

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

RESOLUCIÓ D'ARXIU de la Informació Prèvia núm. IP 172/2017, referent a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires

Antecedents

1.- En data 15/06/2017 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, provinent de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (en endavant, AEPD), un escrit d'una persona pel qual formulava una denúncia contra l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires i l'Entitat Serveis Municipals de Sant Esteve Sesrovires, SLU (en endavant, SMSES), amb motiu d'un presumpte incompliment de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

En concret, la persona denunciant exposava que l'Ajuntament no hauria creat ni inscrit en el registre corresponent el fitxer on es recollirien les dades personals tractades com a conseqüència del servei prestat a la Residència i Centre De Dia Can Serra (dades de persones usuàries, de treballadores, etc.). La persona denunciant també sostenia que des de l'esmentada Residència s'havien efectuat cessions de dades personals *"sin mediar autorización alguna, a otras Entidades a efectos de valoración"*, i en concret es referia a: dades de salut (*"certificados de auto-valoración, enfermedades, alergias, cuidados/alimentación especial, etc."*), dades sobre aspectes econòmics (*"declaraciones de IRPF, nóminas, certificados catastrales valorados, números de cuentas bancarias, informes de solvencia, datos financieros, etc."*), dades referents a formació i circumstàncies socials, i dades referents a aspectes personals (*"DNI, domicilios, teléfonos, estado civil, hijos, nacionalidad"*). I en darrer terme la persona denunciant també manifestava que no es disposava d'un registre d'accessos a les dites dades personals.

2.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 172/2017), d'acord amb l'article 7 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, i l'article 55.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, per tal de determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, la identificació de la persona o persones que poguessin ser responsables i les circumstàncies rellevants concurrents.

En el si d'aquesta fase d'informació, per mitjà d'ofici de data 25/08/2017 es va requerir a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires per tal que informés sobre diverses qüestions relacionades amb els fets denunciats. L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 08/09/2017, pel qual exposava, entre d'altres, el següent:

"La gestió del servei prestat a la residència i centre de dia Can Serra li ha correspost a la societat mercantil Innovación y Desarrollo Asistencial, SL - IDEA SL en virtut de contracte administratiu de gestió de serveis públics signat en data 17 de desembre de 2009.

(...)

En data 24 de juliol de 2017, el Consell d'Administració de Serveis Municipals de Sant Esteve Sesrovires SLU ha acordat la resolució de dit contracte administratiu per incompliment culpable del contractista.

(...)

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Anteriorment a la intervenció del contracte, l'únic fitxer existent a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires és el que consta al vostre escrit de 25.08.2017 intitulat "Benestar Social". En el seu dia, aquest fitxer va donar-se d'alta a nom del Patronat Municipal de Sant Esteve Sesrovires però aquest organisme va ser dissolt en data 18 de desembre de 2013 tal i com acreditem.

(...)

En el document al qual s'acaba de fer referència pot veure's que l'Ajuntament va acordar que la dissolució de l'organisme comporta que els béns, drets i obligacions s'incorporen al patrimoni de l'Ajuntament, el qual el succeeix universalment.

En aquest fitxer s'hi inclouen tots els usuaris dels serveis socials municipals i, per tant també, aquelles persones de la residència Can Serra que reben algun ajut social de l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires, que han utilitzat o utilitzen els 6 places residencials gestionades pels serveis bàsics de Benestar Social, equivocadament anomenades com a "places respir".

La comunicació a tercers de dades contingudes en aquest fitxers, han estat demanades totes elles pel regidor de l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires, el Sr. (...), i que tot seguit es detallen:

(...)

També han estat demanades i lliurades dades al Jutjat Contenciós Administratiu número 10 de Barcelona en el marc del contenciós-administratiu (...), del llistat nominatiu dels usuaris que han ocupat places municipals en el període 2011-2017, on hi figuren el temps d'ocupació i els corresponents imports de copagament mensual que els usuaris abonaven i els contractes signats.

