

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment sancionador núm. PS 69/2022, referent a l'Ajuntament de Gavà

Antecedents

1. En data 31/08/2021, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Gavà, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant, agent de la policia local, hi exposava que en data (...)/2021 va enviar un correu electrònic a la (...)la policia municipal i a (...), amb còpia a tres agents més de dins l'organització ((...)en el qual sol·licitava una modificació dels "documentos de servicio de turno de mañana". A aquest respecte, la persona denunciant es queixava que el dit correu electrònic íntegre (amb el literal del text, el seu correu electrònic com emissor i el de les persones a qui s'adreçava) es va desar amb format pdf i amb el títol "(...)", a un aplicatiu al qual tenen accés "todos los miembros del colectivo desde cualquier ordenador". A l'últim, també es queixava que les persones encarregades de fer la dita publicació seria "personal de (...)de la policia municipal que no ostentan la categoría de policías."

La persona denunciant aportava com a documentació adjunta, una còpia del referenciat correu electrònic de data (...)/2021, enviat des de l'adreça corporativa en la qual consta el seu nom i cognoms, i adreçat a una sèrie de destinataris amb adreces corporatives. El dit correu electrònic porta com assumpte "(...)", i el cos del missatge és el següent:

"A través del presente solicito que los documentos de servicio del turno de mañana correspondientes (...)sean modificados y sustituidos por los que constan en el aplicativo. El motivo de esta petición es debido que realicé servicio de playa (...)y en el informe conste como SERVICIO MÍNIMOS, la misma equivocación también para el (...) en el turno de tarde del (...)."

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 340/2021), 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 (d'ara endavant, LPAC), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador.

3. En aquesta fase d'informació, en data 14/09/2022 es va requerir l'entitat denunciada perquè informés, entre d'altres, sobre si el correu electrònic de data (...)/2021 va ser objecte de publicació, i en tal cas, que informés sobre la data i l'aplicatiu on es va realitzar la dita publicació, així com les persones de dins l'organització que tindrien accés a aquest aplicatiu.

4. En data 27/09/2022, l'Ajuntament va sol·licitar una ampliació del termini per contestar el requeriment, petició que va ser acceptada i es va concedir ampliar el termini per 5 dies més.

5. En data 05/10/2022 l'entitat va respondre el requeriment esmentat a través d'escrit en què, entre d'altres, exposava el següent:

- Que “Des de el mes d'agost de 2019, la policia municipal realitza un informe de servei, per part del (...)que realitza tasques de responsable de torn, on indica dades diverses i entre aquestes les hores extres realitzada per part dels agents. Aquests informes de servei es guarden en una carpeta amb la ruta (...), i a partir d'aquí per anys i mesos.”
- Que “S'ha pogut constatar que (...)l'agent amb (...), va enviar un email a diferents destinataris motivat pel fet que existia una errada en el còmput d'hores realitzades els dies (...)”
- Que “Aquest correu electrònic es va guardar amb l'únic objectiu de tenir la relació d'hores realitzades aquell dia, i una vegada comprovat amb certesa el que es comunicava es tingués en compte a l'hora d'informar a recursos humans de la relació d'hores extres pel pagament d'aquestes.”
- Que “L'arxiu en l'actualitat ara com ara, està guardat en la mateixa carpeta amb la resta dels informes de servei”.
- Que “Va ser objecte l'arxiu, no de publicar, sinó que es va guardar en una carpeta. Es a dir, no és un lloc de publicació al uso, sinó és un lloc on es guarden arxius per si posteriorment s'ha de comprovar quelcom relacionat amb les jornades laborals.”
- Que “A la carpeta tenen accés tot el personal policial i administratiu”.
- Que “no hi hagut cap infracció en matèria de protecció de dades personal, per la raó que la informació obtinguda és necessària per a la gestió del pagament d'hores extres als propis Agents policials, sense que s'hagi produït cap mena de publicació d'aquesta informació per tal de donar-la a conèixer a terceres persones alienes a l'organització d'aquesta Policia Local o a persones alienes al personal administratiu encarregat de la gestió de les nòmines.”

6. En data 03/11/2022, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar un procediment sancionador contra l'Ajuntament de Gavà per una presumpta infracció prevista a l'article 83.5.a), en relació a l'article 5.1.a); tots ells del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (en endavant, RGPD). Aquest acord d'iniciació es va notificar a l'entitat imputada en data 08/11/2022.

7. A l'acord d'iniciació es concedia a l'entitat imputada un termini de 10 dies hàbils per formular al·legacions i proposar la pràctica de proves que considerés convenientes per defensar els seus interessos.

8. En data 22/11/2022, l'Ajuntament va sol·licitar una ampliació del termini de 10 dies concedit per presentar al·legacions, que l'Autoritat li va concedir, per 5 dies més.

