

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

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. IP 357/2021, referent al Departament d'Educació

Antecedents

1. En data 14/09/2021, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava una denúncia contra el Departament d'Educació, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant exposava que en data 11/09/2020 l'Escola (...) -dependent del Departament d'Educació- li havia lliurat perquè l'emplenés *“una declaración responsable donde hemos de firmar e indicar si nuestro hijo tiene (o no) una serie de enfermedades”*. La persona denunciant afegia que en el mateix document hi ha un apartat en què es menciona la obligació d'informar a l'escola *“de la aparición de cualquier caso de covid en el ámbito familiar”*. Així, la persona denunciant entén que demanar aquesta informació, tant la referent a l'infant (en relació a les malalties que pot o no patir), com la referent a una tercera persona del seu cercle familiar (si ha estat positiu de covid), seria contrari a la normativa de protecció de dades.

La persona denunciant no aportava el document al qual havia fet referència al seu escrit (declaració responsable), però si facilitava un enllaç a través del qual s'hi accediria; i manifestava que no l'havia entregat emplenat a l'Escola.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 357/2021), 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 data 17/09/2021, en el si d'aquesta fase d'informació prèvia, l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va fer una sèrie de comprovacions a través d'Internet. Així, es va accedir a través de l'adreça electrònica facilitada per la persona denunciant al formulari objecte de denúncia. Aquest formulari, intítulat *“Declaración responsable per a les famílies d'alumnes d'educació primària”*, amb l'encapçalament del Departament d'Educació, presenta les següents característiques als efectes que aquí interessin:

a) Es demana completar, entre d'altres, les següents dades personals: Nom i cognoms del pare, mare o tutor/a i núm. DNI/NIE/Passaport, Nom de l'alumne/a i Curs.

b) A l'apartat 1, s'indica que, amb la signatura del document, es *“declara responsablement”* que el/la fill/a de qui ho signa no ha presentat, *“durant els darrers 10 dies i en aquest moment”*:

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

- *No presenta cap simptomatologia compatible amb la covid-19 (febre, tos, dificultat respiratòria, malestar, diarrea...) o amb qualsevol altre quadre infecciós.*
- *No ha estat positiu de covid-19 ni ha conviscut amb persones que siguin o hagin estat positives.*
- *No ha estat en contacte estret amb cap persona que hagi donat positiu de covid-19 ni que hagi tingut simptomatologia compatible amb aquesta malaltia”.*

c) A l'apartat 2 es demana seleccionar (amb una creu) alguna de les dues opcions següents:

- *“Que el meu fill/a no pateix cap de les malalties següents”.*

o bé,

- *“Que el meu fill/a pateix alguna de les malalties següents i que he valorat amb el seu metge/metgessa o pediatre/a la idoneïtat de reprendre l'activitat escolar”:*

A cadascuna de les dues opcions, la segueix un llistat de malalties (el mateix en les dues opcions), que no es poden marcar de forma individualitzada.

- *Malalties respiratòries greus que necessiten medicació o dispositius de suport ventilatori.*
- *Malalties cardíques greus.*
- *Malalties que afecten el sistema immunitari (per exemple, aquells infants que necessiten tractaments immunosupressors).*
- *Diabetis mal controlada.*
- *Malalties neuromusculars o encefalopaties moderades o greus.”*

d) A l'apartat 5 del formulari consta el següent literal:

“Que conec l'obligació d'informar el centre educatiu de l'aparició de qualsevol cas de covid-19 en el nostre entorn familiar, d'informar de la realització de la prova PCR al/la nostre/a fill/a”.

e) En el formulari, precedint a la informació sobre protecció de dades personals, figura el següent literal:

*“I, perquè així consti, als efectes de la incorporació del meu fill/a
_____ al centre educatiu
_____, signo la present
declaració de responsabilitat”.*

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

La persona denunciant es queixava, per una banda, de la recollida de dades de salut dels menors a través del formulari normalitzat facilitat per l'Escola ("declaració responsable"); i, en segon lloc, de la recollida de dades -també de salut- d'aquelles persones de l'entorn familiar del menor que haurien donat positiu en covid-19, i això sense comptar amb el seu consentiment.

