

**RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 11/2017, referent a l'Ajuntament de Mataró.****Antecedents**

1.- En data 13/12/2016 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per remissió de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Mataró, amb motiu d'un presumpte incompliment de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD). En concret, la persona denunciant exposava al seu escrit que el dia 11/10/2016 havia acudit al dipòsit municipal de Mataró per tal de recuperar el seu vehicle que havia estat retirat per la grua, i que *“al ir a retirarlo la funcionaria (...) me pidió el DNI, e introdujo el número en su ordenador, a continuación me dijo que como que no estaba «fichado» necesitaba todos mis otros datos personales. Yo nunca consentí ni autoricé para que guardaran mis datos personales en un fichero del Ayuntamiento de Mataró”*.

2.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 235/2016), d'acord amb 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, per tal de determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, la identificació de la persona o persones que poguessin ser responsables i les circumstàncies rellevants concurrents en uns i altres.

En el si d'aquesta fase d'informació, per mitjà d'ofici de data 16/12/2016, es va sol·licitar a la persona denunciant que aportés còpia de la documentació que, en el seu cas, li haguessin lliurat al dipòsit municipal quan va acudir a retirar el seu vehicle.

La persona denunciant va atendre la sol·licitud d'informació d'aquesta Autoritat mitjançant escrit de 13/01/2017. Junt amb aquest escrit aportava una còpia del document que, segons la persona denunciant, li van lliurar al dipòsit municipal de Mataró quan va acudir a retirar el seu vehicle. En aquest document, intitulat *“Dipòsit Municipal de Vehicles. Rebut de Pagament Taxa Servei de Grua i Estada”*, datat el 11/10/2016, es recullen dades personals de la persona aquí denunciant (nom, cognoms, núm. de DNI, *“dades de la infracció”*, *“dades de la sortida”* i mètode de pagament de la taxa), i no hi consta cap llegenda on s'informi dels extrems previstos a l'article 5.1 de la LOPD.

3.- Mitjançant ofici de 17/01/2017 es va requerir l'Ajuntament de Mataró per tal que donés compliment al següent:

- Concretés la denominació del fitxer titularitat de l'Ajuntament en el qual s'inclourien les dades de caràcter personal relacionades amb el servei de grua i el pagament de la taxa corresponent.
- Identifiqués l'empresa –pública o privada- encarregada de la gestió administrativa de la grua municipal, en concret en allò referent a l'atenció de les persones que acudeixen al dipòsit per tal de procedir a la retirada d'un vehicle, i que implica que aquesta empresa enregistri per compte de l'Ajuntament dades d'aquestes persones.

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

- Aportés la documentació que regeix la relació contractual entre l'Ajuntament i la dita empresa, en allò referent a l'accés per part d'aquesta empresa a les dades personals esmentades.

L'Ajuntament de Mataró va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 31/01/2017, pel qual s'exposava, entre d'altres, el següent.

- Que el fitxer on s'inclouen les dades personals relacionades amb el servei de grua i el pagament de la taxa corresponent, és el fitxer denominat "GESPOL", degudament inscrit a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.
- Que l'empresa encarregada de la gestió administrativa de la grua municipal és la societat municipal Promocions Urbanístiques de Mataró, SA (en endavant, PUMSA).
- Que l'Ajuntament té previst, dins del seu Pla d'Acció en relació amb la LOPD, dur a terme diverses actuacions, entre d'altres, *"Firmar, amb els encarregats de tractament amb accés a dades personals, el nou model de Contracte de tractament de dades per compte de tercers que contempli les previsions establertes en l'article 12 de la LOPD"*.
- Que l'Ajuntament *"ha intentat complir amb tots els requisits que per aquest tràmit es refereix la LOPD, no obstant pel cas que involuntàriament hagués incorregut algun defecte, manifesta ja aquesta part la seva voluntat d'esmenar aquell o aquells en què es pogués incórrer de forma involuntària"*.

L'Ajuntament de Mataró aportava amb el seu escrit documentació diversa, entre d'altra: a) els Estatuts socials de l'empresa PUMSA; b) còpia del Butlletí Oficial de la Província de Barcelona de 19/04/2011, pel qual es publica l'acord de l'Ajuntament de Mataró de 05/04/2001 pel qual es crea el *"servei municipal d'aparcaments en subsòl, zones d'estacionament sotmeses a control horari i tarifari, i recolzament a la circulació"*, s'aprova el *"Reglament del Servei municipal d'aparcaments zones d'estacionament sotmeses a control horari i tarifari, i recolzament logístic a la circulació"* i s'encarrega a PUMSA la gestió d'aquests serveis; i, c) Còpia del reglament mencionat que, en relació amb la prestació del *"servei de recolzament a la circulació"*, contempla la *"gestió administrativa del Dipòsit de Vehicles"* i *"el cobrament de les taxes i impostos que gravin la retirada i custòdia de vehicles"*.

