

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

RESOLUCIÓ D'ARXIU de la informació prèvia oberta arran les denúncies núm. IP 229/2017 i IP 230/2017, referents a Transports Metropolitans de Barcelona (TMB)

Antecedents

1.- En data 07/09/2017 van tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades dos escrits pels quals dues persones formulaven sengles denúncies contra Transports Metropolitans de Barcelona (en endavant, TMB) amb motiu d'un presumpte incompliment de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), concretament per la presumpta divulgació de dades personals sobre retribucions, al lloc web de TMB. En els mateixos escrits també formulaven una reclamació perquè TMB no hauria atès adequadament la petició de cancel·lació que cadascun d'ells havia formulat, la qual cosa va donar lloc a la tramitació dels procediments de tutela de drets corresponents (PT 51/2017 i PT 52/2017), respecte als quals es dicta resolució de manera simultània a aquesta decisió d'arxiu.

Pel que fa a la part dels dos escrits relativa a l'eventual infracció de la LOPD que podria haver comès TMB amb la publicació de dades personals dels denunciants en el web de dita entitat, a les dites denúncies se'ls assignà els números IP 229/2017 i IP 230/2017. Al respecte, l'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia, 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. La present resolució es refereix només a les dues informacions prèvies esmentades.

2.- En el si d'aquesta informació prèvia, en data 08/09/2017 l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va efectuar una sèrie de comprovacions a través d'Internet en relació amb els fets objecte de denúncia, de la qual cosa es va aixecar la corresponent diligència de constància.

3.- Per mitjà de sengles oficis de data 22/09/2017 es va comunicar a les persones denunciants una sèrie de fets, per tal d'aclarir algunes qüestions a les que es referien en la seva denúncia. En concret, es comunicà a les persones denunciants el següent:

"Sobre la manifestació que efectueu relativa a la remissió de la GAIP a aquesta Autoritat que s'hauria efectuat l'any precedent, us confirmo que, efectivament, va tenir entrada en aquesta Autoritat un escrit de data 17/10/2016 de la GAIP, amb el qual es remetia la Resolució de 31/08/2016, per la qual s'inadmetien set recursos de reposició interposats contra la resolució de 7/07/2016 d'estimació de la Reclamació 19/2016. En el punt 3r de la part dispositiva d'aquesta Resolució s'acordava donar trasllat dels recursos a aquesta Autoritat per tal que aquesta pogués valorar "si s'ha produït excés en la difusió de dades personals degut a la publicació d'aquestes al web de TMB i es pugui pronunciar sobre eventuais responsabilitats per aquest motiu".

Mitjançant ofici de 04/11/2016, la directora de l'Autoritat va retornar a la GAIP la documentació que s'havia remès, fent constar que només s'havia remès còpia de la resolució del recurs,

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

però no dels escrits de recurs interposats per les persones afectades. En l'ofici de devolució a la GAIP s'indicava que, a partir de la informació de què es disposava i la que s'havia obtingut de la consulta al Portal de la transparència de TMB, es va considerar que, en principi, les dades publicades no excedien del previst a la Llei 19/2014. No obstant això, en el mateix ofici dirigit a la GAIP s'apuntava expressament la possibilitat que "si les persones afectades o terceres persones ho consideren convenient, puguin denunciar davant aquesta Autoritat els fets que considerin constitutius d'infracció de la normativa de protecció de dades, aportant a tal efecte els elements de prova de que puguin disposar".

Així doncs, un cop s'ha rebut el 07/09/2017 el vostre escrit de denúncia, ha donat lloc a l'inici de la informació reservada (...)"

En aquests dos oficis l'Autoritat també va sol·licitar a les persones denunciants que concretessin les dades personals publicades al Portal que al seu entendre excedien les previsions de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació i bon govern (en endavant LTC), així com que aclarissin si es referien a dades encara publicades o que ja no constaven publicades al lloc web de TMB.

4.- Les persones denunciants van respondre els oficis esmentats a través d'escrits de data 7/11/2017, de contingut pràcticament idèntic, mitjançant els quals exposaven el següent: *"Que a tal efecte acompanyo amb el present escrit les dades que estaven al portal i que excedeixen de les previsions de la llei, tal i com reconeix la pròpia GAIP en l'escrit referenciat a l'inici del present expedient.*

Documentació annexa que estava a la web de TMB:

(En el cas de la persona corresponent a la denúncia núm. IP 229/2017)

Document nº1: Estructura organitzativa de TMB, a on el lloc del (...) és el que ocupo a l'actualitat.

Document nº 2: Retribucions 2016, on estan els llocs recollits al document nº1.

Document nº 3: A títol d'informació, un dels nombrosos articles del diario.es, de setembre/octubre/novembre del 2016, on recollint la informació de la web, detalla sous de diferents persones de TMB, amb un intent de desprestigiar a les mateixes.

