

Identificació de l'expedient

Resolució d'arxivament de la informació prèvia núm. IP 74/2023, referent a la Fundació Hospital d'Olot i Comarcal de la Garrotxa.

Antecedents

1. En data 09/02/2023, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de denúncia contra la Fundació Hospital d'Olot i Comarcal de la Garrotxa (d'ara endavant, l'hospital), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

La persona denunciant exposava el següent:

- 1.1. Que és pacient del Servei de Pneumologia de l'hospital i que realitza un tractament amb màquines CPAP [que prové de l'anglès, *continuous positive airway pressure*], que permeten captar informació mitjançant telemetria.
- 1.2. Que, mentre que era dins de la consulta de l'hospital, l'empresa Oxigen Salut SA (d'ara endavant, Oxigen Salut) ja l'estava trucant al seu telèfon mòbil per subministrar-li l'aparell CPAP, sense que abans se l'hagués informat del "tractament i metodologia."
- 1.3. Que la informació al pacient és "deficient, poc transparent" i amb "coacció perquè signi el consentiment per al tractament de dades per part de tercers, en aquest cas, Oxigen Salut S.A.(...)."
- 1.4. Que l'hospital hauria d'oferir al pacient la possibilitat d'oposar-se que "la concessionària de la màquina de CPAP" tracti les seves dades, de manera que únicament les tracti l'hospital per a la seva atenció mèdica. I que aquesta transmissió és innecessària, ja que la màquina porta una targeta extraïble que "el pacient podria portar a la consulta, o bé, es podria programar la màquina perquè les dades es transmetessin directament al servidor de l'Hospital d'Olot i no a la base de dades d'Oxigen Salut S.A."
- 1.5. Per últim, conclou que "no pot ser que per defecte la realització d'un tractament mèdic impliqui la transmissió de dades a tercers."

La persona denunciant aportava documentació diversa relativa als fets denunciats.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 74/2023), 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 02/08/2023 es va requerir l'hospital perquè confirmés si mantenia una relació jurídica amb Oxigen Salut, en relació amb el

subministrament d'aparells CPAP als pacients i el tractament de les seves dades mitjançant telemetria. I que, en cas afirmatiu, aportés la informació següent:

- a. Els documents vigents en què es va formalitzar la relació jurídica.
 - b. El detall de les dades que tractava Oxigen Salut, i des de quin moment, així com el moment posterior en què eren lliurades a l'hospital.
 - c. Confirmés si, a banda de l'anterior documentació (apartat a), havia formalitzat amb Oxigen Salut un contracte d'encàrrec del tractament. O, en cas contrari, indiqués la base jurídica que, al seu entendre, legitimava que Oxigen Salut tractés les dades de salut dels pacients.
4. En data 06/09/2023, l'hospital va respondre el requeriment amb un escrit en què exposava el següent:
- 4.1. Que, dins la cartera de serveis de l'hospital concertats pel CatSalut, hi ha el servei de pneumologia.
 - 4.2. Que l'hospital "no manté cap relació jurídica amb l'empresa Oxigen Salut SA en relació al subministrament als pacients de l'hospital d'Olot dels aparells CPAP."
 - 4.3. Que Oxigen Salut es l'empresa proveïdora de CatSalut, adjudicada per licitació pública, per prestar els serveis sanitaris de teràpies respiratòries domiciliàries (d'ara endavant, TRD) en l'àmbit geogràfic de Catalunya.
 - 4.4. Que, "fruit de la relació contractual que tenen amb el CatSalut per a la prestació del servei de pneumologia amb cobertura pública, quan es detecta un pacient que requereix de tractament de TRD mitjançant els aparells CPAP, els professionals de l'hospital únicament fan la prescripció a través de l'aplicatiu habilitat pel CatSalut."
 - 4.5. Que (la negreta és de l'APDCAT) "les dades dels nostres pacients del servei de pneumologia que requereixen de TRD **en cap cas es cedeixen a l'empresa Oxigen Salut SA, sinó que es comparteixen amb el CatSalut a través de l'aplicatiu corresponent**, amparant-se amb la necessitat d'aquestes dades per a garantir el contínuum assistencial dels pacients tal i com preveu l'art. 9.2.h) del Reglament Europeu General de Protecció de dades." Recalca que l'hospital únicament és centre "prescriptor".
 - 4.6. Que l'hospital disposa d'un protocol per a l'exercici de drets en matèria de protecció de dades i que es va informar la pacient d'aquest document. Per aquest motiu, no pot al·legar la falta d'informació i transparència.
5. En data 28/11/2023, aquesta Autoritat va adreçar un requeriment a l'hospital per tal d'obtenir informació addicional. Concretament, la següent:
- 5.1. El document que es va facilitar a la denunciant sobre el tractament de les seves dades, com a pacient del servei de pneumologia de l'hospital que havia de realitzar un tractament amb màquines "CPAP" d'Oxigen Salut, i/o el document en què prestava el seu consentiment.

