

RESOLUCIÓ D'ARXIU d'informació prèvia núm. 147/2009, referent a la Direcció General de Relacions Laborals del Departament de Treball de la Generalitat de Catalunya (actualment Departament d'Empresa i ocupació).

Antecedents

Primer.- En data 18/11/2009 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 –DT 1^a-) una denúncia, per remissió de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, interposada per dues persones, contra el Departament de Treball - Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre -, 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, les dues persones denunciants exposaven que el Departament de Treball – Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre – va enviar al seu company de feina XXA mitjançant ofici de 28/09/2009 la resolució dictada en l'expedient de regulació d'ocupació TE-XX/2009 que afectava els tres treballadors. Explicaven que en la dita resolució s'annexava el document "Relació de treballadors afectats per l'ERO" que contenia diferent informació relativa a la seva persona com ara NIF, número d'afiliació a la seguretat social, categoria professional o salari, dades que al seu entendre només hi podien accedir el departament de Treball i l'empresa que havia instat l'expedient de regulació. Manifestaven també els denunciants que en cap moment no havien consentit la revelació d'aquestes dades personals al company de feina, així com que aquest no les havia sol·licitat.

Junt amb l'escrit de denúncia aportaven còpia de la següent documentació:

- Ofici del Departament de Treball –Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre adreçat al senyor XXA amb registre de sortida de 28/09/2009, mitjançant el qual es feia arribar a aquest la resolució de regulació d'ocupació de 25/09/2009 (exp: TE-XX/2009) junt amb el document amb títol "Relació de treballadors afectats per l'ERO".
- Escrit de data 15/10/2009 signat pel senyor XXA, destinatari de la informació, junt amb una còpia del seu DNI, en què manifestava que no havia sol·licitat les dades que li havia fet arribar el Departament de Treball-Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre- i que no gaudia de la condició de representant legal dels treballadors de l'empresa.
- Documentació identificativa dels denunciants.

Segon.- L'Agència va obrir una fase d'informació prèvia (IP 147/09), 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.

En el si d'aquesta fase es va efectuar en data 01/12/2009 un requeriment d'informació al Departament de Treball – Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre en relació als fets objecte de denúncia, en què es sol·licitava, entre d'altres, informació relativa als següents aspectes:

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

– a) si a les resolucions dels expedients de regulació d'ocupació (d'ara endavant ERO) es fan constar dades de caràcter personal relatives a les persones treballadores afectades per l'expedient i en cas afirmatiu quines serien les dades que es farien constar- b) si quan es notifiquen les resolucions a les persones interessades van acompanyades de documentació addicional que incorpori dades de caràcter personal, i en cas afirmatiu de quina documentació es tractaria i quines serien les dades que aquesta inclouria- c) a quines persones físiques o jurídiques es notifiquen les resolucions d'un ERO i d) per últim i de manera específica pel que fa a l'expedient TE XX/2009 a què fa referència la denúncia, a quines persones s'hauria notificat la resolució en qüestió.

Aquest requeriment fou contestat pel Departament de Treball – Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre mitjançant escrit de 17/12/2009, que es va rebre a la llavors Agència el 22/12/2009, en què davant les qüestions a què s'ha fet referència al paràgraf anterior s'exposava el següent:

- *En les resolucions dels expedients de Regulació d'Ocupació es fan constar les següents dades de caràcter personal: el nom i el cognom dels afectats/ades i el seu número de NIF.*
- *Quan es notifiquen les resolucions a les persones interessades, poden anar acompanyades de documentació addicional, com per exemple l'acta d'avinença entre les parts o la relació d'afectats que consta a l'expedient, atès que cal donar compliment a les previsions legals d'aportar la informació necessària als serveis públics d'ocupació (INEM, OTG) i al FOGASA en els supòsits pertinents. Així, en el RD 625/1985, de 2 d'abril, pel qual es desenvolupa la Llei 31/1984, de 2 d'agost, de protecció per desocupació, en el seu article 22 titulat com a normes específiques de tramitació de la prestació de desocupació aplicable als expedients de regulació d'ocupació, en el seu punt 3 indica que en la resolució administrativa figuraran entre d'altres, el nom dels treballadors afectats, el DNI, el NASS i la causa o caràcter de la situació legal de desocupació. Pel que fa al FOGASA, el RD 505/1985, de 6 de març, sobre organització i funcionament del Fons de Garantia Salarial, estableix com a requisit per a la sol·licitud de l'expedient de prestacions l'obligació de l'Administració de remetre una certificació de la resolució, la qual s'acompanya del llistat de treballadors afectats (en els supòsits que indica la pròpia norma). Cal recordar que el model de relació d'afectats s'ha vingut realitzant amb el mateix format que va establir el RD 696/1980, de 14 d'abril, derogat pel RD 43/1996, de 19 de gener. D'acord amb el decret esmentat, a la sol·licitud de l'expedient calia acompanyar la relació dels treballadors amb expressió del nom i cognoms, data i lloc de naixement, especialitat i grup professional, data d'ingrés a l'empresa, sou mensual i si ostenta la condició de representant dels treballadors. Aquest model és el que s'utilitza per les diverses Autoritats Laborals del país a l'hora de determinar el llistat d'afectats.*
- *Les resolucions dels expedients de Regulació d'Ocupació, d'acord amb el Reial Decret 43/1996, de 19 de gener, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments de Regulació d'Ocupació, es notifiquen a les persones següents: al representant legal de l'empresa (persona física o jurídica que presenta l'expedient), i als representants legals dels treballadors que consten a l'expedient a efectes de notificacions. En el cas de no haver representants dels treballadors, sembla que la notificació s'hauria d'efectuar a tots els treballadors afectats. La pràctica de comunicar al primer de la llista podria tenir el seu referent en l'article 25 de l'antiga llei de procediment administratiu de 17 de juliol de 1958, pel qual en l'escrit de diversos interessats, les actuacions que es puguin produir,*

s'entendran amb aquell que el subscrigui en primer terme, de no expressar-hi una altra cosa".

- *L'expedient de Regulació d'Ocupació XX/2009, de l'empresa XXX, de data 25 de setembre de 2009, es va notificar a les persones següents: - XXB (representant legal de l'empresa) – XXA (el primer treballador afectat de la llista, ja que l'empresa no té representant legal dels treballadors).*

Tercer.- La Direcció General de Relacions Laborals del Departament de Treball de la Generalitat de Catalunya és el responsable del fitxer "Expedients de regulació d'ocupació" creat per l'ordre TRE/587/2010, de 13 de desembre, publicada al DOGC núm. 5780 de 22/12/2010, per la qual es creen nous fitxers de dades de caràcter personal en l'àmbit del Departament de Treball i se'n suprimeixen d'altres, com ara el fitxer "expedients de recursos, sancions i regulació de l'ocupació" creat pel Decret 334/1994, de 16 de novembre, pel qual es regulen els fitxers automatitzats que contenen dades de caràcter personal gestionats pel Departament de Treball, que a l'hora havia estat modificat per l'Ordre TIC/343/2003, de 22 d'abril, per la qual es regulen fitxers automatitzats que contenen dades de caràcter personal en l'àmbit del Departament de Treball, Indústria, Comerç i Turisme.

Fonaments de Dret

Primer.- D'acord amb el previst a 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 5 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència 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, és competent per dictar aquesta Resolució la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, entitat que s'ha subrogat en la posició jurídica de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, en virtut de la DT 1a) de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, si bé cal precisar que l'entrada en vigor d'aquesta Llei no afecta la resolució que aquí es dicta.

