

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 238/2021, referent al Departament de Salut

Antecedents

1. En data 04/06/2021, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, a través de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, un escrit d'una persona pel qual formulava una denúncia contra el Departament de Salut (en endavant, Departament SLT), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

La persona denunciant exposava que en el mes d'abril de l'any 2021 va rebre un missatge SMS al número de telèfon mòbil "*profesional*" en el qual li informaven que tenia a la seva disposició una notificació electrònica del Departament de SLT. A aquest respecte, la persona denunciant es queixava de l'ús per part del Departament de SLT de la dada relativa al seu número de telèfon mòbil "*profesional*" per enviar-li el dit avís de la posada a disposició d'una notificació d'un acte administratiu relatiu a la seva esfera privada. En relació amb això, la persona denunciant assenyalava que mai havia autoritzat l'ús d'aquest número de telèfon per rebre notificacions o comunicacions electròniques relatives a "*temas que solo se refieren a mi persona*", i que només havia autoritzat el seu ús a l'Administració de la Generalitat de Catalunya per assumptes laborals i/o professionals.

La persona denunciant aportava diversa documentació relativa al fets denunciats, entre aquesta, la següent:

- la captura d'imatge del missatge SMS de l'avís de posada a disposició d'una notificació electrònica del Departament de SLT.
- la captura d'imatge de la notificació electrònica, practicada en data 23/04/2021, per compareixença de la persona aquí denunciant al seu espai privat per mitjà de la Seu electrònica de l'Administració de la Generalitat de Catalunya. La notificació electrònica és la proposta de resolució, dictada en el marc del procediment sancionador incoat pel Departament SLT ((...)). A la part superior dreta de la imatge, hi consta el número de telèfon mòbil on es va enviar l'avís de la notificació electrònica practicada ((...)).

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 238/2021), 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 01/02/2022, es va requerir l'entitat denunciada perquè informés, entre d'altres, sobre la font d'on procedia la dada relativa al número de telèfon "*profesional*" de la persona aquí denunciant, on el Departament de SLT va enviar-li un comunicat que tenia a la seva disposició una notificació electrònica, i, si la persona denunciant havia autoritzat relacionar-se amb el Departament a través de mitjans

electrònics, i a tal efecte havia facilitat la dada relativa al seu número de telèfon “*professional*”.

4. En data 27/07/2021, atès que s’havia superat amb escreix el termini concedit sense que l’entitat hagués aportat la informació requerida, es va reiterar a l’entitat el requeriment d’informació amb l’advertència que, en cas d’incompliment, es podria incórrer en una infracció de la normativa sobre protecció de dades personals.

5. El Departament de SLT va respondre el requeriment esmentat a través d’un escrit en què exposava el següent:

- Que *“El número de telèfon al qual es va efectuar la notificació electrònica va ser proporcionat pel propi demandant en l’Acta per presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19, aixecada pels mossos d’esquadra en data 08/11/2020.”*
- Que *“tal com consta en el document d’evidències del procés de notificació, el qual s’adjunta a aquest escrit, la primera notificació es va efectuar tant per via postal com per via electrònica i en relació amb aquesta darrera s’especifica:
“Acceptada el dia 29/03/2021 a les 10:54:26 per (...)((...))
Vol rebre notificacions electròniques: SI
Vol rebre avis de les notificacions electròniques a:
Telf. mòbil: (...)
Correu electrònic:”*
- Que *“D’acord amb això, si bé el denunciador en l’acta aixecada el dia 08/11/2020 no va autoritzar rebre notificacions per mitjans electrònics, en la notificació del l’expedient sancionador efectuada el 29/03/2022 pel Departament de Salut, la qual es va efectuar tant per via postal com per via electrònica com requereix l’article 41.6 de la Llei 39/2015, d’1 d’octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, va acceptar-la indicant que volia rebre notificacions electròniques. El SMS sobre el qual formula la reclamació és del mes d’abril. Per tant, posterior a la seva decisió del mes de març de voler rebre notificacions electròniques i s’adequa a ella.”*

