

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

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 136/2020, referent a Rosanbus, SL.

Antecedents

1. En data 11/05/2020, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'un sindicat pel qual formulava una denúncia contra Rosanbus, SL (en endavant, Rosanbus), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals. En concret, l'entitat denunciant exposava que Rosanbus havia tramitat la *“prestació del SEPE [Servicio Público de Empleo Estatal], sense demanar consentiment individual als treballadors/res. Això ha resultat un ingrés als comptes bancaris de una prestació d'atur indeguda, després de ser rebutjat l'ERTE [expedient de regulació temporal de treball] presentat per la empresa de manera col·lectiva pel Departament de Treball i Afers Socials. Aquest fet, tampoc ha estat comunicat als treballadors de manera individual.”*

L'entitat denunciant va aportar diversa documentació relativa als fets denunciats en data 11/06/2020.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 136/2020), 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.

3. En aquesta fase d'informació, en data 16/06/2020 es va requerir l'entitat denunciada perquè informés, entre d'altres, sobre la base jurídica que legitimaria la comunicació de dades al SEPE de les persones empleades afectades per l'ERTE; així com si es va informar a les persones treballadores afectades sobre aquesta comunicació.

Aquest requeriment es va reiterar en data 21/07/2020.

4. En data 31/07/2020, Rosanbus va respondre el requeriment esmentat a través d'un escrit en què exposava, entre d'altres, el següent:

- Que la sol·licitud col·lectiva de prestacions per desocupació afectava a persones destinades a prestar el servei públic de transport que gestiona Rosanbus.
- Que no es va considerar necessari demanar l'autorització individual perquè era una petició col·lectiva adreçada a una entitat pública en compliment del que disposava el Reial Decret-Llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social del COVID 19 (en endavant, RDL 8/2020).

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

- Que tots els treballadors de l'empresa havien signat estar informats sobre que *“Les seves dades podran ser cedits a les entitats públiques competents a nivell tributari, treball i seguretat social, així com a altres organismes i entitats legalment competents (forces i cossos de seguretat, òrgans judicials, ministeri fiscal,...) quan així s'acrediti en funció de la vigent legislació a cada moment.”*
- Que la base jurídica de la comunicació de dades dels empleats al SEPE està en el RDL 8/2020.
- Que la sol·licitud d'ERTE es va presentar el 26/03/2020 d'acord amb el RDL 8/2020, però dos dies després es va publicar el Reial Decret-Llei 9/2020, de 27 de març, pel qual s'adopten mesures complementàries, en l'àmbit laboral, per pal·liar els efectes derivats del COVID-19 (en endavant, RDL 9/2020), que complementava i detallava algunes mesures relatives a la tramitació dels ERTE previstes al RDL 8/2020 i concretava el procediment de reconeixement de la prestació contributiva per desocupació, tal com s'indica en l'exposició de motius del RDL 9/2020.
- Que l'article 3 del RDL 9/2020 disposa el següent:
 - “1. El procedimiento de reconocimiento de la prestación contributiva por desempleo, para todas las personas afectadas por procedimientos de suspensión de contratos y reducción de jornada basados en las causas previstas en los artículos 22 y 23 del Real Decreto-ley 8/2020, de 17 de marzo, se iniciará mediante una solicitud colectiva presentada por la empresa ante la entidad gestora de las prestaciones por desempleo, actuando en representación de aquellas.*
 - Esta solicitud se cumplimentará en el modelo proporcionado por la entidad gestora de las prestaciones por desempleo y se incluirá en la comunicación regulada en el apartado siguiente.*
 - 2. Además de la solicitud colectiva, la comunicación referida en el apartado anterior incluirá la siguiente información, de forma individualizada por cada uno de los centros de trabajo afectados: (...) f) A los efectos de acreditar la representación de las personas trabajadoras, una declaración responsable en la que habrá de constar que se ha obtenido la autorización de aquellas para su presentación. (...)*
 - 3. La comunicación referida en el punto apartado anterior deberá remitirse por la empresa en el plazo de 5 días desde la solicitud del expediente de regulación temporal de empleo en los supuestos de fuerza mayor a los que se refiere el artículo 22 del Real Decreto-ley 8/2020, de 17 de marzo, o desde la fecha en que la empresa notifique a la autoridad laboral competente su decisión en el caso de los procedimientos regulados en su artículo 23. La comunicación se remitirá a través de medios electrónicos y en la forma que se determine por el Servicio Público de Empleo Estatal.*
 - En el supuesto de que la solicitud se hubiera producido con anterioridad a la entrada en vigor de este real decreto-ley, el plazo de 5 días empezará a computarse desde esta fecha.*

