

## RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 49/2017, referent a l'Ajuntament de Barcelona.

### Antecedents

1.- En data 05/07/2017 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Barcelona, 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 aquí denunciant exposava que en data 14/04/2016 va interposar -junt amb l'entitat en què exerceix d'administradora de la finca on radica el seu habitatge- una denúncia davant l'Ajuntament, en contra dels propietaris del restaurant ubicat als baixos de la finca contigua, amb motiu dels sorolls ocasionats per l'aparell d'extracció de fums instal·lat en el pati interior compartit per ambdues finques, denúncia que va donar lloc a l'expedient núm. AUT-02-2016-(...). Es queixava la persona aquí denunciant, que arran de dita denúncia l'Ajuntament hauria facilitat als propietaris del restaurant denunciat la còpia d'un document ("Acta de mesura - OMA 2011", de data 06/05/2016) on constaven les seves dades personals, en concret, el seu nom i cognoms, l'adreça de l'habitatge afectat pels sorolls, i número de DNI.

Per tal d'acreditar els fets denunciats, la persona aquí denunciant aportava còpia del Burofax que en data 20/06/2017 li havia adreçat el propietari del restaurant denunciat, i en què li sol·licitava que es posés en contacte amb ell per practicar una sonometria en el seu habitatge. En la part final d'aquell Burofax se li formulava l'advertència següent: *"Espero que coopera con nosotros, sino nos vemos en la obligación de actuar de otra manera legalmente contra Ud., ya por daños y perjuicios y denuncia al órgano competente. Espero que lo entienda, llevamos mucho tiempo con el restaurante cerrado"*. Amb la denúncia també aportava la impressió del correu electrònic que en data 22/06/2017 hauria enviat el propietari del local a l'entitat administradora de la finca, i al que s'hauria adjuntat -segons manifestava la persona aquí denunciant- un fitxer que contenia el document elaborat per l'Ajuntament amb títol "Acta de mesura-OMA 2011", en relació als resultats de les primeres verificacions de sonometria efectuades en data 06/05/2016, tant en l'establiment denunciat com en el domicili de l'aquí denunciant. En aquella Acta hi figuren diverses dades de la persona aquí denunciant (nom i cognoms, domicili i el seu número de DNI).

2.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 191/2017), 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 (en endavant, LPAC), 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 07/07/2017 es va requerir l'Ajuntament de Barcelona per tal que informés sobre les circumstàncies en què s'hauria facilitat al propietari del restaurant denunciat les dades personals de l'aquí denunciant.

L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 24/07/2017, pel qual s'exposava, entre d'altres, el següent

