

## Identificació de l'expedient

Resolució d'arxivament de la informació prèvia núm. IP 309/2023, referent a l'Ajuntament d'Albatàrrec.

## Antecedents

1. En data 12/06/2023, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de denúncia contra l'Ajuntament d'Albatàrrec, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant exposava que, per obtenir l'abonament d'accés a les piscines municipals, les persones usuàries del servei s'havien de sotmetre a l'eina del reconeixement facial, sense poder optar per altres sistemes menys intrusius. En aquest sentit, explicava que l'Ajuntament li va negar l'adquisició de l'esmentat abonament perquè no havia donat "conformitat al sistema de reconeixement facial".

La persona denunciant aportava documentació diversa relativa als fets denunciats. En concret, aportava la còpia d'un comunicat de l'Ajuntament de data 09/06/2023 que, en termes literals, informava del següent:

"Comença la temporada de piscines no et quedis sense el teu abonament  
A partir de dilluns dia 12 de juny es posaran a la venda els abonaments de les piscines.  
Aquest any hem implantat un sistema de control d'accés de reconeixement facial, per aquest motiu és necessari que tots els/les abonats/abonades passin per les oficines de l'Ajuntament per poder fer el registre.  
L'horari serà de 10:00 h a 14:00 h de dilluns a divendres i els dies 20 i 22 de juny de 17:00 h a 19:30 h que s'obrirà exclusivament per fer els abonaments.  
Recordeu que els pagaments s'han d'efectuar amb targeta de crèdit o dèbit.  
US ESPEREM"

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 309/2023), 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 (LPAC), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador.
3. En aquesta fase d'informació, en data 23/06/2023 es va requerir l'entitat denunciada perquè confirmés si per obtenir l'abonament d'accés a les piscines municipals cal que les persones usuàries del servei es registrin en un sistema de reconeixement facial. En cas contrari, es requeria l'Ajuntament perquè indiqués quines alternatives s'ofereixen als usuaris per obtenir l'abonament esmentat, que no impliquin el tractament de dades biomètriques.

4. En data 30/06/2023, l'Ajuntament d'Albatàrrec va respondre el requeriment amb un escrit en què exposava el següent:

- Que el registre al sistema del reconeixement facial no és obligatori per obtenir l'abonament d'accés a les piscines municipals.
- Que la base jurídica que legitima el tractament de dades personals per mitjà del reconeixement facial de les persones usuàries del servei de les piscines municipals és el consentiment (art. 6.1.a RGPD).
- Que els registres a l'eina del reconeixement facial es van iniciar el dia 12/06/2023.
- Que les persones usuàries d'aquest servei també poden obtenir l'abonament imprès, presentant la fotocòpia del DNI i mostrant-lo diàriament al personal del bar de les piscines municipals.

En darrer terme, l'entitat denunciada demanava saber la identitat de la part denunciant, per "saber si va signar o no l'autorització de la captació de la seva imatge o bé per donar-li la possibilitat de l'abonament amb còpia del DNI per si no ho sabia i no ho va preguntar en el moment de la inscripció."

5. En data 12/07/2023 i encara en el marc d'aquesta fase d'informació prèvia, l'Autoritat va comunicar a la persona denunciant que l'Ajuntament d'Albatàrrec va confirmar que oferia una alternativa al reconeixement facial a les persones usuàries de les piscines municipals. En relació amb això, va demanar a la persona denunciant que es pronunciés sobre les qüestions següents:

- Si disposa d'alguna prova que demostrï que se li va negar l'adquisició de l'abonament, perquè no havia autoritzat el tractament de les seves dades personals per mitjà de l'eina del reconeixement facial.
- Si dona el seu consentiment perquè l'Autoritat reveli la seva identitat a l'Ajuntament d'Albatàrrec, o bé si s'hi oposa.

