, psíquica, econòmica, cultural o social d'aquesta persona.

Així, tant les dades que identifiquen directament una persona (nom i cognoms, DNI, etc.), com aquelles altres dades que permeten identificar-la indirectament (informació que, si bé no està vinculada directament a una persona concreta si s'associa amb altres dades permetrien identificar-la sense esforços desproporcionats), són dades personals i queden protegides per la normativa de protecció de dades.

En el cas dels treballadors de l'empresa concessionària del servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus, el nom i cognoms o el núm. de DNI permeten identificar directament la persona afectada.

En el cas de les dades sobre la data de naixement, categoria professional, tipus de contracte, data de finalització, etc., són dades que, tenint en compte el context en què es lliurarien (nombre

de treballadors afectats, dimensions de l'Ajuntament) no es pot descartar que també puguin permetre identificar les persones afectades, especialment si, com en el cas que ens ocupa es poden combinar totes aquestes informacions.

Per tant, el conjunt d'informació que es sol·licita s'ha de considerar informació personal de les persones treballadores afectades i, en conseqüència els serà d'aplicació la normativa de protecció de dades personals, atès que, tal com hem vist, d'acord amb el Considerant 26 de l'RGPD, estableix l'aplicabilitat de la normativa de protecció de dades, fins i tot si la informació ha estat pseudonimitzada.

### III

La segona qüestió plantejada fa referència a si l'ajuntament pot accedir a la informació dels treballadors de l'empresa concessionària d'acord amb les seves competències en el servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus.

Des del punt de vista de la normativa de protecció de dades, l'accés per part de l'ajuntament a les dades dels treballadors de l'empresa concessionària del servei municipal de jardineria, neteja viària i recollida de residus és un tractament de dades, entès com *“cualquier operación o conjunto de operaciones realizadas sobre datos personales o conjuntos de datos personales, ya sea por procedimientos automatizados o no, como la recogida, registro, organización, estructuración, conservación, adaptación o modificación, extracción, consulta, utilización, comunicación por transmisión, difusión o cualquier otra forma de habilitación de acceso, cotejo o interconexión, limitación, supresión o destrucción.”* (article 4.2 RGPD), que s'ha sotmetre als principis i garanties establerts per aquell Reglament.

L'article 5.1.a) de l'RGPD estableix que tot tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat (principi de licitud, lleialtat i transparència).

Per tal que un tractament sigui lícit cal comptar amb, al menys, una base jurídica de les previstes a l'article 6.1 de l'RGPD:

*“a) el interesado dio su consentimiento para el tratamiento de sus datos personales para uno o varios fines específicos;*

*b) el tratamiento es necesario para la ejecución de un contrato en el que el interesado es parte o para la aplicación a petición de este de medidas precontractuales;*

*c) el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento;*

*d) el tratamiento es necesario para proteger intereses vitales del interesado o de otra persona física;*

*e) el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos conferidos al responsable del tratamiento;*

*f) el tratamiento es necesario para la satisfacción de intereses legítimos perseguidos por el responsable del tratamiento o por un tercero, siempre que sobre dichos intereses no prevalezcan los intereses o los derechos y libertades fundamentales del interesado que requieran la protección de datos personales, en particular cuando el interesado sea un niño. (...)*”

En l'àmbit de les administracions públiques, resulten d'especial interès, les bases jurídiques previstes en les lletres c) i e) de l'article 6.1 de l'RGPD, segons les quals el tractament serà lícit quan sigui necessari per al compliment d'una obligació legal aplicable al responsable del tractament (lletra c), o quan el tractament sigui necessari per al compliment d'un interès públic o en l'exercici de poders públics conferits al responsable del tractament (lletra e).

Ara bé, tal com es desprèn de l'article 6.3 de l'RGPD, la base jurídica del tractament indicat en ambdós casos ha d'estar establerta pel Dret de la Unió Europea o pel dret dels Estats membres que s'apliqui al responsable del tractament.

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, l'article 8 de la Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals estableix el rang de llei de la norma habilitant.

Per tal de respondre a la consulta plantejada caldrà analitzar si existeix una base legítima per a aquest tractament de dades.

#### IV

L'Ajuntament manifesta que necessita la informació dels treballadors de l'empresa concessionària del servei municipal de neteja viària i recollida de residus per tal d'efectuar un estudi sobre les diferents alternatives de la gestió del servei, inclòs l'actual model de gestió indirecta. No s'ha aportat amb la consulta cap informació addicional relativa al contracte de concessió del servei.