- *"Que en data 14/04/2016 un representant de la (...) societat administradora del bloc situat al carrer Viladomat (...), presenta una reclamació/denúncia pels sorolls que provoca un tub d'extracció de fums relacionat amb el local de la societat denunciada, (...) (situat als baixos del carrer Viladomat (...)) i sol·licita que es procedeixi a la verificació del compliment de les ordenances municipals de soroll així com de les normatives de sortides de fums."*
- *Que "arran d'aquesta reclamació consta una acta d'inspecció realitzada el dia 6 de maig de 2016. A l'acta [Acta d'inspecció núm. (...) -C] lliurada a un representant de la societat denunciada es constata que s'afirma el següent: "(...) S'efectuen mesures sonomètriques des del domicili del denunciador al carrer Viladomat (...), per tal de comprovar els nivells d'immissió sonora."*
- *Que "També hi consta una acta [Acta d'inspecció núm.(...) -C] lliurada a la senyora (...) [persona aquí denunciador], persona afectada pels sorolls."*
- *Que "a l'expedient consta notificat l'informe emès, el dia 23 de maig de 2016, per la inspectora on s'indica: "Atenent la denúncia presentada, es realitza mesura sonomètrica (...) des del domicili de la denunciador c/ Viladomat (...), per tal d'avaluar l'impacte acústic."*
- *Que "el 8 de juliol de 2016, la societat (...) [administradora de la finca afectada] presenta una nova reclamació en els mateixos termes que l'escrit presentat el 14/04/2016."*
- *Que "el 19 de juliol de 2016, la senyora (...) [persona aquí denunciador] va presentar un escrit de reclamació/denúncia davant un organisme de la Generalitat, el qual el va derivar a l'Ajuntament de Barcelona. En aquest escrit, la interessada hi adjunta una còpia de l'acta que se li va lliurar el 6 de maig de 2016."*
- *Que "mitjançant la Resolució del 25 de juliol de 2016 del Gerent del Districte de l'Eixample, es va incoar un expedient de protecció de la legalitat vulnerada (...) contra la mercantil (...), com a responsable de la infracció detectada al carrer Viladomat, (...) PBA. Com que el titular no va donar compliment a la Resolució del 14 d'octubre de 2016, el 4 de maig de 2017 es va precintat l'activitat. S'adjunta a l'informe una còpia indexada de l'expedient."*
- *Que "a la vista de la documentació que consta a l'expedient, no es constata cap cessió de dades més enllà de les estrictament necessàries per a la tramitació i resolució de l'expedient de protecció de la legalitat vulnerada."*
- *Que "la cessió de dades es va fer en compliment del dret d'accés de les persones interessades en el procediment administratiu."*
- *Que "una de les finalitats que poden justificar l'accés, especialment en referència a les persones interessades, ho és que la informació sigui necessària per a l'exercici dels seus drets. I així és en aquest cas. No hi ha dubte, doncs el denunciador / interessat (societat interessada) per poder donar compliment a l'Ordre dictada per l'Administració municipal ha de conèixer l'immoble afectat pels sorolls / immissions amb l'objecte de poder-hi realitzar les mesures sonomètriques que permeten constatar el compliment normatiu en matèria de sorolls."*
- *Que "Les dades facilitades per aquest Ajuntament en el marc dels expedients de restitució són les mínimes imprescindibles perquè la persona denunciada pugui donar compliment a la Resolució dictada pel Gerent del Districte, per la qual s'ordena al titular de l'establiment a presentar un projecte de tractament acústic, el qual s'ha d'executar previ informe del Departament de Medi Ambient de l'Ajuntament de Barcelona. La comprovació de l'esmena*

*de les deficiències inclou, òbviament, proves sonomètriques efectuades per una entitat col·laboradora de l'administració des de la ubicació afectada pels sorolls."*

**3.-** També en el si de la fase d'informació prèvia i atès que aquesta Autoritat estimà necessari obtenir més informació sobre els fets aquí denunciats, per mitjà d'ofici de data 13/11/2017 es va requerir a l'Ajuntament de Barcelona de nou per tal que aportés informació addicional.

L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 16/11/2017, pel qual s'exposava, pel que aquí interessa, el següent:

*- Que el document "Acta de Mesura – OMA 2011" es va lliurar a la persona representant de la societat atès que aquesta informació és necessària perquè els propis interessats i l'entitat de protecció de la contaminació acústica (EPCA), contractada per la societat denunciada, puguin realitzar les mesures de comprovació necessàries per donar compliment als requeriments exigits per la normativa sectorial d'aplicació. Tanmateix, quan es dona accés als documents que integren els expedients administratius es donen aquelles dades estrictament necessàries i es ponderen les circumstàncies de cada cas (tal com té establert la GAIP i la pròpia APDCAT) valorant el perjudici al dret de defensa, a la seguretat del denunciant i un possible assetjament del denunciant. (...).*

*Hem d'afirmar que des del Districte hi ha la instrucció de donar les dades mínimes necessàries de manera que, en les actes i altres documents que formen part de l'expedient, s'han d'ometre o dissociar-se aquelles dades que no són estrictament necessàries per tal de donar compliment a la normativa d'aplicació."*

**4.-** En data 21/12/2017 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Barcelona, per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.c) en relació amb l'article 4.1, ambdós de la LOPD. Així mateix, va nomenar persona instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, Sra. (...). Aquest acord d'iniciació, es va notificar a l'entitat imputada el 02/01/2018.

En l'acord d'iniciació es concedia a l'entitat imputada un termini de deu dies hàbils comptadors a partir del dia següent de la notificació per formular al·legacions i proposar la pràctica de proves que considerés convenients per a la defensa dels seus interessos.

