

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

## RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 15/2018, referent a l'Institut Català de la Salut.

### Antecedents

1.- En data 19/9/2017 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, un escrit d'una persona, pel qual formulava una reclamació per la presumpta desatenció del dret d'accés a les seves dades de caràcter personal, que havia exercit prèviament davant de l'Institut Català de la Salut (en endavant, l'ICS), en relació a la informació relativa al detall d'accessos a la seva història clínica (traçabilitat). La dita reclamació va donar lloc al procediment de tutela de drets núm. PT 54/2017, al qual es posà fi amb la resolució de data 22/3/2018 dictada per la directora d'aquesta Autoritat. En la dita resolució que, fou notificada a l'ICS el 23/3/2018, s'estimava la reclamació que havia iniciat aquell procediment, i en el punt tercer de la part dispositiva s'ordenava l'obertura d'una informació prèvia per haver-se detectat una presumpta infracció de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD). En concret, amb motiu dels fets esmentats al fonament de dret 6è de la dita resolució, en el qual es determinava el següent:

“6.- Tal com s'ha avançat, l'ICS ha reconegut expressament que en el registre d'accessos a les dades obrants a la història clínica de l'aquí reclamant, hi figuren almenys vuit accessos que no estarien en aparença justificats, la qual cosa podria resultar constitutiva d'infracció tipificada a la LOPD. És per això que es considera procedent ordenar l'obertura d'una informació prèvia, a fi d'esclarir les circumstàncies dels fets i els presumptes responsables.”

I al respecte, es transcrivia en el fonament de dret 4t de la dita resolució, l'escrit que el propi ICS havia remès a la persona allà reclamant en data 31/10/2017, en què l'informava per al que aquí interessa del següent: “Un cop revisada la traçabilitat dels professionals que han tingut accés a les vostres dades i a la vostra història clínica en el període esmentat, hi ha vuit (8) accessos que no corresponen al vostre centre i dels quals no hem pogut constatar que estiguin lligats a visites professionals sanitàries. Aquests accessos es van produir el 25/11/2016.

Hem procedit a notificar a la Direcció de Persones aquests fets, per tal d'iniciar una informació reservada que determinarà si els esmentats accessos es poden justificar o, pel contrari, poden ser objecte d'una falta disciplinària.(...)”

2.- En compliment de l'ordenat a la resolució del procediment núm. PT 54/2017, es va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 92/2018), 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.

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

En el si d'aquesta fase d'informació, per mitjà d'ofici de data 12/04/2018 es va requerir a l'ICS per tal que informés sobre determinades qüestions relatives als accessos indeguts de referència a la història clínica de la persona afectada. L'ICS no ha donat compliment a dit requeriment d'informació.

**3.-** En el marc de la informació prèvia s'ha pogut constatar també que l'ICS és responsable del "*Fitxer de pacients de la Divisió d'Atenció Primària de l'Institut Català de la Salut*", que té com a finalitat "*garantir el seguiment del tractament mèdic sanitari, sociosanitari i social que els centres donen a les seves persones usuàries, pacients o residents*", i com a usos: "*facilitar informació per a la facturació del servei prestat i l'obtenció d'informació necessària de la història clínica del pacient i servir com a font d'informació necessària*", i el qual es troba degudament inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat.

**4.-** En data 31/5/2018 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'ICS per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.d.) en relació amb l'article 10 LOPD. Així mateix, va nomenar persona instructora de l'expedient la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, la Sra. (...). Aquest acord d'iniciació es va notificar a l'entitat imputada el 4/6/2018.

Aquest termini s'ha superat amb escreix sense que s'hagin formulat al·legacions.

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 relació amb la història clínica incorporada en el "*Fitxer de pacients de la Divisió d'Atenció Primària*" de l'ICS relativa a la persona qui havia instat el procediment de tutela núm. PT 54/2017, s'infereix que una/es persona/es empleada/es de l'ICS, adscrita/es al centre d'atenció primària CAP Guineueta- del qual no és usuària la persona afectada- hauria/en accedit a través de l'ECAP (programa informatitzat d'històries clíniques d'atenció primària), en data 25/11/2016 a dades de salut incloses a la història clínica de la persona allà reclamant sense comptar amb el seu consentiment i sense que aquests accessos estiguessin justificats per cap actuació assistencial o administrativa.

En concret, la present imputació fa referència als vuit accessos que es relacionen a continuació, que s'han extret de la còpia del registre d'accessos que en el seu moment havia facilitat l'ICS, corresponent al període comprès entre 14/10/2015 i 29/08/2017.

<i>Origen</i>	<i>Mòdul</i>	<i>Data d'accés</i>	<i>Categoria Professional</i>	<i>Nom del Centre</i>	<i>Justificació (d'acord amb l'anàlisi inicial del propi ICS)</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>GPIFG030- Informes de derivacions i</i>	<i>25/11/2016 20:45</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>

	<i>radiologia</i>				
<i>Nou Barris</i>	<i>USUFG005- Manteniment d'usuaris i pacients</i>	<i>25/11/2016 20:45</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>GPIFG030- Informes de derivacions i radiologia</i>	<i>25/11/2016 20:43</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>VISFG199- Consulta de visites</i>	<i>25/11/2016 20:40</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>USUFG005- Manteniment d'usuaris i pacients</i>	<i>25/11/2016 20:40</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>ALEFG006- Avisos del pacient/ Tasques pendents</i>	<i>25/11/2016 20:40</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>USUFG005- Manteniment d'usuaris i pacients</i>	<i>25/11/2016 20:21</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>
<i>Nou Barris</i>	<i>ALEFG006- Avisos del pacient/ Tasques pendents</i>	<i>25/11/2016 20:21</i>	<i>Auxiliar Administratiu</i>	<i>CAP Guineueta</i>	<i>Pendent</i>

