

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

En aquesta resolució s'han ocultat les mencions a l'entitat afectada per tal de donar compliment a l'art. 17.2 de la Llei 32/2010, atès que en cas de revelar el nom de l'entitat afectada, es podrien identificar també les persones físiques afectades.

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 252/2019, referent a la Fundació (...).

Antecedents

1. En data 20/09/2019 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit pel qual el Sr. (...) formulava una denúncia contra la Fundació Privada (...) (en endavant, la Fundació), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant exposava que és pare i tutor d'(...)“*con la capacidad modificada de obrar mediante sentencia firme juicio verbal especial sobre capacidad (...)/2006, Juzgado de Primera Instancia número (...) de los de Barcelona, usuario de una plaza pública de gestión privada, ubicada en la (...)*”, que gestiona la Fundació.

A continuació, la persona denunciant manifestava que el mes d'agost de 2019 la Fundació va organitzar una sortida de vacances a (...) en la que va participar el seu fill (...), en la qual les persones professionals de la Fundació que hi participaven van fer fotografies en les que figuraria el seu fill, sense haver-li demanat prèviament el seu consentiment.

A l'efecte d'acreditar la recollida d'imatges del seu fill per part de la Fundació, la persona denunciant aportava un correu electrònic que una treballadora de la Fundació li va enviar en data 20/09/2019, on s'assenyalava el següent:

“Durant el mes d'Agost els vostres familiars i/o tutelats han fet sortida de vacances i els professionals han realitzat fotografies de la sortida i dels llocs a on han estat (...). Per tal de que us puguem facilitar les imatges, ens heu d'autoritzar també a poder compartir-les amb els altres familiars dels altres usuaris/es.”

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 252/2019), 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 la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (d'ara endavant, 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.

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

3. En aquesta fase d'informació, en data 03/07/2020 es va requerir la Fundació perquè, entre d'altres qüestions, confirmés que el Sr. (...) (en endavant, fill de la persona denunciant) era usuari d'una plaça pública de gestió privada gestionada per la Fundació; perquè assenyalesi si la Fundació havia recollit imatges fotogràfiques del fill durant la sortida de vacances que va organitzar el mes d'agost de 2019, en la que el fill hauria participat; i, per al cas que la Fundació hagués recollit imatges seves, perquè assenyalesi si amb caràcter previ a la seva recollida va informar la persona denunciant sobre els extrems que assenyala l'article 13 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 dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (en endavant, RGPD), així com si va demanar-li el consentiment per a recollir les imatges i per a posteriors tractaments d'aquestes.

4. En data 16/07/2020, la Fundació va respondre el requeriment esmentat a través d'un escrit, en què exposava el següent:

"1º.- Se confirma que el Sr. (...) es usuario de una plaza pública de gestión de privada, ubicada en la (...) que gestiona la Fundación.

2º.- La Fundación no recogió imágenes fotográficas del Sr. (...) durante la salida de vacaciones que se organizó en el mes de agosto de 2019, en la que (...) sí participó.

3º.- La Fundación remite a los usuarios o tutores de los usuarios los documentos número 1 y 2 que se adjuntan a este escrito. En el caso del Sr. (...), los padres pusieron objeciones al consentimiento, tal como consta en dichos documentos. Esta parte consideró que el consentimiento no era claro (verbalmente se pide que se hagan fotografías por parte de los padres, pero luego no se autoriza por escrito), y por dicho motivo no se tomaron, ni se toman, imágenes de este usuario, al objeto de evitar conflictos.

4º.- Por tanto, al no existir fotografías de este usuario las mismas no se pueden difundir."

La Fundació adjuntava a l'escrit documentació diversa, entre la que figuraven els dos formularis següents, que la Fundació hauria enviat a la persona denunciant, i que aquesta hauria signat:

1) Un formulari on la persona denunciant autoritzava que el seu fill participés en activitats i sortides organitzades per la Fundació durant el curs 2019-2020.

2) Un segon formulari relatiu al tractament d'imatges (en què es sol·licitava el consentiment per a la cessió a altres familiars o als seus representants legals d'imatges realitzades durant el curs 2019-2020 en el Servei de Teràpia Ocupacional (...), en què figura manuscrita la denegació per part del denunciant al consentiment sol·licitat per la Fundació, com segueix: *"no autorizamos y no damos el consentimiento a la cesión de imágenes, a excepción que cada situación que se produzca, se nos pida la autorización y el consentimiento expreso de la situación, en la cual participe (...), extensible también a la unidad de convivencia"*.

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

Fonaments de dret

1. El tractament de dades denunciat recau dins l'àmbit competencial de l'Autoritat en virtut del previst a l'article 156.b) de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya (EAC) i l'article 3.h) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en la mesura que aquest tractament s'hauria efectuat en el marc de la prestació d'un servei social especialitzat, en concret, del Servei de llar residència temporal o permanent per a persones amb discapacitat intel·lectual, que presta la Fundació per compte del Departament de Treball, Afers Socials i Família, i, per tant, dins les competències atribuïdes a l'Administració de la Generalitat en matèria d'afers socials.

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, 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 que són objecte de la present resolució d'arxiu.

La persona denunciant formulà una denúncia per considerar que la Fundació havia vulnerat el dret a la protecció de dades del seu fill -respecte de qui seria el tutor legal-, per haver recollit imatges seves durant uns dies del mes d'agost de 2019, en què la Fundació va organitzar una sortida a (...) amb els usuaris del centre residencial, entre els quals, es trobava el fill del denunciant.

