

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

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 22/2011, referent a l'Ajuntament de Montgat

Antecedents

Primer.- En data 27/11/2009 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), una denúncia contra l'Ajuntament de Montgat per un presumpte incompliment de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

En concret, la persona denunciant imputava diverses vulneracions de la LOPD a l'Ajuntament de Montgat, en relació amb un sistema de videovigilància que havia instal·lat al municipi i que constava de setze càmeres. Per tal d'acreditar els fets denunciats, acompanyava la denúncia de documentació gràfica diversa. També denunciava que l'Ajuntament havia instal·lat un sistema de captació i enregistrament de les trucades efectuades al telèfon de la Policia local de Montgat, sense que constés la inscripció del fitxer corresponent al Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Segon.- Com a resultes d'aquest escrit, l'Agència va obrir la fase d'informació prèvia núm. 153/2009, 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 l'article 17 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, per tal d'obtenir més informació sobre les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

Tercer.- En el sí d'aquesta fase d'informació, mitjançant ofici de data 02/12/2009 l'Agència va requerir a l'Ajuntament de Montgat per tal que informés sobre diverses qüestions relacionades amb el sistema d'enregistrament d'imatges, així com sobre el sistema de gravació de trucades del telèfon XXXXXXXXX de l'Ajuntament.

Quart.- El dia 21/12/2009 l'Ajuntament de Montgat va enviar a l'Agència Catalana de Protecció de Dades un telefax on trametia la Resolució d'Alcaldia de data 30/11/2009, en la qual s'ordenava suspendre el funcionament de les càmeres de videovigilància instal·lades al terme municipal de Montgat.

Cinquè.- En data 21/12/2009 va tenir entrada a l'Agència l'escrit de data 15/12/2009 de l'alcalde de l'Ajuntament de Montgat, amb el qual s'informava sobre els sistemes de videovigilància i d'enregistrament de trucades respecte dels quals s'havia requerit informació.

Sisè.- Per mitjà d'ofici de data 17/02/2010, el secretari de Seguretat del Departament d'Interior, Relacions Institucionals i Participació de l'Administració de la Generalitat va

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

comunicar a l'Agència que la Comissió de Control de Dispositius de Videovigilància de Catalunya havia pres coneixement de l'escrit presentat pel sindicat ara denunciant en relació amb la instal·lació per part de l'Ajuntament de Montgat de 16 càmeres de videovigilància a diverses zones de la via pública, i d'una càmera a l'interior de les dependències de la policia local, i que com a resultes del mateix en reunió celebrada en data 16/12/2009 havia acordat el següent:

"(...) Requerir a l'Ajuntament de Montgat perquè legalitzi les instal·lacions de videovigilància que tinguin col·locades en els edificis municipals i a les vies públiques i que estiguin sotmeses a la Llei Orgànica 4/1997, de 4 d'agost, donant compte a aquesta Comissió per tal que emeti el corresponent informe, així com remetre la denúncia presentada de conformitat amb allò que disposa l'article 10 de la Llei Orgànica 4/1997, a l'Agència Catalana de Protecció de Dades, per tal que exerciti les seves competències en relació a aquest tema (...)"

Setè.- Finalment, en el decurs d'aquesta fase d'investigació es va revisar la creació dels fitxers relacionats amb els fets denunciats, així com la seva inscripció en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya, depenent d'aquesta Autoritat. En aquest sentit, s'ha constatat que en l'esmentat Registre consta inscrit el fitxer *Gestió policial*, creat pel Acord del Ple municipal de 26/01/2007 (BOP núm. 55, de 05/03/2007), el qual té per finalitat la gestió i el manteniment de la informació recopilada a fi de facilitar l'activitat diària de la Policia Local. Les dades que es preveuen recollir provenen del propi interessat, que és qualsevol persona implicada en una intervenció policial, i s'obtenen a través d'enquestes, entrevistes, formularis o per transmissió electrònica; com a suport utilitzat consta el suport paper, magnètic o digital i la via telemàtica.