Document nº4: Retall de la Revista (...) nº (...), on es fa ressò de la informació publicada pel diario.es, referent a dades meves personals i al salari percebut a TMB."

(En el cas de la persona corresponent a la denúncia núm. IP 230/2017)

Document nº1: Estructura organitzativa de TMB, a on el lloc de (...) hi figura el meu nom.

Document nº 2: Retribucions 2016, on estan els llocs recollits al document nº1.

Document nº 3: A títol d'informació, un dels nombrosos articles del diario.es, de setembre/octubre/novembre del 2016, on recollint la informació de la web, detalla sous de diferents persones de TMB, amb un intent de desprestigiar a les mateixes."

5.- També en el marc de la informació prèvia, es va comprovar que TMB és responsable del fitxer "Recursos Humans", que té com a finalitat el "Tractament de les dades necessàries per complir les obligacions contractuals i de servei", i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat.

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

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.

2.1.- Consideració prèvia sobre el pronunciament de la GAIP.

Amb caràcter previ, escau fer un aclariment sobre una afirmació efectuada per ambdós denunciants en els seus respectius escrits de denúncia. Es tracta del motiu que, segons aquestes persones, justificà la remissió per part de la GAIP a l'Autoritat de la seva Resolució de 31/08/2016, d'inadmissió de set recursos potestatsius de reposició interposats contra la Resolució de 7/07/2016, d'estimació de la Reclamació núm. 19/2016. Les persones denunciants assenyalen en els seus escrits de denúncia davant aquesta Autoritat, que la GAIP *"va indicar al que subscriu el present escrit que la direcció de TMB havia incorregut en vulneració de les normes que regulen la protecció de dades, i deia que us reenviava la documentació adient perquè s'obrís l'oportú expedient"*.

Doncs bé, l'assenyalat pels denunciants no s'addiu amb el contingut de la Resolució de 31/08/2016 de la GAIP, on l'esmentada Comissió es limita a assenyalar que: *"La publicació d'informació al web de l'empresa és, certament, més invasiva per a les dades personals afectades que el lliurament d'aquesta mateixa informació únicament a la persona que exerceix el dret d'accés (...). Ara bé: la GAIP no té capacitat per determinar si aquest fet infringeix la legislació de dades personals, i menys encara, si és o no sancionable. En tot cas, i atenent sense demora la petició que fan en aquest sentit els recursos interposats, traslladarà l'expedient a l'APDCAT, que és l'autoritat competent a aquests efectes"*. I en la part dispositiva de la resolució s'assenyalava el següent al punt 3r: *"Donar trasllat d'aquests recursos i, en general, de tota la documentació produïda en l'execució de la Resolució impugnada a l'APDCAT, per tal que aquesta Autoritat pugui valorar si s'ha produït excés en la difusió de dades personals degut a la publicació d'aquestes al web de TMB i es pugui pronunciar sobre eventuais responsabilitats per aquest motiu"*.

2.2.- Sobre si la divulgació de dades al web de TMB vulnera la LOPD.

Com s'ha avançat, les persones denunciants es queixen per considerar que TMB va publicar a internet dades personals seves, sense el seu consentiment, el que consideren vulnera la LOPD. Aquesta Autoritat va sol·licitar a les persones denunciants que especifiquessin les dades personals respecte les quals consideraven s'hauria produït una publicació il·lícita per part de TMB. Al respecte, les dues persones denunciants van donar resposta a aquesta

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

petició d'informació addicional, amb l'aportació de documents que contenen les dades personals controvertides.

Al respecte, s'avança ja des d'ara que de la documentació aportada pels denunciants davant l'Autoritat, a requeriment d'aquesta, no s'infereix que TMB hagi comès una infracció de la LOPD, i això, en essència, pels mateixos motius que l'Autoritat va exposar en l'informe jurídic núm. IAI 9/2016, de data 23/05/2016, emès a petició de la GAIP en relació amb la reclamació núm. 19/2016, instada per una persona a qui se li havia denegat l'accés a les dades retributives individualitzades de determinats treballadors de TMB. Atès que les persones denunciants han concretat la seva queixa en la divulgació de diversos documents que contenen dades personals, a continuació s'analitzaran els documents aportats pels denunciants.

2.2.1.- Sobre les dades publicades que figuren en el document núm. 1 (estructura organitzativa de TMB).

Les persones denunciants han aportat diversos documents que s'haurien publicat a internet per part de TMB i que contindrien dades personals seves i/o d'altres persones empleades de TMB. Aquests documents es refereixen a l'estructura organitzativa de TMB, i hi apareixen identificades amb el seu nom i cognoms totes les persones responsables dels òrgans allà indicats. En el cas concret dels aquí denunciants, hi apareixen com a (...) i com a cap del Servei de (...), respectivament.

