

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 66/2021, referent al Servei Públic d'Ocupació de Catalunya.

Antecedents

1. En data 16/02/2021, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit del Sr. (...) pel qual formulava una denúncia contra el Departament de Polítiques Digitals i Administració Pública -en endavant, Departament PDA- (segons la denominació vigent en aquell moment), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant exposava que fa 11 anys va treballar a la Generalitat de Catalunya i que recentment havia rebut una comunicació de VidaCaixa en què se li informava de l'evolució del pla de pensions de promoció conjunta de l'àmbit de la Generalitat de Catalunya. La persona denunciant afirmava que desconeixia l'existència d'aquest pla de pensions i que es va obrir sense el seu consentiment.

La persona denunciant aportava diversa documentació relativa als fets denunciats.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 66/2021), 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.

3. En aquesta fase d'informació, en data 01/03/2021 es va requerir al Departament PDA perquè informés sobre la legitimació que habilitaria el tractament objecte de denúncia (l'alta com a partícip).

4. En data 05/03/2021, el Departament PDA va respondre el requeriment esmentat a través d'un escrit de l'Oficina d'Atenció a les Persones Partícips i Beneficiàries del Pla de Pensions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, en què exposava, entre d'altres, el següent:

- Que, en data 01/09/2010, la persona denunciant treballava en el programa Pla extraordinari orientació, formació professional i inserció. En aquella data, l'entitat promotora (que no concretava) va preparar la comunicació prèvia a l'alta com a persona partícip en el Pla de pensions d'ocupació de promoció conjunta de l'àmbit de la Generalitat de Catalunya, on s'informava que a data 01/09/2010 quedaven 30 dies de treball efectiu per donar-lo d'alta en el Pla de pensions, de conformitat amb el que preveuen les especificacions d'aquest Pla.
- Que, en data 30/09/2010, la persona denunciant va deixar de prestar serveis, amb la qual cosa deixava de complir un element indispensable dels requisits (mancava un dia per complir un any d'antiguitat).
- Que, en data 29/09/2010, l'entitat promotora va interrompre la comunicació prèvia a l'alta com a persona partícip en el Pla de pensions.

- Que, en data 01/01/2011, la persona denunciant va tornar a prestar serveis a la Generalitat de Catalunya. En data 08/03/2011, l'entitat promotora va generar la comunicació prèvia a l'alta com a persona partícip en el Pla de pensions. Segons el GIP, aquest comunicat consta com no enviat.
- Que, en data 29/03/2011, segons el GIP, la persona denunciant va renunciar al seu lloc de treball.
- Que no consta que l'entitat promotora hagués enviat el comunicat previ d'alta a la persona denunciant.
- Que l'entitat gestora del pla, VidaCaixa, informa que la persona denunciant va ser donada d'alta en el Pla el 26/04/2013 [s'infereix que hi ha un error en la identificació de l'any, que hauria de ser el 2011, atès que els requisits per ser partícip del pla es van complir llavors] per part de l'entitat promotora (Servei d'Ocupació de Catalunya).
- Que segons normativa interna, no s'envien als partícips comunicats de moviments si no n'hi han, llevat de canvis o de novetats importants que hi hagi obligació legal de comunicar als partícips.
- Que atès que la persona denunciant no va fer cap tipus d'aportació al pla de pensions i tenia 0 drets consolidats des de que fou donada d'alta, no ha rebut cap informació.
- Que arran de la nova Directiva UE 2016/2341 del Parlament Europeu i del Consell, VidaCaixa va enviar un comunicat a tots els partícips. En el cas de la persona denunciant aquest primer comunicat es va realitzar el 26/01/2021.
- Que l'article 6 de Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD), regulava els supòsits en què no era necessari el consentiment de la persona afectada.
- Que l'article 11 de l'LOPD habilitava la comunicació de dades quan estava autoritzada per una llei (art. 11.2.a), quan les dades es recullen de fonts accessibles al públic (art. 11.2.b) o quan el tractament respongui a la lliure i legítima acceptació d'una relació jurídica el desenvolupament de la qual, compliment i control impliqui necessàriament la connexió d'aquest tractament amb fitxers de tercers (art. 11.2.c).
- Que l'article 10 del Reglament d'especificacions del pla de pensions d'ocupació de promoció conjunta de l'àmbit de la Generalitat de Catalunya (en endavant, Reglament del pla) estableix que té dret a ser partícip qualsevol empleat o empleada que acrediti una permanència de 12 mesos com a mínim al servei de les entitats promotores, en servei actiu o situacions assimilades; així com que les persones que reuneixin els requisits establerts per ser partícips seran donades d'alta i s'incorporaran de manera automàtica al pla, llevat que, dins el termini de 20 dies naturals següents a la seva incorporació automàtica, comuniquin a l'entitat promotora de manera expressa i per escrit la seva voluntat de no incorporar-s'hi.
- Que aquest precepte també estableix que és obligació de l'entitat promotora comunicar al partícip la seva alta en el pla amb una antelació mínima d'un mes a la data en què compleixi el requisit d'antiguitat previst en el punt 1 anterior.
- Que en data 23/03/2006 els representants del pla de pensions i VidaCaixa van subscriure un contracte on s'estipulava que l'entitat gestora i l'entitat dipositària només tindrien accés a les dades personals dels partícips i beneficiaris precisos per complir amb les funcions previstes en la normativa específica.
- Que el pla de pensions d'ocupació de promoció conjunta de la Generalitat de Catalunya té origen en un conveni col·lectiu o disposició equivalent (Acord de condicions de Treball) que té força de llei entre les parts que signen i força vinculant per a tota la plantilla i han quedat recollits en les Lleis de pressupostos de la Generalitat de Catalunya com a possible retribució diferida.
- Que la persona denunciant pot renunciar al pla de pensions en qualsevol moment.

