

## Identificació de l'expedient

Resolució del procediment sancionador núm. PS 59/2024, referent a l'Ajuntament de Llinars del Vallès.

## Antecedents

1. En data 18/12/2023, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de denúncia contra l'Ajuntament de Llinars del Vallès, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la denunciant exposa que el dia 02/12/2023, en el marc de la Fira dels torrons de Llinars del Vallès, l'Ajuntament va instal·lar un videomaton gratuït. En relació amb això, la denunciant exposa que va preguntar si els vídeos enregistrats serien difosos per les xarxes socials de l'Ajuntament, i que li van respondre que no. A continuació, la denunciant i una familiar van decidir fer ús de la instal·lació i van registrar un vídeo, en el qual sortien elles i els seus fills petits com a protagonistes principals. La denunciant es queixa que el dia 12/12/2023 l'entitat va publicar el vídeo a la xarxa social Instagram, sense disposar del seu consentiment. En veure-ho, la denunciant va sol·licitar la retirada del vídeo, que es va suprimir al cap d'unes hores.

La denunciant aportava el fitxer de vídeo que va sortir publicat a Instagram, en el qual apareixen en un pla principal dues dones amb els seus fills als braços, i el missatge sobreimprès que situa les imatges a la Fira dels torrons de Llinars del Vallès.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 667/2023), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, d'acord amb el que preveuen 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 (LPAC).
3. En aquesta fase d'informació, en data 27/05/2024 es va requerir l'entitat denunciada perquè, entre d'altres qüestions, informés sobre si l'Ajuntament va informar les persones que participaven a l'activitat del videomaton 360 sobre el tractament de dades que suposava l'enregistrament i la difusió posterior de les imatges per les xarxes socials, en base a l'article 13 i 14 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 dades (RGPD). Sobre això, també es va requerir a l'entitat si va informar la denunciant que les imatges no es publicarien a les xarxes socials i, en aquest cas, els motius pels quals es van acabar publicant. Finalment, també es va requerir l'entitat sobre quina era la base jurídica que legitimaria el tractament de dades realitzat entorn de l'enregistrament, i en concret, si disposava del consentiment de les persones afectades, especialment dels tutors legals dels dos menors.
4. En data 04/06/2024, l'Ajuntament va respondre el requeriment amb un escrit en què exposava el següent:

- Que “el vídeo va ser gravat per una persona aliena a l’ajuntament per part de l’empresa (...).”
- Que “es va informar per part de l’empresa contractada per l’Ajuntament a les persones que ho sol·licitessin. Es va publicar en base que era un espai públic, obert, i en plànols generals de lliure accés, que és la resposta que va donar la persona que ho va publicar a la mare que manifestava la seva queixa, i malgrat tot, i no exercir correctament els seus drets de supressió, es va eliminar la publicació automàticament només rebre la queixa.”

Per documentar aquesta manifestació, l’entitat adjunta una imatge de la conversa particular que els dies 12 i 13/12/2023 van mantenir la denunciant i l’autor de la publicació a Instagram (no s’identifica el nom ni el perfil), que es transcriu literalment:

- La denunciant: “Soc la mare del XXX, el nen del gorro gris. Ningú ens ha informat de que penjarien això a les xarxes socials, us demano que ho borreu immediatament.” (dia 12/12/2023, a les 17:36h). “Ja porta 12 hores a les xarxes...això no ho podeu penjar sense autorització i menys encara sense haver-nos informat!!! Ho hauríeu de saber!” (dia 12/12/2023, a les 21:49h).
  - L’autor de la publicació: “Bon dia! Gràcies per posar-te en contacte amb nosaltres i compartir la teva preocupació. Per llei, en esdeveniments o situacions obertes, públiques o a l’aire lliure sense entrada, està permès fer fotos i altres material visual i compartir-o a xarxes sempre i quan sigui sense ànims de lucre, també menors. En el cas de la Fira complim els requisits i per tant és totalment legal. L’elecció del vídeo ha sigut totalment aleatòria però ja que ens ho heu demanat, el vam treure ahir com a excepció. (...)” (dia 13/12/2023, a les 11:22h).
  - Que la base jurídica que justifica el tractament de dades efectuat és a l’article 6.1, lletres e i f, de l’RGPD.
  - Que “no és necessari el consentiment, atès que la filmació es realitza en una via pública i existeix una predisposició total per part dels actors principals del vídeo realitzat.”
5. En data 12/06/2024, també en el si d’aquesta fase d’informació prèvia, l’Àrea d’Inspecció de l’Autoritat va fer una sèrie de comprovacions a través d’internet sobre els fets objecte de denúncia. Així, es va constatar que, en data 13/11/2023, l’Ajuntament va resoldre adjudicar a l’empresari (...) el contracte menor de subministrament relatiu al “Lloguer d’un fotomaton 360 per a dinamitzar la Fira dels torrons.”
6. En data 19/06/2024, la directora de l’Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar un procediment sancionador contra l’Ajuntament de Llinars del Vallès per dues presumptes infraccions: una infracció prevista a l’article 83.5.b, en relació amb l’article 13; una altra infracció prevista a l’article 83.5.a en relació amb l’article 5.1.a, tots ells de l’RGPD. Aquest acord d’iniciació es va notificar a l’entitat imputada en data 28/06/2024.