D'altra banda, en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya consta inscrit el fitxer *videovigilància*, creat per Decret d'alcaldia de 27/10/2010 (BOP de 22/11/2010) en el qual es recullen, amb la finalitat de controlar l'accés a les dependències municipals, les imatges o veus de les persones que accedeixen a les dependències municipals. Amb anterioritat a aquesta data no hi consta inscrit cap fitxer de videovigilància.

Vuitè.- En data 03/03/2011, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Montgat per la possible comissió de diverses infraccions de la normativa de protecció de dades, relacionades amb la gravació d'imatges a través de càmeres de videovigilància i amb la gravació de les trucades efectuades des de l'exterior al telèfon XXXXXXXXX de la Policia Local de Montgat, i també les efectuades des d'aquest telèfon cap a l'exterior. Així mateix, va nomenar instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, la Sra. XXX.

Aquest Acord d'Inici es va notificar, juntament amb el Plec de càrrecs, a l'entitat imputada en data 11/03/2011.

En el Plec de càrrecs es concedia a l'Ajuntament un termini de deu dies hàbils comptadors a partir del dia següent de la seva notificació per formular al·legacions,

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

presentar documents i proposar la pràctica de les proves que considerés convenient per a la defensa dels seus interessos. Aquest termini va transcórrer sense que el dit Ajuntament hagués formulat al·legacions ni proposat la pràctica de cap prova.

Novè.- En data 23/06/2011 es va dictar Proposta de resolució per part de la instructora d'aquest procediment. Aquesta Proposta fou notificada a l'Ajuntament de Montgat i a la persona denunciant el dia 29/06/2011. En aquesta Proposta de resolució se'ls concedia un termini de deu dies, comptadors a partir de l'endemà de la data de notificació, per tal que formulessin les al·legacions que estimessin convenients. Transcorregut aquest termini, es constata que cap de les parts no ha formulat al·legacions.

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

Fets provats

Primer.- L'Ajuntament de Montgat va implantar un sistema de videovigilància integrat per setze càmeres instal·lades en diversos punts del municipi, sistema que va estar en funcionament entre el mes de novembre de 2008 i, com a mínim, el 30/11/2009, quan per Resolució d'alcaldia s'acordà suspendre el seu funcionament.

1.1. La gravació d'imatges a través de les càmeres destinades a la protecció d'edificis municipals (col·locades a l'Ajuntament, la Prefectura de la Policia Local, el Dipòsit municipal de vehicles, la Biblioteca municipal i el magatzem de la brigada municipal d'obres), les quals estan sotmeses al règim de la LOPD, es va dur a terme sense la prèvia aprovació de la preceptiva disposició de caràcter general de creació del fitxer corresponent.

1.2. La gravació d'imatges a través de les càmeres destinades a controlar l'ús no autoritzat de vehicles i evitar actes vandàlics i incívics al Parc del Turonet i al Parc del Turó, les quals estan sotmeses a la LO 4/1997, de 4 d'agost, per la qual es regula la utilització de videocàmeres per les Forces i Cossos de Seguretat en llocs públics (en endavant, LO 4/1997) es va efectuar sense la prèvia obtenció de la preceptiva autorització administrativa atorgada per la Direcció General de la Policia.

1.3. Les gravacions d'imatges a través de totes les càmeres anteriors es van realitzar sense informar prèviament sobre aquestes gravacions a les persones vianants o que van accedir a les dependències municipals esmentades, per mitjà dels rètols corresponents.

Segon.- Pel que fa a les trucades efectuades o rebudes en el telèfon XXXXXXXXX de la Policia local de Montgat, es graven totes les trucades entrants i sortints, sense l'aprovació prèvia de la disposició de caràcter general de creació del fitxer corresponent i sense donar compliment al dret d'informació previst a l'article 5 de la LOPD.

Fonaments de Dret

Primer.- És d'aplicació al present procediment el 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 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.

