

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxivament de la informació prèvia núm. IP 62/2022, referent al Departament de Salut.

Antecedents

1. En data 15/02/2022, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de denúncia contra el Departament de Salut (d'ara endavant, el Departament), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals. El denunciant (...) hi exposava el següent:
 - Que “El 2 de febrer del 2022, a les 8:02 del matí em va arribar un SMS al meu telèfon mòbil. Era una notificació del Departament de Salut (...)”
 - Que “(...) es tractava d'un expedient sancionador referent a uns fets que van ocórrer el 5 de febrer del 2021”, reflectits a l'acta de denúncia núm. (...), de data 05/02/2021, de la Policia Municipal de Sabadell, per una presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19.
 - Que “(...) aquell dia els agents em van demanar que m'identifiqués amb el nom, cognoms, DNI i telèfon mòbil. Aquesta informació consta a l'acta policial, però en cap moment vaig donar autorització perquè utilitzessin aquestes dades per notificar-me qualsevol cosa relacionada amb l'expedient derivat d'aquesta acta, per mitjans electrònics, a l'adreça de correu electrònic o telèfon mòbil que vaig indicar.”
 - Que a l'acta policial “(...) en l'apartat 'autorització notificacions electròniques' no hi ha res marcat, ja que en cap moment se'm va fer aquesta pregunta o se'm va presentar aquesta acta per signar. En cap moment vaig donar autorització. (...) en cap moment se'm va presentar aquesta acta per a la seva acceptació de cap dels seus punts.”
 - Que “han utilitzat de forma inadequada les meves dades per aquest propòsit sense el meu consentiment (...)”

La persona denunciant aportava la documentació següent:

- Còpia de l'acta núm. (...) de 05/02/2021, de la Policia Municipal de Sabadell, per presumpta infracció de les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19. En aquesta acta hi consta el lloc de la infracció i nom i cognoms, DNI, adreça postal i número de telèfon mòbil del denunciant. No hi figura cap adreça electrònica. I en l'apartat “Autorització notificacions electròniques” no hi ha marcada la casella per autoritzar l'Administració a fer les notificacions relacionades amb l'expedient derivat d'aquesta acta, per mitjans electrònics. L'acta no està signada per la persona interessada i hi consta que “S'informa verbalment.”

- Missatge SMS amb el text “Teniu a la vostra disposició una notificació electrònica de Gencat – Departament de Salut (...) Més info al vostre correu (...)”
 - Notificació electrònica de l’acord d’iniciació de l’expedient sancionador, amb referència (...), practicada a les 8:46 hores del dia 02/02/2022.
2. L’Autoritat va obrir una fase d’informació prèvia (núm. IP 62/2022), d’acord amb el que preveuen 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 (LPAC), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d’un procediment sancionador.
3. En aquesta fase d’informació, en data 28/02/2023 es va requerir l’entitat denunciada perquè informés sobre si va efectuar la notificació indicada per mitjans electrònics. També, que acredités si la persona denunciant havia autoritzat relacionar-se amb el Departament a través de mitjans electrònics i si, a aquest efecte, havia facilitat les dades relatives al seu telèfon mòbil i l’adreça electrònica. Aquest requeriment es va reiterar en data 10/05/2023.
4. En data 07/11/2023, el Departament va respondre el requeriment amb un escrit en què exposava el següent:
- Que “va iniciar d’ofici un procediment sancionador contra la persona reclamant arran de l’acta per presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la covid19 aixecada per la policia municipal [de Sabadell] en data 05/02/2021 (...)”
 - Que “La persona denunciant formula reclamació en relació amb el SMS que se li va enviar el dia 02/02/2022, el qual constitueix el compliment per part del Departament de Salut de l’article 41.6 LPAC (...)”
 - Que “Arran d’aquest avís de posada a disposició de la notificació, la persona denunciant es va pronunciar en el sentit que no volia rebre notificacions electròniques. Atès que es tracta d’un procediment iniciat d’ofici, aquest era el moment en el qual podia exercir el seu dret a escollir mitjans electrònics o no d’acord amb l’article 14.1 LPAC (...)”
 - Que, “(...) atenent el pronunciament de la persona denunciant de no rebre notificacions electròniques”, l’acord d’inici del procediment sancionador es va notificar per correu postal el dia 08/02/2022. La notificació va ser acceptada en el segon intent, el dia 10/02/2022.
 - Que “Pel que fa la dada del telèfon al qual es va enviar l’avis de posada a disposició de la notificació, (...), l’article 76 del Decret 76/2020, de 4 d’agost, d’administració digital indica sobre les bases de dades de la Generalitat de Catalunya: ‘1. L’Administració de la Generalitat du a terme un tractament de dades corporatiu en què consten les dades de contacte de les persones interessades per enviar-los

avisos de posada a disposició de les notificacions (...). 2. La base de dades conté, com a mínim, les dades següents: (...) d) Número de telèfon mòbil.”