L’entitat denunciada adjuntava a l’escrit documentació diversa, en concret, la següent:

- Còpia del document *“Acta per presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la Covid-19”*, de data 08/11/2020. En el document es recullen les dades personals de l’aquí denunciador com a presumpta persona infractora per *“incompliment de mobilitat per les restriccions entre municipis”*, i el número de telèfon mòbil que hi consta és el “(...)”. A l’apartat del formulari *“Autorització notificacions electròniques”* hi consta marcada la casella *“No”*.
- El document *“Evidències del procés de notificació”* generat per e-Notum, de data 29/03/2021, que l’entitat es refereix en les seves al·legacions.

En el dit document hi consta que, en data 29/03/2021, la persona aquí denunciador ha acceptat una *“Notificació electrònica de l’expedient sancionador”*, relativa a l’expedient del Departament de SLT “(...)”. També, s’inclou la referència que l’acte al qual ha accedit electrònicament la persona interessada ha estat objecte d’una *“Notificació*

enviada en paper". Així mateix, es deixa constància del consentiment de la persona aquí denunciant per rebre, en relació amb el dit expedient sancionador, notificacions electròniques, i que el número de telèfon mòbil "(...)" és on s'han d'enviar els avisos de les notificacions electròniques.

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, i en concret, si el Departament de SLT podia enviar un avís sobre la posada a disposició de la notificació electrònica relativa a la proposta de resolució del procediment sancionador "(...)", al número de telèfon "professional" de la persona aquí denunciant.

El primer que cal indicar és que el número de telèfon mòbil "professional" que, segons la persona aquí denunciant només hauria comunicat a l'Administració de la Generalitat de Catalunya per tractar assumptes professionals o laborals, és el mateix número de telèfon que es recull a l' *"Acta per presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la Covid-19"*, de data 08/11/2020, emplenada per un agent de policia durant un control per carretera, i on consta la persona aquí denunciant com a presumpta persona infractora. Els fets denunciats a la dita Acta és l' *"incompliment de mobilitat per les restriccions entre municipis"*, i en ella s'hi recull que, la persona allà denunciada declara que el motiu de l'incompliment és per visitar la parella i que no actua com a responsable d'una activitat professional.

Per tant, contràriament al que exposa la persona aquí denunciant, el número de telèfon al qual se li va enviar el controvertit avís de posada a disposició d'una notificació electrònica d'un procediment sancionador, l'hauria comunicat ell mateix, a un agent, en un control policial per uns fets aliens a la seva vida professional, tal com consta a la referenciada Acta policial.

Aquesta Acta policial va donar lloc a la incoació del procediment sancionador del Departament de SLT contra la persona aquí denunciant ((...)), i és en el marc d'aquest procediment que es dicta la proposta de resolució objecte del controvertit avís al número de telèfon mòbil.

En relació amb el dit procediment sancionador, cal indicar que a l'Acta policial s'hi recull la negativa de la persona aquí denunciant i allà denunciada a rebre notificacions electròniques *"relacionades amb l'expedient derivat d'aquesta acta, per mitjans electrònics, a l'adreça de correu electrònic i telèfon mòbil indicats"*. És a dir, la persona aquí denunciant en el moment en que va ser denunciat va donar el seu número de telèfon, però no va consentir que les notificacions que s'efectuessin arran de la denúncia per incomplir les mesures de prevenció sanitàries, es practiquessin per mitjans electrònics.

En aquest punt, cal dir que si bé l'article 41.6 de la LPACAP disposa que, independentment del fet que la notificació es faci en paper o per mitjans electrònics, les administracions públiques han d'enviar un avís al dispositiu electrònic i/o l'adreça de correu electrònic de l'interessat que aquest hagi comunicat, per informar-lo de la posada a disposició d'una notificació a la seu electrònica de l'Administració, també cal tenir en consideració que, la identificació del mitjà electrònic per avisar de la posada a disposició de la notificació és un element potestatiu per a les persones no obligades a la tramitació digital de les comunicacions, com seria el cas de l'aquí denunciat.