(...)

La societat mercantil municipal "Serveis Municipals de Sant Esteve Sesrovires" – com a conseqüència de la intervenció de la concessió -, va donar d'alta, en data 24 de maig de 2017, a la "Agencia Española de Protección de Datos" els següents arxius, amb el codi d'inscripció i el nom: 2171441302-Videovigilancia, 2171441303-Familiars, 2171441304-Pacients, 2171441305-Nòmines, Personal i Recursos Humans. Aquesta alta dels arxius va estar motivada pel segrest de contracte de gestió de Can Serra acordat pel seu Consell d'Administració (...).

Dades d'aquests fitxers, també han estat demanades i lliurades al Jutjat Contenciós Administratiu número 10 de Barcelona en el marc del contenciós-administratiu (...), que va sol·licitar el llistat nominatiu dels contractes signats pels usuaris amb IDEA SL que han ocupat places municipals en el període 2011-2017 i on hi figura el temps d'ocupació.

(...)

En relació a la mesura de seguretat relativa al registre d'accessos que preveu l'article 103 del RD 1720/2007 els únics accessos sol·licitats són els citats anteriorment i com queda acreditat ha quedat constància dels requeriments de l'apartat primer del citat article.

(...)."

3.- Per mitjà d'ofici de data 25/10/2017 es va requerir novament a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires per tal que informés sobre el registre d'accessos (en els termes previstos a l'art. 103 del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD, en endavant RLOPD), i n'aportés una còpia.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

4.- L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 08/11/2017, acompanyat de còpia del registre corresponent als accessos efectuats des de l'1/08/2016 fins el 6/11/2017.

5.- En el marc de la informació prèvia es va comprovar que l'Ajuntament (abans el Patronat municipal) és responsable del fitxer *"Benestar social"*, que té com a finalitat *"la gestió dels serveis socials del municipi"*, i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya (RPDC), dependent d'aquesta Autoritat.

També es va comprovar que SMSES és responsable dels quatre fitxers següents inscrits al Registre General de Protecció de Dades (RGPD), dependent de l'AEPD: 1) *"Pacientes"*, que té per finalitat el *"tractament de les dades dels pacients per a la prestació del servei de geriatria, gestió administrativa, contacte, enviament d'informació que pot ser del seu interès, facturació"*; 2) *"familiares"*, que té per finalitat el *"tractament de les dades dels familiars dels residents per a la prestació del servei i l'enviament d'informació que pot ser del seu interès"*; 3) *"nóminas personal y recursos humanos"*, que té per finalitat la *"gestió i tractament de les dades dels empleats col·laboradors externs membres del consell d'administració i contactes"*; i 4) *"videovigilància"*, que té per finalitat la *"videovigilància de les instal·lacions"*.

En darrer lloc, es va comprovar que l'entitat mercantil Innovación y Desarrollo Asistencial, SL (en endavant, IDEA) és responsable, entre d'altres, dels fitxers següents inscrits al RGPD: 1) *"Historial clínico"*, que té per finalitat la *"gestió de les dades dels pacients i de la seva història clínica i de les tasques administratives derivades de la prestació assistencial"*; 2) *"Clientes IDEA"*, que té per finalitat la *"gestió de les dades dels residents ingressats en els centres gestionats per IDEA"*; 3) *"trabajadores IDEA"*, que té per finalitat la *"(...) gestió de les nòmines i les assegurances socials, els plans de formació"*; i 4) *"proveedores IDEA"*, que té per finalitat la *"activitat comercial, subministrament de bens i serveis"*.