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

4. La no transmisión de la comunicación regulada en los apartados anteriores se considerará conducta constitutiva de la infracción grave prevista en el artículo 22.13 del texto refundido de la Ley sobre Infracciones y Sanciones en el Orden Social, aprobado por el Real Decreto Legislativo 5/2000, de 4 de agosto. (...)

- Que per la brevetat del termini que va marcar el RDL 9/2020 (5 dies), es va considerar suficient informar mitjançant el taulell d'anuncis i el comitè d'empresa, tenint en compte que ja s'havia informat als treballadors sobre la comunicació de les seves dades.

L'entitat denunciada adjuntava a l'escrit documentació diversa.

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 que són objecte de la present resolució d'arxiu.

Amb caràcter previ, tal com s'ha exposat en els antecedents, Rosanbus ha informat que la sol·licitud col·lectiva de prestacions per desocupació que és objecte de denúncia, afectava als empleats destinats a prestar el servei públic que gestiona.

Així doncs, aquesta Autoritat és competent per abordar els fets denunciats d'acord amb l'article 3.f) de la Llei 32/2010, ja que es refereixen a un tractament que està vinculat a la prestació de serveis públics que gestiona Rosanbus.

Dit això, l'entitat denunciada considera que un cop l'empresa Rosanbus va plantejar l'ERTE per causa de força major, aquesta empresa va comunicar les dades dels seus empleats al SEPE per tramitar la prestació per desocupació sense el consentiment de les persones empleades afectades, la qual cosa no s'hauria comunicat als treballadors afectats de manera individual.

En aquest darrer sentit, segons Rosanbus, ja s'havia informat als treballadors amb caràcter previ a la comunicació de dades denunciada, sobre que una de les categories de destinataris de les seves dades podria ser les entitats públiques competents en l'àmbit laboral i de la seguretat social. A tal efecte, Rosanbus ha aportat un document signat per diversos treballadors a través del qual manifesten haver llegit el document "*Comunicación a los empleados en materia de confidencialidad y protección de datos de carácter personal*", on s'informava sobre els destinataris de les seves dades.

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

Dit això, el RDL 8/2020 va preveure un seguit de mesures de flexibilització dels mecanismes d'ajust temporal de l'activitat per evitar acomiadaments. Entre aquestes mesures qualificades com a excepcionals, hi havia les relatives als procediments de suspensió de contractes i reducció de jornada per causa major -causa invocada per l'entitat denunciada- (article 22) o per causa econòmica, tècnica, organitzativa i de producció (article 23).

En relació a aquestes mesures en matèria de protecció per desocupació previstes als preceptes 22 i 23 del RDL 8/2020, l'article 25 de la mateixa norma va establir el següent:

"1. En los supuestos en que la empresa decida la suspensión de contratos o la reducción temporal de la jornada de trabajo por las causas previstas en el artículo 47 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, con base en las circunstancias extraordinarias reguladas en este real decreto-ley, el Servicio Público de Empleo Estatal y, en su caso, el Instituto Social de la Marina, adoptarán las siguientes medidas:

a) El reconocimiento del derecho a la prestación contributiva por desempleo, regulada en el título III del texto refundido de la Ley General de la Seguridad Social, aprobado por el Real Decreto Legislativo 8/2015, de 30 de octubre, a las personas trabajadoras afectadas, aunque carezcan del período de ocupación cotizada mínimo necesario para ello. (...)"