4.- Mitjançant ofici de 07/02/2017, es va requerir PUMSA per tal que informés de determinades qüestions relacionades amb els fets denunciats, en concret:

- Concretés quines dades i en quin suport conserva PUMSA les dades de la persona aquí denunciant que es van recollir en el moment que aquesta persona va lliurar el seu DNI, amb motiu de la retirada del seu vehicle del dipòsit municipal.
- Indiqués com s'informa a les persones que acudeixen a retirar un vehicle del dipòsit municipal dels extrems que preveu l'article 5.1 de la LOPD; i, si s'escau, aportés l'acreditació documental d'haver informat la persona aquí denunciant.

PUMSA va donar resposta a l'anterior requeriment mitjançant escrit de 20/02/2017, pel qual s'informava del següent:

- Que l'empresa PUMSA *"és l'encarregada de l'atenció a les persones que acudeixen al dipòsit per tal de procedir a la retirada d'un vehicle"*.
- Que *"quan un ciutadà procedeix a retirar el seu vehicle, se li sol·licita que faciliti el DNI, Passaport o Carnet de Conduir per tal d'identificar la persona que retira el vehicle. A més,*

- s'introdueixen al programa de la Policia de l'Ajuntament de Mataró, anomenat GESPOL, les dades que consten als documents esmentats (DNI, Passaport o Carnet de Conduir)".*
- Que les dades sol·licitades als ciutadans s'incorporen directament el fitxer GESPOL titularitat de l'Ajuntament de Mataró, i s'emmagatzemen directament als servidors centrals de l'Ajuntament, *"sense que PUMSA conservi cap còpia de les dades dels ciutadans"*
  - Que *"a les instal·lacions del dipòsit on els ciutadans s'identifiquen per tal de retirar els vehicles hi ha un cartell informatiu en relació amb l'article 5 de la LOPD"*.
  - Que l'Ajuntament de Mataró, arran el present requeriment, ha procedit a incorporar en el rebut de pagament de la taxa de la grua municipal, la corresponent clàusula informativa relativa a l'article 5 de la LOPD.

Junt amb el seu escrit, PUMSA aportava la següent documentació:

- a) Impressió de la *"pantalla de GESPOL de presa de dades personals"*. D'acord amb aquesta impressió de pantalla –anomenada *"Mantenimiento de Ciudadanos"*–, l'aplicatiu permet recollir, entre d'altres, les dades personals següents: *"nombre", "Apellidos", "Nacionalidad", "Población de Nacimiento", "Fecha de Nacimiento", "Telèf", "Profesión", "Padre", "Madre"*.
- b) Fotografia del cartell informatiu ubicat al mostrador del dipòsit municipal de vehicles, que conté la següent informació:  
*"D'acord amb el que estableix l'article 5 de la Llei Orgànica de Protecció de Dades 15/1999, l'AJUNTAMENT DE MATARÓ informa que les seves dades seran incorporades en un fitxer, titularitat de l'Ajuntament de Mataró, degudament inscrit a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, amb la finalitat de dur a terme els tràmits i gestions oportunes. Podrà exercir els seus drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició a La Riera, 48 – 08301 de Mataró (Barcelona) o a la bústia de correu lopdl@ ..."*
- c) Còpia d'un rebut de pagament de la taxa de servei de grua de data 20/02/2017. Aquest document incorpora una clàusula informativa en relació amb el compliment de l'article 5 de la LOPD, redactada en termes idèntics a la clàusula informativa que inclou el cartell al qual s'ha fet referència a la lletra b) precedent.

**5.-** També en el marc d'aquesta fase d'informació prèvia, en data 09/03/2017, l'Autoritat va efectuar un acte d'inspecció a les dependències del dipòsit municipal de vehicles, per tal de verificar determinats aspectes relacionats amb els fets denunciats. En aquell acte d'inspecció presencial els representants de l'Ajuntament de Mataró i de PUMSA van manifestar, entre d'altres, el següent:

- Que el cartell ubicat al dipòsit municipal, on consta la llegenda informativa relativa a l'article 5 de la LOPD, es va col·locar aproximadament fa sis anys.
- Que l'Ajuntament no va delegar en PUMSA l'obligació de complir amb el dret d'informació de les persones que proporcionen les seves dades amb motiu de recuperar el seu vehicle del dipòsit municipal.
- Que, en relació amb les persones que acudeixen al dipòsit municipal per tal de recollir un vehicle que ha estat retirat per la grua, PUMSA no recull totes les dades que apareixen a la pantalla *"Mantenimiento de Ciudadanos"* del fitxer GESPOL (es mostra la impressió de pantalla que fou facilitada per PUMSA a l'Autoritat en resposta al requeriment de data 07/02/2017). En concret, es recullen les dades següents: *"Tipo de identificación", "Documento", "Nacionalidad", "Apellidos", "Nombre", "Empadronado (si/no)", "Población"*

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

*de Nacimiento*”, *“Fecha de Nacimiento*”, *“Población Actual*”, *“Cód. Postal*” *“Edificio*”, *“Calle*”, *“Nº*”, *“Bis*”, *“Bloque*”, *“Portal*”, *“Escalera*”, *“Piso*” i *“Puerta*”. No es recull cap dada més, llevat en determinades ocasions en què l'adreça es poc concreta –per ex. urbanitzacions-.