5. En aquesta fase d'informació, en data 01/06/2022, es va requerir al Departament de la Presidència (que actualment integra l'Oficina d'Atenció a les Persones Partícips i Beneficiàries del Pla de Pensions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya) perquè aportés còpia del contracte que va subscriure els representants del pla de pensions i VidaCaixa en data 23/03/2006; còpia del contracte d'encarregat que s'hagués subscrit amb l'entitat VidaCaixa, en els termes que establia l'article 12 de l'LOPD; i, per al cas que s'hagués subscrit un contracte en els termes previstos a l'article 28 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), una còpia d'aquell contracte.
6. També en data 01/06/2022 es va requerir al Servei Públic d'Ocupació de Catalunya (en endavant, SOC), entitat promotora del Pla de pensions de la persona denunciant, per tal que aportés còpia del contracte d'encarregat que s'hagués subscrit amb l'entitat VidaCaixa.
7. En data 15/06/2022, el SOC va respondre el requeriment mitjançant un escrit en el que indicava que no disposava de la documentació requerida, atès que és la Direcció General de la Funció Pública del Departament de la Presidència qui gestiona la documentació relativa al pla de pensions.
8. En data 15/06/2022, el Departament de la Presidència (on actualment s'integra l'Oficina d'Atenció a les Persones Partícips i Beneficiàries del Pla de Pensions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya) va respondre el requeriment a través d'un escrit en el que assenyalava el següent:
- Que, pel que fa al contracte d'encàrrec de tractament, un cop consultada l'Oficina d'Atenció a les Persones Partícips i Beneficiàries, es constata que no s'ha formalitzat.
 - Que, en signar el contracte, es considerarà que VidaCaixa actuava com a responsable del tractament i que els departaments i entitats de la Generalitat, li comunicaven les dades del personal al seu servei per tal que fos VidaCaixa qui oferís el servei.
 - Que es tractaria, per tant, d'una comunicació de dades realitzada en compliment d'un contracte.

El Departament de la Presidència aportava còpia del contracte subscrit en data 23/03/2006 entre els representants del pla de pensions (la Comissió de Control del pla de pensions) i les entitats gestores i dipositàries del Pla; així com l'annex formalitzat en data 10/10/2014, entre la Comissió del Pla de Pensions, l'entitat gestora, l'entitat fins llavors dipositària i la nova entitat dipositària.

9. En base als antecedents que s'han relacionat i el resultat de les actuacions d'indagació dutes a terme en el marc de la informació prèvia, en data d'avui també es dicta un acord d'iniciació de procediment sancionador contra la Comissió de Control del pla de pensions respecte la manca de subscripció del corresponent contracte d'encarregat del tractament.

La resta de conductes denunciades s'aborden en aquesta resolució d'arxiu.

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 d'antecedents, cal analitzar els fets denunciats que són objecte de la present resolució d'arxiu.

Amb caràcter previ, cal posar de manifest que quan es donà d'alta a la persona denunciant en el pla de pensions, era d'aplicació la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant l'LOPD).

Dit això, tal com s'estableix a l'article 10 del Reglament del pla, té dret ser partícip del pla de pensions qualsevol persona empleada que acrediti una permanència de 12 mesos com a mínim al servei de les entitats promotores, en servei actiu o situacions assimilades.

En aquest mateix precepte es contempla que les *“persones que reuneixin els requisits establerts per ser partícips seran donades d'alta i s'incorporaran de manera automàtica al Pla, llevat que, dins el termini de 20 dies naturals següents a la seva incorporació automàtica, comuniquin a l'entitat promotora de manera expressa i per escrit la seva voluntat de no incorporar-s'hi.”* I s'afegeix que és *“obligació de l'entitat promotora comunicar al partícip la seva alta en el Pla amb una antelació mínima d'un mes a la data en què compleixi el requisit d'antiguitat (...)”*.

Així doncs, totes les persones empleades de la Generalitat de Catalunya i els seus organismes autònoms que reuneixin els requisits previstos, són donades d'alta al pla de pensions d'ocupació de promoció conjunta de l'àmbit de la Generalitat de Catalunya, que és un instrument d'estalvi privat que té l'objectiu principal de permetre que els empleats percebin unes prestacions complementàries a les atorgades per la Seguretat Social i, si s'escau, les corresponents mutualitats en cas de jubilació, incapacitat, defunció i dependència. Aquestes aportacions formen part de les retribucions dels empleats públics.