Segon.- De la documentació aportada amb la denúncia i de les actuacions d'investigació efectuades ha quedat acreditat que l'Ajuntament de Montgat va implantar un sistema de videovigilància en diversos punts del municipi que va vulnerar el previst a la LOPD, d'acord amb l'exposat a continuació.

Com a punt de partida, cal assenyalar que la utilització de càmeres de videovigilància amb captació d'imatges i posterior emmagatzematge només serà legítima si prèviament s'han efectuat els tràmits preceptius per a la seva legitimació, i en aquest sentit cal distingir segons es tracti de càmeres sotmeses al règim de la LOPD o bé al règim de la LO 4/1997.

2.1. Sobre les càmeres sotmeses al règim de la LOPD

De les investigacions realitzades ha quedat acreditat que mitjançant Decret d'alcaldia de data 27/10/2010 (BOP de 22/11/2010) l'Ajuntament de Montgat va crear el fitxer *videovigilància* en el qual, amb la finalitat d'efectuar un control d'accés a diverses dependències municipals (l'Ajuntament, la Prefectura de la Policia Local, el Dipòsit municipal de vehicles, la Biblioteca municipal i el magatzem de la brigada municipal d'obres), durant el període referit es van enregistrar les imatges de les persones que van accedir a dites dependències.

L'enregistrament d'imatges amb anterioritat a la publicació al BOP d'aquest Decret d'alcaldia, i, per tant, abans de l'existència d'un fitxer, contravé els articles 20 de la LOPD, 52 del RLOPD i 11 de la Instrucció la Instrucció 1/2009, de 10 de febrer, de l'Agència, sobre el tractament de dades de caràcter personal mitjançant càmeres amb fins de videovigilància.

L'article 20 de la LOPD preveu el següent:

"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.

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

- 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."

L'article 52 del RLOPD estableix el següent:

"Disposició o acord de creació, modificació o supressió del fitxer.

1. La creació, modificació o supressió dels fitxers de titularitat pública només es pot fer per mitjà d'una disposició general o acord publicats en el «Butlletí Oficial de l'Estat» o diari oficial corresponent.
2. En tot cas, la disposició o acord s'ha de dictar i publicar amb caràcter previ a la creació, modificació o supressió del fitxer".

Per la seva banda, l'article 11.1 de la Instrucció 1/2009, de 10 de febrer, de l'Agència, sobre el tractament de dades de caràcter personal mitjançant càmeres amb fins de videovigilància, disposa expressament que:

"11.1 Qualsevol tractament de dades personals que comporti l'enregistrament d'imatges de persones físiques identificades o identificables, captades mitjançant una o més càmeres que formin part d'un sistema de videovigilància, constitueix un fitxer i s'ha de notificar al Registre de protecció de dades de Catalunya. La notificació s'ha de fer un cop s'hagi creat el fitxer, d'acord amb el que preveu la normativa de protecció de dades, mitjançant el formulari que s'estableix per resolució del director o directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades. També s'ha d'inscriure la modificació i la supressió dels fitxers."

A l'efecte de determinar la infracció que ha comès l'Ajuntament de Montgat per haver captat i emmagatzemat imatges a través de les esmentades càmeres de videovigilància sense l'autorització de disposició general de creació del fitxer de videovigilància, val a dir que els tipus infractors previstos a l'article 44 LOPD han estat modificats per la disposició addicional 56a de la Llei 2/2011, de 4 de març, d'Economia Sostenible (en endavant, LES). D'acord amb el principi general d'irretroactivitat que regeix en l'exercici de la potestat sancionadora (art. 102.2 de la 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 i del procediment administratiu comú), 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 cas present, ja que l'article 44.3.a) de la LOPD en la seva nova redacció preveu com a infracció greu, tal

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

com succeïa amb la legislació anterior: *“Crear fitxers de titularitat pública o iniciar la recollida de dades de caràcter personal per a aquests, sense autorització de disposició general, publicada en el Butlletí Oficial de l'Estat o diari oficial corresponent”*. Per això, en aplicació del principi d'irretroactivitat cal aplicar la legislació anterior, vigent en el moment de produir-se els fets constitutius d'infracció administrativa, el qual tipifica com a infracció greu al mateix apartat a) de l'article 44.3 de la LOPD:

“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 el diari oficial corresponent.”