En primer terme, cal posar en relleu que en el formulari de declaració responsable no es recull la identificació de la persona de l'entorn familiar del menor que hauria donat positiu en covid-19, ni tampoc s'obliga a facilitar aquesta identificació a l'Escola. El formulari simplement recorda la necessitat de comunicar a l'Escola l'eventual positiu de persones de l'entorn familiar de l'infant, i això a fi de salvaguardar la salut de la comunitat educativa de l'Escola en general i dels infants en particular. Així, posar en coneixement de l'Escola que un familiar del menor (que no cal identificar) ha resultat positiu en una prova de covid-19 constitueix, en efecte, un tractament de dades personals, però no d'aquesta tercera persona -en la mesura que no se l'identifica- sinó del mateix menor, ja que òbviament aquesta és una dada que es pot vincular a aquest menor (que té un familiar que ha donat positiu en covid-19).

Assentat l'anterior, el que cal analitzar doncs és la licitud de la recollida i tractament de dades del menor -algunes d'elles de salut- amb motiu de l'emplenament i posterior lliurament de la declaració responsable que l'Escola ha fet arribar als pares/mares/tutors/es.

Al respecte cal dir que aquesta Autoritat ha tingut ocasió de pronunciar-se en un assumpte gairebé idèntic al que aquí es planteja en la resolució d'arxiu de la informació prèvia núm. 280/2020 (que es pot consultar al web www.apdcat.cat). En aquell cas també es denuncià la recollida de dades dels menors a través del formulari de "declaració responsable" que les escoles van facilitar als pares/mares/tutors/es per al curs 2020-2021, tractament de dades que aquesta Autoritat va considerar estava legitimat per l'exercici d'una missió d'interès públic en connexió amb la normativa de salut pública i sectorial aplicable al cas, i per tant, el dit tractament no necessitava de la concurrència del consentiment de les persones afectades. A continuació es reproduïen les consideracions efectuades per aquesta Autoritat en la resolució d'arxiu esmentada, les quals serien plenament aplicables al present cas:

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

“(…) Pel que fa al tractament de les dades de salut dels menors mitjançant la marcació de la casella relativa a que aquests presenten alguna patologia de les relacionades a l'apartat 2n de la “declaració responsable” (apartat c/ de l'antecedent 1r).

Com a qüestió prèvia cal assenyalar que, segons ha informat l'Escola, cap família hauria lliurat un formulari en què s'hagués marcat la casella controvertida. Així les coses, l'Escola, com a responsable del tractament, no hauria materialitzat la recollida i tractament de dades de salut a través del dit formulari. Dit això, i tenint en compte que l'esmentat formulari fou elaborat pel Departament d'Educació i facilitat a les escoles que en depenen per a la seva distribució a les famílies, és més que probable que algun altre centre escolar hagi recollit a través d'aquesta “declaració responsable” dades de salut dels menors, per la qual cosa escau analitzar si aquesta recollida i tractament hauria estat lícita.

L'article 5.1.a) del Reglament (UE) 2016/679, del Parlament i del Consell Europeu, de 27 d'abril de 2016, General de Protecció de Dades (RGPD), estableix que tot tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat (principi de licitud, lleialtat i transparència).

L'article 6.1 de l'RGPD regula les bases jurídiques en les que pot fonamentar-se el tractament de dades personals, ja sigui el consentiment de la persona afectada (lletra a), ja sigui alguna de les altres bases que preveu el mateix precepte, com ara quan el tractament “es necesario para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos conferidos al responsable del tratamiento” (lletra e).

Tal com es desprèn de l'article 6.3 de l'RGPD, la base jurídica del tractament indicat a l'article 6.1.e) ha d'estar establerta pel Dret de la Unió Europea o pel dret dels Estats membres que s'apliqui al responsable del tractament. La remissió a la base legítima establerta conforme al dret intern dels estats membres requereix, en el cas de l'Estat Espanyol, d'acord amb l'article 53 de la Constitució Espanyola, que la norma de desenvolupament, per tractar-se d'un dret fonamental, tingui rang de llei.

En aquest sentit, l'article 8 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades

Personals i garantia dels drets digitals (en endavant, LOPDGDD) estableix el rang de llei de la norma habilitant.