- Que PUMSA recull aquestes dades únicament a efectes d'identificació de la persona que recull el vehicle. Es demana el DNI a efectes de comprovar la seva identitat, i es recullen les dades abans especificades. En cap cas es fa còpia del DNI, ni s'escanaja.
- Que l'Ajuntament no ha donat instruccions precises a PUMSA sobre la necessitat de recollida d'aquestes dades relatives a les persones que acudeixen al dipòsit municipal.
- Que el fitxer GESPOL, tal com s'infereix de la seva disposició de creació, és el fitxer des del qual es realitza la gestió integral de la policia local.
- Que en aquest fitxer s'inclouen dades incloses en atestats policials, en denúncies administratives o penals, etc.
- Que l'accés al fitxer GESPOL es realitza mitjançant usuari i contrasenya personal.
- Que les persones qui presten servei al dipòsit municipal i que atenen els ciutadans que allà acudeixen a retirar el vehicle, i que tenen accés al fitxer GESPOL -mitjançant usuari i contrasenya personal-, són empleats de PUMSA, habitualment personal administratiu.
- Que el fitxer GESPOL té definits diferents perfils d'accés, de manera que la informació a la que pot accedir cada usuari i que està inclosa al dit fitxer depèn del seu perfil d'accés. Pel que fa al personal de PUMSA adscrit al dipòsit municipal, té definit un perfil d'accés que només li permet accedir a la informació necessària i imprescindible per gestionar el dipòsit municipal.
- Que quan una persona acudeix al dipòsit municipal, la persona empleada de PUMSA introdueix a l'aplicatiu GESPOL el DNI. Si la persona no és la primera vegada que acudeix al dipòsit, l'aplicatiu mostrarà en pantalla les seves dades. És a dir, només si la persona ha acudit alguna vegada al dipòsit, el sistema mostrarà a l'empleat de PUMSA, les dades de la persona afectada.

Així mateix, el personal inspector de l'Autoritat va efectuar les següents verificacions:

- S'accedeix al fitxer GESPOL utilitzant l'usuari i contrasenya d'una persona qui presta servei al dipòsit municipal.
- A l'aplicatiu GESPOL, s'introdueix el DNI de la persona aquí denunciant a la finestra de *“sortida de vehicles”*. A l'introduir el DNI de la persona en qüestió, s'accedeix a la pantalla *“Mantenimiento de ciudadanos”*, on consten les dades personals de la persona denunciant.
- Es verifiquen les opcions actives en l'aplicatiu GESPOL a les quals pot accedir el personal de PUMSA qui presta servei al dipòsit municipal.

Finalment, en aquell acte d'inspecció, el personal inspector va recollir la següent documentació:

- Diverses impressions de pantalla relacionades amb el tractament de dades personals mitjançant l'aplicatiu GESPOL. En concret, pel que fa a les dades recollides a dues persones –una d'elles la persona aquí denunciant- que van acudir al dipòsit municipal.
  - a) En relació amb la persona aquí denunciant, a la pantalla *“Mantenimiento de Ciudadanos”* es mostren entre d'altres dades, les dades relatives a la nacionalitat i la data de naixement.

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

- b) En relació amb un altre ciutadà (NIE núm. (...)), a la pantalla referida, es mostren, entre d'altres dades, la referida a la seva nacionalitat, la població de naixement ("*Marruecos*") i la data de naixement.
- Diverses impressions de pantalla en relació amb les opcions que tenen activades a l'aplicació GESPOL les persones qui presten servei al dipòsit municipal.

**6.-** També en el marc de la informació prèvia, es va comprovar que l'Ajuntament de Mataró és responsable del fitxer "*GESPOL*", que té com a finalitat la "*Gestió integral de la policia local quan al control de trucades a la policia local, entrada i sortida de documents, negociat de sancions, atestats, treballs en matèria de seguretat ciutadana, administració interna, denúncies administratives, judicials i gestió de dipòsits de detinguts i vehicles*", i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat.

**7.-** En data 10/04/2017 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Mataró, en primer lloc, per una presumpta infracció lleu prevista a l'article 44.2.c) en relació amb l'article 5; en segon lloc, per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.c) en relació amb l'article 4.1; i, en tercer lloc, per una presumpta infracció lleu prevista a l'article 44.2.d), en relació amb l'article 12, tots ells de la LOPD. Així mateix, va nomenar persona instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, (...). Aquest acord d'iniciació es va notificar a l'entitat imputada el 12/04/2017.

En el mateix acord d'iniciació es van explicitar els motius pels quals no s'efectuà cap imputació respecte a d'altres fets denunciats, relatius a la recollida de les dades, per part de la persona empleada del dipòsit municipal de vehicles, de les dades personals de la persona denunciant sense comptar amb el seu consentiment. Al respecte, s'argumentava que l'article 6.1 de la LOPD disposa, com a principi general, la necessitat del consentiment de la persona afectada per tal de tractar les seves dades de caràcter personal, llevat que la llei disposi una altra cosa. I l'apartat 2 del citat article enumera els supòsits en els quals aquest consentiment no és preceptiu: "*No cal consentiment quan les dades de caràcter personal es recullin per a l'exercici de les funcions pròpies de les administracions en l'àmbit de les seves competències (...)*".