- 5.2. Qualsevol altre document o informació en relació amb aquests pacients i amb el tractament que han de dur a terme amb les màquines esmentades.
6. En data 12/12/2023, l'hospital va aportar el document d'informació que s'entrega als pacients "un cop entren a l'hospital per primera vegada." També, un document d'informació addicional sobre el tractament de dades personals, accessible a la pàgina web de l'entitat.

Així mateix, posava de manifest el següent:

- 6.1. Que, pel que fa a la informació i consentiment per realitzar el tractament requerit per la pacient amb màquines CPAP, aquesta qüestió correspon a Oxigen Salut, "amb qui el CatSalut hi mantenia relació contractual."
- 6.2. Que, "tot i que no correspon a aquesta part, s'aporta el document subministrat per la citada empresa, conforme s'entrega la màquina CPAP, i conforme la reclamant consent expressament el telemonitoratge."
- 6.3. Per últim, insisteix que l'hospital no manté cap relació contractual amb Oxigen Salut. Així mateix, nega que hi hagi cap tipus de coacció del personal de l'hospital i que la informació subministrada als pacients sigui deficient i poc transparent.

El document aportat per l'hospital s'anomena "Albarà de subministrament. Entrega i retirada d'equips i materials. Oxigen Salut, S.A." Aquest document, que es lliura als pacients en el moment en què s'entreguen els equips, conté una clàusula que preveu el següent literal:

"Oxigen Salut SA, Ambulància Domingo, SAU i Domingo Asistencia SLU, són les responsables del tractament de les dades personals facilitades per l'interessat (incloses les de salut), i l'informem que aquestes dades seran tractades de conformitat amb allò que es disposa a les normatives vigents en protecció de dades personals, el Reglament (UE) 2016/679 de 27 d'abril de 2016 (GDPR), **amb la finalitat de gestionar i administrar els serveis d'assistència de teràpies respiratòries domiciliàries.**

Les dades personals **no seran cedides a tercers** excepte en els supòsits d'obligació legal, interès vital, prestació del servei o previ consentiment de l'interessat. També podria ser necessària per a la prestació del servei, la comunicació de dades adequades, pertinents i limitades a aquelles Asseguradores i/o Mútues que l'usuari tingui contractades. La negativa a la comunicació de dades a aquestes entitats comportarà que aquestes puguin refusar el pagament dels serveis assistencials, podent correspondre-li a l'usuari l'abandonament d'aquests serveis. (...)"