Dins del termini atorgat per formular al·legacions, l'Ajuntament presentà un escrit en data 15/01/2018, per mitjà del qual l'entitat imputada reconeixia la seva responsabilitat en els fets aquí imputats, en els termes següents:

*"Reconeixement de responsabilitat . L'article 85.1 de la LPAC disposa que "Un cop iniciat un procediment sancionador, si l'infractor reconeix la seva responsabilitat, es pot resoldre el procediment amb la imposició de la sanció que escaigui. A la vista dels fets exposats en l'acord d'iniciació, s'ha constatat que durant la tramitació del procediment AUT-02-2016-(...)/ACC1350(...) es va lliurar l'Acta de mesura sense ometre les dades personals de la persona denunciant, que resulten innecessàries perquè el denunciat pugui portar a terme les mesures sonomètriques corresponents i exercir, d'aquesta manera, el seu dret de defensa. D'acord amb això, reconeixem la nostra responsabilitat en els fets."*

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

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

### Fets Provats

En el marc del procediment de legalitat urbanística incoat contra un local (restaurant) que ocupava els baixos d'una finca contigua de la finca on radica l'habitatge de l'aquí denunciante (expedient núm. AUT-02-2016-...)/ACC1350(...)), l'Ajuntament de Barcelona va lliurar al propietari de dit local-restaurant, una còpia del document "Acta de Mesura- OMA 2011", on constaven consignades les dades personals de l'aquí denunciante, com a persona afectada pels sorolls que provenien del local-restaurant. En concret, en el dit document hi constaven nom i cognoms de l'aquí denunciante, l'adreça de l'habitatge afectat pels sorolls, i número de DNI.

Aquesta comunicació de dades personals s'hauria produït en una data indeterminada, però en tot cas compresa entre la data d'incoació per part de l'Ajuntament de l'esmentat procediment de legalitat urbanística (26/09/2016), i el 22/06/2017, data en què el propietari del local-restaurant va remetre un correu electrònic a l'entitat que exerceix d'administradora de la finca on habita l'aquí denunciante, amb el qual s'evidenciava que dit propietari havia accedit a l'acta esmentada, amb les dades personals de l'aquí denunciante.

### 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 2ª 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.- De conformitat amb l'article 85.1 de la LPAC, i d'acord amb el que s'indicava en l'acord d'iniciació del present procediment, escau dictar la present resolució sense necessitat de formular prèviament la proposta de resolució, atès que el reconeixement per part de l'entitat imputada de la seva responsabilitat, implica la terminació del procediment.

3.- En relació al fet descrit a l'apartat de fets provats, cal acudir al principi de qualitat de les dades, en la seva vessant del principi de proporcionalitat. Sobre el principi de qualitat, l'art. 4.1 de la LOPD determina el següent: "1. 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."

Així, al marge que en el cas que ens ocupa es podia considerar habilitada la comunicació a la persona denunciada de la identificació i l'adreça de l'habitatge afectat pels sorolls, es considera contrari a la LOPD permetre l'accés al seu número de DNI que constava en el document esmentat. De conformitat amb l'anterior, el fet recollit a l'apartat de fets provats,

constitueix una infracció greu de l'article 44.3.c) de la LOPD, que tipifica com a tal: *"c) 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."*

Al respecte, cal posar de manifest que certament el dret d'accés a la documentació que forma part d'un expedient corresponent a un procediment en tràmit per part d'una persona que té la condició d'interessada -segons l'art. 4 LPAC-, està expressament habilitat per l'art. 53.1.a) de la LPAC, en consonància amb l'article 26 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions de Catalunya (LRJPCat). I en l'àmbit dels ens locals, aquest dret està previst a l'art. 155.2 del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.