Doncs bé, es va considerar que la recollida i tractament de les dades de la persona denunciant per part de la persona empleada del dipòsit estava emparat en l'art. 6.2 de la LOPD, el qual habilita la recollida de dades, sense comptar amb consentiment de les persones afectades, en base a l'exercici de funcions públiques (servei de recollida de vehicles de la via pública i trasllat al dipòsit municipal).

**8.-** L'Ajuntament de Mataró va formular al·legacions a l'acord d'iniciació mitjançant escrit de 27/04/2017.

**9.-** En data 09/06/2017 la persona instructora d'aquest procediment va formular proposta de resolució, per la qual proposava que la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades declarés que l'Ajuntament de Mataró havia incorregut, en primer lloc, en una infracció lleu prevista a l'article 44.2.c), en relació amb l'article 5; en segon lloc, en una infracció greu

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

prevista a l'article 44.3.c), en relació amb l'article 4.1; i, en tercer lloc, en una infracció lleu prevista a l'article 44.2.d) en relació amb l'article 12, tots ells de la LOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada en data 09/06/2017, i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

10.- En data 26/06/2017 l'Ajuntament de Mataró ha remès a l'Autoritat una còpia del "*Contracte d'accés a dades de caràcter personal per compte de tercers*", formalitzat aquell mateix dia entre l'Ajuntament de Mataró i PUMSA. L'Ajuntament no formulava al·legacions a la proposta de resolució.

Del conjunt de les actuacions practicades en aquest procediment es consideren acreditats els fets que seguidament es detallen com a fets provats.

### Fets Provats

1.- L'empresa PUMSA actua com a encarregada de tractament, per compte de l'Ajuntament de Mataró, en la prestació del servei de gestió dels dipòsits municipals de vehicles, servei que inclou l'atenció a les persones que acudeixen al dipòsit municipal a recollir el vehicle retirat per la grua municipal. En data 11/10/2016 una persona empleada de PUMSA, per compte de l'Ajuntament de Mataró –com a responsable del fitxer "GESPOL"–, va recollir les dades de la persona aquí denunciant (nom, cognoms, núm. NIF, data de naixement, nacionalitat, adreça, matrícula del vehicle, dades de la infracció, forma de pagament de la taxa de d'estada i retirada del vehicle), sense haver donat compliment al dret d'informació (art. 5 de la LOPD).

Al respecte, en les dependències del dipòsit municipal hi constava un cartell que contenia una nota informativa -transcrita als antecedents-, que no serviria però als efectes de donar compliment al dret d'informació, ja que no s'indicava de manera precisa ni la denominació del fitxer ni la finalitat perseguida (art. 5.1.a LOPD), al fer-se referència a "*un fitxer*" de l'Ajuntament, amb la finalitat de "*dur a terme els tràmits i gestions oportunes*". A l'anterior cal afegir que arran d'aquesta recollida de dades, es facilità a la persona aquí denunciant un document formulari denominat "*Rebut de pagament taxa servei de grua i estada*", en el que hi figura el logotip de l'Ajuntament i de PUMSA, i en el que es consignen algunes de les dades personals recollides de les persones que acudeixen al dipòsit per tal de retirar un vehicle. Amb aquest formulari no es donà compliment tampoc al deure d'informació, al no figurar la llegenda informativa que prescriu l'article 5.2 de la LOPD per al cas d'impresos o qüestionaris de recollida de dades.

2.- En segon lloc, l'Ajuntament de Mataró -en la seva condició de responsable del fitxer "GESPOL"- va recollir i tractar dades relatives a la persona denunciant i a una altra persona (identificada a l'antecedent 5è) que no eren necessàries en relació amb la finalitat que justificava la seva recollida, que no era altra que la seva identificació a efectes de retirar el vehicle del dipòsit i efectuar el pagament de la taxa municipal de retirada i estada del vehicle. En concret, les dades recollides considerades excessives serien les següents:

- a) En relació amb la persona aquí denunciant les dades relatives a la data de naixement.
- b) En relació amb l'altre ciutadà, les dades relatives al lloc de naixement ("*Marruecos*") i a la data de naixement.

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

**3.-** En tercer lloc, l'Ajuntament de Mataró va acordar el 05/04/2011 que l'empresa municipal PUMSA assumís el servei de recolzament logístic a la circulació, servei que inclou la gestió del dipòsit municipal. La prestació d'aquest servei implica el tractament per part de PUMSA de dades de caràcter personal incloses al fitxer "GESPOL", per la qual cosa la relació jurídica entre l'Ajuntament i PUMSA encaixaria en el model d'encarregat del tractament previst a l'article 12 de la LOPD.