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

### **Fets provats**

1. L'Ajuntament no ha acreditat que hagués facilitat la informació sobre el tractament de dades personals que exigeix l'article 13 de l'RGPD, en relació amb la captació i difusió de les imatges dels participants de l'activitat del videomaton instal·lat per l'entitat durant la celebració d'una fira local, en el moment en què va obtenir les imatges. En el cas de la denunciante, les imatges es van enregistrar el dia 02/12/2023.
2. En data 12/12/2023, l'Ajuntament va publicar a la xarxa social d'Instagram les imatges enregistrades pel videomaton instal·lat durant la fira local. En aquestes imatges hi apareix un primer pla principal de la denunciante amb una acompanyant i els seus fills petits. Aquesta publicació es va fer sense comptar amb el seu consentiment, ni amb cap altra base jurídica.

### **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. D'acord amb l'article 64.2.f de l'LPAC i de conformitat amb el que s'indica a l'acord d'iniciació d'aquest procediment, escau dictar aquesta resolució sense una proposta de resolució prèvia, atès que l'entitat imputada no ha formulat al·legacions a l'acord d'iniciació. Aquest acord contenia un pronunciament precís sobre la responsabilitat imputada.
3. En relació amb els fets descrits al punt primer de l'apartat de fets provats, cal acudir a l'article 13 de l'RGPD, que estableix la informació que s'ha de proporcionar quan les dades personals s'obtinguin de la persona interessada:

“1. Cuando se obtengan de un interesado datos personales relativos a él, el responsable del tratamiento, en el momento en que estos se obtengan, le facilitará toda la información indicada a continuación:

- a) la identidad y los datos de contacto del responsable y, en su caso, de su representante;
- b) los datos de contacto del delegado de protección de datos, en su caso;
- c) los fines del tratamiento a que se destinan los datos personales y la base jurídica del tratamiento;
- d) cuando el tratamiento se base en el artículo 6, apartado 1, letra f), los intereses legítimos del responsable o de un tercero;

- e) los destinatarios o las categorías de destinatarios de los datos personales, en su caso;
- f) en su caso, la intención del responsable de transferir datos personales a un tercer país u organización internacional y la existencia o ausencia de una decisión de adecuación de la Comisión, o, en el caso de las transferencias indicadas en los artículos 46 o 47 o el artículo 49, apartado 1, párrafo segundo, referencia a las garantías adecuadas o apropiadas y a los medios para obtener una copia de estas o al hecho de que se hayan prestado.

2. Además de la información mencionada en el apartado 1, el responsable del tratamiento facilitará al interesado, en el momento en que se obtengan los datos personales, la siguiente información necesaria para garantizar un tratamiento de datos leal y transparente:

- a) el plazo durante el cual se conservarán los datos personales o, cuando no sea posible, los criterios utilizados para determinar este plazo;
- b) la existencia del derecho a solicitar al responsable del tratamiento el acceso a los datos personales relativos al interesado, y su rectificación o supresión, o la limitación de su tratamiento, o a oponerse al tratamiento, así como el derecho a la portabilidad de los datos;
- c) cuando el tratamiento esté basado en el artículo 6, apartado 1, letra a), o el artículo 9, apartado 2, letra a), la existencia del derecho a retirar el consentimiento en cualquier momento, sin que ello afecte a la licitud del tratamiento basado en el consentimiento previo a su retirada;
- d) el derecho a presentar una reclamación ante una autoridad de control;
- e) si la comunicación de datos personales es un requisito legal o contractual, o un requisito necesario para suscribir un contrato, y si el interesado está obligado a facilitar los datos personales y está informado de las posibles consecuencias de que no facilitar tales datos;
- f) la existencia de decisiones automatizadas, incluida la elaboración de perfiles, a que se refiere el artículo 22, apartados 1 y 4, y, al menos en tales casos, información significativa sobre la lógica aplicada, así como la importancia y las consecuencias previstas de dicho tratamiento para el interesado.”

En aquest apartat cal assenyalar que, sota el prisma de la normativa de protecció de dades personals, l'Ajuntament té la condició de responsable del tractament (art. 4.7 RGPD) en relació amb l'enregistrament i difusió de les imatges captades pel videomaton instal·lat durant la fira local, i que l'empresa encarregada de la instal·lació actuava com encarregada del tractament (art. 4.8 RGPD). Sobre això, cal indicar que la disposició addicional 25a de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014, estableix el següent:

“1. Els contractes que regula aquesta Llei que impliquin el tractament de dades de caràcter personal han de respectar íntegrament la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal, i la seva normativa de desplegament.