Segon.- De l'anàlisi de la documentació recollida durant la fase d'informació prèvia i de les informacions aportades per les parts es desprenen els elements fàctics que es relacionen a continuació, els quals es consideren de relleu destacar abans d'entrar a l'anàlisi jurídic dels fets objecte de denúncia:

2.1. El Departament de Treball-Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre va notificar al Sr.XXA mitjançant ofici de 28/09/2009, la resolució de 25/09/2009 dictada en el marc de l'expedient de regulació d'ocupació núm. TE-XX/2009 instat per l'administrador de l'empresa XXX. Mitjançant aquesta resolució el Departament de Treball-Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre autoritzava l'empresa esmentada per suspendre de manera parcial els contractes laborals dels tres treballadors que composaven la totalitat de la plantilla d'aquesta, que eren el mateix Sr.XXA a qui s'havia notificat la resolució, i les dos persones aquí denunciants.

La resolució de 25/09/2009 esmentada no contenia cap dada personal relativa als treballadors afectats per l'expedient de regulació d'ocupació sinó que d'acord amb el que constava a la seva part dispositiva, apartat primer, les dades personals dels treballadors afectats es relacionaven en un document adjunt.

Aquest document que s'adjuntava com a Annex 1 a la resolució i que es va notificar també al senyor XXA, i que constitueix el motiu de la denúncia presentada pels dos treballadors restants de l'empresa, era un model normalitzat facilitat pel Departament que tenia per títol "*Relació de treballadors afectats per l'ERO*". En aquest document annex amb el títol esmentat, hi constava en primer lloc un primer apartat amb el subtítol "*EMPRESA*", en què hi figurava la informació relativa a l'empresa que havia sol·licitat la tramitació de l'expedient de regulació d'ocupació, i a continuació, sota el subtítol "*PERSONES TREBALLADORES AFECTADES PER L'EXPEDIENT*", hi figuraven diverses caselles en les quals constava en primer lloc les dades relatives al senyor XXA i tot seguit les de les dos persones denunciants. En concret, hi figuraven les dades següents: número de NIF, nom i cognoms, data de naixement, adreça, número d'afiliació de la seguretat social, grup professional, categoria professional, salari, data d'ingrés a l'empresa i si ostentaven o no la condició de representants legals dels treballadors.

2.2. L'Annex 1 que conté les dades personals que s'han esmentat, que es va incloure en la notificació dirigida al senyor XXA junt amb la resolució de 25/09/2009, forma part de l'expedient de regulació d'ocupació TE XX-2009 i en concret és un dels documents que l'empresa va presentar davant el Departament de Treball- Serveis Territorials a les Terres de l'Ebre, per tal de sol·licitar la instrucció d'expedient de regulació d'ocupació, utilitzant el model normalitzat que el Departament facilita a tal efecte.

2.3. L'empresa XXX no disposava de representant legal de treballadors en el moment en què es va resoldre l'expedient de regulació d'ocupació en qüestió i davant d'això el Departament va decidir notificar la resolució de l'expedient, junt amb el document Annex 1, al treballador XXA per ésser el primer que constava en la llista de relació de treballadors afectats per l'ERO facilitada per l'empresa.

Tercer.- Un cop delimitats aquests extrems fàctics, procedeix entrar en la seva valoració jurídica, a fi de concloure si d'ells es pot inferir la comissió d'alguna actuació constitutiva d'infracció prevista a la LOPD.

L'actuació duta a terme pels Serveis Territorials del Departament, consistent en notificar a una persona una resolució juntament amb un annex que contenia dades de caràcter personal de terceres persones, encaixa en el concepte de cessió o comunicació de dades previst a la LOPD. Així, l'article 3 de la LOPD defineix la cessió o comunicació de dades com qualsevol revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat, motiu pel qual entra en joc el règim previst per a les comunicacions de dades de l'article 11 de la LOPD, en el qual es determina que les dades personals només es poden comunicar 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, tret d'algunes excepcions previstes a l'article 11.2 de la LOPD en què no es requereix el dit consentiment, com ara quan la cessió o comunicació estigui autoritzada per una llei.