9. En data 30/11/2022, l'Ajuntament va formular al·legacions a l'acord d'iniciació.

10. En data 06/03/2023, la persona instructora d'aquest procediment va formular una proposta de resolució, per la qual proposava que la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades amonestés a l'Ajuntament de Gavà com a responsable d'una infracció prevista a l'article 83.5.a) en relació amb l'article 5.1.a), tots ells de l'RGPD.

Aquesta proposta de resolució es va notificar en data 06/03/2023 i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

11. En data 15/03/2023, l'entitat imputada va presentar un escrit d'al·legacions a la proposta de resolució.

Fets provats

L'Ajuntament de Gavà, en una data indeterminada, però, en tot cas, situada entre els (...)2021, va desar a l'aplicació informàtica on arxiven els informes de servei dels agents de cos policial municipal, la imatge del missatge de correu electrònic que la persona denunciant va enviar a diferents destinataris de dins l'organització policial (5), on exposava que existia una errada en el còmput d'hores d'un dels serveis que havia prestat dies abans.

A aquesta aplicació informàtica, a la qual s'havia desat el dit correu electrònic, hi tenia accés tot el personal policial i administratiu de la Policia Local.

Fonaments de dret

1. Són d'aplicació a aquest procediment el que preveuen l'LPAC, i l'article 15 del Decret 278/1993, segons el que preveu 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. L'entitat imputada ha formulat al·legacions tant a l'acord d'iniciació com a la proposta de resolució. Les primeres ja es va analitzar en la proposta de resolució, però tot i això es considera procedent esmentar-les aquí, atès que en part estan reproduïdes a les segones.

Les al·legacions de l'entitat defensen la legitimació de l'Ajuntament per poder desar la imatge del correu electrònic referenciat a l'apartat de fets provats, en una aplicació informàtica a la qual hi podia accedir tot el personal policial i administratiu de la Policia Local.

A aquest respecte, amb caràcter previ, tenint en compte que part de les al·legacions formulades es refereixen al fet que el controvertit correu electrònic no contenia dades personals de la persona denunciant, escau assenyalar que, l'RGPD defineix com a dades personals "*toda información sobre una persona física identificada o identificable ("el interesado"); se considerará persona física identificable toda persona cuya identidad pueda determinarse, directa o indirectamente, en particular mediante un identificador, (...)*" (art.4.1 RGPD).

Així les coses, és inqüestionable que el controvertit correu electrònic encaixa dins del concepte de dada personal establert a l'RGPD, doncs, conté informació sobre la persona denunciant: des del fet que ha presentat una sol·licitud de rectificació del seu torn de treball i

el d'un company ("el (...)", com la mateixa informació, continguda en el propi text del correu electrònic, sobre els torns de treball realitzats.

D'altra banda, l'Ajuntament també manifesta que el controvertit correu electrònic no va ser objecte de publicació enlloc, sinó que *"només va ser arxivat en la carpeta corresponent de l'organització i gestió del servei de la policia municipal"*, i que el seu accés és per a *"tot el personal policial i administratiu"*, però, limitat a la resta d'empleats públics de l'Ajuntament de Gavà.

Doncs bé, al respecte, cal indicar que ni en la descripció dels fets que van motivar la incoació del present procediment sancionador, ni en la que es recull a l'apartat de fets provats de la proposta de resolució i d'aquesta resolució, que són els que es tenen en compte a l'hora de tipificar i qualificar la infracció, es fa referència a cap publicació. Els fets aquí provats fan referència, tal com la mateixa entitat reconeix en les seves al·legacions, que l'entitat va desar la imatge del controvertit correu electrònic amb determinada informació personal de la persona denunciante, a una carpeta electrònica ubicada a una aplicació informàtica, la qual en aquell moment era accessible a tots als agents de la policia local i personal administratiu policial.

En aquest sentit, cal indicar que no es qüestiona aquí si l'aplicació informàtica que serveix per gestionar la informació relativa als torns dels serveis realitzats per la policia local, on es va desar la imatge del correu electrònic, era l'apropiada per desar la imatge en qüestió en raó de la matèria sobre la qual tractava el referenciat correu electrònic, sinó que, aquesta fos accessible a tot el personal administratiu i a tots els agents de la policia local, de manera que tots ells podien accedir a les dades personals allà contingudes, sense el previ consentiment de la persona afectada, ni la concurrència de cap altra de les habilitacions previstes a l'article 6 de l'RGPD.

Tampoc pot prosperar l'al·legació que pel simple fet que la persona denunciante enviés el correu electrònic a diferents destinataris, entre aquests a una adreça corporativa relativa a la "(...)la Policia Municipal", gestionada per empleats del cos administratiu, es pot inferir que la persona denunciante no va atorgar la naturalesa de confidencial al referenciat correu electrònic, i en base d'això, legitimar el tractament que va fer després l'entitat. És a dir, el fet que la persona denunciante enviés el correu electrònic a diferents destinataris, als quals sota el seu criteri va considerar que havien de ser coneixedors de la seva sol·licitud de rectificació d'uns determinats torns de treball, no és una actuació que per si mateixa sigui suficient per habilitar a l'entitat a donar accés a la informació allà recollida a tot el personal administratiu i a tots als agents de la policia local, ni es pot inferir d'aquí que la persona denunciante consentís tal tractament de les seves dades personals.