Ara bé, no es pot deixar d'advertir que el dret d'accés a la documentació administrativa per part de qui té la condició de persona interessada no és un dret absolut, sinó que en determinats supòsits podria ser objecte de limitació, per la concurrència d'altres drets o interessos a ponderar. És per això que, amb caràcter general, en fer efectiu el dret d'accés a l'expedient de qui és interessat en el procediment, l'òrgan administratiu competent haurà d'efectuar sempre una ponderació entre els diferents drets que eventualment poden entrar en conflicte, com seria el cas del dret a la protecció de dades de tercers. Així, caldria ponderar entre: a) d'una banda, el dret d'accés a l'expedient per qui és interessat, directament vinculat al dret de defensa; i b) d'altra banda, el dret a la protecció de dades de caràcter personal. En aquest sentit, cal tenir en compte que l'art. 82.1 de la LPAC, quan regula el tràmit d'audiència reconeix el dret de les persones interessades a accedir a l'expedient, si bé afegeix que *"s'han de tenir en compte les limitacions previstes si s'escau a la Llei 19/2013, de 9 de desembre"*, entre les quals hi figuren les relatives a dades personals (art. 15 Llei 19/2013), les quals també estan previstes com a límit a l'accés a la Llei catalana 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en concret als seus articles 23 i 24. Aquesta remissió als límits previstos a la legislació de transparència i accés a la informació pública, confirma la necessitat d'efectuar una ponderació en cada cas. Això, al marge de la possibilitat que la persona qui havia formulat la denúncia exercís el seu dret d'oposició (art. 6.4 LOPD) per tal d'evitar que la seva identitat fos revelada a la persona denunciada i contra qui s'hagués iniciat un procediment o expedient administratiu.

En la ponderació abans indicada que procedeix efectuar davant una sol·licitud d'accés a l'expedient, cal tenir en compte el principi de proporcionalitat previst a l'article 4.1 de la LOPD, abans transcrit. En efecte, en la mesura que la comunicació o cessió de dades personals de la persona denunciant a la persona denunciada, constitueix un tractament de dades personals, aquest tractament s'ha de sotmetre als principis i garanties previstos a la LOPD, i entre aquests el principi de proporcionalitat esmentat. Així doncs, d'acord amb aquest principi, les dades de caràcter personal només podran ser cedides 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. En altres paraules, el principi de proporcionalitat en el tractament de les dades, tant en la seva vessant quantitativa com qualitativa, estableix que només es tractaran -cediran- les dades pertinents, adequades i no excessives d'acord amb les finalitats que justifiquen aquest tractament/cessió.



En definitiva, aquesta Autoritat considera que el fet de permetre que la persona propietària del local-restaurant qui havia estat denunciada per molèsties per soroll del motor de la xemeneia de dit local i contra qui s'havia iniciat el procediment administratiu corresponent, en virtut del seu dret d'accés a l'expedient, pogués accedir a totes les dades de la persona denunciant consignades en l'Acta controvertida, en concret al seu número de DNI, vulnera el principi de qualitat de les dades, en la seva vessant de proporcionalitat. En efecte, atesa la finalitat que persegueix el dret d'accés a l'expedient de la persona interessada en un procediment en curs, la qual està directament connectada amb el dret de defensa, resulta del tot improcedent facilitar l'accés, a banda del nom i cognoms de la persona denunciant -i en el present cas també de l'adreça de l'habitatge afectat pels sorolls objecte de denúncia-, al seu número de DNI.

**4.-** 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. Tot i això, es considera que en el cas que ens ocupa no resulta necessari requerir mesures correctores per corregir els efectes de la infracció, ja que estaríem davant d'un fet aïllat ja consumat. Al respecte, l'Ajuntament ha manifestat que deriva *"d'un error no intencionat o d'una manca de diligència per part de l'Administració."* Així mateix, el propi Ajuntament, en les al·legacions efectuades davant l'acord d'iniciació explica les mesures que s'han dut a terme a nivell intern, per tal d'evitar que els fets que són aquí objecte d'imputació es tornin a produir.

En definitiva, que amb aquesta actuació acreditada per l'Ajuntament 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 Barcelona ha comès, una infracció greu prevista a l'article 44.3.c) en relació amb l'article 4.1, ambdós de la LOPD, sense que resulti necessari requerir mesures correctores per corregir els efectes de la infracció de conformitat amb el que s'ha exposat al fonament de dret 4t.

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

**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 suspèn timerment 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)