Fonaments de Dret

1.- D'acord amb el previst a l'article 2 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, en relació amb l'article 5 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, i l'article 15 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, és competent per dictar aquesta Resolució la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

2.- A partir del relat de fets que s'ha exposat a l'apartat d'antecedents, cal analitzar els fets denunciats. Així, primerament s'abordarà la qüestió referent a la manca de fitxers; a continuació la relativa a les comunicacions de dades, i en darrer lloc la corresponent al registre d'accessos.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

2.1.- Sobre la queixa referent a la manca de fitxers

En primer lloc, la persona denunciant exposava que l'Ajuntament no hauria creat ni inscrit en el registre corresponent el fitxer on es recollirien les dades personals tractades com a conseqüència del servei prestat a la Residència i Centre de Dia Can Serra.

A aquest respecte, l'Autoritat ha comprovat la creació i la inscripció dels corresponents fitxers on es recollirien les dades personals esmentades, ja sigui en el RPDC o bé en el RPDE.

En concret, el Patronat municipal de l'Ajuntament (qui succeí a aquell en data 1/01/2014, arran la seva extinció) era i és el responsable del fitxer *Benestar social*, inscrit al RPDC i a on, segons ha assenyalat aquest Ajuntament, es recollirien dades personals d'aquelles persones que han utilitzat o utilitzen alguna de les sis places residencials gestionades per l'àrea municipal de Benestar Social. D'altra banda, pel que fa al període iniciat a partir del moment en què l'entitat mercantil municipal SMSE assumí la gestió directa del servei de residència i centre de dia Can Serra, els tractaments de dades trobarien la seva cobertura, pel que ara interessa, en la creació dels fitxers "*Pacientes*", "*familiares*", "*nóminas personal y recursos humanos*" i "*videovigilància*", que figuren inscrits al RGPD.

2.2.- Pel que fa a queixa referent a les comunicacions de dades il·lícites

A aquest respecte, la persona denunciant sostenia que des de l'esmentada Residència s'haurien efectuat cessions de dades personals "*sin mediar autorización alguna, a otras Entidades a efectos de valoración*", i en concret es referia a: dades de salut ("*certificados de auto-valoramiento, enfermedades, alergias, cuidados/alimentación especial, etc.*"), dades sobre aspectes econòmics ("*declaraciones de IRPF, nóminas, certificados catastrales valorados, números de cuentas bancarias, informes de solvencia, datos financieros, etc.*"), dades referents a formació i circumstàncies socials, i dades referents a aspectes personals ("*DNI, domicilios, teléfonos, estado civil, hijos, nacionalidad*").

Preguntat al respecte, l'Ajuntament ha admès l'existència de comunicacions de dades, d'una banda, a un regidor de l'Ajuntament a petició d'aquest; i de l'altra, a un Jutjat Contenciós administratiu en el marc d'un procés judicial assenyalat a l'apartat 2n dels antecedents d'aquesta resolució.

Sobre la resposta de l'Ajuntament, escau aclarir que l'accés per part del regidor a dades que figuren en fitxers de l'Ajuntament no constitueix pròpiament una comunicació de dades, doncs aquesta ve definida a l'art. 3.i) LOPD com una "*revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat*", cosa que no succeeix en aquest cas, ja que el regidor formaria part de la mateixa persona jurídica (l'Ajuntament). Val a dir que això no significa que qualsevol persona vinculada a l'Ajuntament pugui accedir a les dades personals tractades en el marc dels serveis prestats a la Residència, però sí aquelles que precisen accedir a les dites dades per les funcions que tenen encomanades. I en el cas dels regidors, tractant-se d'un servei de titularitat municipal, poden accedir per fiscalitzar-lo. En aquest sentit, l'art. 164.1 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 (LMRLC) estableix el següent: "*Tots els membres de les corporacions*

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció". D'altra banda, l'art. 52.2a) LMRLC es refereix al control exercit pels regidors a través de la seva participació en el Ple, com segueix: *"52.2 Corresponen al ple les atribucions següents: a) Controlar i fiscalitzar els òrgans de govern".* En idèntic sentit a l'art. 52.2.a LMRL es pronuncia l'art. 123.1.a) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases del Règim Local (LBRL).

