

RESOLUCIÓ D'ARXIU d'Informació Prèvia núm. 72/2010, referent a la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya.

Antecedents

Primer.- En data 28/05/10 va tenir entrada a 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, ex DT 1a) un escrit d'un Sindicat en el qual es posava de manifest la signatura d'un Conveni de col·laboració entre l'Institut Català de la Salut (en endavant, ICS) i el llavors Departament d' Interior, Relacions Institucionals i Participació, Conveni que podria incomplir la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD).

En concret, el Sindicat exposava que havien tingut coneixement que mitjançant un conveni de col·laboració entre ICS i el Departament d'Interior, Relacions Institucionals i Participació, l'ICS duria a terme les revisions mèdiques als aspirants a mossos d'Esquadra amb mitjans, instal·lacions i personal propi de l'entitat esmentada.

Exposaven la seva preocupació atès que -segons manifestava el sindicat- en aquestes revisions mèdiques es pogués accedir a les histories clíniques dels aspirants a Mossos d'Esquadra, historials que contenen dades especialment protegides que havien estat introduïdes amb finalitats clíniques, terapèutiques, de rehabilitació, així com també s'hi contenen dades sociosanitàries d'especial rellevància per la relació entre el metge i el pacient. En definitiva, que el Sindicat entenia que amb *"aquestes revisions mèdiques, amb finalitats estrictament laborals, si s'accedeix a les dades de la història clínica, es vulneraria el secret professional, així com, l'accés a dades especialment protegides per a finalitats diferents per les quals han estat captades."*

Segon.- L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va iniciar una fase d'informació prèvia 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 la disposició transitòria segona de la Llei 32/2010, d'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 d'aquesta fase, el 14/06/2010 es va notificar a la Direcció General de Policia (en endavant DGP) el requeriment de 10/06/2010, per mitjà del qual es demanava informació sobre la formalització d'aquesta relació entre la DGP, com a responsable del fitxer "Registre de convocatòries de selecció de personal del cos de mossos d'esquadra" –aprovat mitjançant l'Ordre IRP/435/2009, de 2 d'octubre, per la qual es regulen els fitxers que contenen dades de caràcter personal gestionats per la Secretaria de Seguretat i per la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior, Relacions Institucionals i Participació- i l'ICS, en virtut de la

qual aquesta darrera entitat duria a terme les revisions mèdiques de les persones aspirants a mossos d'esquadra.

Aquest requeriment va ser complimentat per la DGP mitjançant escrit de 30/06/2010, rebut en aquesta Agència el 01/07/2010.

Quart.- En data 19/07/10 es va notificar a l'Institut Català de la Salut el requeriment de 07/07/10, per mitjà del qual es demanava, entre d'altres, si el centre sanitari, per elaborar les valoracions mèdiques encarregades en el marc de l'esmentat conveni, incorporaven dades de salut incloses als fitxers de l'ICS relatives a les persones aspirants a mossos d'esquadra que haguessin estat o fossin usuàries de l'ICS. També es demanava si informaven únicament sobre l'aptitud dels aspirants segons uns barems fixats per la DGP, o si comunicaven a la DGP la totalitat o part de les dades de salut que s'havien posat de manifest durant l'exploració mèdica.

Atès que no es va donar compliment al requeriment esmentat durant el període atorgat, es va realitzar un segon requeriment que va ser complimentat mitjançant escrit 14/09/2010, rebut en aquesta Autoritat el 17/09/2010. L'entitat requerida exposava, entre d'altres, el següent:

- Respecte si el centre sanitari incorporava dades de salut incloses als fitxers de l'ICS i/o al fitxer d'històries clíniques, aquesta entitat va manifestar que en cap cas l'Hospital Universitari Vall d'Hebron ni consultava ni incorporava dades de salut incloses en els fitxers de l'ICS dels aspirants que havien estat o eren usuaris de l'ICS. Les úniques dades de salut que s'incorporaven, i que no resultaven del reconeixement mèdic, eren les que el propi aspirant a mosso d'esquadra consignava al qüestionari de salut a l'inici del reconeixement, tal com es preveia a la convocatòria.
- Pel que fa a les tipologies de dades personals relatives a les persones aspirants a mossos d'esquadra que comunicaven a la DGP un cop efectuades les revisions mèdiques, l'ICS va manifestar es lliurava a un membre del Tribunal qualificador del procés selectiu una fitxa individual on hi constaven dades mèdiques i exploracions realitzades en el decurs de la revisió mèdica.

Fonaments de Dret

Primer.- És competent per dictar aquesta Resolució la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb l'article 2 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, en relació amb l'article 8 de la Llei 32/2010, d'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, i l'article 15 del Decret 48/2003, de 20 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut de l'Agència Catalana de Protecció de Dades.

Segon.- A partir del relat de fets que s'ha exposat a l'apartat d'antecedents, cal analitzar si en relació als fets objecte de denúncia existeix alguna vulneració a la LOPD, i en particular, si tal com manifestava el sindicat denunciant, durant les revisions mèdiques efectuades en el marc del procés selectiu, s'accedia a les històries clíniques de l'ICS.

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona

Consta acreditat que les revisions mèdiques esmentades estan vinculades a les convocatòries de proves selectives per a l'ingrés a la categoria de mosso/a del cos de mossos d'esquadra de la Generalitat, mitjançant el sistema d'oposició lliure. En aquests processos selectius, els aspirants han de superar les proves que s'hagin previst a la convocatòria. A aquest respecte, l'article 21.2 de la Llei 10/1994, d'11 de juliol, de la policia de la Generalitat – Mossos d'Esquadra, determina el següent:

“Les proves selectives per a ingressar a les escales i categories del Cos de Mossos d'Esquadra són de caràcter teòrico-pràctic i poden incloure proves de capacitat física, psicotècniques, mèdiques i de coneixement, les quals s'han de fixar a les bases de la convocatòria.”

