

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. 16/2011, referent a l'Ajuntament de Sarrià de Ter.

Antecedents

Primer.- En data 25/06/2009 es va notificar a l'Ajuntament de Sarrià de Ter l'escrit de 18/06/2009, a través del qual la directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades (actualment Autoritat Catalana de Protecció de Dades, de conformitat amb la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en virtut de la qual se subroga en la posició de l'Agència –DT 1ª–), efectuava un recordatori a la Corporació municipal envers l'obligació d'aprovar la disposició per la qual s'autoritzi la creació del fitxer del padró municipal d'habitants, publicar-la al diari oficial corresponent, així com d'inscriure'l en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya depenent d'aquesta Autoritat.

Segon.- Al no constar la inscripció del fitxer al qual es referia l'escrit de 18/06/2009, mitjançant ofici de 07/07/2010, notificat en data 23/07/2010, es va requerir novament a l'Ajuntament per tal que, en el termini de 3 mesos, acredités davant l'Autoritat les gestions realitzades als efectes d'inscriure el fitxer referent al padró municipal d'habitants, així com d'aquells que tinguin com a responsable la Corporació local. Així mateix, s'advertia al Consistori que l'incompliment del requeriment formulat podria donar lloc a la incoació d'un procediment sancionador, per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3 a) de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD) en relació amb l'article 20 del mateix text legal.

El termini atorgat es va superar amb escreix sense que l'entitat requerida s'hagués dirigit a l'Autoritat als efectes de notificar la inscripció del fitxer de padró municipal d'habitants en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Tercer.- Arran dels fets anteriors, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va iniciar una fase d'informació prèvia (IP 19/2011) 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, en relació amb disposició transitòria segona de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per tal de comprovar la realitat dels fets denunciats i d'obtenir més informació sobre les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

Quart.- En el si d'aquesta fase d'investigació es va confirmar que ni al Registre de Protecció de Dades de Catalunya depenent d'aquesta Autoritat, ni al Registre General de Protecció de Dades de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, no hi consta inscrit cap fitxer del qual en sigui responsable l'Ajuntament de Sarrià de Ter.

Cinquè.- En data 09/02/2011, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Sarrià de Ter per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3 a) de la LOPD, en relació amb l'article 20 LOPD. Així mateix, va nomenar instructor de l'expedient al funcionari de l'Autoritat Catalana de

Protecció de Dades, XXX. Aquest acord d'inici es va notificar, juntament amb el plec de càrrecs, a l'entitat imputada el 15/02/2011.

En el plec de càrrecs es concedia a la part interessada un termini de deu dies hàbils comptadors a partir del dia següent de la notificació per formular al·legacions, presentar documents i proposar la pràctica de proves que consideressin convenients per a la defensa dels seus interessos.

Sisè.- Mitjançant escrit de 16/02/2011, l'Ajuntament de Sarrià de Ter reconeixia voluntàriament la seva responsabilitat en els fets imputats al plec de càrrecs.

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

Fets Provats

Únic.- L'Ajuntament de Sarrià de Ter ha recollit i tractat les dades de caràcter personal dels habitants del seu municipi que han de figurar al padró municipal d'habitants –nom i cognoms, sexe, domicili habitual, nacionalitat, lloc i data de naixement, DNI o document equivalent, entre d'altres-, sense l'aprovació i publicació al diari oficial de la disposició general de creació del fitxer adoptat per l'òrgan competent del Consistori, i per tant, sense haver promogut la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya depenent d'aquesta Autoritat.

Al marge de l'anterior, també s'infereix que l'Ajuntament en l'exercici de les competències que li són pròpies i que impliquen la recollida i tractament de dades de caràcter personal (com seria el cas de la tramitació d'expedients administratius; el registre d'entrades i sortides; o la gestió de personal, entre d'altres), el mateix Ajuntament ha iniciat aquesta recollida o tractament de dades personals sense haver efectuat els tràmits preceptius que abans s'han descrit respecte al fitxer del Padró d'habitants.

Fonaments de Dret

Primer.- És d'aplicació al present procediment el previst 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^a de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades. De conformitat amb l'article 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.

Segon.- De conformitat amb l'article 11 del Decret 278/1993, escau dictar la present resolució, atès que l'Ajuntament, dins del període atorgat per tal que formulés al·legacions davant el plec de càrrecs, ha reconegut voluntàriament la seva responsabilitat en els fets que allà s'imputen.

Tercer.- A efectes de determinar les infraccions en què pot haver incorregut l'entitat imputada, val a dir que els tipus infractors previstos a l'article 44 de la LOPD han estat modificats per la disposició addicional 56a de la Llei 2/2011, de 4 de març, d'Economia Sostenible. No obstant l'anterior, d'acord amb el principi general d'irretroactivitat que regeix en l'exercici de la

potestat sancionadora (art. 102.2 Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya i art. 128 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques), s'han d'aplicar les disposicions sancionadores vigents en el moment de produir-se els fets que constitueixen infracció administrativa, tret que les noves disposicions afavoreixin al presumpte infractor, circumstància que no es dona en el present cas. És per això que aquesta modificació legislativa no afecta la qualificació de les infraccions que es fa en el present procediment sancionador.

L'article 44.3.a) de la LOPD –també en la nova redacció donada per la Llei 2/2011- considera infracció de caràcter greu:

“a) Crear fitxers de titularitat pública o iniciar la recollida de dades de caràcter personal per als mateixos fitxers, sense l'autorització de disposició general, publicada en el Butlletí Oficial de l'Estat o en el diari oficial corresponent”.