La finalitat fiscalitzadora sembla ser el propòsit perseguit per l'esmentat regidor, segons s'infereix de la lectura dels successius escrits presentats pel mateix davant l'Ajuntament, sol·licitant l'accés a diversa informació sobre el servei prestat a través de la Residència i Centre De Dia Can Serra, com ara, el preu assignat a les places municipals que es destinen a serveis respir d'aquesta residència, la llista de persones usuàries a qui se'ls va assignar una plaça i els informes justificatius de la seva assignació respectiva, el cost de les places públiques assumit per l'entitat municipal competent, etc. Per tant, l'accés per part d'aquest regidor a les dades personals que poguessin figurar en la documentació que conté la informació sol·licitada, sense el consentiment de les persones afectades, té la seva cobertura en l'art. 6 de la LOPD.

Pel que fa a la comunicació de dades a l'òrgan judicial esmentat, cal tenir en compte que l'article 11 de la LOPD estableix a l'apartat 2n que el consentiment de la persona interessada no es requereix per efectuar una comunicació de les seves dades: *"d) quan la comunicació que s'hagi d'efectuar tingui com a destinatari (...) els jutges o tribunals (...)".* Doncs bé, al respecte l'Ajuntament ha acreditat davant l'Autoritat el manament efectuat pel referit òrgan judicial per ofici de data 23/05/2017 del *"listado nominativo de usuarios de las Plazas de Respir, en el que figuren los períodos de tiempo de ocupación y los importes abonados a la Sociedad Mercantil Municipal y/o al Ayuntamiento"*. Conseqüentment, aquesta comunicació de dades –efectuada sense el consentiment de les persones usuàries de les places municipals de l'esmentada Residència- està habilitada per l'art. 11.2.d) LOPD.

A l'últim, pel que fa a d'altres comunicacions de dades a les quals fa referència la persona denunciant en el seu escrit de denúncia, de les actuacions d'indagació dutes a terme per aquesta Autoritat no s'observa cap indici tendent a acreditar que s'haguessin efectuat, de manera que únicament es disposa de la mera manifestació efectuada per aquesta persona en l'escrit de denúncia, que com a tal resulta insuficient per inferir que l'Ajuntament ha pogut efectuar una comunicació de dades il·legítima.

2.3.- Pel que fa a la queixa relativa a la manca de registre d'accessos

En darrer lloc, la persona denunciant també manifesta que l'Ajuntament no disposaria d'un registre d'accessos a les dades personals tractades com a conseqüència del servei prestat a la residència i centre de dia Can Serra.

No obstant, aquesta Autoritat ha pogut comprovar que l'Ajuntament disposa d'aquest registre d'accessos, del qual el consistori ha aportat còpia de la documentació corresponent al registre dels accessos efectuats des de l'1/08/2016 fins el 6/11/2017.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

3.- De conformitat amb tot el que s'ha exposat en el fonament de dret 2n, i atès que no ha resultat acreditada durant la present informació prèvia l'existència d'indicis racionals que permetin imputar cap fet que pogués ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la LOPD, procedeix acordar l'arxiu de les presents actuacions. L'article 89 de la Llei 39/2015, en consonància amb els articles 10.2 i 20.1 del Decret 278/1993, preveu que procedeix l'arxivament de les actuacions quan en la instrucció del procediment es posi de manifest el següent: "a) *La inexistència dels fets que puguin constituir la infracció*"; i també: "b) *Quan els fets no estiguin acreditats*".

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 172/2017, relatives a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires.

Segon.- Notificar aquesta Resolució a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires i comunicar-la a la persona denunciant.

Tercer.- Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat (www.apd.cat), de conformitat amb l'article 17 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb l'article 14.3 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, l'entitat denunciada pot interposar, amb caràcter potestatiu, recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 123 i següents de la Llei 39/2015 o bé interposar directament recurs contenciós administratiu davant els Jutjats del Contenciós Administratiu, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb els articles 8, 14 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Igualment, l'entitat denunciada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)