La disposició addicional vint-i-tresena de la Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'Educació (LOE), establia el següent (en la seva redacció vigent fins el 19/01/2021):

“1. Los centros docentes podrán recabar los datos personales de su alumnado que sean necesarios para el ejercicio de su función educativa. Dichos datos podrán hacer referencia al origen y ambiente familiar y social, a características o condiciones personales, al desarrollo y

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

resultados de su escolarización, así como a aquellas otras circunstancias cuyo conocimiento sea necesario para la educación y orientación de los alumnos.

2. Los padres o tutores y los propios alumnos deberán colaborar en la obtención de la información a la que hace referencia este artículo. La incorporación de un alumno a un centro docente supondrá el consentimiento para el tratamiento de sus datos y, en su caso, la cesión de datos procedentes del centro en el que hubiera estado escolarizado con anterioridad, en los términos establecidos en la legislación sobre protección de datos. En todo caso, la información a la que se refiere este apartado será la estrictamente necesaria para la función docente y orientadora, no pudiendo tratarse con fines diferentes del educativo sin consentimiento expreso. (...).”

L'apartat 2 d'aquest precepte ha estat modificat per la Llei orgànica 3/2020, de 29 de desembre, per la qual es modifica la Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'Educació, en els següents termes:

2. Los padres o tutores y los propios alumnos deberán colaborar en la obtención de la información a la que hace referencia este artículo. La incorporación de un alumno a un centro docente supondrá el tratamiento de sus datos y, en su caso, la cesión de datos procedentes del centro en el que hubiera estado escolarizado con anterioridad, en los términos establecidos en la legislación sobre protección de datos. En todo caso, la información a la que se refiere este apartado será la estrictamente necesaria para la función docente y orientadora, no pudiendo tratarse con fines diferentes del educativo sin consentimiento expreso.”

Per tant, aquesta disposició addicional 23a de la LOE estableix -tant en el seu redactat vigent fins el 19/01/2021 (i per tant aplicable quan s'haurien recollit les dades al setembre/octubre de 2020), com en l'actual-, una habilitació legal per al tractament de les dades necessàries per a l'exercici de la funció docent i orientadora dels centres educatius (6.1.e/ RGPD); que exclou la necessitat que la persona afectada o el seu representant legal atorgui el seu consentiment per al dit tractament (6.1.a/ RGPD).

Això sense perjudici que, excepcionalment (i una situació de pandèmia es pot considerar una situació excepcional a aquests efectes), pugui concórrer una altra base jurídica, com ara, l'establerta a l'article 6.1.d) de l'RGPD (“el tratamiento es necesario para proteger los intereses vitales del interesado o de otra persona física”), que legítimi el tractament de dades personals.

Nogensmenys, perquè el tractament de dades de salut (art. 4.15 RGPD) sigui lícit, no n'hi ha prou que hi hagi una base jurídica de l'article 6 de l'RGPD, sinó que d'acord amb l'art. 9.1 i 9.2 d'aquesta norma ha de concórrer una circumstància que aixequi la prohibició de tractament de aquesta categoria especial de dades.

Així, l'article 9 de l'RGPD disposa que:

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

“1. Quedan prohibidos el tratamiento de datos personales que revelen el origen étnico o racial, las opiniones políticas, las convicciones religiosas o filosóficas, o la afiliación sindical, y el tratamiento de datos genéticos, datos biométricos dirigidos a identificar de manera unívoca a una persona física, datos relativos a la salud o datos relativos a la vida sexual o la orientación sexual de una persona física.

2. El apartado 1 no será de aplicación cuando concurra una de las circunstancias siguientes:

(...)

g) el tratamiento es necesario por razones de un interés público esencial, sobre la base del Derecho de la Unión o de los Estados miembros, que debe ser proporcional al objetivo perseguido, respetar en lo esencial el derecho a la protección de datos y establecer medidas adecuadas y específicas para proteger los intereses y derechos fundamentales del interesado;

(...)

i) el tratamiento es necesario por razones de interés público en el ámbito de la salud pública, como la protección frente a amenazas transfronterizas graves para la salud, o para garantizar elevados niveles de calidad y de seguridad de la asistencia sanitaria y de los medicamentos o productos sanitarios, sobre la base del Derecho de la Unión o de los Estados miembros que establezca medidas adecuadas y específicas para proteger los derechos y libertades del interesado, en particular el secreto profesional.

