

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 21/2011, referent a l'Ajuntament de Mediona.

Antecedents

Primer.- Durant la tramitació de la informació prèvia núm. 86/2010, referent al grup municipal de Convergència i Unió a l'Ajuntament de Mediona, es va efectuar un requeriment al dit grup municipal per tal que informés sobre determinats extrems en relació les dades obtingudes del registre d'entrades i sortides de l'Ajuntament. El grup municipal va donar resposta a aquest requeriment per mitjà d'escrit de 03/11/2010, en el qual manifestava que el fitxer del registre d'entrades i sortides *"no es troba inscrit al registre de protecció de dades de Catalunya"*. Aquesta manifestació la va reiterar el mateix grup municipal en un altre escrit rebut a l'Autoritat el 13/01/2011, també en el marc d'aquella informació prèvia.

Segon.- Atès que els fets esmentats podrien ser constitutius d'una infracció prevista a la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD), l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va iniciar una fase d'informació prèvia (IP 40/2011) 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.

Tercer.- En el si de la informació prèvia es va comprovar que l'Ajuntament de Mediona tenia inscrits al Registre de Protecció de Dades de Catalunya depenent d'aquesta Autoritat el fitxer *"Xissap"*, i al Registre General de Protecció de Dades de l'Agència Espanyola de Protecció de dades els fitxers *"GESTIO DE PERSONAL"*, *"PADRON DE HABITANTES"* i *"XISSAP"*.

Quart.- En data 23/02/2011, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Mediona 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 el 02/03/2011 a l'entitat imputada, juntament amb el plec de càrrecs formulat per l'instructor.

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.

Cinquè.- Mitjançant escrit de 07/03/2011, l'Ajuntament de Mediona va formular al·legacions, amb les quals aportà els models per presentar una sol·licitud davant la Corporació local, així com per tal d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.

Sisè.- En data 31/03/2011 l'instructor d'aquest procediment va formular proposta de resolució, per la qual proposava que la Directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades declarés que l'Ajuntament de Mediona havia incorregut en una infracció greu prevista a l'article 44.3 a), en relació amb l'article 20, ambdós de la LOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada a l'Ajuntament en data 04/04/2011, i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

L'Ajuntament no ha formulat al·legacions davant la proposta de resolució.

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 Mediona ha tractat les dades de caràcter personal incorporades al Registre d'entrada i sortida de documents, sense la prèvia aprovació i publicació de la preceptiva disposició general de creació del fitxer, i, per tant, sense haver promogut la seva notificació al Registre de Protecció de Dades de Catalunya depenent d'aquesta Autoritat.

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.- En el curs del procediment sancionador l'Ajuntament de Mediona va formular al·legacions davant el plec de càrrecs, les quals es van abordar de forma motivada a la proposta de resolució, motiu pel qual, es dóna en aquest punt per reproduïda la resposta efectuada per l'instructor. Tal com s'ha avançat en els antecedents, l'Ajuntament no ha formulat al·legacions davant la proposta de resolució de l'instructor.

Tercer.- Tal com s'exposava a la proposta de resolució, 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.

Quart.- Dit l'anterior, en relació als fets que s'han declarat provats –respecte als quals com s'ha dit l'entitat imputada no ha formulat cap al·legació nova per desvirtuar-los davant la proposta de resolució-, com indicava l'instructor, 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, com s'exposava a la proposta de resolució, la recollida de dades de caràcter personal vinculades al Registre d'entrada i sortida de documents, sense haver creat el corresponent fitxer 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 Mediona en relació a les dades contingudes en el Registre d'entrada i sortida de documents, va començar el dit tractament sense que amb caràcter previ hagués creat el corresponent fitxer 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.

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, com assenyalava l'instructor a la proposta de resolució, és procedent requerir a l'Ajuntament 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 del fitxer referent al Registre d'entrada i sortida de documents i l'inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya dependent d'aquesta Autoritat.

Un cop aprovada i publicada la disposició general de creació del fitxer referit 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, 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 Mediona 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 Mediona per tal que dugui a terme les mesures correctores descrites al fonament de dret cinquè, en el termini allà assenyalat.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Mediona.

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, 26 de maig de 2011