6. En data 15/07/2023, la persona denunciant va respondre l'ofici de l'Autoritat per mitjà d'un escrit en què manifestava el següent:

- Que, en el moment de demanar l'abonament per accedir a les piscines municipals, l'entitat denunciada no li va oferir l'alternativa d'obtenir l'abonament imprès.
- Que no li resulta possible aportar cap element que acrediti que se li va negar l'adquisició de l'abonament per no registrar-se a l'eina del reconeixement facial, "si bé em van entregar un document en el qual se'm demanava si autoritzava el tractament de la meva imatge amb 3 opcions possibles: - Sí - No - i una tercera opció que expressava (més o menys) "només per accedir a les instal·lacions". Al final vaig marcar aquesta tercera opció, i davant meu, la funcionària va posar una segona creu al Si."
- Que "prefereixo seguir en l'anonimat per aquest tema en concret."

En darrer terme, la persona denunciant explicava que el procediment per obtenir l'abonament es va dur a terme de manera presencial i que la situació "no era la més idònia per expressar el meu estupor davant la resta de persones, que trobaven absolutament normal tot plegat."

7. En data 27/07/2023, la directora de l'Autoritat va resoldre estimar el dret d'oposició de la persona denunciant.

### 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 si el consentiment de les persones usuàries del servei de les piscines municipals constitueix una base jurídica suficient per legitimar que l'Ajuntament d'Albatàrrec tracti les seves dades personals, per mitjà de l'eina del reconeixement facial.

Com a qüestió prèvia, cal assenyalar que, d'acord amb l'article 4.14 de l'RGPD, són dades biomètriques les dades "obtenidos a partir de un tratamiento técnico específico, relativos a las características físicas, fisiológicas o conductuales de una persona que permitan o confirmen la identificación única de dicha persona, como imágenes faciales o datos dactiloscópicos." En aquests termes, la informació obtinguda a partir del reconeixement facial d'una persona s'encabeix dins la consideració de dada biomètrica.

Al seu torn, l'article 9.1 de l'RGPD estableix la prohibició general de tractar categories especials de dades personals, entre les quals inclou les dades biomètriques. Així, per tal que el tractament d'aquestes dades sigui lícit, cal que hi concorri alguna de les bases jurídiques de l'article 6.1 de l'RGPD i, també, que hi concorri alguna de les excepcions que preveu l'article 9.2 de l'RGPD perquè s'aixequi la prohibició general de tractar categories especials de dades personals, com és el cas.

Pel que aquí interessa, sota l'epígraf "Licitud del tratamiento" l'article 6.1.a de l'RGPD determina el següent:

"1. El tratamiento solo será lícito si se cumple al menos una de las siguientes condiciones: a) el interesado dio su consentimiento para el tratamiento de sus datos personales para uno o varios fines específicos; (..)"

Per la seva banda, l'article 9.2.a de l'RGPD aixeca la prohibició de tractar categories especials de dades personals quan: "a) el interesado dio su consentimiento explícito para el tratamiento de dichos datos personales con uno o más de los fines especificados, excepto cuando el Derecho de la Unión o de los Estados miembros establezca que la prohibición mencionada en el apartado 1 no puede ser levantada por el interesado."

D'acord amb l'anterior, escau afirmar que el consentiment constitueix una base jurídica que pot legitimar el tractament de dades biomètriques, de conformitat amb l'article 6.1.a, en connexió amb l'article 9.2.a, ambdós de l'RGPD.

Respecte d'això, l'article 4.11 de l'RGPD defineix el consentiment com "toda manifestación de voluntad libre, específica, informada e inequívoca por la que el interesado acepta, ya sea mediante una declaración o una clara acción afirmativa, el tratamiento de datos personales que le conciernen." I, per la seva banda, les Directrius 5/2020 sobre el consentiment en el sentit del Reglament (UE) 2016/679 del Comitè Europeu de Protecció de Dades (CEPD), disposen el següent (la negreta és de l'Autoritat):