En relació amb la prestació d'aquest servei en què PUMSA tindria la condició d'encarregat del tractament del fitxer "GESPOL", l'Ajuntament, com a responsable del citat fitxer, no havia articulats cap instrument jurídic que contemplés cap de les previsions establertes per l'article 12 de la LOPD.

### Fonaments de Dret

**1.-** És d'aplicació al present procediment el previst a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPAC); així com al Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, segons el previst a la DT 2<sup>a</sup> de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades. De conformitat amb els articles 5 i 8 de la Llei 32/2010, la resolució del procediment sancionador correspon a la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

**2.-** Com s'ha exposat a l'antecedent 10è, l'entitat imputada no ha formulat al·legacions davant la proposta de resolució, però sí ho va fer davant l'acord d'iniciació. A aquest respecte, es considera oportú reiterar a continuació allò més rellevant de la resposta motivada que donà la persona instructora a aquestes al·legacions que l'entitat imputada havia formulat davant l'acord d'iniciació.

En relació amb els tres fets imputats, l'Ajuntament manifestava haver dut a terme determinades actuacions per tal d'ajustar-se a la normativa de protecció de dades –que es concreten a continuació de manera separada per cadascun dels fets imputats-, i sol·licitava l'arxiu de l'expedient. Al respecte, la instructora ja va evidenciar a la proposta que el fet que l'Ajuntament adoptés amb celeritat aquelles mesures tendents a adequar els seus tractaments a la LOPD, no alterava els fets imputats -llevat del que s'exposarà a l'apartat 2.2-, ni tampoc la seva qualificació jurídica, sens perjudici de la incidència que això pugui tenir en les mesures correctores que s'analitzaran al fonament jurídic 6è. És per això que, d'acord amb el manifestat per la instructora, no procedia l'arxiu del procediment sol·licitat per l'Ajuntament. A continuació es detallen les manifestacions formulades per l'Ajuntament en aquest procediment sancionador, respecte cadascun dels tres fets provats.

**2.1.-** En relació amb el fet provat 1r (vulneració del deure d'informació).

L'Ajuntament manifestava haver procedit a modificar la clàusula informativa que conté el cartell ubicat a les dependències del dipòsit municipal de vehicles, així com la continguda al

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

rebut de la taxa del servei de grua. Per tal d'acreditar-ho, l'Ajuntament aportava una fotografia d'un cartell i un exemplar del rebut esmentat, on consta la següent clàusula informativa:

*"D'acord amb el que estableix l'article 5 de la Llei Orgànica de Protecció de Dades 15/1999, l'AJUNTAMENT DE MATARÓ informa que les seves dades seran incorporades en un fitxer, anomenat GESPOL amb codi d'inscripció 206045022-M al registre de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, titularitat de l'Ajuntament de Mataró, degudament inscrit a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, amb la finalitat de tramitar la gestió de recollida de vehicles al dipòsit municipal de Mataró. Podrà exercir els seus drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició a La Riera, 48 - 08301 de Mataró (Barcelona) o a la bústia de correu [lopd@ajmataro.cat](mailto:lopd@ajmataro.cat)".*

2.2.- En relació amb el fet provat 2n (vulneració del principi de qualitat, en la seva vessant de proporcionalitat).

En els fets imputats a l'acord d'iniciació, es considerarà que determinades dades que s'havien recollit en relació amb la persona denunciant i un altre ciutadà, eren excessives en relació amb la finalitat perseguida amb la seva recollida, que com s'ha dit no era una altra que la identificació de la persona que acudeix a retirar el vehicle del dipòsit municipal i efectuar el pagament de la taxa corresponent. En concret, del conjunt de dades recollides es va considerar excessiva la recollida de les dades relatives a la nacionalitat, el lloc i la data de naixement.

Al respecte, en el seu escrit d'al·legacions a l'acord d'iniciació l'Ajuntament manifestava que *"com a mesura correctora i per tal de complir amb el principi de qualitat de les dades, a partir d'aquest moment se sol·licitarà: document d'identificació, nom i cognoms adreça, nacionalitat. La nacionalitat es considera necessària a efectes de poder validar el tipus de document d'identificació de cada persona; ja que aquest pot ser diferent segons el país que l'expedeix i és una mesura contra futures responsabilitats de l'Ajuntament"*.

La instructora del procediment va admetre l'al·legació formulada per l'Ajuntament pel que feia a la necessitat de recollir la dada relativa a la nacionalitat de la persona que acudeix a retirar un vehicle del dipòsit municipal. D'acord amb això, i tal com consta als fets provats, es considera que la vulneració del principi de qualitat s'ha produït en relació amb la dada referida al lloc i la data de naixement de la persona afectada.

2.3.- En relació amb el fet provat 3r (referent a la figura de l'encàrrec del tractament).

Al respecte l'Ajuntament manifestava que *"s'ha procedit a signar un contracte de tractament de dades personals per compte de tercers entre l'Ajuntament de Mataró i PUMSA"*, i aportava una còpia del dit contracte formalitzat el 26/04/2017 entre l'Ajuntament i PUMSA.