7. A la vista de la informació aportada per l'hospital, en data 10/01/2024 aquesta Autoritat va adreçar un requeriment al CatSalut, en què se li demanava, pel que aquí interessa, la informació següent:

- 7.1. Que confirmés si havia formalitzat un contracte amb Oxigen Salut en relació amb el subministrament als pacients d'aparells CPAP i amb el tractament de les seves dades mitjançant telemetria. I que, en cas afirmatiu, n'aportés una còpia.
- 7.2. Que informés si, en relació amb el contracte anterior, havia formalitzat un contracte d'encarregat de tractament i que, en cas afirmatiu, n'aportés una còpia i que indiqués en quins apartats es regulaven les qüestions següents:
 - 7.2.1. El detall de les dades dels pacients que són tractades per Oxigen Salut. I, en relació amb cada pacient, en quin moment temporal l'empresa recollia les dades i en quin moment es lliuraven a l'hospital.

També, la finalitat del tractament i el règim de conservació de les dades.

- 7.3. Que, en cas que no s'hagués formalitzat un contracte d'encarregat del tractament, indiqués la base jurídica que, al seu entendre, legitimava l'intercanvi d'informació dels pacients tractats amb màquines CPAP entre l'hospital, Oxigen Salut i CatSalut.
8. En data 15/03/2024, CatSalut va respondre el requeriment mitjançant un escrit en què exposava el següent:
- 8.1. Que CatSalut va formalitzar un contracte amb Oxigen Salut per subministrar aparells CPAP als pacients. Juntament amb l'escrit, aporta una còpia d'aquest contracte, del qual, pel que aquí interessa, convé ressaltar les següents clàusules (la negreta és de l'APDCAT):

- Primera: "Oxigen Salut SA, a partir d'ara l'entitat, es compromet a realitzar **els serveis de teràpia respiratòria domiciliària** en l'àmbit de tot Catalunya, per als lots 1, 2, 5 i 13, amb subjecció a les clàusules del contracte (...)."
- Cinquena: "L'entitat s'obliga al compliment de tot allò que estableix la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, i l'altra normativa de desplegament i aplicació, en relació amb les dades personals a les quals tingui accés durant la vigència d'aquest contracte, així com el Reglament (UE) 2016/679, del Parlament Europeu i del Consell, de 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 i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE.

La documentació i informació que es desprengui o a la qual es tingui accés amb ocasió de la prestació dels serveis derivats del present contracte, que **corresponen a l'Administració contractant responsable del fitxer de dades personals**, té caràcter confidencial i no podrà ser objecte de reproducció total o parcial per cap mitjà o suport; per tant, **no se'n podrà fer ni tractament ni edició informàtica, ni transmissió a terceres persones fora de l'estricta àmbit de l'execució directa del contracte**, ni tan sols entre la resta del personal que tingui o pugui tenir l'entitat que presta el servei objecte d'aquest contracte."

- 8.2. Que les empreses adjudicatàries de TRD (la negreta és de l'APDCAT) "tenen accés al registre de TRD amb perfil d'empresa. Aquest perfil dona visualització **exclusivament a les dades necessàries perquè l'empresa pugui realitzar el servei**. A més, poden registrar les revisions i variables que han de fer per verificar el funcionament dels equipaments de TRD."
- 8.3. Que aquest accés al registre de TRD és imprescindible perquè l'empresa pugui prestar el servei prescrit pel pneumòleg.
- 8.4. Que el metge prescriptor informa el pacient, el qual ha d'acceptar el tractament prescrit i, un cop acceptat, "es comunica la prescripció a l'empresa que ha de prestar el servei i, a partir d'aquest moment, l'empresa assignada pot accedir a les dades del pacient i contactar amb ell per acordar el dia i hora en què es prestarà el servei."
- 8.5. Que, la finalitat del tractament, que està recollida en el RAT, és: "dur a terme la gestió de les teràpies substitutives respiratòries." I el termini de conservació és "el temps necessari per complir amb la finalitat per a la qual es van demanar i per determinar possibles responsabilitats que es puguin derivar d'aquesta finalitat i tractaments de les dades."
- 8.6. Que en el registre de teràpies respiratòries es preveuen perfils d'accés diferents. Aquesta distinció suposa que el metge que fa la prescripció informi el pacient i, si accepta el tractament, la prescripció es comuniqui a l'empresa que, d'acord amb el seu perfil, pot accedir a les dades necessàries per poder prestar el servei. Afegeix que el CatSalut no intervé en aquest circuit de prescripció i prestació del servei.