En relació amb la publicació a la web de TMB de l'estructura organitzativa amb les dades del nom i cognoms i càrrec, cal tenir en compte, com a punt de partida, que la difusió de dades personals a internet, malgrat no tenir uns destinataris concrets, ha de ser considerada com una comunicació de dades en el sentit de l'article 11 de la LOPD. Aquest precepte estableix al seu apartat 1r que: *"les dades de caràcter personal objecte del tractament només poden ser comunicades a un tercer pel al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat"*. I en el seu apartat 2n es relacionen uns supòsits en què s'exceptua la necessitat de consentiment de les persones afectades. Entre aquestes excepcions figura el relatiu a que la cessió estigui autoritzada en una llei (art. 11.2.a LOPD).

Com a llei que podria autoritzar la comunicació de dades, cal referir-se a les lleis de transparència, és a dir la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LTC) i la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LTE).

La LTC imposa determinats deures de publicitat activa a les administracions públiques (en el sentit atribuït per l'art. 2.f, i, per tant, d'aplicació a TMB) pel que fa a llocs directius o d'especial responsabilitat, que vindria a legitimar la publicació al web d'aquestes dades. En concret, l'article 9.1.b) LTC imposa l'obligació de fer públic al portal de la transparència la identificació dels responsables dels diversos òrgans i llur perfil o trajectòria professional. Per la seva banda, la LTE imposa a TMB (ex art. 2.1 g) idèntic deure de publicitat activa a l'art. 6.1.

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

Pel que fa a la definició “d’òrgans” respecte dels quals els articles indicats d’ambdues lleis imposen el deure de publicar la identitat dels responsables d’aquests, se segueix aquí el criteri de l’Autoritat que s’indicà en l’informe jurídic núm. IAI 9/2016 esmentat, on s’assenyala que: “(...) la identitat d’aquelles persones que ocupin llocs que puguin qualificar-se d’especial responsabilitat dins l’organització, tenint en compte a aquest efecte no només les persones que formin part dels òrgans de direcció sinó també altres com directors d’àrea, directors de serveis, o anàlegs, especialment si tenen la capacitat de prendre decisions que puguin afectar directament els drets de les persones usuàries del servei o de les persones treballadores d’aquestes empreses.” Cal tenir en compte que les dues societats respecte dels treballadors de les quals es publiquen dades personals, tot i la seva forma jurídica privada, presten un servei públic per compte de l’Àrea Metropolitana de Barcelona (en endavant, AMB), qui aporta el 100% del seu capital social. És per això que no resultaria lògic una interpretació dels preceptes que impedís un grau de transparència no equiparable al previst per als treballadors que presten el servei públic de transport directament des de l’AMB.

D’acord amb tal criteri, la publicació del document núm. 1 esmentat en què hi figura el nom i cognoms de persones empleades de TMB al costat del càrrec que ocupen a TMB, SA es considera habilitat pels articles 9.1.b) i f) LTC, i l’article 6.1 LTE.

2.2.2- Sobre les dades publicades que figuren en el document núm. 2.

El document núm. 2 aportat per les persones denunciants per fonamentar la presumpta vulneració del seu dret a la protecció de les seves dades personals correspon al document “Retribució 2016 dels càrrecs directius de TMB”, que actualment continua publicat al web de TMB, que conté una taula retributiva on no figuren identificades directament les persones que ocupen els llocs de treball que s’hi relacionen. Això, però, no impedeix considerar-les dades personals, ja que en la mateixa web i apartat (portal de la transparència) figuren publicats el nom i cognoms de les persones que ocupen aquests llocs de treball, per la qual cosa la informació retributiva publicada permet relacionar-la fàcilment amb les persones concretes.

El primer que convé fer notar és que en la taula retributiva aportada no figura informació referent a les dues persones denunciants. Tal circumstància però no impedeix analitzar la licitud de la publicació al web de TMB de la informació retributiva que figura en aquesta taula, corresponent a altres persones. La taula conté informació retributiva sobre els càrrecs següents del grup TMB: el Conseller delegat, els directors executius, els directors de les xarxes de Bus i Metro, i els directors de les diferents Àrees. La informació retributiva està desglossada per tres conceptes: salari fix, complements (que inclou els de caràcter fix i variable) i la retribució bruta anual màxima.

L’article 11 LTC estableix a l’apartat 1.b) que l’Administració ha de fer pública en aplicació del principi de transparència:

“b) Les retribucions, indemnitzacions i dietes, les activitats i els béns dels membres del Govern, dels alts càrrecs de l’Administració pública i del personal directiu dels ens públics, les societats, les fundacions i els consorcis, i les indemnitzacions que han de percebre en deixar d’exercir el càrrec.”