En relació també amb aquest fet provat 3r, cal assenyalar en aquest punt que la instructora va palesar a la proposta de resolució que aquest contracte d'encarregat aportat per l'Ajuntament juntament amb el seu escrit d'al·legacions a l'acord d'iniciació, no complia adequadament amb els requisits exigits per l'article 12 de la LOPD (per les raons que s'exposaran a l'apartat 6.3 del fonament de dret 6è). Atès l'anterior, tal com s'ha avançat a l'antecedent 10è,



l'Ajuntament ha aportat un nou "Contracte d'accés a dades de caràcter personal per compte de tercers" formalitzat entre l'Ajuntament de Mataró i PUMSA el 26/06/2017.

**3.-** En relació als fets descrits al punt 1r de l'apartat de fets provats, relatius al dret d'informació, cal acudir a l'article 5 de la LOPD, el qual preveu el següent:

*1. Els interessats als quals se sol·licitin dades personals han de ser prèviament informats de manera expressa, precisa i inequívoca:*

*a) De l'existència d'un fitxer o un tractament de dades de caràcter personal, de la finalitat de la recollida de les dades i dels destinataris de la informació.*

*b) Del caràcter obligatori o facultatiu de la resposta a les preguntes que els siguin plantejades.*

*c) De les conseqüències de l'obtenció de les dades o de la negativa a subministrar-les.*

*d) De la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.*

*e) De la identitat i la direcció del responsable del tractament o, si s'escau, del seu representant.*

*Quan el responsable del tractament no estigui establert en el territori de la Unió Europea i utilitzi en el tractament de dades mitjans situats en territori espanyol, ha de designar, llevat que aquests mitjans s'utilitzin amb finalitats de tràmit, un representant a Espanya, sens perjudici de les accions que es puguin emprendre contra el mateix responsable del tractament.*

*2. Quan s'utilitzin qüestionaris o altres impresos per a la recollida, han de figurar-hi, de manera clarament llegible, les advertències a què es refereix l'apartat anterior."*

El deure d'informació en la recollida de les dades de caràcter personal, previst a l'article 5 de la LOPD, és el pressupòsit necessari per a que el responsable del fitxer pugui tractar les mateixes. L'article esmentat determina clarament quin és el contingut d'aquest dret d'informació: informar al titular de les dades de forma precisa, expressa i inequívoca de l'existència del fitxer, així com de la seva finalitat i dels destinataris de la informació, del caràcter obligatori o voluntari a proporcionar les dades de caràcter personal, de les conseqüències de l'obtenció o de la negativa a subministrar-les, de la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició i de la identitat i direcció del responsable del tractament o del seu representant.

La Sentència del Tribunal Constitucional 292/2000, de 30 de novembre, al delimitar el contingut essencial del dret fonamental a la protecció de dades personals, ha considerat el principi d'informació com un element fonamental a la protecció de dades al declarar que: "...el contenido del derecho fundamental a la protección de datos consiste en un poder de disposición y de control sobre los datos personales que faculta a la persona para decidir cuáles de esos datos proporcionar a un tercero, sea el Estado o un particular, o cuáles puedes este tercero recabar, y que también permite al individuo saber quién posee esos datos personales y para qué, pudiendo oponerse a esa posesión o uso. Estos poderes de disposición y control sobre los datos personales, que constituyen parte del contenido del derecho fundamental a la protección de datos se concretan jurídicamente en la facultad de consentir la recogida, la obtención y el acceso a los datos personales, su posterior almacenamiento y tratamiento, así como su uso o usos posibles, por un tercero, sea el Estado o un particular. Y ese derecho a consentir el conocimiento y el tratamiento, informático o no, de los datos personales, requiere como complementos indispensables, por un lado, la facultad de saber en todo momento quién dispone de esos datos personales y a qué uso los

está sometiendo, y, por otro lado, el poder oponerse a esa posesión y usos.

*En fin, son elementos característicos de la definición constitucional del derecho fundamental a la protección de datos personales los derechos del afectado a consentir sobre la recogida y uso de sus datos personales y a saber de los mismos. Y resultan indispensables para hacer efectivo ese contenido el reconocimiento del derecho a ser informado de quién posee sus datos personales y con qué fin, y, el derecho a poder oponerse a esa posesión y uso requiriendo a quien corresponda que ponga fin a la posesión y empleo de los datos. Es decir, exigiendo al titular del fichero que le informe de qué datos posee sobre su persona, accediendo a sus oportunos registros y asientos, y qué destino han tenido, lo que alcanza también a posibles cesionarios; y, en su caso, requerirle para que rectifique o los cancele”.*

Doncs bé, tal com indicava la persona instructora, durant la tramitació d'aquest procediment s'ha acreditat degudament el fet descrit al punt 1r de l'apartat de fets provats. Cal advertir que aquest procediment s'ha dirigit contra l'Ajuntament, i no contra PUMSA, en la mesura que el Consistori és el responsable del fitxer “GESPOL” i que no consta hagi donat instruccions clares a PUMSA sobre les dades que han de ser objecte de recollida quan la persona afectada acudeix al dipòsit municipal a retirar un vehicle. A més, en el cas present s'ha de tenir en consideració que la recollida de les dades personals que es consideren aquí excessives, per part del personal de PUMSA qui presta servei al dipòsit municipal, estaria propiciat pel fet que el mateix aplicatiu GESPOL –titularitat de l'Ajuntament i al qual hi accedeix aquest personal- permetria la recollida de totes aquestes dades (a més d'altres), les quals, a més, apareixen en una mateixa pantalla de l'aplicatiu esmentat.