2.2. Sobre les càmeres sotmeses a la LO 4/1997

De les actuacions practicades ha quedat acreditat que durant un període de temps l'Ajuntament va enregistrar imatges obtingudes a la via pública amb finalitats policials, en concret, per controlar l'ús no autoritzat de vehicles i evitar actes vandàlics i incívics al Parc del Turonet i al Parc del Turó del Sastre. Aquest període de temps està comprès entre el mes de novembre de 2008 (data d'instal·lació de les primeres càmeres) i, com a mínim, el 30/11/2009, data de la Resolució d'alcaldia de l'Ajuntament de Montgat on es resol suspendre el funcionament de les càmeres de videovigilància instal·lades al terme municipal de Montgat per manca de l'autorització administrativa que exigeix la Llei orgànica 4/1997, de 4 d'agost.

Les dades de caràcter personal procedents d'imatges i sons obtinguts per les forces i cossos de seguretat mitjançant la utilització d'aquestes videocàmeres disposen d'una regulació específica, tal com preveu la pròpia LOPD en el seu article 2.3, apartat e), on determina que: *“es regeixen per les seves disposicions específiques, i pel que preveu especialment, si s'escau, aquesta Llei orgànica els tractaments de dades personals següents: e) els procedents d'imatges i sons obtinguts mitjançant la utilització de videocàmeres per les Forces i els Cossos de Seguretat, d'acord amb la legislació sobre la matèria”*. En el mateix sentit, l'article 4.2 de la Instrucció 1/2009, de 10 de febrer, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, sobre el tractament de dades de caràcter personal mitjançant càmeres amb fins de videovigilància, disposa que: *“els tractaments de dades personals procedents d'imatges i veus obtingudes mitjançant la utilització de videocàmeres per la policia de la Generalitat-mossos d'esquadra o per les policies locals de Catalunya s'han de regir per les seves disposicions específiques i per allò previst especialment, si escau, en la legislació de protecció de dades personals i per aquesta Instrucció”*.

De conformitat amb aquesta regulació específica, la instal·lació de videocàmeres en llocs públics, oberts o tancats, per part de les Forces i Cossos de seguretat està sotmesa al règim d'autorització prèvia, segons preceptua l'article 3 de la Llei orgànica 4/1997, de 4 d'agost, per la qual es regula l'ús de videocàmeres de les Forces i Cossos de seguretat en llocs públics. L'exigència d'aquesta autorització prèvia té per finalitat garantir que el sistema de videovigilància, que pretén garantir la seguretat pública, sigui respectuós amb els drets fonamentals i les llibertats públiques dels ciutadans, especialment amb el dret a l'honor, la intimitat i la pròpia imatge. En altres

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

paraules, es pretén garantir el principi de proporcionalitat, de tal manera que el sistema de videovigilància s'adeqüi a la finalitat prevista i que la gravació d'imatges i de sons sigui estrictament la necessària per complir aquestes finalitats.

En desenvolupament d'aquesta Llei orgànica s'aprovà el Decret 134/1999, de 18 de maig, de regulació de la videovigilància per part de la policia de la Generalitat i de les policies locals de Catalunya, en l'article 7 del qual es preveu que l'autorització preceptiva l'atorga el director general de Seguretat Ciutadana, la qual requereix en tots els casos l'informe previ favorable de la Comissió de Control dels Dispositius de Videovigilància, la qual és presidida pel president del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.

A aquest respecte, de les actuacions practicades ha quedat acreditat que l'Ajuntament de Montgat va enregistrar imatges a través d'aquestes càmeres sotmeses al règim de la Llei orgànica 4/1997 sense la preceptiva autorització administrativa prèvia, i ho va fer durant un període de temps comprès entre el mes de novembre de 2008 i, com a mínim, fins el 30/11/2009, quan s'acordà suspendre el seu funcionament.