2. En cas que la contractació impliqui l'accés del contractista a dades de caràcter personal del tractament de les quals sigui responsable l'entitat contractant, aquell té la consideració d'encarregat del tractament. (...)"

En relació amb això, de les manifestacions de l'entitat només consta acreditat que es va informar la denunciante sobre alguns aspectes relatius al tractament de les seves dades personals, i que aquesta informació es va facilitar en un moment posterior al tractament, quan va presentar una queixa perquè el vídeo s'havia difós per les xarxes socials.

Durant la tramitació d'aquest procediment s'ha acreditat el fet descrit al punt 1r de l'apartat de fets provats, que és constitutiu de la infracció prevista a l'article 83.5.b l'RGPD, que tipifica la vulneració de "los derechos de los interesados a tenor de los artículos 12 a 22", entre els quals hi ha el dret d'informació previst als articles 13 i 14 de l'RGPD.

La conducta que aquí s'aborda s'ha recollit com a infracció molt greu a l'article 72.1.h de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), de la manera següent:

"h) L'omissió del deure d'informar l'afectat sobre el tractament de les seves dades personals de conformitat amb el que disposen els articles 13 i 14 del Reglament (UE) 016/679 i 12 d'aquesta Llei orgànica."

4. Pel que fa al fet descrit al punt 2 de l'apartat de fets provats, cal acudir a l'article 5.1.a de l'RGPD, el qual disposa que "1. Los datos personales serán: a) tratados de manera lícita, leal y transparente en relación con el interesado («licitud, lealtad y transparencia»)".

En aquest sentit, l'RGPD disposa que qualsevol tractament de dades personals ha de ser lícit (art. 5.1.a) i, en relació amb això, estableix un sistema de legitimació del tractament que es fonamenta en la necessitat que hi concorri alguna de les bases jurídiques establertes al seu article 6.1, entre les quals, el consentiment dels afectats. En aquest cas, l'Ajuntament, com a responsable del tractament, no disposava del consentiment de les persones afectades per difondre el vídeo en què apareixia la denunciante per les xarxes socials, ni hi estava legitimat per cap de les bases jurídiques establertes a l'article 6 de l'RGPD.

Així mateix, cal indicar que les persones que apareixen al vídeo, entre les quals dos menors d'edat, ho feien d'una manera principal o protagonista. Per tant, en termes de la Llei orgànica 1/1982, de 5 de maig, de protecció civil del dret a l'honor, a la intimitat personal i familiar i a la pròpia imatge (LO 1/982), les imatges d'aquestes persones no tenen la consideració de "merament accessòries", en el sentit que la seva imatge no era secundària o complementària a la informació audiovisual principal.

De conformitat amb el que s'ha exposat, el fet recollit al punt 2 de l'apartat de fets provats constitueix la infracció prevista a l'article 83.5.a l'RGPD, que tipifica la vulneració de "los principios básicos del tratamiento, incluidas las condiciones para el consentimiento a tenor de los artículos 5, 6, 7 y 9", entre els quals hi ha el principi de lícititud del tractament.

Al seu torn, aquesta conducta s'ha recollit com a infracció molt greu a l'article 72.1.b de l'LOPDGDD, de la manera següent:

“b) El tractament de dades personals sense que es doni alguna de les condicions de licitud del tractament que estableix l'article 6 del Reglament (UE) 2016/679.”

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

“(…) ha de dictar una resolució que declari la infracció i estableixi, si s'escau, les mesures que convingui adoptar perquè cessi la conducta o es corregeixin els efectes de la infracció que s'hagi comès, a excepció de la que preveu l'article 58.2.i del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016.

La resolució s'ha de notificar al responsable o l'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”.

Tanmateix, en aquest cas esdevé innecessari requerir mesures correctores dels efectes de la infracció, atès que l'entitat va eliminar la publicació del vídeo al mateix moment en què va rebre la queixa de la denunciante.

## **Resolució**

Per tot això, resolc:

1. Declarar que l'Ajuntament de Llinars del Vallès ha comès dues infraccions: una infracció prevista a l'article 83.5.b en relació amb l'article 13; una altra infracció prevista a l'article 83.5.a en relació amb l'article 5.1.a, tots ells de l'RGPD.

No cal requerir mesures per corregir els efectes de la infracció, de conformitat amb el que s'ha exposat al fonament de dret 5è.

2. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Llinars del Vallès.
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 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, amb caràcter potestatiu l'entitat imputada pot interposar un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar a partir de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveuen l'article 123 i següents de la Llei 39/2015. També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar a partir 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