D'acord amb l'anterior, es considera que l'Ajuntament ha comés la infracció lleu prevista a l'article 44.2.c) de la LOPD, que tipifica com a tal:

*“L'incompliment del deure d'informació a l'afectat sobre el tractament de les seves dades de caràcter personal quan les dades siguin obtingudes del mateix interessat”.*

**4.-** Pel que fa al fet descrit al punt 2n de l'apartat de fets provats, referent al principi de qualitat de les dades, cal acudir a l'article 4.1 de la LOPD, el qual disposa que:

*“Les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut”*

L'apartat primer de l'article 4 de la LOPD recull el principi de proporcionalitat en el tractament de les dades de caràcter personal, i estipula que les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, d'acord amb una sèrie de criteris, com ara l'adequació, la pertinència i la ponderació, en relació amb l'àmbit i finalitats que motiven la seva obtenció. Consagra, doncs, aquest precepte el principi de proporcionalitat, tant quantitativament com qualitativa, en el tractament de les dades. És a dir, estableix clarament aquest principi que només es recolliran les dades pertinents, adequades i no excessives d'acord amb la finalitat que justifiquen la seva recollida.

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

D'acord amb l'exposat a l'apartat 2.2 del fonament de dret 2n, es considera que la recollida de les dades relatives al lloc i data de naixement de les persones que acudeixen a retirar un vehicle del dipòsit municipal és desproporcionada en relació amb la finalitat que es persegueix amb la recollida de les dades d'aquestes persones, que no és una altra que procedir a la seva identificació a efectes de la retirada del vehicle i del pagament de la taxa de grua corresponent. És per això que es considera que l'Ajuntament ha comés una infracció greu prevista a l'article 44.3.c) de la LOPD, que tipifica com a tal:

*“Tractar dades de caràcter personal o utilitzar-les posteriorment amb conculcació dels principis i les garanties que estableixen l'article 4 d'aquesta Llei i les disposicions que el despleguen, excepte quan sigui constitutiu d'infracció molt greu”.*

**5.-** Pel que fa al fet descrit al punt 3r de l'apartat de fets provats, referent a la figura de l'encàrrec del tractament, cal acudir a l'article 12 de la LOPD, el qual disposa que:

*“Accés a les dades per compte de tercers*

*1. No es considera comunicació de dades l'accés d'un tercer a les dades quan l'accés sigui necessari per a la prestació d'un servei al responsable del tractament.*

*2. La realització de tractaments per compte de tercers ha d'estar regulada en un contracte que ha de constar per escrit o en alguna altra forma que permeti acreditar-ne la concertació i el contingut, i s'hi ha d'establir de manera expressa que l'encarregat del tractament només ha de tractar les dades d'acord amb les instruccions del responsable del tractament, que no les pot aplicar ni utilitzar amb una finalitat diferent de la que figuri en el contracte esmentat, ni comunicar-les a altres persones, ni tan sols per conservar-les.*

*El contracte també ha d'estipular les mesures de seguretat a què es refereix l'article 9 d'aquesta Llei que l'encarregat del tractament està obligat a implementar.*

*3. Una vegada complerta la prestació contractual, les dades de caràcter personal han de ser destruïdes o tornades al responsable del tractament, i també qualsevol suport o document en què consti alguna dada de caràcter personal objecte del tractament.*

*4. En cas que l'encarregat del tractament destini les dades a una altra finalitat, les comuniqui o les utilitzi incomplint les estipulacions del contracte, també ha de ser considerat responsable del tractament, i ha de respondre de les infraccions en què hagi incorregut personalment”.*

Doncs bé, tal com indicava la persona instructora, durant la tramitació d'aquest procediment s'ha acreditat degudament que en el marc del servei que PUMSA presta a l'Ajuntament en relació amb la gestió del dipòsit municipal de vehicles, aquesta empresa accedeix a dades personals incloses en el fitxer denominat “GESPOL” del qual és responsable de l'Ajuntament, de manera que la dita empresa actua com a encarregat del tractament; sense que aquesta relació jurídica entre Ajuntament i PUMSA s'hagués recollit en cap contracte o instrument jurídic. Aquest fet es considera constitutiu de la infracció lleu prevista a l'article 44.2.d) de la LOPD, que tipifica com a tal:

*“La transmissió de les dades a un encarregat de tractament sense donar compliment als deures formals establerts a l'article 12 d'aquesta llei”.*