(...).”

En primer lloc, cal dir que la mateixa disposició addicional 23a de l'LOE podria habilitar el tractament de dades de salut en la mesura que el seu tractament fos necessari per a dur a terme adequadament l'acció educativa i orientadora, i en aquest sentit es va pronunciar aquesta Autoritat en el seu dictamen CNS 4/2017 (disponible al web de l'Autoritat, www.apdcat.cat).

En aquesta mateixa línia, cal citar l'article 21.n) de la Llei 12/2009, del 10 de juliol, d'educació (LEC), que preveu expressament el dret dels alumnes a “gaudir de condicions saludables i d'accessibilitat en l'àmbit educatiu”. En aquest supòsit encara resulta més evident que és imprescindible que els centres puguin disposar d'aquelles dades necessàries per poder garantir el dret del seu alumnat a unes condicions saludables en l'entorn educatiu.

Però més enllà del previst en les normes a dalt transcrites que habilitarien, amb caràcter general, la recollida i tractament de dades de salut per part dels centres, sempre que la seva recollida fos necessària per donar compliment a la funció educativa i orientadora i/o per garantir els drets de l'alumnat; no es pot deixar d'advertir el moment absolutament excepcional (mesos de setembre-octubre de 2020, en plena pandèmia) en què es va demanar a les famílies l'emplenament i lliurament de la “declaració responsable” mitjançant la qual es possibilitava als centres la recollida de dades de salut dels menors.

En aquest context, escau mencionar la Llei orgànica 3/1986, de 14 d'abril, de mesures especials en matèria de salut pública, que determina al seu article 1 que: “las autoridades sanitarias de las distintas Administraciones Públicas podrán, dentro del ámbito de sus

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

competencias, adoptar las medidas previstas en la presente Ley cuando así lo exijan razones sanitarias de urgencia o necesidad”.

l'article 3 d'aquesta mateixa norma, explicita que: “Con el fin de controlar las enfermedades transmisibles, la autoridad sanitaria, además de realizar las acciones preventivas generales, podrá adoptar las medidas oportunas para el control de los enfermos, de las personas que estén o hayan estado en contacto con los mismos y del medio ambiente inmediato, así como las que se consideren necesarias en caso de riesgo de carácter transmisible”.

En termes similars, la Llei 18/2009, de salut pública, al seu article 55.1.j), preveu que:

1. La autoridad sanitaria, mediante los órganos competentes, puede intervenir en las actividades públicas y privadas para proteger la salud de la población y prevenir la enfermedad. A tal fin, puede:

a) Establecer sistemas de vigilancia, redes de comunicaciones y análisis de datos que permitan detectar y conocer, tan rápidamente como sea posible, la proximidad o presencia de situaciones que puedan repercutir negativamente en la salud individual o colectiva.

*b) Establecer la exigencia de registros, autorizaciones, comunicaciones previas o **declaraciones responsables** a instalaciones, establecimientos, servicios e industrias, productos y actividades, con sujeción a las condiciones establecidas por el artículo 61 y, en todo caso, de acuerdo con la normativa sectorial. (...)*

2. Las medidas a que se refiere el apartado 1 deben adoptarse respetando los derechos que la Constitución reconoce a los ciudadanos, especialmente el derecho a la intimidad personal, de acuerdo con lo establecido por la normativa de protección de datos de carácter personal y con los procedimientos que esta normativa y las demás normas aplicables hayan establecido, y disponiendo de las autorizaciones preceptivas.”

Per tant, en matèria de risc de transmissió de malalties, epidèmia, crisis sanitàries etc., la normativa aplicable ha atorgat a “les autoritats sanitàries de las distintas Administraciones Públicas” les competències per adoptar les mesures necessàries per salvaguardar els interessos essencials públics en situacions de emergència sanitària de salut pública.

Seran doncs aquestes autoritats sanitàries competents les que han d'adoptar les decisions necessàries, i els diferents responsables dels tractaments de dades personals qui hauran seguir aquestes instruccions, fins i tot quan això suposi un tractament de dades de salut.