Així les coses, si bé aquestes càmeres de vigilància en un principi s'haurien de sotmetre al règim especial establert a la Llei orgànica 4/1997 i al Decret 134/1999, en no disposar de l'autorització preceptiva exigida no estan emparades per l'habilitació de la Llei orgànica 4/1997, de manera que es tracta d'un tractament il·legítim de dades de caràcter personal.

Davant aquesta vulneració de la LO 4/1997, el règim sancionador aplicable és en tot cas el previst a la LOPD, d'acord amb la remissió efectuada per l'article 10 de la Llei Orgànica 4/1997, el qual preveu el següent: *“Cuando no haya lugar a exigir responsabilidades penales, las infracciones a lo dispuesto en la presente Ley serán sancionadas con arreglo al régimen disciplinario correspondiente a los infractores y, en su defecto, con sujeción al régimen general de sanciones en materia de tratamiento automatizado de los datos de carácter personal.”*

A aquest respecte, l'article 6 de la LOPD disposa que: *“El tractament de les dades de caràcter personal requereix el consentiment inequívoc de l'afectat, llevat que la llei disposi una altra cosa”*. Consegüentment, es considera que aquest tractament efectuat sense l'autorització prevista a la Llei orgànica 4/1997, es va efectuar amb conculcació dels principis i garanties que estableix la LOPD.

Pel que fa a la tipificació d'aquests fets imputats a l'Ajuntament de Montgat, val a dir que la modificació normativa operada per la LES que abans s'ha esmentat no ha afectat a la qualificació d'aquests fets com a infracció greu, si bé ara amb la nova redacció el tipus infractor aplicable seria el previst a l'apartat b) de l'article 44.3 de la LOPD. Per això, en aplicació del principi d'irretroactivitat cal aplicar la legislació anterior, vigent en el moment de produir-se els fets imputats, el qual tipifica com a infracció greu a l'apartat d) de l'article 44.3 de la LOPD:

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

“Tractar les dades de caràcter personal o utilitzar-les posteriorment amb conculcació dels principis i les garanties que estableix aquesta Llei o amb incompliment dels preceptes de protecció que imposin les disposicions reglamentàries de desplegament, quan no constitueixi infracció molt greu.”

Tercer.- Pel que fa a la gravació de les trucades efectuades des de l'exterior al telèfon número XXXXXXXXX de la Policia Local de Montgat, i les efectuades des d'aquest telèfon cap a l'exterior, de les actuacions d'investigació ha quedat acreditat que l'Ajuntament de Montgat ha vulnerat la LOPD des d'una triple vessant:

3.1. D'una banda, la gravació de les trucades esmentades, en la mesura que conté dades personals, requereix la creació prèvia del fitxer corresponent, mitjançant disposició general publicada al diari oficial, d'acord amb els articles 20 de la LOPD i 52 del RLOPD, transcrits abans, i la posterior inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

A aquest respecte, convé precisar que aquest tractament de dades no queda emparat pel fitxer “*Gestió Policial*” de què disposa l'Ajuntament, ja que a l'acord de creació de l'esmentat fitxer, detallat a l'antecedent setè, no es va fer constar com a procediment de recollida de dades de caràcter personal l'enregistrament de trucades telefòniques, ni es va concretar la veu com a tipus de dada personal que pot ser incorporada en el dit fitxer.

La manca d'aprovació de la disposició de caràcter general de creació del fitxer corresponent a aquest tractament contravé l'article 20 de la LOPD que s'ha transcrit abans, fet que és constitutiu de la infracció greu prevista a l'article 44.3.a) de la LOPD, consistent en: “*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 el diari oficial corresponent*”. La modificació de l'article 44 de la LOPD operada per la LES manté pràcticament idèntica la redacció d'aquest tipus infractor.

3.2. En segon lloc, quant al fet que s'enregistrin totes les trucades telefòniques associades al núm. de telèfon XXXXXXXXX, corresponent a la centraleta de la Policia local de Montgat, cal tenir en compte el principi de qualitat de les dades de l'article 4 de la LOPD, el qual disposa que:

“1. Les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut”.