Pel que fa a l'accés a les dades per part del metge, "pot accedir a les dades del pacient que tingui una prescripció activa, si és necessari fer un canvi de pauta o revisar les dades de l'última revisió de l'aparell."

Pel que fa a l'empresa, "pot **accedir a les dades dels pacients a qui ha de prestar el servei per registrar els serveis que presta**. Si el pacient canvia d'empresa o és baixa (èxitus, trasllat o alta), l'empresa ja no pot accedir a cap informació del pacient (ni la nova, ni l'anterior)."
- 8.7. Que la base jurídica que legitima el tractament, consistent en "l'intercanvi d'informació dels pacients tractats amb màquines CPAP entre l'Hospital (com a part del SISCAT), l'empresa Oxigen Salut S.A. i el CatSalut", està especificada en el RAT del CatSalut i és l'Ordre SSS/416/2002, de 10 de desembre, per la qual es regula la prestació de tècniques de teràpia respiratòria domiciliària", en la qual es tenen en compte les tècniques de teràpia respiratòria, incloses les domiciliàries.

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'arxivament.

La denunciant es queixava que una empresa que li havia de subministrar els aparells CPAP per fer el tractament prescrit pel seu metge ja l'estava trucant, quan encara estava sent atesa en la consulta de l'hospital, i que en aquell moment encara no l'havien informat sobre el tractament de les seves dades.

En resposta al requeriment efectuat per aquesta Autoritat, l'hospital va exposar que un dels serveis mèdics que CatSalut li havia concertat era el de pneumologia i que, d'entre altres tractaments d'aquesta unitat, hi havia el de TRD amb aparells CPAP. També explicava que no hi havia cap relació entre l'hospital i Oxigen Salut, sinó que aquesta empresa era una entitat contractista de CatSalut.

En base a l'anterior, escau afirmar que l'hospital no ha cedit a Oxigen Salut les dades personals de la denunciant, tota vegada que ambdues entitats actuen en nom i per compte de CatSalut. Això ha quedat acreditat pel mateix responsable del tractament, que en resposta al requeriment d'aquesta Autoritat de 10/01/2024 va manifestar que, efectivament, hi havia una relació jurídica contractual entre CatSalut i Oxigen Salut i, per altra banda, que l'hospital era un dels seus centres prescriptors.

En efecte, en la fase d'investigació prèvia ha quedat provada l'existència d'una relació contractual entre l'empresa que va realitzar la trucada controvertida i CatSalut, en virtut de la qual es va contractar el subministrament d'aparells CPAP i la prestació del servei de TRD. En aquest context, la base jurídica legitimadora de la trucada queda emparada per aquella relació jurídica, en què l'empresa adjudicatària actua en qualitat d'encarregada del tractament de CatSalut. Assentada l'anterior vinculació, resulta coherent que, en el moment en què el metge de l'hospital va introduir en l'aplicació de CatSalut el tractament prescrit a la pacient, aquella informació ja era accessible a Oxigen Salut; i aquesta empresa, en compliment del contracte subscrit, tenia el deure de subministrar l'aparell i prestar el servei de TRD a la pacient.

En aquest punt, cobra especial importància l'article 9.2.h de l'RGPD, invocat per l'hospital, que preveu el següent (la negreta és de l'APDCAT):

“2. El apartado 1 no será de aplicación cuando concurra una de las circunstancias siguientes: (...). h) el tratamiento es necesario para fines de medicina preventiva o laboral, evaluación de la capacidad laboral del trabajador, diagnóstico médico, **prestación de asistencia o tratamiento de tipo sanitario** o social, o gestión de los sistemas y servicios de asistencia sanitaria y social, sobre la base del Derecho de la Unión o de los Estados miembros o en virtud de un contrato con un profesional sanitario y sin perjuicio de las condiciones y garantías contempladas en el apartado 3; (...).”

