

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 37/2011, referent a l'Ajuntament de Vacarisses.

Antecedents

Primer.- En data 01/03/2011 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, una denúncia contra l'Ajuntament de Vacarisses, 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, es denunciava que l'Ajuntament de Vacarisses havia enviat en un sobre adreçat als veïns i veïnes de XXX, una proposta de conveni de conformitat amb una decisió adoptada en la reunió efectuada el dia XX/XX/XX entre l'ajuntament i els veïnes i veïnes de XXX. El motiu de la queixa de la persona denunciant consistia en què, juntament amb aquesta proposta de conveni, s'hauria enviat també, entre altres documents, còpia de la petició d'autorització de manifestació a la Direcció General de la Policia (en endavant, DGP) presentada per una persona en representació de XXX, petició que contenia diverses dades personals (nom i cognoms, número de NIF, domicili, signatura, telèfon fix i mòbil). Concloïa la persona denunciant que la difusió d'aquesta documentació es va efectuar sense ocultar les dades de caràcter personal esmentades, i sense que hagués atorgat amb caràcter previ el seu consentiment.

Adjunt a la denúncia, s'aportava còpia dels documents següents, entre d'altres: un dels sobres presumptament enviat als veïns –on consta l'anagrama del dit Ajuntament però no hi figura cap adreça del destinatari-, la sol·licitud d'autorització de manifestació formulada a la DGP que contenia dades personals de qui actuava com a representant de XXX, així com una relació de persones identificades que amb la seva signatura confirmaven haver rebut l'enviament objecte de la denúncia.

Segon.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (número IP-62/2011), 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 l'article 19 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, per tal d'obtenir més informació sobre les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

En el si d'aquesta fase d'informació, l'Autoritat va requerir l'Ajuntament de Vacarisses per mitjà d'escrit de data 11/03/2011, notificat a l'Ajuntament el 21/03/2011. Aquest requeriment fou contestat per l'Ajuntament per mitjà d'escrit de data 25/03/2011, registrat d'entrada a l'Autoritat el 30/03/2011. En aquesta resposta, l'Ajuntament de Vacarisses, en relació amb els fets denunciats, argumentava el següent:

- “ - Efectivament vàrem dirigir als veïns de (...) els escrits a que es refereix la denúncia.*
- El motiu d'aquesta comunicació és que en aquells moments es negociaven assumptes molt importants pel futur (...), -com ara la gestió del subministrament de l'aigua-, i tractant-se (...) de reduïda dimensió on no hi conviuen més de quaranta veïns, les*

decisions son adoptades de manera assembleària amb la participació de tots. Per aquest motiu l'ajuntament els ha d'informar directa i personalment.

- *Respecte al motiu de la tramesa de la documentació referent a la manifestació, aquest no era altre que el d'assegurar la màxima difusió i coneixement dels veïns.*
- *Pel que fa a les dades de caire personal, vàrem entendre que les que hi figuren no eren tals, ja que (...) és la persona que sempre compareix davant l'ajuntament, negociant i representant a XXX i el seu nom i telèfons de contacte son àmpliament difosos i estan a disposició de tots els veïns de XXX que sovint contacten amb ell per exposar-li les qüestions escaients.*
- *En conseqüència, no constant als escrits domicilis particulars, i coneixent que el nom, cognoms i números de telèfon –en tant la seva condició de representant veïnal- son àmpliament coneguts per tots els residents de XXX, i que és el mateix (...), qui profusament facilita aquesta informació, entenem que no existia cap impediment perquè aquesta persona, sens perjudici del respecte de la seva privacitat, continues telefònicament atenent i canalitzant la voluntat de XXX.(...)”*

Tercer.- En data 17/05/2011, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Vacarisses per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3 k) de la LOPD –en la seva redacció donada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'Economia Sostenible-, en relació amb l'article 11, ambdós de la LOPD. Així mateix, va nomenar instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, YYY.

Aquest acord d'inici es va notificar, juntament amb el plec de càrrecs, a l'entitat imputada, el 23/05/2011 i a la persona denunciante, el 25/05/2011. En el plec de càrrecs es concedia a les parts interessades 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 considerés convenients per a la defensa dels seus interessos.

Quart.- Per mitjà d'escrit de data 03/06/2011 rebut a l'Autoritat el 06/06/2011, la persona denunciante va formular al·legacions al plec de càrrecs. En relació amb l'Ajuntament de Vacarisses, ha transcorregut el termini concedit a l'efecte sense que hagi presentat al·legacions ni proposat la pràctica de prova.

Cinquè.- En data 28/07/2011 la instructora 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 Vacarisses havia incorregut en una infracció greu – d'acord amb la regulació prevista a la LOPD després de la modificació operada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'Economia Sostenible- prevista a l'article 44.3 k) en relació amb l'article 11, ambdós de la LOPD.

En aquesta proposta es concedia un termini de deu dies, comptadors a partir de l'endemà de la data de notificació, per tal que les parts interessades formulessin les al·legacions que estimessin convenients. Aquesta proposta de resolució fou notificada a l'Ajuntament el 02/08/2011 i a la persona denunciante el 08/08/2011.