- Que “la base jurídica del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament i del Consell, del 27 d’abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d’aquestes dades (RGPD) que legitima el tractament de les dades de contacte de la persona reclamant en el context de la situació denunciada és, d’una banda, el compliment d’una missió realitzada en interès públic o en l’exercici de poders públics conferits al responsable del tractament (art. 6.1.e RGPD), en aquest cas el Departament de Salut, i, d’altra banda, el compliment d’una obligació legal atribuïda al Departament de Salut com Administració Pública (art. 6.1.c RGPD). (...)”
- Que “(...) l’actuació del Departament de Salut s’enquadra en les exigències de la normativa administrativa (...)”

Entre altra documentació, l’entitat denunciada adjuntava a l’escrit la següent:

- Còpia de l’acta núm. (...) de 05/02/2021, de la Policia Municipal de Sabadell, que coincideix amb l’aportada pel denunciador (antecedent 1).
- Evidència de la notificació electrònica de l’expedient sancionador. En aquesta evidència hi figura el següent (la negreta és de l’APDCAT):
 - A l’apartat “Destinatari de la notificació”, hi consta el nom i cognoms, DNI i telèfon mòbil de la persona denunciador i, com a adreça electrònica, hi figura la següent: correunoinformat@gencat.cat [una bústia electrònica genèrica de la Generalitat].
 - A l’apartat “Dades d’identificació de la notificació electrònica”, a banda de l’organisme i Departament que l’envia, el títol, referència, data i número de registre de la notificació, hi consten els literals següents:
 - “**notificació enviada en paper**”
 - “posada a disposició el dia 02/02/2022 a les 08:02:20”
 - “Acceptada el dia 02/02/2022 a les 08:46:31 (...)”
 - “Vol rebre notificacions electròniques: NO”
- Justificant de la notificació practicada per correu postal al denunciador. En aquest justificant hi figura que l’enviament va ser admès a l’oficina de Correus el 08/02/2022 i que la notificació va ser entregada en data 10/02/2022, en un segon intent.

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 objecte d'aquesta resolució d'arxiu.

El denunciant es queixava que en data 02/02/2022 el Departament de Salut li va notificar un acte administratiu mitjançant l'enviament d'un SMS al seu telèfon mòbil, sense que prèviament hagués consentit de relacionar-se amb l'Administració a través de mitjans electrònics. Tot això, en el marc d'un expedient sancionador iniciat arran de l'acta número (...), de 05/02/2021, de la Policia Municipal de Sabadell.

Per la seva part, el Departament ha invocat l'article 6.1.e de l'RGPD, en connexió amb els articles 41.6 de l'LPAC i 76 del Decret 76/2020, com a normes que emparen la utilització del telèfon mòbil del denunciant en el cas analitzat. A més, informen que, tan bon punt el denunciant els va fer saber que no volia rebre notificacions electròniques, es va tramitar la notificació en paper per correu postal el dia 08/02/2022, la qual va ser acceptada en el segon intent en data 10/02/2022, a les 19:08 hores.

Així, la primera qüestió que convé aclarir és que el missatge d'SMS que el Departament va enviar al telèfon mòbil del denunciant, en data 02/02/2022, a les 8:02 hores, no era una notificació electrònica (com afirma el denunciant), sinó un avís de posada a disposició de la notificació a la seu electrònica de l'Administració. L'accés del denunciant a la notificació després de rebre aquest avís va ser una decisió voluntària seva, ja que podia haver optat per no accedir-hi, especialment en un cas com aquest en què el denunciant, certament, no sembla que hagués consentit de rebre notificacions electròniques.

Partint d'aquesta premissa, cal analitzar si el Departament podia utilitzar el telèfon mòbil que el denunciant va facilitar als agents municipals —i que aquests van recollir a l'acta—, per fer l'avís de posada a disposició d'una notificació electrònica.

Respecte d'això, cal citar la normativa següent (la negreta és de l'APDCAT):

L'article 41.6 de l'LPAC, referent a les condicions generals per a la pràctica de les notificacions, 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 a 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 o organisme corresponent o a l'adreça electrònica habilitada única. La falta de pràctica d'aquest avís no impedeix que es consideri plenament vàlida la notificació.”

I sobre la pràctica de les notificacions en paper, l'article 42 de l'LPAC estableix:

“1. Totes les notificacions que es practiquin en paper s'han de posar a disposició de l'interessat a la seu electrònica de l'Administració o organisme actuant perquè pugui accedir al seu contingut de manera voluntària.

(...)