És a dir, en ser una prestació d'un servei d'assistència sanitària pública, no es requereix el consentiment de l'interessat per al tractament. Això també es preveu en el document del RAT de CatSalut, accessible a través del portal web de l'entitat. En virtut d'això, n'hi

hauria prou que la pacient acceptés el tractament mèdic perquè l'empresa encarregada emprengués l'execució del seu compromís.

Al seu torn, l'article 4 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 dades (RGPD), preveu que el responsable del tractament és "la persona física o jurídica, autoridad pública, servicio u otro organismo que, solo o junto con otros, **determine los fines y medios del tratamiento**; si el Derecho de la Unión o de los Estados miembros determina los fines y medios del tratamiento, el responsable del tratamiento o los criterios específicos para su nombramiento podrá establecerlos el Derecho de la Unión o de los estados miembros." També preveu que l'encarregat del tractament és "la persona física o jurídica, autoridad pública, servicio u otro organismo que trate datos personales por cuenta del responsable del tratamiento."

És a dir, l'únic tractament de dades que pot dur a terme l'encarregat del tractament és **per compte del responsable**. I és que l'únic tractament de dades que es produeix per part d'Oxigen Salut és la prestació del servei del tractament de TRD i el subministrament dels aparells CPAP, per fer possible el tractament prescrit per un centre sanitari dependent de CatSalut (l'hospital d'Olot). Per tant, ens trobem davant d'un tractament legítim emparat en l'article 9.2.h de l'RGPD. En relació amb això, cal destacar que el contracte entre ambdues parts preveu que l'empresa "**no se'n podrà fer ni tractament ni edició informàtica, ni transmissió a terceres persones fora de l'estricta àmbit de l'execució directa del contracte**, ni tan sols entre la resta del personal que tingui o pugui tenir l'entitat que presta el servei objecte d'aquest contracte."

Una qüestió diferent seria que l'empresa hagués tractat les dades per a una finalitat diferent, però això no és objecte de discussió en el cas que ens ocupa. Cal recordar que en la seva denúncia la denunciada va afirmar que estava realitzant un tractament amb màquines CPAP.

Una vegada exposat l'anterior, escau fer avinent que tant l'hospital com Oxigen Salut tenien un accés limitat a les dades necessàries per dur a terme la finalitat concreta encomanada a cadascuna d'elles. Per part de l'hospital, l'accés es produeix des del moment en què el pacient requereix l'assistència sanitària pública i és visitat pel facultatiu corresponent, el qual pot accedir a l'aplicació de CatSalut com a entitat prescriptora; i, per part de Oxigen Salut, des del moment en què el metge introdueix el tractament en la aplicació de CatSalut, acceptat pel pacient, i només respecte de les dades concretes que són necessàries per executar les seves missions. Com explica l'hospital, es tracta d'una aplicació de CatSalut, en què es comparteixen les dades però "en cap cas es cedeixen a l'empresa Oxigen Salut SA." Pel que fa al temps de conservació, també està previst un temps limitat i necessari per complir la finalitat sanitària. Així mateix, es preveu que des del moment en què l'empresa deixa de prestar el servei, pel motiu que sigui, ja no pot accedir a cap informació del pacient.

En definitiva, es pot concloure que ens trobem davant d'un tractament legítim efectuat per les tres entitats implicades, i configurat de manera respectuosa amb la normativa de protecció de dades personals.

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 74/2023, relatives a la Fundació Hospital d'Olot i Comarcal de la Garrotxa, 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 Fundació Hospital d'Olot i Comarcal de la Garrotxa i 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