El termini de deu dies concedit a les parts, ha transcorregut sense que cap d'elles hagi 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

Únic.- Durant el mes de febrer de 2011, l'Ajuntament de Vacarisses va dirigir un sobre als veïns i veïnes de XXX, el qual contenia, entre d'altres documents, còpia de la petició d'autorització de manifestació a la Direcció General de la Policia presentada per una persona en representació de XXX, en la qual hi figuraven diverses dades personals d'aquesta persona (nom i cognoms, número de NIF, domicili, signatura, telèfon fix i mòbil); així com una còpia de l'ofici de XX/XX/XX de la DG de la Policia dirigit a l'Ajuntament esmentat en què també hi figuraven dades personals de la mateixa persona. La difusió d'aquesta documentació es va efectuar sense ocultar les dades de caràcter personal esmentades, i sense que s'hagués atorgat amb caràcter previ a la seva difusió, el consentiment per part del titular d'aquestes dades.

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.- Tal com s'ha exposat en els antecedents, les parts interessades no han formulat al·legacions davant la proposta de resolució. Anteriorment, davant el plec de càrrecs només la persona denunciante va formular al·legacions, amb les quals en realitat no es qüestionava el contingut del plec de càrrecs sinó algunes de les manifestacions de l'Ajuntament de Vacarisses en la resposta al requeriment d'informació prèvia, que fou transcrita parcialment en els antecedents de l'acord d'inici d'aquest procediment. En qualsevol cas, la instructora va donar resposta en la proposta de resolució a les manifestacions de la persona denunciante.

Tercer.- Durant la tramitació d'aquest procediment s'han acreditat de forma suficient els fets inclosos a l'apartat de fets provats, sense que l'Ajuntament hagi efectuat cap manifestació a fi de desvirtuar-los.

Doncs bé, aquesta difusió de dades de la persona afectada detallada a l'apartat de fets provats, constitueix una cessió o comunicació de dades de caràcter personal, definida per l'article 3.i) de la LOPD com "*qualsevol revelació de dades efectuada a una persona diferent a l'interessat*".

Pel que fa al règim sobre la cessió o comunicació de dades de caràcter personal, l'article 11 LOPD determina el següent:

- “1. Les dades de caràcter personal objecte del tractament només poden ser comunicades a un tercer per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat.
2. El consentiment que exigeix l'apartat anterior no és necessari:
a) Quan la cessió està autoritzada en una llei”*

Per tant, amb caràcter general, qualsevol cessió o comunicació de dades personals a tercers, només serà lícita quan es compta amb el consentiment de la persona titular de les dades personals, o bé ho autoritza una norma amb rang de llei.

Respecte a la prestació d'aquest consentiment per part de la persona afectada, ni durant les actuacions efectuades en el marc de la informació prèvia, ni un cop incoat el present procediment no s'ha acreditat la seva existència. Pel que fa a l'autorització d'una norma amb rang de llei que habiliti la cessió, val a dir que ni durant la fase d'informació prèvia ni una vegada incoat el present procediment, l'Ajuntament ha invocat cap llei que habiliti la dita cessió.

En aquest sentit, convé afegir que durant la fase d'informació prèvia, l'Ajuntament explicà que la finalitat de la difusió de la dita documentació relativa a la convocatòria d'una manifestació *“no era altre que el d'assegurar la màxima difusió i coneixement de XXX.”* Doncs bé, es considera important ressaltar que aquesta finalitat pretesa per l'Ajuntament s'hagués pogut igualment assolir sense necessitat de revelar cap dada de caràcter personal. Per tant, si l'Ajuntament hagués ocultat o anonimitzat les dites dades personals amb caràcter previ a la seva difusió, hauria aconseguit l'objectiu pretès i alhora hauria garantit també la protecció d'un dret fonamental com és el dret a la protecció de dades de caràcter personal (STC 292/2000, de 30 de novembre).

Per tant, sobre la base del que s'ha exposat, es desprèn que l'Ajuntament de Vacarisses va cedir o comunicar a tercers dades referents a la persona aquí denunciada, sense el seu consentiment ni la concurrència d'habilitació legal.

A efectes de determinar la infracció comesa amb aquesta conducta, 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. No obstant l'anterior, d'acord amb el principi general d'irretroactivitat contemplat a l'article 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 es dona en el present cas.

En efecte, tal com ja es va indicar en formular el plec de càrrecs i a la proposta de resolució, pel que fa a la imputació relativa a la cessió il·lícita de dades personals que en el moment de produir-se els fets hauria estat qualificada com a infracció molt greu conforme al previst llavors a l'article 44.4.b) de la LOPD, procedeix aplicar la tipificació de la infracció com a greu prevista a l'article 44.3 k) segons la redacció donada per la Llei 2/2011, atès que aquesta

afavoreix al presumpte infractor. Aquest darrer precepte tipifica com a infracció greu la conducta següent:

“k) La comunicació o cessió de les dades de caràcter personal sense comptar amb legitimitació per a això en els termes que preveuen aquesta Llei i les seves disposicions reglamentàries de desplegament, llevat que aquesta sigui constitutiva d'infracció molt greu.”

Quart.- 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 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 mesures que escau adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció.

En aquest sentit, es considera que no procedeix formular cap requeriment d'adopció de mesures, atès que del contingut de l'expedient s'infereix que la cessió de dades personals que aquí es proposa declarar com a infracció, hauria estat un cas aïllat.

Fent ús de les facultats que em confereixen 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 Vacarisses ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3 k) de la LOPD –segons la redacció donada per la Llei 2/2011-, en relació amb l'article 11 de la LOPD.

Segon.- Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Vacarisses i a la persona denunciant.

Tercer.- 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.

Quart.- 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.

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

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, 29 de setembre de 2011