Pel que fa a la prestació del consentiment, el denunciant ha aportat diversos correus davant l'Autoritat referents a aquesta sortida, i la Fundació ha aportat un formulari relatiu a la prestació del consentiment per al tractament d'imatges dels usuaris del centre residencial, i en particular, per a la cessió a altres familiars o als seus representants legals d'imatges realitzades durant el curs 2019-2020 en el Servei de Teràpia Ocupacional (...), en què figura la negativa del denunciant a la prestació del consentiment.

Deixant de banda la qüestió referida a la prestació del consentiment, esdevé rellevant una qüestió prèvia, i és el fet que la Fundació ha manifestat per escrit de data 16/07/2020 que no va recollir imatges del fill de la persona denunciant en la sortida que efectuà a (...) el mes d'agost de 2019. De fet, la Fundació ha anat més enllà i ha assenyalat que no recull imatges del fill de la persona denunciant, i això perquè, segons manifesta, el denunciant no hauria expressat clarament quina és la seva voluntat, en resultar contradictòries les seves manifestacions verbals -conformes al tractament d'imatges del seu fill- amb les efectuades per escrit, en al·lusió al formulari esmentat.

Si la Fundació no recull imatges del fill de la persona denunciant -i per tant no hauria recollit imatges del fill en la sortida a (...) del mes d'agost de 2019-, la denúncia relativa a la manca de

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

consentiment estaria mancada de fonament, doncs és obvi que si no es recullen dades personals no és necessari sol·licitar-ne prèviament el consentiment.

Ara bé, aquestes manifestacions de la Fundació es contradueixen amb les efectuades per la persona denunciant a la seva denúncia, en la que parteix de l'existència del tractament d'imatges del seu fill. A l'efecte d'acreditar-ho, la persona denunciant va presentar junt amb l'escrit de denúncia, un correu electrònic que la Fundació li va enviar després d'efectuar la sortida a (...), en que la Fundació li demanava el consentiment per compartir les imatges del seu fill amb altres progenitors o representants legals de les persones usuàries que havien participat en la sortida.

Certament, el contingut d'aquest correu es refereix al tractament d'imatges denunciat. Ara bé, si s'analitza aquest correu detalladament, es pot constatar que es tracta d'un correu genèric i impersonal, adreçat a tots els progenitors o representants legals de les persones usuàries. Així es desprèn del mateix contingut del missatge, on s'assenyala el següent: *"Durant el mes d'Agost els vostres familiars i/o tutelats han fet sortida de vacances i els professionals han realitzat fotografies de la sortida i dels llocs a on han estat (...). Per tal de que us puguem facilitar les imatges, ens heu d'autoritzar també a poder compartir-les amb els altres familiars dels altres usuaris/es"*.

D'altra banda, el caràcter genèric del correu també s'infereix del fet que com a persona destinatària del correu figura (es visualitza) la mateixa persona remitent de la Fundació, i no la persona denunciant ni cap altra, cosa que indicaria que el correu es va enviar amb l'opció d'enviament amb còpia oculta (c/o), utilitzada quan s'envia un mateix correu a una pluralitat de persones destinatàries, i es pretén evitar la revelació de les adreces electròniques de cadascuna d'elles.

De manera que tot sembla indicar que quan la Fundació va enviar aquest correu, va fer un enviament massiu a tots els progenitors o representants legals dels usuaris, sense fer-ne distincions, i per tant, incloent a la persona denunciant entre les persones destinatàries del correu pel fet de ser tutora d'una persona usuària del servei (el seu fill). Aquest tractament en concret, ni ha estat denunciat ni revestiria l'entitat suficient per iniciar un procediment sancionador. Tot i això, no es pot deixar d'apuntar que es tractaria d'un error que caldria haver evitat per no generar confusió a la persona denunciant, com sembla ser que va succeir.

Així les coses, pel que fa a l'acreditació dels fets denunciats, davant la contundent manifestació de la Fundació -qui ha assenyalat que no recull cap imatge del fill del denunciant-, el correu electrònic que ha aportat el denunciant, sense cap més prova, esdevé insuficient com a element probatori del que es pugui inferir que la Fundació va recollir imatges del seu fill en la sortida a (...) del mes d'agost de 2019. Per la qual cosa la queixa relativa a la manca de prestació del consentiment per a la seva recollida, resta buida de contingut per mancar el pressupòsit fàctic necessari, com és l'existència del tractament (la recollida d'imatges).

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

En conseqüència, resulta aplicable aquí el principi de presumpció d'innocència atès que no s'ha pogut acreditar l'existència d'indicis d'infracció, i, per tant, no es pot exigir responsabilitat administrativa. Aquest principi, que està recollit a l'article 53.2.b de l'LPAC, reconeix el dret "*A la presumpció de no-existència de responsabilitat administrativa mentre no es demostrï el contrari*".

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, en relació als fets que s'han abordat en aquesta resolució, cap fet que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades, escau acordar el seu arxiu.

Resolució

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 252/2019, relatives a la Fundació (...).
2. Notificar aquesta resolució a la Fundació (...) i a la persona denunciant.
3. Ordenar la publicació de la resolució al web de l'Autoritat (apdcat.gencat.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,