## 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.

Com a consideració prèvia, cal indicar que en el moment de dictar-se aquest acte, el precepte que contenia el tipus infractor aquí aplicat s'ha derogat pel Reial decret-llei 5/2018, de 27/7, de mesures urgents per a l'adaptació del dret espanyol a la normativa de la Unió europea en matèria de protecció de dades. Però al tractar-se d'un procediment sancionador iniciat abans

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

de la vigència d'aquesta norma -o en què les actuacions prèvies que l'havien precedit s'havien iniciat abans-, s'ha de regir per la normativa anterior (DT 1a RDL 5/2018).

Així mateix, en aquest acte s'ha tingut en compte també l'eventual aplicació al cas present del previst al Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (RGPD), que a partir del 25/05/2018 ha desplaçat la LOPD en tot allò regulat per l'RGPD. I a resultes d'aquesta anàlisi es conclou que l'eventual aplicació de l'RGPD no alteraria la qualificació jurídica que aquí es fa, i en concret no afavoriria al responsable de la infracció.

**2.-** De conformitat amb l'article 64.2.f) 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 l'entitat imputada no ha formulat al·legacions dins del període atorgat a tal efecte en la notificació de l'acord d'iniciació, el qual contenia un pronunciament precís sobre la responsabilitat imputada.

**3.-** En relació amb els fets descrits a l'apartat de fets provats, relatius al principi de confidencialitat, cal acudir a l'article 10 de la LOPD, el qual preveu el següent:

“El responsable del fitxer i els qui intervinguin en qualsevol fase del tractament de les dades de caràcter personal estan obligats al secret professional pel que fa a les dades i al deure de guardar-les, obligacions que subsisteixen fins i tot després de finalitzar les seves relacions amb el titular del fitxer o, si s'escau, amb el seu responsable”.

Doncs bé, es considera acreditat que una/es persona/es empleada/es de l'ICS, adscrita/es al Centre d'Atenció Primària Guineueta va/n accedir, a través de l'ECAP (programa informatitzat d'històries clíniques d'atenció primària), a dades de salut incloses a la història clínica d'una persona, en els períodes de temps especificats en els fets provats, sense que aquests accessos estiguessin justificats per cap actuació assistencial o administrativa.

Així ho ha admès expressament l'ICS en l'ofici de data 31/10/2017 adreçat a la persona afectada en què aquest organisme li comunicà que: “hi ha vuit (8) accessos que no corresponen al vostre centre i dels quals no hem pogut constatar que estiguin lligats a visites professionals sanitàries. Aquests accessos es van produir el dia 25/11/16. Hem procedit a notificar a la Direcció de Persones aquests fets, per tal d'iniciar una informació reservada que determinarà si els esmentats accessos es poden justificar o, pel contrari, poden ser objecte d'una falta disciplinària.”

Tot el que s'ha exposat fins aquí porta a concloure que efectivament es van dur a terme diversos accessos a la història clínica de la persona afectada mitjançant l'ECAP, sense comptar amb el seu consentiment exprés, i sense que tampoc estigués justificat per cap finalitat assistencial ni administrativa. A aquest respecte, cal assenyalar que la legislació sanitària, quan regula els usos de la història clínica, en allò referent als professionals sanitaris només contempla l'accés per part dels qui assisteixen el pacient o que estan implicats en el seu diagnòstic (art. 11 de la Llei 21/2000 i 16 de la Llei 41/2002), circumstància que no es donaria aquí en els accessos referits a l'apartat de fets provats, els quals per tant vulneraven

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

el principi de confidencialitat. Aquesta actuació es considera doncs constitutiva de la infracció greu prevista a l'article 44.3.d) de la LOPD, que tipifica com a tal:

“d) La vulneració del deure de guardar secret sobre el tractament de les dades de caràcter personal al qual es refereix l'article 10 d'aquesta Llei.”

**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. En el cas present, però ateses les circumstàncies de la infracció que es proposa declarar, relatives a uns fets puntuals ja consumats, no es considera procedent proposar l'adopció de mesures correctores.

D'altra banda, cal assenyalar que l'article 21.2 de la Llei 32/2010, en consonància amb el que disposa l'article 46.2 de la LOPD, preveu la possibilitat que la directora de l'Autoritat proposi la iniciació d'actuacions disciplinàries, d'acord amb el que estableix la legislació vigent sobre el règim disciplinari del personal al servei de les administracions públiques. És per això que aquesta Autoritat considera procedent proposar a l'ICS que s'iniciïn les actuacions disciplinàries que corresponguin contra la persona o persones empleades de l'ICS que haurien vulnerat el secret de les dades de la persona aquí afectada, atès que si bé l'ICS en el seu ofici de data 31/10/2017 adreçat a la persona afectada posava de manifest que s'havien notificat aquests fets a la Direcció de Persones per tal que iniciés una fase d'informació prèvia, aquesta Autoritat no té constància de l'obertura d'aquesta fase ni tampoc del resultat d'aquesta.

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'Institut Català de la Salut ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3.d.) en relació amb l'article 10, tots ells de la LOPD.

**Segon.-** Notificar aquesta resolució a l'Institut Català de la Salut.

**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

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

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)