

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment sancionador núm. PS 72/2022, referent al Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona.

Antecedents

1. L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) ha endegat l'any 2022 un Pla d'auditoria amb l'objectiu de verificar si determinades entitats incloses dins el seu àmbit competencial, que tenen l'obligació de designar un delegat de protecció de dades (DPD) i de comunicar aquesta designació a l'APDCAT, havien complert aquestes obligacions, de conformitat amb el que preveuen els articles 37 del Reglament (UE) 2016/696 del Parlament i del Consell, de 26 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades (l'RGPD), i 34 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD).

Aquesta auditoria s'emmarca en l'exercici dels poders d'investigació que l'RGPD atribueix a les autoritats de control, concretament l'article 58.1.b, que preveu que puguin dur a terme investigacions en forma d'auditories de protecció de dades. Així mateix, l'article 5.1 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'APDCAT, inclou entre les funcions de l'Autoritat la d'elaborar plans d'auditoria.

2. Entre les entitats que conformaven la mostra d'aquesta auditoria es van seleccionar diversos consorcis autonòmics i locals de Catalunya, d'acord amb els criteris aprovats pel Consell Assessor a la sessió del dia 14/12/2021. Entre aquestes entitats, va resultar seleccionat el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona.

3. En data 03/03/2022, es van fer les verificacions al registre intern de DPD de l'APDCAT i es va constatar que el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona no havia comunicat la designació del delegat de protecció de dades a l'Autoritat.

Per això, i de conformitat amb el que estableix l'article 20.1.b de la Llei 32/2010, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, es va efectuar un primer requeriment a aquest Consorci en data 10/03/2022, per tal que en el termini d'un mes es designés un delegat de protecció de dades, si no l'haguessin encara designat, i que en tot cas es comunicés aquesta designació a l'APDCAT.

El Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona no va donar resposta a aquest requeriment dins el termini atorgat.

4. En data 09/06/2022, l'Autoritat va efectuar un nou requeriment al Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona perquè, en el termini màxim de 15 dies, comunicés a l'Autoritat la designació del DPD.

En aquest segon requeriment s'advertia el Consorci que, d'acord amb el que disposa l'apartat 6 de l'article 20 de la Llei 32/2010, si un cop transcorregut el termini atorgat no s'hagués donat compliment al requeriment es podien iniciar actuacions sancionadores.

El termini atorgat per comunicar el nomenament del DPD a l'APDCAT es va superar amb escreix, sense haver rebut resposta.

5. Sobre la base dels antecedents que s'han relacionat fins aquí, les actuacions dutes a terme en el marc de l'auditoria es van incorporar a l'expedient (IP 374/2022).

6. En data 03/11/2022, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar un procediment sancionador contra el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona per una infracció prevista a l'article 83.4.a en relació amb l'article 37.7, ambdós de l'RGPD, i l'article 34.3 de la LOPDGDD. 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 20/12/2022, el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona va presentar un escrit a l'Autoritat pel qual, sense efectuar cap al·legació tendent a desvirtuar el fet imputat a l'acord d'iniciació, informava que, en data 19/12/2022, comunicava la designació del seu DPD i aportava una còpia de l'evidència de la dita comunicació.

9. En data 02/01/2023, 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 el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona com a responsable, en primer lloc, d'una infracció prevista a l'article 83.4.a en relació amb l'article 37.7, ambdós de l'RGPD, i l'article 34.3 de la LOPDGDD.

Aquesta proposta de resolució es va notificar en data 09/01/2023 i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

10. El termini s'ha superat i no s'han presentat al·legacions.

Fets provats

En la data del dictat de l'acord d'iniciació d'aquest procediment sancionador, el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona no havia comunicat a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades la designació d'un delegat/ada de protecció de dades que, d'acord amb l'article 37.1 de l'RGPD, és de designació obligatòria per als consorcis. El Consorci no va fer efectiva la dita comunicació fins al dia 19/12/2022.