En relació a aquest tipus infractor, l'article 20 de la LOPD preveu que:

“1. La creació, la modificació o la supressió dels fitxers de les administracions públiques només es poden fer per mitjà d'una disposició general publicada en el Butlletí Oficial de l'Estat o en el diari oficial corresponent.

2. Les disposicions de creació o de modificació de fitxers han d'indicar:

a) La finalitat del fitxer i els usos previstos.

b) Les persones o els col·lectius sobre els quals es pretén obtenir dades de caràcter personal o que estiguin obligats a subministrar-les.

c) El procediment de recollida de les dades de caràcter personal.

d) L'estructura bàsica del fitxer i la descripció dels tipus de dades de caràcter personal incloses en el mateix fitxer.

e) Les cessions de dades de caràcter personal i, si s'escau, les transferències de dades que es prevegin a països tercers.

f) Els òrgans de les administracions responsables del fitxer.

g) Els serveis o les unitats davant els quals es puguin exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.

h) Les mesures de seguretat amb indicació del nivell bàsic, mitjà o alt exigible.

3. En les disposicions que es dictin per a la supressió dels fitxers, se n'ha d'establir el destí o, si s'escau, les previsions que s'adoptin per destruir-los.”

Així, la recollida de dades de caràcter personal necessàries per a l'exercici de les competències que són pròpies al Consistori, sense haver creat els corresponents fitxers mitjançant disposició de caràcter general, publicada al Butlletí Oficial de la Província, i per tant, sense haver sol·licitat la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, constitueix una infracció prevista en l'article 44.3 a) LOPD, que tipifica com a infracció greu iniciar la recollida de dades de caràcter personal sense l'autorització de disposició general, publicada en el diari oficial corresponent.

Així doncs, sobre la base dels preceptes esmentats i de les actuacions que consten a l'expedient, es considera acreditat que l'Ajuntament de Sarrià de Ter en l'exercici de les

competències que li són pròpies i que impliquen la recollida i tractament de dades de caràcter personal, va començar el dit tractament sense que amb caràcter previ hagués creat els corresponents fitxers mitjançant disposició de caràcter general, publicada al Butlletí Oficial de la Província, i en conseqüència, sense haver sol·licitat la posterior inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya. La manca d'aprovació i publicació de la disposició de creació dels fitxers, és constitutiva d'una infracció tipificada com a greu a l'article 44.3 a) en relació amb l'article 20, ambdós de la LOPD.

Quart.- Al marge de l'anterior, en l'escrit que davant el plec de càrrecs ha presentat l'Ajuntament de Sarrià de Ter, i en el qual admetia la seva responsabilitat a efectes de l'aplicació de l'art. 11 del Decret 278/1993, sol·licitava a aquesta Autoritat un model de disposició de caràcter general de creació de fitxers. En aquest sentit, es oportú remetre's a la Recomanació 1/2011, d'aquesta Autoritat, sobre la creació, modificació i supressió de fitxers de dades de caràcter personal de titularitat pública, on es recullen els criteris a tenir en compte en la redacció dels projectes de disposicions de caràcter general de creació, modificació o supressió de fitxers de dades personals de titularitat pública. Aquesta Recomanació, que està disponible al web www.apd.cat, compta en els seus annexes amb un model de disposició de caràcter general de creació de fitxers.

Cinquè.- Davant la constatació de les infraccions previstes a l'article 44 de la LOPD, per al cas de fitxers o tractaments de les Administracions Públiques, l'article 21.2 de la Llei 32/2010, en consonància amb l'article 46.1 de la LOPD, faculta a la directora de l'Autoritat per tal que en la resolució per la qual es declari la infracció, pugui establir les mesures que escau adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció. Doncs bé, és en virtut del dit precepte que escau requerir a l'Ajuntament de Sarrià de Ter per tal que al més aviat possible, i com a màxim en el termini de sis mesos a comptar des del dia següent a la notificació de la resolució, dugui a terme els tràmits necessaris per a l'aprovació i publicació al diari oficial corresponent de la disposició general de creació de tots aquells fitxers que correspongui en funció a les competències que té atribuïdes, com per exemple, els relatius al padró municipal d'habitants, la tramitació d'expedients administratius, el registre d'entrades i sortides o la gestió de personal.

Un cop aprovada i publicada la disposició general de creació de fitxers per part de l'Ajuntament en el termini de sis mesos abans esmentat, s'haurà de notificar a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades en el termini de 30 dies des de la publicació esmentada, als efectes de la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, de conformitat amb el previst a l'article 11 de la Llei 32/2010 i 55 del RLOPD.

Fent ús de les facultats que em confereixen l'article 13 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 Sarrià de Ter ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3 a) en relació amb l'article 20, ambdós de la LOPD.

Segon.- Requerir a l'Ajuntament de Sarrià de Ter per tal que dugui a terme les mesures correctores descrites al fonament de dret cinquè, i un cop efectuades en els terminis allà indicats, ho posi en coneixement de l'Autoritat dins dels 10 dies següents.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Sarrià de Ter.

Quart.- Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges, mitjançant el seu trasllat literal, segons el que especifica l'Acord Tercer del Conveni de Col·laboració entre el Síndic de Greuges de Catalunya i l'Agència Catalana de Protecció de Dades de data 23 de juny de 2006.

Cinquè.- Ordenar la publicació de la Resolució al web de l'Autoritat (www.apd.cat), de conformitat amb l'article 17.2 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, les parts interessades poden 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 116 i següents de la Llei 30/1992 o bé 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.

Igualment, les parts interessades poden interposar qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

Esther Mitjans i Perelló

Barcelona, 5 de maig de 2011