D'acord amb aquest principi, i a *sensu contrari*, no és permès gravar les trucades que siguin impertinents, inadequades o innecessàries per aconseguir la finalitat legítima. Aquest article consagra el principi de proporcionalitat, sobre el qual el Tribunal Constitucional s'ha pronunciat reiteradament davant la col·lisió de drets fonamentals, pronunciaments dels quals escau remarcar el triple judici de proporcionalitat, segons el qual, per comprovar si una mesura restrictiva d'un dret fonamental supera el judici

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

de proporcionalitat és necessari constatar si compleix els tres requisits següents: si la mesura és susceptible d'aconseguir l'objectiu proposat (judici d'idoneïtat); si, a més, és necessària, en el sentit que no existeix una altra mesura més moderada per a la consecució de tal propòsit amb el mateix grau d'eficàcia (judici de necessitat); i, finalment, si la mateixa és ponderada o equilibrada, per derivar-se d'ella més beneficis o avantatges per a l'interès general que perjudicis sobre altres béns o valors en conflicte (judici de proporcionalitat en sentit estricte).

En el cas present, l'Ajuntament de Montgat ha admès que grava totes les trucades amb origen i destí extern, manifestació de la qual es desprèn que no realitza cap tipus de selecció prèvia per tal d'evitar la gravació de trucades que resulti desproporcionada per aconseguir la finalitat perseguida.

En aquest sentit, cal tenir en compte, d'una banda, que les trucades que s'efectuen a la centraleta de la Policia local d'un municipi poden fer referència a qualsevol de les funcions que l'article 53 de la Llei orgànica 2/0986, de 13 de març, de Forces i Cossos de Seguretat assigna als Cossos de la Policia Local, entre les quals s'hi inclouen funcions que no estan vinculades estrictament a la prevenció de perills per a la seguretat pública o la repressió d'infraccions penals, com ara funcions de policia administrativa, control del trànsit, protecció civil o informació general sobre diferents tràmits administratius.

D'altra banda, l'Ajuntament de Montgat ha manifestat que la finalitat principal de la gravació és *"la de deixar constància de la recepció de trucades i dels requeriments policials rebuts, la resolució i contestació a la demanda dels mateixos i la gravació del número del qual es rep la trucada i el contingut oral de la mateixa en cas d'avís o demanda d'un servei policial, que en algunes ocasions són realitzats de forma alertant i amenaçant al receptor de la mateixa"*.

Valorat el contingut possible d'aquestes trucades, es considera excessiva la gravació de totes les trucades entrants formulades pels usuaris del servei d'atenció telefònica de la policia local i de totes les trucades efectuades per la policia local a l'exterior, ja que no sembla que la gravació de les trucades sigui en tots els casos quelcom necessari per a la prestació del servei vinculat a la seguretat pública. Així, per exemple, es considera excessiu gravar les consultes formulades pels usuaris del servei i les respostes donades per l'agent de centraleta sobre les competències municipals de la policia local, sobre la senyalització del trànsit, o sobre la normativa vigent en matèria de contaminació acústica, etc, ja que en tots aquests casos es considera que es pot aconseguir la finalitat informativa o de constància de la queixa sense necessitat de gravar les trucades. Igualment, es considera excessiva la gravació de totes les trucades per comptabilitzar les trucades rebudes i el tipus de requeriments rebuts, ja que tant les unes com els altres es podrien portar a terme mitjançant altres sistemes, sense necessitat de gravar el contingut mateix de la trucada.

La consideració com a excessiva de la gravació de totes les trucades esmentades no impediria considerar legítima la gravació de certes trucades, com ara, les que es realitzessin de manera excepcional o puntual per tal per tal de comprovar la correcta

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

prestació del servei, o bé les estrictament vinculades a la seguretat pública.