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. El Consorci no ha formulat al·legacions a la proposta de resolució, però, tal com consta en l'antecedent 8è, en data 20/12/2022, després del dictat de l'acord d'iniciació, l'entitat va

presentar un escrit a l'Autoritat en què informava que, en data 19/12/2022, havia fet efectiva la comunicació de les dades de la persona delegada de protecció de dades designada i demanava que es procedís a “resoldre” aquest procediment sancionador.

Respecte d'això, en la proposta de resolució es posava de relleu que l'article 89 de l'LPAC i l'article 20.1 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, només preveu el sobreseïment del procediment sancionador en els supòsits següents: “a) *Quan els fets no són constitutius d'infracció administrativa.* b) *Quan no hi ha indicis racionals d'haver-se produït els fets que han estat la causa de la iniciació del procediment.* c) *Quan no s'ha acreditat l'existència de responsabilitat, o bé s'ha produït l'extinció d'aquesta.*”.

En conseqüència, cap d'aquests supòsits té encaix en el present cas perquè, malgrat que, en el marc d'aquest procediment sancionador, l'entitat imputada hagi acreditat que, en data 19/12/2022, va comunicar a aquesta Autoritat la designació de la persona delegada de protecció de dades, el cert és que en el moment de dictar-se l'acord d'iniciació el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona no havia fet efectiva la dita comunicació, i aquesta obligació prevista a l'RGPD era plenament aplicable, i exigible al Consorci, des del dia 25/05/2018. Així les coses, tal com es conclouia en la proposta de resolució, aquesta comunicació posterior no desvirtua el fet imputat a l'acord d'incoació relatiu a l'incompliment de l'obligació de comunicar a l'Autoritat la designació d'un delegat/ada de protecció de dades, ni tampoc la seva qualificació jurídica.

Tanmateix, tal com assenyalava la persona instructora, el fet que el Consorci hagi comunicat amb posterioritat a l'Autoritat la designació de DPD, sí desplega efectes a l'hora de determinar que no procedeix requerir mesures correctores, qüestió que s'aborda a l'apartat 4rt dels fonaments de dret.

3. En relació amb els fets descrits a l'apartat de fets provats, relatius a l'obligació del Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona de comunicar a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades la designació d'un delegat/ada de protecció de dades, cal acudir a l'article 37.7 de l'RGPD i a l'article 34.3 de l'LOPDGDD, d'acord amb els quals les entitats incloses dins l'àmbit d'actuació de l'APDCAT obligades legalment a designar un DPD han de comunicar aquesta designació a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

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 83.4.a de l'RGPD, que tipifica com a tal la vulneració de “*las obligaciones del responsable y del encargado a tenor de los artículos 8, 11, 25 a 39, 42 y 43.*”, entre les quals hi ha la prevista a l'article 37.7 de l'RGPD.

Al seu torn, aquesta conducta s'ha recollit com a infracció lleu a l'article 74.p de l'LOPDGDD:

“Es consideren lleus i prescriuen a l'any la resta d'infraccions de caràcter merament formal dels articles que esmenten els apartats 4 i 5 de l'article 83 del Reglament (UE) 2016/679 i, en particular, les següents: p) No publicar les dades de contacte del delegat de protecció de dades, o no comunicar-les a l'autoritat de protecció de dades, quan el seu nomenament sigui exigible d'acord amb l'article 37 del Reglament (UE) 2016/679 i l'article 34 d'aquesta Llei orgànica.”

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".

A aquest respecte, tal com s'indicava en la proposta de resolució, en aquest cas no és procedent establir cap mesura correctora, atès que consta acreditat que, en data 19/12/2022, el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona va comunicar a l'Autoritat la designació de la persona delegada de protecció de dades.

Per tot això, resolc:

1. Amonestar el Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona com a responsable d'una infracció prevista a l'article 83.4.a en relació amb l'article 37.7, ambdós de l'RGPD, i l'article 34.3 de la LOPDGDD.

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 al Consorci per a la Gestió de Residus Urbans d'Osona.

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,