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

En sentit semblant es pronuncia la LTE a l'art. 8 quan assenyala que:

"1. Els subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol han de fer pública, com a mínim, la informació relativa als actes de gestió administrativa amb repercussió econòmica o pressupostària que s'indiquen a continuació:

(...)

"f) Les retribucions percebudes anualment pels alts càrrecs i màxims responsables de les entitats incloses en l'àmbit de l'aplicació d'aquest títol. Igualment, s'han de fer públiques les indemnitzacions percebudes, si s'escau, en ocasió de l'abandonament del càrrec.(...)"

Aquests preceptes habiliten –ex. Art. 11.2.a) LOPD- la publicació al web de TMB de la taula retributiva esmentada amb les dades personals referents al sou percebut pels treballadors que ocupen els llocs de treball indicats, pel fet que es tracta de personal directiu, i que la taula conté l'import íntegre de dos conceptes retributius: el corresponent a la retribució fixa i el corresponent al conjunt dels complements retributius. El criteri indicat es correspon amb l'exposat a l'informe jurídic de l'Autoritat abans esmentat, en el qual s'assenyala el següent (fonament de dret VIè):

"(...) pel que fa al personal directius de les societats, la informació sobre totes les retribucions percebudes ha de ser publicada de manera individualitzada i abastaria l'import íntegre per qualsevol concepte retributiu, indemnització o dieta. Aquesta previsió afectaria, com apunta l'empresa, al conseller delegat de les societats afectades, però també, com a mínim, a cadascun dels membres del consell d'administració o el consell de direcció. D'acord amb les previsions de la Llei, la retribució s'hauria d'expressar no a través d'una mitjana o una forquilla, sinó individualitzada per a cada lloc i per qualsevol concepte retributiu".

A l'últim, cal insistir en el fet que l'art. 11 LTC imposa un deure de publicitat a les entitats compreses en el seu àmbit d'aplicació, i per tant el seu incompliment és constitutiu d'infracció i motiu d'aplicació del règim sancionador previst en aquesta mateixa llei.

2.2.3.- Sobre les dades publicades que figuren en els documents núm. 3 i núm. 4.

El document núm. 3 aportat també per les persones denunciants per fonamentar la presumpta vulneració de la legislació de protecció de dades personals correspon a un article periodístic publicat en data 09/11/2016 al mitjà de comunicació digital *eldiario.es*, que porta per títol: *"Aquests són els 163 directius i tècnics de TMB que no volen que sàpigues el seu nom i cognoms"*. I el document núm. 4 aportat per la persona que formulà la denúncia a la que s'assignà el núm. IP 229/2017 correspon a un article periodístic que s'hauria publicat en la "Revista Alella i Teià" núm. (...) amb el títol: "(...)", referit a la seva persona.

Doncs bé, al respecte escau assenyalar en primer lloc que les eventuais infraccions comeses pel diari digital *eldiario.es* i la revista esmentada derivades d'aquesta comunicació de dades excedeix l'àmbit competencial d'aquesta Autoritat, d'acord amb el previst a l'art. 3 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre. Altra cosa són les eventuais infraccions que TMB podria haver comès per haver comunicat determinades dades de persones treballadores de TMB a periodistes -i que aquests posteriorment haguessin fet públiques-, però sobre aquesta eventualitat, dels articles periodístics aportats tampoc no s'infereix que TMB els hagués

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

facilitat la informació que figura en els articles aportats pels denunciants, més enllà de la publicació al seu web de la informació ja esmentada.

En relació amb la informació que figura en el web de TMB i que podria haver servit als periodistes per deduir la informació que posteriorment ha publicat en *eldiario.es*, i que en essència és la forquilla retributiva on se situaria el sou percebut per determinats treballadors de TMB, que tal com aquesta Autoritat va assenyalar en l'informe jurídic IAI 9/2016, la publicació de les retribucions percebudes pels directius trobaria la seva habilitació en l'art. 11.b) LTC i l'art. 8 LTE, i la publicació de la forquilla retributiva on es mouria el sou percebut per altres treballadors no directius: *"(...) seria una conseqüència inevitable del fet que la normativa sobre transparència preveu tant la publicació dels resultats dels processos de provisió, com de les relacions de llocs de treball –incloent retribucions del lloc- i les retribucions agrupades per categories"*.

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"*.

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Arxivar les actuacions d'informació prèvia núm. IP 229/2017 i IP 230/2017, relatives a Transports Metropolitans de Barcelona (TMB).

Segon.- Notificar aquesta Resolució a Transports Metropolitans de Barcelona i comunicar-la a les persones denunciants.

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.

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

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)