A l'últim, l'Ajuntament informa que ha adoptat la mesura correctora per corregir els efectes de la infracció proposada a la proposta de resolució. Al respecte, aporta un informe de (...)de la policia municipal, en el qual s'indica que ja ha eliminat la imatge del missatge del correu electrònic de la carpeta electrònica de la referenciada aplicació informàtica, i ha limitat el seu accés únicament a aquelles persones que es trobarien legitimades per accedir-hi en exercici de les seves funcions professionals.

3. En relació amb els fets descrits a l'apartat de fets provats, cal acudir a l'article 5.1.a) de l'RGPD, que preveu que les dades personals han de ser tractades *"de manera lícita, leal y transparente en relación con el interesado ("licitud, lealtad y transparencia")."*

En aquest sentit, l'RGPD disposa que tot tractament de dades personals ha de ser lícit (article 5.1.a.) i, en relació amb això, estableix un sistema de legitimació del tractament de

dades que es fonamenta en la necessitat de que concorri alguna de les bases jurídiques establertes al seu article 6.1.

A aquest respecte, cal assenyalar que, el fet de desar la imatge del correu electrònic enviat per la persona denunciant, on exposava l'existència d'una errada en el còmput de les hores d'un dels serveis realitzats dies abans, a una aplicació del sistema informàtic de la Policia Local a la qual hi té accés tot el personal, no trobaria cobertura en cap de les habilitacions previstes a l'article 6 de l'RGPD.

Durant la tramitació d'aquest procediment s'ha acreditat degudament el fet descrit a l'apartat de fets provats, que és constitutiu de la infracció prevista a l'article 83.5.a) l'RGPD, que tipifica la vulneració de *"los principios básicos para el tratamiento (...)".*

La conducta que aquí s'aborda s'ha recollit com a infracció molt greu a l'article 72.1.a) de l'LOPDGDD, en la forma següent: *"El tratamiento de datos personales vulnerando los principios y garantías establecidos en el artículo 5 del Reglamento (UE) 2016/679"*, en relació amb el principi de licitud establert a l'article 5.1.a) del mateix RGPD.

4. L'article 77.2 LOPDGDD disposa que, en el cas d'infraccions comeses pels responsables o encarregats enumerats a l'art. 77.1 LOPDGDD, l'autoritat de protecció de dades competent:

"(...) ha de dictar una resolució que les sancioni amb una amonestació. La resolució ha d'establir així mateix les mesures que escaigui adoptar perquè cessi la conducta o es corregeixin els efectes de la infracció que s'hagi comès.

La resolució s'ha de notificar al responsable o encarregat del tractament, a l'òrgan del qual depengui jeràrquicament, si s'escau, i als afectats que tinguin la condició d'interessat, si s'escau."

En termes similars a l'LOPDGDD, l'article 21.2 de la Llei 32/2010, determina el següent:

"2. En el cas d'infraccions comeses amb relació a fitxers de titularitat pública, el director o directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades ha de dictar una resolució que declari la infracció i estableixi les mesures a adoptar per a corregir-ne els efectes. A més, pot proposar, si escau, 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. Aquesta resolució s'ha de notificar a la persona responsable del fitxer o del tractament, a l'encarregada del tractament, si escau, a l'òrgan del qual depenguin i a les persones afectades, si n'hi ha".

En el present cas, però, no escau requerir mesures de seguretat per corregir els efectes de la infracció imputada, atès que l'entitat ja ha manifestat que ha eliminat la imatge del missatge del correu electrònic de la carpeta electrònica de l'aplicació informàtica, i que ha limitat el seu accés a les persones que es trobarien legitimades per accedir-hi en exercici de les seves funcions professionals.

Per tot això, resolc:

1. Amonestar a l'Ajuntament de Gavà com a responsable d'una infracció prevista a l'article 83.5.a) en relació amb l'article 5.1.a), ambdós de l'RGPD.

No cal requerir mesures correctores per corregir els efectes de la infracció, de conformitat amb el que s'ha exposat al fonament de dret 4rt.

2. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Gavà.

3. Comunicar la resolució al Síndic de Greuges, de conformitat amb el que preveu l'article 77.5 de l'LOPDGDD.

4. Ordenar que es publiqui aquesta resolució al web de l'Autoritat (apdcat.gencat.cat), de conformitat amb l'article 17 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb els articles 26.2 de la Llei 32/2010, 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, un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveuen l'article 123 i següents de l'LPAC. També pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius, en el termini de dos mesos a comptar des 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 l'LPAC.

Igualment, l'entitat imputada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per defensar els seus interessos.

La directora,