En aquest context cal tenir en consideració que 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 les competències pròpies dels municipis, entre les quals cal destacar, als efectes que interessin en aquest dictamen, *“els serveis de neteja viària, de recollida i tractament de residus, les clavegueres i el tractament d'aigües residuals”* (lletra l)).

D'acord amb els articles 67. a) del TRLMRLC i 26.1.a) Llei 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Règim Local, el servei de neteja viària i la recollida i tractament de residus és un dels serveis públics mínims que han de prestar tots els municipis.

El municipi com a titular del servei és responsable de garantir als usuaris el correcte funcionament del mateix, i està obligat a que la seva gestió es faci de la manera més sostenible i eficient possible, directament o indirectament (article 249 TRLMRLC).

Respecte d'aquests serveis la mateixa normativa de règim local preveu una capacitat de direcció i control, recollida a l'article 251 de TRLMRLC, "*Correspon als ens locals la potestat de direcció i de control del servei públic, que comporta l'exercici de la potestat de modificació i la inclusió implícita de la clàusula d'actualització del servei d'acord amb els estàndards econòmics i socials*".

Pel que fa a la gestió indirecta dels serveis públics, l'article 249.5 del TRLMRLC preveu que "*La gestió indirecta dels serveis públics es pot dur a terme mitjançant qualsevol de les formes establertes per la normativa de contractes del sector públic per al contracte de gestió de serveis públics*".

En el mateix sentit l'article 85 de la LBRL estableix:

*"1. Son servicios públicos locales los que prestan las entidades locales en el ámbito de sus competencias.*

*2. Los servicios públicos de competencia local habrán de gestionarse de la forma más sostenible y eficiente de entre las enumeradas a continuación:*

*A) Gestión directa:*

*a) Gestión por la propia Entidad Local.*

*b) Organismo autónomo local.*

*c) Entidad pública empresarial local.*

*d) Sociedad mercantil local, cuyo capital social sea de titularidad pública.*

*Solo podrá hacerse uso de las formas previstas en las letras c) y d) cuando quede acreditado mediante memoria justificativa elaborada al efecto que resultan más sostenibles y eficientes que las formas dispuestas en las letras a) y b), para lo que **se deberán tener en cuenta los criterios de rentabilidad económica y recuperación de la inversión**. Además, deberá constar en el expediente la memoria justificativa del asesoramiento recibido que se elevará al Pleno para su aprobación en donde **se incluirán los informes sobre el coste del servicio**, así como, el apoyo técnico recibido, que deberán ser publicitados. A estos efectos, se recabará informe del interventor local quien valorará la sostenibilidad financiera de las propuestas planteadas, de conformidad con lo previsto en el artículo 4 de la Ley Orgánica 2/2012, de 27 de abril, de Estabilidad Presupuestaria y Sostenibilidad Financiera.*

*B) Gestión indirecta, mediante las distintas formas previstas para el contrato de gestión de servicios públicos en el texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, aprobado por Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre.*

*La forma de gestión por la que se opte deberá tener en cuenta lo dispuesto en el artículo 9 del Estatuto Básico del Empleado Público, aprobado por Ley 7/2007, de 12 de abril, en lo que respecta al ejercicio de funciones que corresponden en exclusiva a funcionarios públicos."*

Per tant la normativa de règim local, que permet al municipi optar per diferents formes de gestió dels serveis públics municipals, obliga a la prestació dels serveis sota els criteris d'eficiència i sostenibilitat i a l'elaboració dels corresponents estudis i informes que justifiquin el compliment d'aquests requeriments. Aquests estudis hauran d'analitzar el cost del servei per a la determinació del qual sembla necessari disposar de dades dels actuals treballadors adscrits al mateix.

Per altra banda, la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, LCSP), regula el contracte de concessió de serveis i introdueix nombrosos mecanismes de control per tal de garantir la qualitat de l'execució de les prestacions dels serveis que contracta el sector públic, però també mecanismes per determinar l'eficiència econòmica de la prestació del servei.

Concretament l'article 285.2 de l'LCSP preveu que *“ En los contratos de concesión de servicios la tramitación del expediente irá precedida de la realización y aprobación de un estudio de viabilidad de los mismos o en su caso, de un estudio de viabilidad económico-financiera, que tendrán carácter vinculante en los supuestos en que concluyan en la inviabilidad del proyecto.”*

Quan es tracti d'un servei que estigui essent prestat ja per una empresa concessionària resulta evident que una part de la informació necessària per a la realització dels estudis a que fa referència la normativa de contractes serà la que estigui vinculada a les condicions laborals de les persones treballadores de la seva plantilla que estiguin adscrites a l'esmentat servei.