D'acord amb l'exposat, l'enregistrament de totes les trucades telefòniques, tant entrants com sortints associades al núm. de telèfon XXXXXXXXX, corresponent a la centraleta de la Policia Local de Montgat, i, per tant, sense realitzar una selecció prèvia o establir un altre sistema per tal d'evitar la gravació d'aquelles trucades innecessàries per a la finalitat legítima, es considera un tractament excessiu i, per això, vulnerador del principi de qualitat de les dades previst a l'article 4 de la LOPD. En aquest sentit, cal afegir que l'Ajuntament no ha aportat a aquestes actuacions cap element que justifiqui o fonamenti la necessitat de gravar la totalitat d'aquestes trucades, ni ha efectuat al·legacions que portin a qüestionar les imputacions que s'han efectuat.

Pel que fa a la tipificació d'aquests fets imputats a l'Ajuntament de Montgat, val a dir que la modificació normativa operada per la LES no ha afectat a la qualificació d'aquests fets com a infracció greu, si bé ara amb la nova redacció el tipus sancionador està previst a l'apartat c) de l'article 44.3 de la LOPD (*"Tractar dades de caràcter personal o utilitzar-les posteriorment amb conculcació dels principis i les garanties que estableixen l'article 4 d'aquesta Llei i les disposicions que el despleguen, excepte quan sigui constitutiu d'infracció molt greu"*). Per això, en aplicació del principi d'irretroactivitat cal aplicar la legislació anterior, vigent en el moment de produir-se els fets imputats, el qual tipifica com a infracció greu a l'apartat d) de l'article 44.3 de la LOPD:

"Tractar les dades de caràcter personal o utilitzar-les posteriorment amb conculcació dels principis i les garanties que estableix aquesta Llei o amb incompliment dels preceptes de protecció que imposin les disposicions reglamentàries de desplegament, quan no constitueixi infracció molt greu."

3.3. Finalment, en relació amb el compliment del dret d'informació previst a l'article 5 de la LOPD, de les pròpies manifestacions efectuades per l'Ajuntament queda clar que no totes les trucades rebudes al telèfon esmentat o efectuades de del mateix afectaven la seguretat pública o la persecució d'infraccions penals, supòsits en què l'article 24.1 de la LOPD eximeix del deure d'informació. És per això que respecte a la resta de trucades existia l'obligació d'informar a les persones afectades sobre els extrems previstos en el dit article. El propi Ajuntament va reconèixer durant la fase d'informació prèvia haver incomplert aquesta obligació d'informació, incompliment que constitueix la infracció prevista a l'article 44.2.d) de la LOPD, el qual preveu com a infracció lleu: *"recollir dades de caràcter personal dels mateixos afectats sense proporcionar-los la informació que assenyala l'article 5 d'aquesta Llei"*.

Quart.- L'article 21.2 de la Llei 32/2010, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en consonància amb l'article 46 de la LOPD, preveu que quan les infraccions siguin comeses per una administració pública la resolució que declari la comissió d'una infracció ha d'establir les mesures que escau adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció.

Doncs bé, en el cas present es considera necessari requerir a l'Ajuntament de Montgat per tal que en els terminis indicats dugui a terme les actuacions següents:

4.1. En relació amb la gravació d'imatges efectuada a través de càmeres de videovigilància sotmeses a la LOPD sense la creació del fitxer corresponent, atesa la creació amb posterioritat als fets imputats del fitxer *videovigilància* amb la finalitat de controlar els accessos a les dependències municipals (en concret mitjançant Decret d'alcaldia de data 27/10/2010, publicat a BOP de 22/11/2010), així com la seva posterior inscripció en el Registre de Protecció de Dades d'aquesta Autoritat, es considera innecessari efectuar cap requeriment.

4.2. En relació amb la gravació d'imatges efectuada a través de càmeres de videovigilància sotmeses a la LO 4/1997, es requereix a l'Ajuntament de Montgat per tal que al més aviat possible, i com a màxim en el termini d'un mes a comptar des del dia següent a la notificació de la Resolució sancionadora, dugui a terme els tràmits necessaris per a l'obtenció de l'autorització administrativa que correspon atorgar a la Direcció General de la Policia.