És evident que en el cas que ens ocupa no existia el consentiment de les dues persones denunciants per tal que es duigués a terme la cessió que ens ocupa, la qual cosa convertiria aquesta comunicació en il·lícita, tret que existís una norma amb rang de llei que li donés

cobertura. A aquests efectes, caldrà acudir en primer terme a la legislació sectorial que s'aplica als expedients de regulació d'ocupació de suspensió parcial de contractes de treball.

El procediment per a la tramitació d'un expedient de regulació d'ocupació de suspensió de contractes el trobem regulat en el Reial decret legislatiu 1/1995, de 24 de març, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors (articles 47 i 51) i ha estat desenvolupat via reglamentària pel Reial decret 43/1996, de 19 de gener, pel qual s'aprova el reglament dels procediments de regulació d'ocupació i d'actuació administrativa en matèria de trasllats col·lectius (capítol IV).

En aquest marc normatiu no s'observa cap previsió legal que justifiqui l'actuació objecte de denúncia. L'única referència que efectua l'Estatut dels Treballadors pel que fa al contingut de les resolucions que posin fi a un expedient de regulació d'ocupació (article 52.2) és que en aquestes s'haurà de fer constar de manera motivada i congruent si s'autoritza o no la mesura de regulació d'ocupació sol·licitada per l'empresari o en el seu cas pel treballador. Pel que fa a qüestions procedimentals només s'estableix el termini en què l'autoritat laboral haurà de dictar resolució, diferenciat per als casos en què existeixi o no acord entre els treballadors i l'empresa i l'obligatorietat de traslladar la resolució que s'adopti a la Inspecció de Treball i Seguretat Social i a l'entitat gestora de la prestació per desocupació. Aquesta resolució s'haurà de notificar també a les parts interessades, amb el benentès que tot i que l'Estatut dels Treballadors faci referència als representants legals dels treballadors com a receptors de les notificacions (51.13), aquestes caldrà adreçar-les a cadascun dels treballadors afectats en el cas d'empreses que no disposin de representant legal i en què la sol·licitud d'una mesura de regulació d'ocupació l'hagi presentada l'empresari, com va succeir aquí.

En la resposta als requeriments d'informació duts a terme en el marc de les actuacions d'informació prèvia, el Departament de Treball ha invocat el Reial decret 625/1985, de 2 d'abril, pel qual es desenvolupa la ja derogada Llei 31/1984, de 2 d'agost de protecció per desocupació (derogada pel Reial decret legislatiu 1/1994, de 20 de juny), en el qual es preveu que a la resolució administrativa que posi fi als expedients de regulació d'ocupació hi figurarà, entre d'altres, el nom dels treballadors afectats, el número de DNI i el número d'afiliació a la seguretat social. Al marge d'altres consideracions que es podrien fer sobre aquesta previsió reglamentària des de la perspectiva de la LOPD, pel que fa al supòsit concret que ens ocupa, cal subratllar que en cap cas no habilitaria la cessió a tercers de totes les dades que figuraven al document abans esmentat (domicili, categoria professional, salari, etc.).

En definitiva, de l'anàlisi de la legislació sectorial no s'infereix l'existència d'una norma amb rang de Llei que habilités la cessió de dades denunciada.

Quart.- No obstant l'anterior, atès el caràcter administratiu dels expedients de regulació d'ocupació, cal acudir també a la legislació general de procediment administratiu, a fi de determinar si en aquest àmbit normatiu existeix una previsió legal que habilités la cessió de dades que aquí s'analitza. En concret, cal acudir doncs a la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, norma a la qual es remet expressament l'article 51 de l'Estatut de Treballadors, abans esmentat.

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

Des d'aquesta perspectiva de la legislació general de procediment administratiu, es fa necessari en primer lloc fer una consideració sobre la manifestació efectuada pel Departament, relativa a que la pràctica de notificar la resolució i l'annex al primer dels tres treballadors que figurava en aquella llista podria *"tenir el seu referent en l'article 25 de l'antiga llei de procediment administratiu de 17 de juliol de 1958, pel qual en l'escrit de diversos interessats, les actuacions que es puguin produir, s'entendran amb aquell que el subscrigui en primer terme"*. A aquest respecte, es fa necessari advertir que aquesta previsió, avui recollida a l'article 33 de la Llei 30/1992, certament permet dirigir la notificació a la persona que figura en primer terme d'una llista, però es refereix al cas en què la pluralitat de persones de la llista s'havien dirigit de forma conjunta a l'Administració, circumstància que no es dona en el present cas.