3. Quan l'interessat accedeixi al contingut de la notificació per via electrònica, se li ha d'oferir la possibilitat que la resta de notificacions es puguin efectuar a través de mitjans electrònics.

D'altra banda, l'article 42.2 del Reial decret 203/2021, de 30 de març, pel qual s'aprova el Reglament d'actuació i funcionament del sector públic per mitjans electrònics, estableix:

“2. Amb independència que un interessat no estigui obligat a relacionar-se electrònicament amb les administracions públiques o que no hagi comunicat que se li practiquin notificacions per mitjans electrònics, la seva compareixença voluntària o la del seu representant a la seu electrònica o seu associada d'una administració, organisme públic o entitat de dret públic vinculat o dependent o a través de l'adreça electrònica habilitada única, i el posterior accés al contingut de la notificació o el rebuig exprés d'aquesta, tenen plens efectes jurídics.”

Altrament, i aquí en relació amb l'avís de posada a disposició de la notificació, l'article 43.1 del Reial decret 203/2021 determina el següent:

“1. D'acord amb el que preveu l'article 41.6 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, independentment que la notificació es faci en paper o per mitjans electrònics, les administracions públiques, organismes públics o entitats de dret públic vinculats o dependents han d'enviar a l'interessat o, si s'escau, al seu representant, un avís per informar-lo de la posada a disposició de la notificació bé a l'adreça electrònica habilitada única, o bé a la seu electrònica o seu electrònica associada de l'administració, o organisme o entitat o, si s'escau, en totes dues.

La falta de pràctica d'aquest avís, de caràcter merament informatiu, no impedeix que la notificació es consideri plenament vàlida.

L'avís s'ha de remetre al dispositiu electrònic o l'adreça de correu electrònic que l'interessat hagi comunicat voluntàriament a l'efecte, o a tots dos, d'acord amb el que preveu l'article 41.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

L'interessat es fa responsable, per la comunicació a l'administració, organisme públic o entitat de dret públic vinculat o dependent, del fet que disposa d'accés al dispositiu o adreça de correu electrònic designats. En cas que deixin d'estar operatius o perdi la possibilitat d'accés, l'interessat està obligat a comunicar a l'administració que no s'efectuï l'avís en aquests mitjans. L'incompliment d'aquesta obligació per part de l'interessat no comporta cap responsabilitat per a l'administració pels avisos efectuats a aquests mitjans no operatius.

L'avís que regula aquest apartat només s'ha de practicar en cas que l'interessat o el seu representant hagin comunicat a l'administració un dispositiu electrònic o adreça de correu electrònic a l'efecte.

(...).”

El primer que cal posar en relleu és que la normativa esmentada exigeix que s'envii un avís de posada a disposició d'una notificació a la seu electrònica de l'Administració, tant en el cas de notificacions en format electrònic com en notificacions en paper.

D'acord amb els antecedents, el Departament va posar la notificació electrònica controvertida (relativa a la incoació d'un procediment sancionador al denunciant en relació amb el fets reflectits a l'acta aixecada pels agents municipals) a disposició de l'interessat a la seu electrònica de l'Administració, alhora que va enviar un avís al seu telèfon mòbil. I, tal com es pot deduir de l'evidència del procés de notificació aportada pel Departament, també hauria enviat la notificació en paper a través de correu postal (antecedent 4 in fine). Per tant, l'avís de notificació s'havia d'efectuar en un dispositiu electrònic facilitat a aquest efecte, d'acord amb la normativa esmentada més amunt.

Cal assenyalar que en l'acta que va aixecar la Policia Municipal de Sabadell al denunciant, per una presumpta infracció a les mesures de prevenció i contenció sanitàries per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19, si bé no hi consta que el denunciant autoritzés a rebre notificacions electròniques relacionades amb l'expedient derivat de l'acta esmentada, sí que hi figura el seu telèfon mòbil, dada que es presumeix que el denunciat va proporcionar voluntàriament als agents actuants. I cal remarcar que va ser aquest número de telèfon mòbil que el Departament va emprar per enviar el avís de notificació controvertit.

A la vista de tot l'anterior, escau arxivar els fets denunciats.

3. 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 escau el sobreseïment: "a) Quan els fets no són constitutius d'infracció administrativa; (...)."

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 cap fet que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades, escau acordar-ne l'arxivament.

Resolució

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 62/2022, relatives al Departament de Salut, ja que no s'ha constatat que s'hagi produït cap acte que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades.
2. Notificar aquesta resolució a la persona denunciant.

3. Ordenar que la resolució es publiqui 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 els articles 26.2 de la Llei 32/2010 i 14.3 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, amb caràcter potestatiu les persones interessades poden interposar un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar a partir de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveuen l'article 123 i següents de la Llei 39/2015. També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar a partir de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb 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