La Resolució SLT/1429/2020, de 18 de juny, per la qual s'adopten mesures bàsiques de protecció i organitzatives per prevenir el risc de transmissió i afavorir la contenció de la infecció per SARS-CoV-2 (vigent en la data en què s'hauria produït la recollida de les dades objecte de denúncia al setembre-octubre 2020) determinava les mesures bàsiques de prevenció, les quals s'havien de completar amb plans d'acció sectorials elaborats i aprovats en el marc del Pla d'actuació del PROCICAT per a emergències associades a malalties transmissibles emergents amb potencial alt risc. En aquest sentit, s'establia el següent:

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

“1.2. Plans sectorials específics i protocols organitzatius

1. Les mesures previstes en aquesta Resolució han de ser completades amb els plans sectorials d'activitats que s'han d'elaborar i aprovar d'acord amb el que preveu el Pla de transició del confinament ratificat pel Govern el 25 d'abril de 2020.

2. En tot cas, s'han d'elaborar plans sectorials en relació amb els àmbits d'activitat següents:

(...)

c) Centres docents.

(...)

4. Les persones titulars de les distintes activitats són responsables d'adaptar-ne les condicions d'exercici a les mesures i les previsions que es continguin en el pla sectorial corresponent”.

1.3. Protecció de la població vulnerable

Amb caràcter general, sens perjudici de les mesures de protecció i seguretat establertes en aquesta Resolució i en els plans sectorials a què fa referència l'apartat 1.2, les persones titulars de les distintes activitats són responsables d'establir mesures organitzatives que garanteixin una atenció preferent que minimitzi el temps d'estada a l'interior dels locals o establiments i que facilitin la seva mobilitat en l'interior d'aquests, a les persones vulnerables d'acord amb el criteri de les autoritats sanitàries, o bé quan per les seves característiques personals no puguin usar mascareta d'acord amb l'establert a l'apartat. 2.2.2 d'aquesta Resolució.

En aquest punt no és sobrer assenyalar que l'apartat 14 de la Resolució SLT/2875/2020, de 12 de novembre, per la qual es prorroguen i es modifiquen les mesures en matèria de salut pública per a la contenció del brot epidèmic de la pandèmia de COVID-19 al territori de Catalunya, i que va deixar sense efecte la Resolució SLT/1429/2020 abans citada en allò que s'hi oposés, va mantenir l'obligació de dur a terme determinades activitats, entre d'altres les docents, d'acord amb els corresponents plans sectorials aprovats pel Comitè de Direcció del Pla d'actuació del PROCICAT i la normativa relacionada.

El “Pla d'actuació per al curs 2020-2021 per a centres educatius en el marc de la pandèmia”, de Departament d'Educació, aprovat pel Comitè Tècnic del Pla PROCICAT per emergències associades a malalties transmissibles emergents amb potencial alt risc en data 3 de juliol de 2020, determinava el següent:

“Requisits d'accés als centres educatius

(...)

En cas que l'alumne presenti una malaltia crònica d'elevada complexitat que pugui augmentar el risc de gravetat en cas de contraure la infecció per SARS-CoV2, es valorarà de manera conjunta –amb la família o persones tutores i el seu equip mèdic de referència–, les implicacions a l'hora de reprendre l'activitat educativa presencialment al centre educatiu. Malgrat que l'evidència és escassa, es consideren malalties de risc per a complicacions de la COVID-19:

- *Malalties respiratòries greus que necessiten medicació o dispositius de suport respiratori.*

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

- *Malalties cardíaques greus.*
- *Malalties que afecten el sistema immunitari (per exemple aquells infants que requereixen tractaments immunosupressors).*
- *Diabetis mal controlada.*
- *Malalties neuromusculars o encefalopaties moderades o greus.*

Control de símptomes

*Les famílies, o directament l'alumne si és major de 18 anys, han de fer-se responsables de l'estat de salut dels seus fills i filles. A l'inici del curs, **signaran una declaració responsable** a través de la qual:*

- *Faran constar que són coneixedores de la situació actual de pandèmia amb el risc que això comporta i que, per tant, s'atendran a les mesures que puguin ser necessàries en cada moment.*
- *Es comprometen a no portar l'infant o adolescent al centre educatiu en cas que presenti simptomatologia compatible amb la COVID-19 o l'hagi presentat en els darrers 14 dies i a comunicar-ho immediatament als responsables del centre educatiu per tal de poder prendre les mesures oportunes.*

Les famílies disposaran d'una llista de comprovació de símptomes (vegeu l'annex 1). La família i/o l'alumne/a ha de comunicar al centre si ha presentat febre o algun altre símptoma. En cas que la situació epidemiològica ho requerís es podria considerar la implementació d'altres mesures addicionals com la presa de temperatura a l'arribada a l'escola".