Per la seva banda, l'article 3.1 del RDL 9/2020 que desenvolupava l'article 25 del RDL 8/2020, va establir que *"El procedimiento de reconocimiento de la prestación contributiva por desempleo, para todas las personas afectadas por procedimientos de suspensión de contratos y reducción de jornada basados en las causas previstas en los artículos 22 y 23 del Real Decreto-ley 8/2020, de 17 de marzo, se iniciará mediante una solicitud colectiva presentada por la empresa ante la entidad gestora de las prestaciones por desempleo, actuando en representación de aquellas."*

I l'apartat segon de l'article 3 del RDL 9/2020 determinava que juntament amb la sol·licitud col·lectiva, la comunicació al SEPE inclouria *"A los efectos de acreditar la representación de las personas trabajadoras, una declaración responsable en la que habrá de constar que se ha obtenido la autorización de aquellas para su presentación"* (lletra f).

La comunicació de la informació exigida per l'article 3.2 del RDL 9/2020 s'havia de remetre per l'empresa *"en el plazo de 5 días desde la solicitud del expediente de regulación temporal de empleo en los supuestos de fuerza mayor a los que se refiere el artículo 22 del Real Decreto-ley 8/2020"*. I en el cas que la sol·licitud s'hagués presentat amb anterioritat a l'entrada en vigor del RDL 9/2020 (28/03/2020), *"el plazo de 5 días empezará a computarse desde esta fecha."*

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

Així doncs, la normativa sectorial aplicable imposava a les empreses que decidien suspendre els contractes o la reducció temporal de la jornada de treball, presentar una sol·licitud col·lectiva per iniciar el procediment de reconeixement de la prestació contributiva per desocupació, la qual s'havia d'acompanyar d'una declaració responsable en la que l'empresa fes constar que havia obtingut l'autorització de les persones empleades per a la presentació de la sol·licitud en la seva representació.

Doncs bé, al marge d'aquests i altres requisits que imposava la normativa sectorial abans analitzada, des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades personals ens trobem davant d'un tractament, la base jurídica del qual no es fonamenta en el consentiment de les persones afectades.

En relació al consentiment de les persones interessades, l'article 4.11 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) el defineix com "*toda manifestación de voluntad libre, específica, informada e inequívoca por la que el interesado acepta, ya sea mediante una declaración o una clara acción afirmativa, el tratamiento de datos personales que le conciernen*".

Així doncs, per tal que el consentiment sigui vàlid, entre d'altres, ha de ser lliure. És a dir, la persona afectada ha de disposar d'una capacitat d'elecció i control real. A aquest respecte, l'RGPD estableix al considerant 43 que, per garantir que el consentiment s'ha donat lliurement, aquest no ha de constituir un fonament jurídic vàlid per al tractament de dades de caràcter personal en un cas concret en què hi ha un desequilibri clar entre l'interessat i el responsable del tractament i, per tant, és improbable que el consentiment s'hagi donat lliurement en totes les circumstàncies d'aquesta situació particular.

Pels motius exposats, la comunicació de dades per part de l'empresa al SEPE no es podia sustentar en el consentiment de les persones empleades. En el supòsit denunciat es considera que el tractament es fonamentava en altres bases jurídiques també contemplades en l'article 6.1 de l'RGPD. En concret, en les bases jurídiques previstes a l'article 6.1.b) (el tractament era necessari per executar un contracte en el qual l'interessat era part), en l'article 6.1.c) (el tractament era necessari per complir una obligació legal aplicable al responsable del tractament -imposades pel RDL 8/2020 i el RDL 9/2020-, que exigia la presentació de la dita sol·licitud de manera col·lectiva), o fins i tot en l'article 6.1.f) (el tractament és necessari per satisfer interessos legítims perseguits del responsable del tractament), tots ells de l'RGPD.

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

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

de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades, escau acordar el seu arxiu.

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 136/2020, relatives a Rosanbus, SL.
2. Notificar aquesta resolució a Rosanbus i comunicar-la a l'entitat denunciada.
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, l'entitat denunciada pot 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, l'entitat denunciada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per defensar els seus interessos.

La directora,