Per contra, sí que té incidència en la valoració dels fets que ens ocupen un altre precepte de la Llei 30/1992, en concret l'article 35.a) de la Llei 30/1992. Aquest precepte determina que els ciutadans, en les relacions amb les administracions públiques tenen dret a conèixer en qualsevol moment, l'estat de la tramitació dels procediments en els quals tenen la condició de persones interessades, i a obtenir còpia dels documents que contenen. Pel que fa al concepte de persona interessada, està regulat a l'article 31 de la Llei 30/1992, i es reconeix tal condició als qui sense haver iniciat el procediment, tinguin drets que puguin resultar afectats per la resolució que es dicti. Així doncs, cadascuna de les tres persones treballadores que figuraven en l'annex 1 que acompanyava la resolució, tenia la condició de persona interessada.

Per tant, el senyor XXA, com a persona interessada en l'expedient de regulació d'ocupació, podria haver accedit en tot moment al document annex que se li envià juntament amb la resolució objecte de notificació. Certament no es té constància que el senyor XXA hagués sol·licitat a l'òrgan que tramitava el procediment accedir a tal document, però també és cert que en cas que ho hagués demanat, se li havia de facilitar per la seva condició de persona interessada, la qual cosa li hauria permès al seu torn accedir a les dades personals dels altres dos treballadors, sense el seu consentiment, i això per la concurrència d'una habilitació legal que hauria emparat tal conducta (art. 35.a de la Llei 30/1992).

És per això que tot i que l'actuació del Departament de Treball podria no haver-se ajustat de manera escrupolosa a la normativa sobre protecció de dades, es considera que aquesta probable divergència amb el previst a la LOPD no tindria l'entitat necessària que justifiqués la imputació de la infracció de naturalesa molt greu tipificada a l'article 44.4.b) de la LOPD –que és la que regula la cessió de dades a un tercer en casos no permesos–, tenint en compte que l'única persona a la que es van comunicar les dades relatives als dos denunciants va ésser el senyor XXA, el qual, com ja s'ha dit, podria haver accedit a aquestes dades atesa la seva condició de persona interessada en l'expedient de regulació d'ocupació i en exercir el dret d'accés que contempla l'article 35.a) de la Llei 30/1992, que constituïria per tant un supòsit en què la comunicació de les dades objecte d'anàlisi es trobaria permesa.

En tot cas, atès que l'actuació duta a terme pel departament no hauria estat del tot escrupolosa amb el compliment estricte de la normativa de protecció de dades, no és sobrer advertir a la dita entitat que en les notificacions de les resolucions dels expedients de regulació d'ocupació que dirigeixi a cadascuna de les persones treballadores afectades, en

principi no s'haurien d'incloure dades personals d'altres, sense perjudici del dret d'aquestes a accedir a l'expedient si ho demanen expressament.

Cinquè.- 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 els elements que concorren en el cas que ens ocupa, d'acord amb el que ha quedat fonamentat en aquesta resolució, procedeix acordar l'arxiu de les presents actuacions d'informació prèvia.

RESOLC

Primer.- Arxivar les actuacions d'informació prèvia número 147/2009, relatives a la Direcció General de Relacions Laborals del Departament de Treball de la Generalitat de Catalunya (actualment Departament d'Empresa i ocupació).

Segon.- Notificar aquesta Resolució a la Direcció General de Relacions Laborals del Departament de Treball (actualment Departament d'Empresa i ocupació) de la Generalitat de Catalunya i a les persones denunciants.

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, 4 de març de 2011