**6.-** L'article 21 de la Llei 32/2010, en consonància amb l'article 46 de la LOPD, preveu que quan les infraccions siguin comeses per una administració pública, la resolució que declari la comissió d'una infracció, haurà d'establir les mesures que escau adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció. Al respecte cal assenyalar que es considera que no

procedeix requerir cap mesura a l'Ajuntament, atès que en el si d'aquest procediment sancionador, l'Ajuntament de Mataró ha acreditat haver adoptat les mesures correctores escaients:

- 6.1 En relació al fet provat 1r (dret d'informació): tal com va evidenciar la instructora a la proposta, l'Ajuntament ha acreditat arran la incoació del procediment haver modificat la clàusula informativa (en els termes recollits a l'apartat 2.1 del fonament jurídic 2n) que figura als cartells ubicats al dipòsit municipal i també als formularis de pagament de la taxa de retirada de vehicle, de manera que ara es recullen els extrems exigits per l'article 5.1 de la LOPD.
- 6.2 En relació amb el fet provat 2n (principi de qualitat): a la proposta de resolució la instructora proposava com a mesura correctora que l'Ajuntament comunicués formalment a PUMSA que s'abstingués de recollir qualsevol altra dada que no siguin les abans referides (núm. DNI nom, cognoms, adreça i nacionalitat), en relació amb les persones que acudeixen al dipòsit municipal per retirar un vehicle. Doncs bé, es considera que l'Ajuntament ha adoptat satisfactòriament aquesta mesura correctora proposada per la instructora, atès que en el contracte formalitzat el 26/06/2017 entre l'Ajuntament i PUMSA es recull formalment aquesta condició a la seva clàusula primera,
- 6.3 En relació amb el fet provat 3r (encàrrec del tractament): la instructora va palesar a la proposta que el contracte formalitzat entre l'Ajuntament i PUMSA el 26/04/2017 (una còpia del qual l'Ajuntament havia aportat junt amb l'escrit d'al·legacions a l'acord d'iniciació), no complia adequadament amb el que preveu la normativa, en la mesura que en el dit contracte es feia una menció genèrica a les mesures de seguretat que l'encarregat del tractament haurà d'implementar, complir o executar, però no les detallava; de fet, ni tan sols concretava el nivell de les mesures requerides; raó per la qual la instructora proposava requerir l'Ajuntament per tal que incorporés a la documentació administrativa que regeix l'encàrrec del tractament de dades personals entre l'Ajuntament i PUMSA les concretes mesures de seguretat que l'encarregat del tractament (PUMSA) haurà d'implementar, complir o executar; o en el seu defecte, el nivell d'aquestes mesures de seguretat. Doncs bé, tal com s'ha avançat (anteriorment 10è), l'Ajuntament ha aportat el 26/06/2017 el nou contracte d'encàrrec del tractament formalitzat en aquesta mateixa data entre l'Ajuntament i PUMSA, contracte que recull –ara sí– el nivell i les concretes mesures de seguretat que l'encarregat del tractament (PUMSA) haurà d'implementar.

En definitiva, que amb totes aquestes actuacions acreditades per l'Ajuntament de Mataró s'hauria assolit la finalitat principal perseguida amb l'exercici de les potestats d'inspecció i sancionadora que té encomanada aquesta Autoritat, que no és altra que la d'assegurar el compliment de la normativa de protecció de dades de caràcter personal, i evitar així que es pugui tornar a vulnerar aquest dret fonamental.

Fent ús de les facultats que em confereixen l'article 15 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat de Catalunya,

## RESOLC

**Primer.-** Declarar que l'Ajuntament de Mataró ha comès, en primer lloc, una infracció lleu prevista a l'article 44.2.c) en relació amb l'article 5; en segon lloc, una infracció greu prevista a l'article 44.3.c), en relació amb l'article 4.1; i, en tercer lloc, una infracció lleu prevista a l'article 44.2.d) en relació amb l'article 12, tots ells de la LOPD; sense que resulti necessària l'adopció de les mesures correctores que proposava la persona instructora a la proposta de resolució, atès que l'entitat imputada ha acreditat l'execució de les actuacions pertinents a fi de corregir els efectes de la infracció.

**Segon.-** Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Mataró.

**Tercer.-** Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges, mitjançant el seu trasllat literal, segons el que especifica l'Acord 3r del Conveni de Col·laboració entre el Síndic de Greuges de Catalunya i l'Agència Catalana de Protecció de Dades de data 23/06/2006.

**Quart.-** Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat ([www.apd.cat](http://www.apd.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, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades 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, l'entitat imputada pot interposar, amb caràcter potestatiu, recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveu l'article 123 i següents de la LPAC o bé podeu interposar directament recurs contenciós administratiu davant els Jutjats del Contenciós Administratiu, en el termini de dos mesos a comptar 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. Si l'entitat imputada manifesta a l'Autoritat la seva intenció d'interposar un recurs contenciós administratiu contra la resolució ferma en via administrativa, la resolució se suspendrà cautelarment en els termes previstos a l'article 90.3 de la LPAC.

Igualment, l'entitat imputada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)