Les previsions analitzades serien una habilitació suficient per tal que l'ajuntament pugui sol·licitar la informació necessària per elaborar els estudis d'eficiència necessaris a l'empresa que en aquell moment estigui prestant el servei.

No es pot obviar, a més, que la mateixa legislació de contractació pública dota a l'administració de diferents mecanismes de control de la prestació del servei, que li han de permetre fer el seguiment i control i disposar de la informació necessària per a garantir el bon funcionament del mateix. Així, en el cas de la contractació de serveis públics, l'Administració conserva els poders de policia necessaris per a assegurar la bona marxa dels serveis contractats d'acord amb el previst a l'article 287.2 de LCSP i ha de poder accedir a la comptabilitat de tots els ingressos i despeses de la concessió (289.2 de LCSP).

Així mateix, l'article 62 LCSP, a més de contemplar la designació d'un responsable del contracte, independentment de la unitat de seguiment i execució ordinària del contracte, preveu específicament per als casos de concessions d'obres públiques i de serveis, la designació d'una persona que actuï en defensa de l'interès general, per obtenir i per verificar el compliment de les obligacions del concessionari, especialment pel que fa a la qualitat en la prestació dels serveis.

En qualsevol cas, tenint en compte, per una banda la normativa de règim local esmentada, que imposa al municipi que la gestió dels serveis públics es faci de la manera més sostenible i eficient possible i a documentar-ho mitjançant els corresponents estudis i informes, i, en el mateix sentit la normativa de contractes del sector públic que requereix la realització d'estudis de viabilitat econòmica financera previ a la contractació, i l'acreditació de l'eficiència de la contractació del servei, resulta justificada la comunicació d'informació laboral dels treballadors/res de l'empresa concessionària adscrits al servei, necessària per a la realització dels corresponents estudis i informes.

Per tant, el tractament d'aquestes dades es podria considerar legítim d'acord amb l'article 6.1.c) i e) de l'RGPD, en relació amb la normativa esmentada.

Ara bé, el principi de minimització de les dades (article 5.1 d) RGPD) exigeix que les dades sotmeses a tractament siguin adequades, pertinents i limitades a allò que sigui necessari en relació amb les finalitats per a les quals són tractades.

En el cas analitzat, no genera cap dubte que pugui ser rellevant disposar de la informació individualitzada sobre la data de naixement (als efectes de determinar la possible data de jubilació d'aquell treballador), categoria professional, tipus de contracte i data de finalització, de cada treballador als efectes d'efectuar un estudi sobre el cost del servei i analitzar les alternatives al model de prestació. En canvi, no sembla necessari disposar del nom i cognoms dels treballadors, o d'un altre identificador que permeti identificar-los directament.

Per això, resulta adequada l'alternativa plantejada per l'Ajuntament de sol·licitar la informació de manera dissociada del nom i cognoms de les persones treballadores.

Un supòsit diferent seria que un cop efectuats els estudis sobre el model de prestació del servei, l'ajuntament decidís prestar-lo directament, i es vegi obligat per la normativa aplicable al sector a la subrogació del personal que presta el servei, tal com estableix l'article 130.3 de LCSP:

*“En caso de que una Administración Pública decida prestar directamente un servicio que hasta la fecha venía siendo prestado por un operador económico, vendrá obligada a la subrogación del personal que lo prestaba si así lo establece una norma legal, un convenio colectivo o un acuerdo de negociación colectiva de eficacia general.”*

En aquest cas el tractament seria lícit d'acord amb l'article 6.1.c) de l'RGPD en existir una obligació legal (article 130 LCSP) el compliment de la qual requeriria la comunicació de tota la informació sobre els treballadors respecte dels quals l'administració tingui una obligació de subrogació.

## **Conclusions**

Les dades sobre la data de naixement, categoria professional, tipus de contracte i data de finalització del contracte dels treballadors de l'empresa concessionària a què es refereix la consulta s'han de considerar dades personals, fins i tot si es lliuren de manera dissociada del nom i cognoms de les persones treballadores.

L'ajuntament disposa d'una habilitació o base jurídica per rebre del concessionari aquesta informació ateses les previsions derivades tant de la normativa de règim local com de la normativa de contractació pública. No obstant això, el lliurament s'ha d'adequar a la resta de principis de la normativa de protecció de dades, en especial el principi de minimització, per la qual cosa no resulta justificat incloure-hi el nom i cognoms de les persones treballadores afectades.

Barcelona, 20 d'octubre de 2020