"En general, el consentimiento solo puede ser una base jurídica adecuada si se ofrece al interesado **control y una capacidad real de elección** con respecto a si desea aceptar o rechazar las condiciones ofrecidas o rechazarlas **sin sufrir perjuicio alguno**. Cuando solicita el consentimiento, el responsable del tratamiento tiene la obligación de evaluar si dicho consentimiento cumplirá todos los requisitos para la obtención de un consentimiento válido. Si se obtiene en pleno cumplimiento del RGPD, el consentimiento es una herramienta que otorga a los interesados el control sobre si los datos personales que les conciernen van a ser tratados o no. Si no es así, el control del interesado será meramente ilusorio y el consentimiento no será una base jurídica válida para el tratamiento, lo que convertirá dicha actividad de tratamiento en una actividad ilícita".

En conclusió, el consentiment constitueix una base jurídica que pot legitimar el tractament de dades biomètriques, quan la persona té una capacitat real d'elecció. En efecte, no es pot perjudicar l'individu que decideix no consentir un tractament de dades personals concret atès que, en aquest cas, el consentiment no constituïria una base jurídica adequada.

3. Sobre la base d'aquest marc normatiu, cal assenyalar que l'Ajuntament d'Albatàrrec ha reconegut que va implantar el sistema del reconeixement facial per obtenir l'abonament d'accés a les piscines municipals. Tanmateix, ha posat de manifest que el registre a l'eina que permet el reconeixement facial no és obligatori per a les persones usuàries del servei. En relació amb això, ha argumentat que les persones que no donen el seu consentiment per aquest tractament concret poden obtenir igualment l'esmentat abonament, presentant una fotocòpia del seu DNI.

En aquest punt, cal posar de manifest que, a banda de les manifestacions de la persona denunciant, l'Autoritat no disposa de cap element que permeti acreditar que l'Ajuntament impedeix que les persones que no donen el seu consentiment pel tractament de dades personals per mitjà de l'eina del reconeixement facial obtinguin l'abonament d'accés a les piscines. Ans al contrari, l'entitat ha argumentat que ofereix una alternativa a aquest tractament de dades. I, en relació amb això, ha demanat saber la identitat de la persona denunciant, per tal d'oferir-li l'opció d'obtenir l'abonament imprès, per si desconeixia aquesta possibilitat. Tanmateix, la persona denunciant ha exercit el seu dret d'oposició, que ha estat estimat per resolució de la directora de l'Autoritat (antecedents 6è i 7è). Per tant, la identitat de la persona denunciant no s'ha facilitat a l'Ajuntament, ni tampoc s'ha corroborat amb l'entitat denunciada cap altre extrem referit a la seva persona, com ara,

el relacionat amb el formulari que va emplenar, sobre el tractament per mitjà del reconeixement facial denunciat (antecedent 6è).

En conseqüència, resulta aplicable el principi de presumpció d'innocència, ja que no es disposa de cap element probatori suficient que acrediti que l'entitat denunciada va cometre una infracció. Tal com s'ha argumentat, no es disposa de cap evidència que permeti sostenir que l'Ajuntament no ofereix cap alternativa per accedir a les piscines a les persones usuàries que no donen el seu consentiment al tractament de les seves dades biomètriques. En aquest sentit, l'article 53.2.b de l'LPAC reconeix el dret "a la presumpció de no existència de responsabilitat administrativa mentre no es demostrï el contrari."

4. De conformitat amb tot el que s'ha exposat als fonaments de dret 2n i 3r, 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-ne l'arxivament.

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: "b) Quan no hi ha indicis racionals d'haver-se produït els fets que han estat la causa de la iniciació del procediment; c) Quan no s'ha acreditat l'existència de responsabilitat, o bé s'ha produït l'extinció d'aquesta."

## Resolució

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 309/2023, relatives a l'Ajuntament d'Albatàrrec, 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 l'Ajuntament d'Albatàrrec i a la persona denunciant.
3. Ordenar que la resolució es publiqui al web de l'Autoritat ([apdcat.gencat.cat](http://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