

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

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 35/2019, referent a l'Ajuntament de Palafolls

Antecedents

1. En data 05/02/2019, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava una denúncia contra l'Ajuntament de Palafolls, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades de caràcter personal. En concret, la persona denunciant exposava que l'Ajuntament de Palafolls hauria comunicat a l'Organisme de Gestió Tributària de la Diputació de Barcelona (en endavant, ORGT), una adreça de correu electrònic ((...)) que el denunciant hauria creat als únics efectes de comunicar-se amb l'Ajuntament de Palafolls en relació amb els diferents expedients tramitats per aquest Ajuntament i dels quals n'és persona interessada. La persona denunciant afegeix que aquesta comunicació de l'adreça de correu electrònic a l'ORGT s'hauria fet *"sin mi autorización y encima intentar hacerme creer que he sido yo el que los ha dado"*, i el motiu de tal comunicació hauria estat *"la única intención de cobrar una sanción irregular que está denunciada en los juzgados contencioso administrativo"*, fet pel qual s'hauria facilitat la seva adreça de correu electrònic a l'ORGT *"TRES meses más tarde, cuando tenía conocimiento del RCA presentado"*.

La persona denunciant aportava diversa documentació relativa als fets denunciats, en concret: còpia de l'escrit de recurs contenciós administratiu interposat pel seu representant contra l'Ajuntament de Palafolls i còpia del corresponent document *"Rebut sol·licitud d'assumpte judicial"*, de data 20/11/2018, emès pel Departament de Justícia; i dues impressions de pantalla de l'avis *"Alta del sistema d'avisos de noves comunicacions o notificacions electròniques de l'ORGT"*, on consta que s'ha donat d'alta com adreça de correu electrònic per rebre avisos de noves comunicacions o notificacions electròniques l'adreça de correu electrònic *"(...)"* referenciada.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 35/2019), d'acord amb el que preveu 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 l'LPAC, per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, la identificació de la persona o persones que en poguessin ser responsables i les circumstàncies rellevants que hi concorrien.

3. En aquesta fase d'informació, en data 15/02/2019 es va requerir l'entitat denunciada perquè informés sobre si l'Ajuntament va facilitar l'adreça de correu electrònic de la persona aquí denunciant *"(...)"* a l'ORGT; i en cas de resposta afirmativa, que especificqués la data en que s'hauria comunicat la dada personal esmentada, i exposés els motius que justificarien aquesta comunicació i la base jurídica que legitimaria aquest tractament.

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

4. En data 25/02/2019, l'Ajuntament va respondre el requeriment esmentat a través d'un escrit en què exposava el següent:

- Que *"Efectivament, l'Ajuntament va comunicar aquesta dada a l'ORGT"* referint-se a la dada relativa a l'adreça de correu electrònic de l'aquí denunciant.

- Que *"Aquesta dada fou comunicada a l'ORGT en data 8 de novembre de 2018"*.

- Que *"El denunciant havia indicat com volia ser notificat (electrònicament), motiu pel qual l'Ajuntament va comunicar a l'ORGT l'adreça electrònica proporcionada per ell mateix."*

- Que *"L'Ajuntament té delegada a l'ORGT competències en matèria de gestió tributària, recaptació i procediments sancionadors. La comunicació de la dada s'efectuà a fi i efecte que l'ORGT portés a terme les actuacions pròpies d'un procediment sancionador. En termes de la normativa de protecció de dades l'ORGT actua com encarregada del tractament, seguint la definició de l'article 4.8 del Reglament General de Protecció de Dades i en el sentit i abast del seu article 28. La base jurídica del tractament per part de l'Ajuntament està establerta a les normes següents:*

· *Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria*

· *Real Decreto Legislativo 2/2004, de 5 de marzo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley Reguladora de las Haciendas Locales.*

· *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.*

· *Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas"*

L'entitat denunciada adjuntava a l'escrit documentació diversa, en concret els document següents:

- Ofici de data 08/11/2018 de l'Ajuntament a l'ORGT informant que el denunciant volia ser notificat *"en castellà i telemàticament a l'adreça (...)"*;
- Instància genèrica, de data 18/09/2018, de la persona aquí denunciant adreçada a l'Ajuntament de Palafolls, a través de la qual interposa un recurs de reposició contra el (...)dictat pel Consistori. En la instància l'interessat fa constar l'esmentada adreça de correu electrònic com a mitjà per rebre comunicacions;
- Còpia del certificat d'Acord del Ple de l'Ajuntament de Palafolls de data 31/05/ 2013, pel qual s'acorda l' *"Ampliació de la delegació de funcions en la Diputació de Barcelona i alhora confirmar i clarificar l'abast d'anteriors acords de delegació"*.

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

Fonaments de dret

1. D'acord amb el que preveuen els articles 90.1 de l'LPAC i 2 del Decret 278/1993, 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, i en concret, si la comunicació de l'Ajuntament a l'ORGT de la Diputació de Barcelona de l'adreça de correu electrònic de l'aquí denunciant, a fi de poder tramitar el pagament d'una sanció administrativa imposada per l'Ajuntament, és un tractament de dades que trobaria cobertura en alguna de les habilitacions previstes a l'article 6 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (en endavant, RGPD).

A aquest respecte, cal assenyalar en primer lloc que l'article 5.1.a) de l'RGPD disposa que tot tractament de dades personals ha de ser lícit: "1. Los datos personales serán: tratados de manera lícita, leal y transparente en relación con el interesado ("licitud, lealtad y transparencia)". Així mateix, l'article 4.2 de l'RGPD defineix el concepte tractament 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".

Per tant, el tractament de dades que va donar lloc a la denúncia que aquí s'analitza, de conformitat amb l'article 4.2 de l'RGPD constitueix un tractament de dades personals, que s'ha de sotmetre al principi de licitud consagrat a l'article 5.1.a) de l'RGPD. I en cas de vulnerar-se aquest principi, podria comportar la comissió d'una infracció prevista a l'article 83.5.a) del RGPD, precepte que tipifica com a infracció la vulneració de "los principios básicos para el tratamiento (...)".

En el cas que ens ocupa, en primer lloc cal remarcar que va ser la persona aquí denunciant qui va comunicar el seu correu electrònic a l'Ajuntament a l'efecte que aquest mitjà electrònic fos l'utilitzat pel consistori a l'hora de comunicar-li les notificacions i avisos sobre els diferents assumptes i procediments que té oberts davant del consistori. Al respecte, l'aquí denunciant exposa en el seu escrit de denuncia que "se preparó una dirección de email especial dentro de mi nombre de dominio de internet angelbadia.com con el nombre (...) para, que debido a los múltiples casos que tengo abiertos con estos, pudiera ser fácilmente identificada cualquier estrategia ilegal (...)" i "como se declara en este escrito, mi dirección email genérica común

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

y la que está declarada en el sistema DEH es la misma con la que se firma este escrito y es la que se atiende para estos menesteres". Així mateix, l'Ajuntament en la resposta al requeriment d'aquesta Autoritat, va aportar còpia de la instància genèrica presentada per l'aquí denunciant davant l'ens local en data 18/09/2019, a través de la qual interposava un recurs de reposició contra l'acte pel qual se li imposava la sanció administrativa- el cobrament de la qual l'ajuntament hauria delegat a l'ORGT –, on indicava l'esmentada adreça de correu electrònic per les futures comunicacions relatives a l'assumpte. Respecte això, s'entén que amb aquesta actuació l'aquí denunciant va consentir a l'Ajuntament a l'ús de la controvertida adreça de correu electrònic per rebre avisos sobre les comunicacions o notificacions electròniques pendents de llegir a la seu electrònica. El consentiment de l'afectat constitueix en aquest cas la base legítima (article 6.1.a de l'RGPD) pel tractament per part de l'Ajuntament de la dada relativa a l'adreça de correu electrònic de l'aquí denunciant.