En el present cas, l'alta de la persona denunciant com a partícip es va començar a gestionar un cop havia assolit el requisit d'antiguitat mínima (1 any) i abans que renunciés al seu lloc de treball al SOC el 29/03/2011. Tot i això, l'alta es materialitzà en una data posterior (el 26/04/2011).

En aquest punt, cal fer esment a que aquest pla es va crear l'any 2005, però a partir del 2011 es van suspendre les aportacions al pla de pensions. És per aquest motiu que el pla de pensions de la persona denunciant té 0 drets consolidats.

En relació a la licitud d'aquest tractament consistent en donar d'alta a una persona empleada de la Generalitat de Catalunya al pla de pensions, cal acudir a l'article 6.2 de l'LOPD, que estableix el següent:

“2. No cal el consentiment quan les dades de caràcter personal es recullin per a l'exercici de les funcions pròpies de les administracions públiques en l'àmbit de les seves competències; quan es refereixin a les parts d'un contracte o un precontracte d'una relació de negoci, laboral o administrativa i siguin

necessàries per al seu manteniment o compliment; quan el tractament de les dades tingui com a finalitat protegir un interès vital de l'interessat en els termes de l'article 7, apartat 6, d'aquesta Llei, o quan les dades figurin en fonts accessibles al públic i el seu tractament sigui necessari per a la satisfacció de l'interès legítim perseguit pel responsable del fitxer o pel del tercer a qui es comuniquin les dades, sempre que no es vulnerin els drets i les llibertats fonamentals de l'interessat."

De conformitat amb l'anterior, el tractament de les dades per part de l'entitat promotora per gestionar l'alta de la persona denunciante (el SOC) com a partícip del pla de pensions no requeria el seu consentiment, en la mesura que el tractament era necessari per al manteniment i execució d'una relació laboral o administrativa de la qual la persona denunciante n'era part.

En les presents actuacions, consta acreditat que, en data 23/03/2006, els representants del pla de pensions i VidaCaixa i Caixabank van subscriure un contracte on s'estipulava que l'entitat gestora i l'entitat dipositària només tindrien accés a les dades personals dels partícips i beneficiaris precisos per complir amb les funcions previstes en la normativa específica.

Aquest contracte el va subscriure, en representació de la Generalitat de Catalunya, la Comissió de Control del Pla de Pensions, que és l'òrgan (actualment, del Departament de la Presidència) que supervisa el funcionament i l'execució del pla de pensions; que decideix la política d'inversions que l'entitat gestora ha de dur a terme; que selecciona les entitats gestores i dipositàries i subscriu el corresponent contracte amb aquestes entitats; així com que autoritza l'adhesió al pla de pensions de noves entitats d'acord amb el Reglament del pla (el SOC va adherir-s'hi el 24/11/2005).

Així doncs, l'entitat gestora del pla (VidaCaixa) i l'entitat dipositària (Caixabank, en un inici, i Cecabank, a partir del 10/10/2014) tindrien atribuïda la condició d'encarregats del tractament, la qual cosa comporta que l'accés a les dades per aquestes entitats per compte de la Comissió de Control del Pla de Pensions no es considerés una comunicació de dades (art. 12.1 LOPD). No obstant, tal com ha informat el Departament de la Presidència, el contracte d'encarregat del tractament no es va subscriure. Precisament aquesta circumstància és la que ha motivat la incoació d'un procediment sancionador contra la Comissió de Control del Pla de Pensions.

De conformitat amb l'exposat, escau concloure que l'alta de la persona denunciante com a partícip del pla de pensions, que derivava de la relació contractual o administrativa de la persona denunciante amb el SOC, era un tractament lícit.

D'altra banda, escau abordar el compliment del dret d'informació. Segons la informació que ha facilitat l'Oficina d'Atenció a les Persones Partícips i Beneficiàries del Pla de Pensions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, no es pot garantir que l'entitat promotora del pla de pensions (SOC) hagués informat la persona denunciante sobre la seva alta com a partícip del pla de pensions, tal com estableix l'article 10 del Reglament del pla.

Ara bé, des de la perspectiva de la normativa sobre protecció de dades personals, en la mesura que les entitats gestora i dipositària del pla actuaven com encarregats del tractament, el SOC no estava obligat a informar la persona denunciante de l'accés a les

seves dades per part dels encarregats del tractament, ja que l'accés a les dades personals no tenia la consideració de comunicació de dades.

3. De conformitat amb tot el que s'ha exposat en el fonament de dret 2n, escau acordar l'arxiu de les presents actuacions d'informació prèvia.

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: *"c) Quan els fets provats no constitueixin, de manera manifesta, una infracció administrativa."*

Per tant, resolc:

- 1.** Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 66/2021, relatives al Servei Públic d'Ocupació de Catalunya.
- 2.** Notificar aquesta resolució al SOC 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, l'entitat denunciada pot 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 considerin convenient per defensar els seus interessos.

La directora,