En el mateix sentit, la Resolució IRP/369/2009, de 10 de desembre, de convocatòria de proves selectives per a l'ingrés a la categoria de mosso/a del cos de mossos d'esquadra de la Generalitat –convocatòria immediatament anterior a l'escrit presentat pel sindicat que va donar lloc a l'inici d'aquestes actuacions d'informació prèvia - inclou, dins del procés de selecció i qualificacions, la comprovació de les causes d'exclusió mèdica, indicant expressament el següent:

“la comprovació per determinar que la persona aspirant no està inclosa en cap de les exclusions mèdiques indicades a l'annex 5 comportarà un reconeixement mèdic. En aquest s'aplicaran les tècniques mèdiques d'ús convencional que es considerin oportunes, analítiques d'orina i les exploracions o proves complementàries que els metges, designats pel tribunal qualificador, creguin oportunes.....

A l'inici del reconeixement mèdic, les persones aspirants hauran de contestar un qüestionari mèdic amb la declaració jurada de malalties i tractaments mèdics. El fet que una persona aspirant no formalitzi aquest qüestionari, així com l'omissió intencionada i/o falsedat de les dades sol·licitades, comportarà la seva exclusió automàtica del procés selectiu.”.

El contingut de la convocatòria òbviament és conegut per les persones aspirants que vulguin participar en el procés selectiu per accedir al cos de mossos d'esquadra, de manera que són coneixedores des del primer moment de l'existència d'aquest reconeixement mèdic i el tractament de dades salut que porta implícit. Així les coses, des del moment en què les persones aspirants presenten la sol·licitud de participació en el dit procés, accepten expressament el contingut de les bases i, per tant, que es duguin a terme les proves mèdiques conseqüents.

En conseqüència, aquesta recollida i tractament de dades personals referents a la salut dels aspirants disposa de l'habilitació legal preceptiva, ja que està expressament prevista a l'art. 21.2 de la Llei 10/1994, i també es disposa del consentiment del propi aspirant. Per tant, es compleix amb l'exigència de l'art. 7.3 de la LOPD, en virtut del qual les dades de caràcter personal que fan referència a la salut –entre d'altres especialment protegides- només es poden recollir i tractar per raons d'interès general, quan així ho disposi una llei o l'afectat hi consenti expressament.

Tercer.- D'altra banda, quant al fet en concret denunciat, referent a la possibilitat que el

personal de l'ICS encarregat d'efectuar les revisions mèdiques previstes a la convocatòria, accedís amb aquesta finalitat a les dades de salut incloses als fitxers de l'ICS relatives a les persones aspirants, que en el seu moment s'haguessin recollit per la seva condició de persones usuàries de l'ICS, certament tal conducta seria constitutiva de vulneració de la LOPD, al tractar-se d'un ús no habilitat per la normativa de protecció de dades. En efecte, el citat accés no es podria encabir en cap dels supòsits previstos als articles 7.3, 7.6 i 8 de la LOPD, que estableixen en quins casos i sota quines condicions estaria permès el tractament de dades relatives a la salut. Pel que fa a la legislació sanitària, aplicable com a normativa específica en aquest cas, en concret l'article 16 de la Llei estatal bàsica 41/2002, de 14 de novembre, d'autonomia del pacient (en el mateix sentit que l'article 11 de la Llei catalana 21/2000, de 29 de desembre, sobre els drets d'informació concernent la salut i l'autonomia del pacient, i la documentació clínica) que regula els usos de la història clínica, tampoc no habilitaria l'esmentat accés.

No obstant això, en les actuacions d'investigació que s'han dut a terme l'ICS ha manifestat que *"en cap cas l'Hospital Universitari Vall d'Hebron ni consulta ni incorpora, dades de salut incloses en els fitxers de l'ICS dels aspirants que han estat o son usuaris de l'ICS. Aquestes dades de salut incloses a la història clínica dels pacients es troben especialment protegides per les lleis."* A aquest respecte, val a dir que el Sindicat en la seva denúncia es limitava a expressar la seva preocupació davant la possibilitat que es produís l'accés esmentat a les històries clíniques, però sense aportar cap element que permetés qüestionar la versió manifestada per l'ICS.

Així doncs, no existeixen elements ni indicis que permetin considerar que l'ICS va accedir a les històries clíniques dels aspirants a Mossos d'Esquadra.

Quart.- L'article 10.2 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, preveu que:

"(...) no es formularà plec de càrrecs i s'ordenarà el sobreseïment de l'expedient i l'arxiu de les actuacions quan de les diligències i de les proves practicades, en resulti acreditada la inexistència d'infracció o responsabilitat. Aquesta resolució es notificarà als interessats".

De conformitat amb tot el que s'ha exposat, i atès que no ha resultat acreditada durant la present informació prèvia l'existència d'indicis racionals que permetin imputar cap fet que pogués ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la LOPD, procedeix acordar l'arxiu de les presents actuacions d'informació prèvia.

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Arxivar les actuacions d'informació prèvia núm. 72/2010.

Segon.- Notificar aquesta Resolució a la Direcció General de la Policia del Departament d'Interior, a l'Institut Català de la Salut i al Sindicat denunciant.

Tercer.- 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 l'article 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 Perelló

Barcelona, 3 de juny de 2011