Pel que fa a la concreta previsió d'aquest Pla relativa a la valoració conjunta entre el centre i la família de la conveniència de que un menor que presenti alguna patologia que el faci vulnerable a la covid-19 repreneu presencialment l'activitat educativa, és evident que per donar-hi compliment, cada centre en qüestió ha de conèixer aquesta informació, la qual ha de ser proporcionada per la pròpia família.

A l'últim no resulta sobrer evidenciar que a través de la "declaració responsable" només s'hauria recollit la dada relativa a si el menor presentava alguna de les malalties que es relacionen en la dita declaració, sense possibilitat de marcar-les de forma individualitzada, donant compliment així al principi de minimització de dades, previst a l'article 5.1.d) de l'RGPD.

A la vista de tot l'exposat, des del punt de vista de la protecció de dades, la recollida i tractament de les dades de salut del menor a través de la "declaració responsable" era lícita sobre la base dels articles 6.1.e) i 9.2.g) i i) de l'RGPD, a la vista de la normativa de salut pública i sectorial examinades. (...)"

A tot l'exposat, i en la mesura que l'anàlisi transcrit es va efectuar per al curs 2020-2021, cal afegir determinada normativa i plans d'actuació aplicables al curs 2021-2022, que vindrien a validar la licitud del tractament de les dades objecte de discussió per al present curs escolar, sense necessitat de recavar el consentiment de les persones afectades.

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

Així, la Resolució SLT/2751/2021, de 9 de setembre, per la qual es prorroguen i es modifiquen les mesures en matèria de salut pública per a la contenció del brot epidèmic de la pandèmia de COVID-19 al territori de Catalunya -vigent a l'inici d'aquest curs escolar 2021-2022-, que va deixar sense efecte, en allò que s'hi oposés, la Resolució SLT/1429/2020 de 18 de juny, per la qual s'adopten mesures bàsiques de protecció i organitzatives per prevenir el risc de transmissió i afavorir la contenció de la infecció per SARS-CoV-2, determina al seu apartat 13 que, entre d'altres, les activitats docents "s'han de dur a terme d'acord amb els corresponents plans sectorials aprovats pel Comitè de Direcció del Pla d'actuació del PROCICAT i la normativa relacionada, aplicant rigorosament les mesures de prevenció i protecció de la salut".

El "Pla d'actuació per al curs 2021-2022 per a centres educatius en el marc de la pandèmia", del Departament d'Educació, aprovat pel Comitè Tècnic del Pla PROCICAT per emergències associades a malalties transmissibles emergents amb potencial alt risc", determina el següent, de forma similar a com ho feia al Pla d'actuació per al curs 2020-2021 transcrit més amunt:

"4.2.4. Requisits d'accés als centres educatius

- Absència de simptomatologia compatible amb la covid-19 (febre o febrícula per sobre de 37,5 °C, tos, dificultat per respirar, mal de coll*, refredat nasal*, fatiga, dolors musculars i/o mal de cap, mal de panxa amb vòmits o diarrea, pèrdua d'olfacte o gust en infants grans i adolescents) o amb qualsevol altre quadre infecció.
- No convivents o contacte estret amb positiu confirmat o simptomatologia compatible en els 10 dies anteriors.

* Com que el mal de coll i el refredat nasal (amb o sense mocs) són molt habituals en els infants, només s'haurien de considerar símptomes potencials de covid-19 quan també hi ha febre o altres manifestacions de la llista de símptomes.