4.3. En relació amb el deure d'informació sobre la gravació d'imatges efectuada per les càmeres de videovigilància sotmeses a la LOPD, per al cas que es posi en funcionament el sistema de videovigilància a les dependències municipals referides, cal recordar que és necessari informar a les persones afectades per la gravació d'imatges a través d'aquestes càmeres, per mitjà de la col·locació de cartells segons el model i en els termes previstos a la Instrucció 1/2009.

4.4. En relació amb el deure d'informació sobre la gravació d'imatges efectuada per les càmeres de videovigilància sotmeses a la LO 4/1997, per al cas que es posi en funcionament el sistema de videovigilància als espais referits de la via pública, i es disposi de l'autorització administrativa corresponent, igualment es recorda que és necessari informar a les persones afectades per la gravació d'imatges a través d'aquestes càmeres, per mitjà de la col·locació de cartells segons el model i en els termes previstos a l'annex 2 de l'Ordre de 29/06/2001.

4.5. Pel que fa a la gravació de les trucades efectuades des de l'exterior al número de telèfon XXXXXXXXX, corresponent a la centraleta de la Policia de Montgat, i des d'aquest a l'exterior, es requereix a l'Ajuntament de Montgat per tal que en el termini de 6 mesos a comptar des del dia següent a la notificació de la Resolució sancionadora aprovi la disposició general de creació del fitxer corresponent a la gravació de les dades personals contingudes en aquestes trucades, la publiqui en el diari oficial corresponent i en sol·liciti la inscripció corresponent davant el Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

4.6. En relació també amb la gravació de les trucades efectuades a i des d'aquest número de telèfon, es requereix a l'Ajuntament de Montgat per tal que abans de la creació del fitxer corresponent analitzi quines gravacions de trucades són innecessàries per assolir la finalitat prevista, i realitzi les gestions tècniques i organitzatives necessàries per evitar la seva gravació.

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

4.7. En relació amb el deure d'informació sobre la gravació de les trucades efectuades a i des d'aquest número de telèfon, es requereix a l'Ajuntament de Montgat per tal que abans d'iniciar la gravació de les trucades realitzi les gestions tècniques i organitzatives necessàries per garantir el deure d'informació previst a l'article 5 de la LOPD en relació amb aquelles gravacions que no tinguin per finalitat la seguretat pública en sentit estricte ni la persecució d'infraccions penals.

Un cop s'hagi donat compliment, sempre dins del termini assenyalat a l'efecte, a cadascuna de les mesures correctores relacionades en aquest fonament de dret, en el termini de 10 dies hàbils següents n'haurà de donar compte a l'Autoritat, per tal d'acreditar el seu compliment.

Per això, fent ús de les facultats que em confereix l'article 15 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 Montgat ha comès les infraccions següents:

Pel que fa a l'enregistrament d'imatges a través de les càmeres de videovigilància, dues infraccions greus previstes a l'article 44.3.a) i d) en relació amb els articles 20 i 6, respectivament, de la LOPD.

Pel que fa a la gravació de les trucades efectuades a i des del número de telèfon de la centraleta de la Policia de Montgat, dues infraccions greus previstes a l'article 44.3.a) i d), en relació amb els articles 20 i 4, respectivament, i una infracció lleu prevista a l'article 44.2.d) en relació amb l'article 5, articles tots ells de la LOPD.

Segon- Requerir a l'Ajuntament de Montgat per tal que dugui a terme les mesures correctores descrites al fonament de dret quart, en la forma i terminis allà assenyalats.

Tercer.- Notificar aquesta Resolució a l'Ajuntament de Montgat i a la persona denunciant.

Quart.- Comunicar la Resolució al Síndic de Greuges, de conformitat amb el que preveu 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 d'aquesta 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, l'Ajuntament de Montgat pot 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

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

interposar directament recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius, 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, la part interessada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

Esther Mitjans i Perelló

Barcelona, 21 de juliol de 2011