Ara bé, l'objecte de la denuncia de la persona denunciant és la comunicació d'aquesta dada de l'Ajuntament a un organisme autònom de la Diputació de Barcelona, l'ORGT. Sobre això, el primer que cal dir és que la legislació de règim local atribueix als ajuntaments les competències per a la gestió, liquidació, inspecció i recaptació dels seus tributs propis i d'altres ingressos de dret públic que els correspongui. Aquestes competències, d'acord amb l'article 106.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, de Bases del Règim Local (en endavant, LBRL), poden ser exercides per ajuntaments, ja sigui amb els seus propis mitjans o mitjançant fórmules de col·laboració amb altres entitats, o bé ser objecte de delegació a favor d'altres entitats locals o de la comunitat autònoma. En línia amb aquest precepte, l'article 7 del text refós de la Llei Reguladora de les Hisendes Locals (en endavant TRLHL), aprovat pel Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març, regula la delegació de les competències de les facultats de gestió, liquidació, inspecció i recaptació tributàries i d'altres ingressos de dret públic en els termes següents:

"1 (...) Asimismo, las entidades locales podrán delegar en la comunidad autónoma o en otras entidades locales en cuyo territorio estén integradas, las facultades de gestión, liquidación, inspección y recaudación de los restantes ingresos de Derecho público que les correspondan. 2.El acuerdo que adopte el Pleno de la corporación habrá de fijar el alcance y contenido de la referida delegación y se publicará, una vez aceptada por el órgano correspondiente de gobierno, referido siempre al Pleno, en el supuesto de Entidades Locales en cuyo territorio estén integradas en los "Boletines Oficiales de la Provincia y de la Comunidad Autónoma", para general conocimiento."

Així doncs, l'Ajuntament, que és titular de les competències relacionades amb la gestió, liquidació i inspecció dels seus tributs propis i ingressos de dret públic, pot decidir exercir aquesta competència directament mitjançant els seus propis recursos o encarregar a un altre, en el cas que ens ocupa un organisme autònom de la Diputació, que les porti a terme mitjançant la corresponent delegació, i pot decidir, a més, els termes i l'abast d'aquesta delegació. En aquest context, l'Ajuntament ha aportat còpia de l'acord adoptat pel Ple, celebrat el dia 31/05/2013, pel qual es va acordar l' "*Ampliació de la delegació de funcions en la Diputació de Barcelona i alhora confirmar i clarificar l'abast d'anteriors acords de delegació*".

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

Mitjançant el dit acord es delega “en la Diputació de Barcelona les facultats de gestió, liquidació i recaptació dels ingressos de dret públic que en la part resolutiva d'aquests dictamen, s'enumeren”, entre les quals:

“XI.- Sancions diverses.

- Notificació de les liquidacions practicades per l'Ajuntament.
- Dictar la provisió de constrenyiment.
- Recaptació dels deutes, tant en període voluntari com executiu.
- Liquidació d'interessos de demora.
- Resolució dels expedient de devolució d'ingressos indeguts.
- Resolució dels recursos que s'interposin contra els actes anteriors.
- Qualsevol altre necessari per a l'efectivitat dels anteriors.”

En concordança amb l'anterior, l'article 5 dels estatuts de l'ORGT de la Diputació de Barcelona, regula les competències i finalitats de l'organisme, i d'entre aquestes, les següents:

“a. L'exercici de funcions i potestats de gestió, inspecció i recaptació de tributs i altres ingressos de dret públic per delegació o encàrrec de gestió de les administracions públiques de Catalunya i dels ens públics que en depenen.

(....)

d. La recaptació en període voluntari i en via de constrenyiment de tota mena de tributs, a més d'altres ingressos de dret públic.

(...)”