En cas que l'alumne o alumna presenti una malaltia crònica d'elevada complexitat que pugui augmentar el risc de gravetat en cas de contraure la infecció per SARS-CoV2, s'ha de valorar de manera conjunta —amb la família o persones tutores i el seu equip mèdic de referència—, les implicacions a l'hora de reprendre l'activitat educativa presencialment al centre educatiu. Malgrat que l'evidència és escassa, en infants, es consideren malalties o condicions de risc per a complicacions de la covid-19:

- malalties que afecten el sistema immunitari (per exemple aquells infants que requereixen tractaments immunosupressors);
- malalties respiratòries greus (fibrosi quística, displàsia broncopulmonar, asma greu...);
- malalties cardíaques greus (amb repercussió hemodinàmica i/o que necessiten tractament mèdic);
- altres: diabetis tipus 1 amb mal control metabòlic, diàlisi, drepanocitosi, obesitat greu en adolescents (...).

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

4.2.5. Control de símptomes

*Les famílies, o directament l'alumne o alumna si té 16 anys o més, han de fer-se responsables de l'estat de salut dels fills i filles o de si mateixos. A l'inici del curs, han de signar una **declaració responsable** a través de la qual:*

- *han de fer constar que són coneixedores de la situació actual de pandèmia, amb el risc que això comporta, i que, per tant, s'atindran a les mesures que puguin ser necessàries en cada moment;*
- *es comprometen a no portar l'infant o adolescent al centre educatiu en cas que presenti simptomatologia compatible amb la covid-19 o l'hagi presentat en els darrers 10 dies i a comunicar-ho immediatament als responsables del centre educatiu, per poder prendre les mesures oportunes.*

Les famílies disposaran d'una llista de comprovació de símptomes (vegeu l'annex 1). La família o, si escau, el mateix alumne o alumna, ha de comunicar al centre si ha presentat febre o algun altre símptoma. En cas que la situació epidemiològica ho requerís es podria considerar la implementació d'altres mesures addicionals com la presa de temperatura a l'arribada a l'escola. (...)"

Com element addicional a tot l'anterior, cal mencionar que en el document "Gestió de casos de covid-19 als centres educatius. Curs 2021-2022" del Departament d'Educació, també aprovat pel PROCICAT, al seu annex 1, es facilita un enllaç per tal que el centres puguin accedir als models de "cartes informatives i d'autoritzacions a les famílies", entre els quals s'inclou el model de "declaració responsable" objecte de denúncia.

I, a l'últim, i pel que fa concretament a les dades que es declaren responsablement en el model de "declaració responsable" objecte d'anàlisi, relatives a que el/la menor "no ha estat positiu en covid-19", no resulta sobrer aquí portar a col·lació el que disposa el Decret Llei 41/2020, de 10 de novembre, de mesures extraordinàries de caràcter social en centres educatius i en l'àmbit de l'educació en el lleure i de les activitats extraescolars per fer front a les conseqüències de la COVID-19, en concret el seu article 8, que faculta al Departament de Salut a comunicar a la direcció del centre educatiu les dades de salut corresponents als resultats de proves diagnòstiques de covid-19 de l'alumnat (dades que el Decret Llei 20/2021, de 14 de setembre, de modificació del Decret Llei 41/2020, de 10 de novembre, de mesures extraordinàries de caràcter social en centres educatius i en l'àmbit de l'educació en el lleure i de les activitats extraescolars per fer front a les conseqüències de la COVID-19 ha ampliat a la comunicació de les dades de vacunació covid-19). Per tant, si l'escola pot accedir a aquesta concreta informació directament del Departament de Salut d'acord amb el que estableix el Decret Llei citat, resultaria incongruent qüestionar que pares/mares/tutors/es puguin declarar responsablement al respecte, i aportar la mateixa informació de la que ja podria disposar l'escola a través del Departament de Salut.

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

En definitiva, a la vista de tot l'exposat, des del punt de vista de la protecció de dades, la recollida i tractament de les dades de salut del menor a través de la "declaració responsable" és lícita sobre la base dels articles 6.1.e) i 9.2.g) i i) de l'RGPD, a la vista de la normativa de salut pública i sectorial examinades.

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 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*".

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 357/2021, relatives al Departament d'Educació.
2. Notificar aquesta resolució al Departament d'Educació i comunicar-la 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 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,