Doncs bé, dit això, cal assenyalar que, independentment del fet que la notificació es faci en paper o per mitjans electrònics, d'acord amb el que estableix l'article 42.1 de la LPACAP, totes les notificacions que es practiquin en paper s'han de posar a disposició de l'interessat a la seu electrònica de l'Administració actuant perquè la persona interessada pugui accedir al seu contingut de manera voluntària.

Per tant, malgrat que la persona aquí denunciant i allà denunciada hagués indicat a la referenciada Acta policial que no volia rebre notificacions electròniques, això no impedia que el Departament de SLT, a més d'enviar-li la notificació en canal paper, poses a la seva disposició a la Seu electrònica totes les notificacions dels diferents actes que es dictaven durant la tramitació de l'expedient sancionador. Aquest requeriment va permetre fer possible que la persona aquí denunciant, que havia triat inicialment el canal en paper, pogués accedir el dia 29/03/2021, a través de la Seu electrònica, a la notificació que li va enviar el Departament de SLT pel canal electrònic, tal com s'evidencia del document "*Evidències del procés de notificació*" generat per e-Notum, aportat per l'entitat denunciada.

En aquest sentit, cal assenyalar que l'article 42.3 de la LPAC determina que en cas que la persona interessada que ha triat rebre les notificacions en paper, accedeixi a la notificació electrònica, se li oferirà el canvi de canal per a les notificacions posteriors del procediment. Així les coses, en el document d'evidència de notificació electrònica del dia 29/03/2021, també hi consta que la persona aquí denunciant va autoritzar, a partir d'aquell moment, a rebre notificacions electròniques (*Vol rebre notificacions electròniques: SI*) i a rebre l'avís de les notificacions electròniques per telèfon mòbil, indicant a tal efecte el mateix número de telèfon mòbil recollit a l'Acta policial (*Vol rebre avís de les notificacions electròniques a: Telf. mòbil: (...)*).

Per tant, quan el Departament de SLT va enviar el 23/04/2021, el controvertit avís de posada a disposició de la notificació electrònica de la proposta de resolució, comptava amb l'autorització prèvia de la persona aquí denunciant, ja que ell mateix en data 29/03/2021, quan va accedir a una notificació electrònica anterior d'aquest procediment sancionador dipositava a la Seu electrònica (la qual també li havia estat enviada pel canal paper), va autoritzar que els actes administratius successius es poguessin notificar electrònicament, i a rebre els corresponents avisos de posada a disposició al número de telèfon "professional".

En definitiva, en el present cas, la persona aquí denunciant el dia 29/03/2021 va identificar i autoritzar l'ús del número de telèfon mòbil al qual volia rebre els avisos vinculats a les notificacions electròniques del procediment sancionador del Departament de SLT, motiu pel qual, el 23/04/2021 se li va enviar l'avís de la posada a disposició de la notificació electrònica de la proposta de resolució del referenciat procediment sancionador. En conseqüència, es considera que l'actuació del Departament de SLT quan va enviar el controvertit avís al telèfon mòbil de l'aquí denunciant no va constituir cap vulneració de la normativa de protecció de dades personals.

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.

L'article 10.2 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, preveu que "(...) *no es formularà plec de càrrecs i s'ordenarà el sobreseïment de l'expedient i l'arxiu de les actuacions quan de les diligències i de les proves practicades, en resulti acreditada la inexistència d'infracció o responsabilitat. Aquesta resolució es notificarà als interessats*". I l'article 20.1) del mateix Decret determina que procedeix el sobreseïment: "*a) Quan els fets no són constitutius d'infracció administrativa*".

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 238/2021, relatives al Departament de Salut
2. Notificar aquesta resolució al Departament de Salut 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,