En aquest punt, cal determinar la condició en què l'ORGT se situa en aquesta relació jurídica establerta amb l'Ajuntament, i en concret si es troba habilitat per poder tractar les dades personals relacionades amb la prestació del servei que li ha estat encarregat mitjançant l'acord del Ple de l'Ajuntament. Al respecte, cal tenir en compte el que indicava aquesta Autoritat en el Dictamen CNS 28/2019, precisament en relació amb la consulta formulada per un ajuntament sobre si un organisme autònom d'un diputació, té la consideració d'encarregat o de responsable dels tractaments que l'ajuntament li ha delegat. Aquesta Autoritat argumentava el següent:

“A aquesta delegació li serà d'aplicació, a més de la regulació prevista en l'esmentat article 7 de l'TRLRHL, el que estableix l'article 9 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP) i l'article 8 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, que regulen la figura de la delegació de competències com un mecanisme que permet alterar l'exercici de la competència.

(...)

Així doncs, a la vista de la normativa analitzada, podem avançar que, des del punt de vista de la normativa de protecció de dades (...), en la delegació per part dels ajuntaments de les competències relatives a les facultats de gestió, liquidació, inspecció i recaptació dels seus tributs propis i altres ingressos de dret públic que els corresponguin, l'administració sobre la que s'efectua aquesta delegació tindrà la consideració d'encarregada del tractament en relació amb

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

els tractament de les dades personals a les quals tingui accés com a conseqüència de la prestació d'aquest servei."

Al respecte, escau indicar que l'article 4.8 de l'RGPD defineix l'encarregat del tractament com "*la persona física o jurídica, autoritat pública, servei o qualsevol altre organisme que tracta dades personals per compte del responsable del tractament*", en la qual encaixa l'ORGT respecte a la seva posició davant de l'Ajuntament que n'és el responsable del tractament. Dit això, cal descartar la condició de tercer de l'ORGT en els termes en què l'article 4.10 de l'RGPD defineix aquest condició: "*persona física o jurídica, autoridad pública, servicio u organismo distinto del interesado, del responsable del tratamiento, del encargado del tratamiento y de las personas autorizadas para tratar los datos personales bajo la autoridad directa del responsable o del encargado*".

Per tant, l'ORGT, com encarregat del tractament, per a l'exercici de les funcions delegades, havia de conèixer la dada relativa a l'adreça electrònica de l'aquí denunciante, per tal de portar a terme l'encàrrec, en concret l'enviament a l'adreça de correu electrònic de l'aquí denunciante de les comunicacions sobre les notificacions o avisos relatius a la liquidació de la sanció administrativa imposada per l'ens local.

Per tant, per tot l'exposat, als efectes de l'article 6.1 de l'RGPD es considera que el tractament de les dades de l'aquí denunciante va ser lícit, i que l'ORGT va tenir accés a la dada relativa a l'adreça de correu electrònic de l'aquí denunciante, en la seva condició d'encarregat del tractament en relació amb la prestació del servei que li havia estat delegat per l'Ajuntament en els termes especificats a l'Acord del Ple de l'Ajuntament, de data 31/05/2013.

3. De conformitat amb tot el que s'ha exposat en el fonament de dret 2n, i atès que durant les actuacions dutes a terme en el marc de la informació prèvia no s'ha acreditat que hi hagi indicis racionals que permetin imputar cap fet que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació aplicable, escau acordar l'arxiu d'aquestes actuacions.

L'article 89 de l'LPAC, en consonància amb els articles 10.2 i 20.1 del Decret 278/1993, preveu que escau arxivar les actuacions quan en la instrucció del procediment es posa de manifest el següent: "*a) La inexistència dels fets que puguin constituir la infracció*".

Resolució

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 35/2019, relatives a l'Ajuntament de Palafolls.
2. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Palafolls i a la persona denunciante.

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

3. 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, les persones interessades poden interposar, amb caràcter potestatiu, un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 123 i següents de la Llei 39/2015. També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius, en el termini de dos mesos a comptar des 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, les persones interessades poden interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per defensar els seus interessos.

La directora,