

## RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 25/2012, referent a l'Ajuntament d'Abrera.

### Antecedents

**Primer.-** En data 13/04/2012 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'un sindicat pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament d'Abrera, amb motiu d'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, el sindicat denunciava exposava que l'Ajuntament *"no ha procedit a inscriure cap dels fitxers, i en conseqüència tampoc de l'OpenCERTIAC, de tractament de dades personals"*. Així mateix, la denúncia feia esment a la posada en marxa, per part de l'Ajuntament d'Abrera, d'un sistema de gestió municipal (e-TRAM) mitjançant el qual les persones interessades poden tramitar via internet les consultes, queixes i suggeriments adreçats a l'Ajuntament.

El sindicat denunciava aportava, juntament amb la seva denúncia, un document anomenat *"Circular interna de l'Alcaldia-Presidència de caràcter vinculant adreçada al personal de l'OAC"*, en el qual es fa referència al *"Protocol de Registre d'Entrades (openCERTIAC)"*.

**Segon.-** L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 80/2012), 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 DT 2ª 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 sí d'aquesta fase d'informació, es va comprovar que l'Ajuntament d'Abrera és responsable de diversos fitxers que es troben inscrits al Registre General de Protecció de Dades, dependent de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades: *"EMPRESA Y EMPLEADO"*, *"POODCE DBF"*, *"GECONT/BDM BDF"*, *"NPADRO DBF Y NFULL DBF"*, *"XALOC AJUNTAMENT D'ABRERA"* i *"XISSAP"* (aquest últim també inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat).

**Tercer.-** En el mateix escrit en el qual es denunciava la manca de fitxers, es formulava una consulta sobre determinats tractaments de dades personals que estaria realitzant l'Ajuntament d'Abrera, en concret, tractaments relacionats amb la gestió automatitzada de les consultes, queixes i suggeriments formulats per la ciutadania al citat Ajuntament. Respecte a aquesta consulta es va emetre un dictamen per part de l'Autoritat en data 02/05/2012, notificat el 04/05/2012.

**Quart.-** En data 10/05/2012 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament d'Abrera per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.a) en relació amb l'article 20 de la LOPD i 52 del Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de desplegament de la LOPD (en endavant, RLOPD). Així mateix, va nomenar persona instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, Sra. XXX. Aquest acord d'inici, juntament amb el plec de càrrecs, es va notificar a l'entitat imputada el 15/05/2012.

En el plec de càrrecs es concedia a l'entitat imputada 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.

**Cinquè.-** L'Ajuntament d'Abrera va formular al·legacions al plec de càrrecs mitjançant escrit de 22/05/2012, les quals s'abordaren a l'apartat segon dels fonaments de dret de la proposta de resolució.

**Sisè.-** El dia 26/06/2012 es va publicar al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona (BOPB) un edicte de l'Ajuntament d'Abrera mitjançant el qual es feia públic que el Ple d'aquest Ajuntament, en sessió del dia 25/05/2012, havia aprovat inicialment l'"*Ordenança reguladora de la creació de fitxers de dades de caràcter personal de l'Ajuntament d'Abrera*".

**Setè.-** En data 12/07/2012 la persona 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 d'Abrera havia incorregut en una infracció de caràcter greu prevista a l'article 44.3.a), en relació amb l'article 20 de la LOPD i 52 del RLOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada en data 16/07/2012, i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

Aquest termini s'ha superat amb escreix sense que davant la proposta de resolució s'hagin 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.-** L'Ajuntament d'Abrera va recollir i tractar, entre d'altres, les dades relatives a les persones que, ja sigui com emissors o receptors d'escrius, es relacionen amb l'Ajuntament d'Abrera, sense l'aprovació de la preceptiva disposició general de creació del fitxer adoptada per l'òrgan competent de l'Ajuntament publicada en el Diari Oficial corresponent, i sense que s'hagués instat la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya dependent d'aquesta Autoritat.

En efecte, l'Ajuntament, en la data de incoació d'aquest procediment, no havia creat un fitxer referent a les dades personals incloses al registre d'entrades i sortides o similar, que pogués encabir, entre d'altres, les dades personals gestionades mitjançant les aplicacions informàtiques OpenCERTIAC (registre d'entrades/sortides), i e-TRAM (consultes, queixes i suggeriments de la ciutadania).

Al marge de l'anterior, en l'exercici de les seves competències, la Corporació local també ha recollit i tractat diferents conjunts organitzats de dades de caràcter personal –entre d'altres, les vinculades amb la tramitació d'expedients administratius o amb la gestió de la Policia

Local-, sense haver efectuat els tràmits preceptius que abans s'han descrit per a la creació dels fitxers corresponents.

## 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<sup>a</sup> 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.-** L'entitat imputada no ha formulat al·legacions davant la proposta de resolució, però sí ho va fer davant el plec de càrrecs. A aquest respecte, es considera oportú reiterar a continuació allò més rellevant de la resposta motivada que donà la persona instructora a aquestes al·legacions que l'entitat imputada havia formulat davant el plec de càrrecs.

L'entitat imputada exposà al seu escrit d'al·legacions que, amb el suport de la Diputació de Barcelona, *"ha elaborat una disposició general de creació de fitxers, que serà aprovada en el Ple de 25 de maig de 2012 i, posteriorment, publicada en el Butlletí Oficial de la Província de Barcelona"* i que *"un cop transcorreguts els terminis legals corresponents, l'Ajuntament procedirà a la inscripció dels fitxers en el Registre de Protecció de Dades de Catalunya"*. Així mateix, també detallava una sèrie d'actuacions que el Consistori havia dut a terme (com per exemple, la creació d'una comissió de Seguretat de dades) que mostren el seu interès en complir amb la normativa de protecció de dades.

La Corporació, juntament amb el seu escrit d'al·legacions, aportava la proposta de resolució d'aprovació de l'*"Ordenança reguladora de la creació de fitxers de dades de caràcter personal de l'Ajuntament d'Abrera"*, on s'inclouen, entre d'altres, els fitxers de *"Registre d'entrada i sortida de documents"*, *"Expedients i procediments municipals"*, *"Expedients sancionadors"*, *"Serveis d'atenció al ciutadà"*, *"Usuaris de serveis municipals"* i *"Policia Local"*.

En relació amb aquesta al·legació cal aquí afegir que, tal com consta a l'antecedent sisè, s'ha comprovat que l'Ajuntament va procedir el 25/05/2012 a aprovar inicialment la citada ordenança de creació del fitxer.

Doncs bé, vist l'anterior, i tal com va exposar la persona instructora a la proposta de resolució, encara que s'han de valorar positivament les actuacions dutes a terme per l'Ajuntament per tal de complir amb allò estipulat a la LOPD, el cert és que aquesta actuació no desvirtua els fets imputats en aquest procediment. En efecte, és un fet inqüestionable que l'Ajuntament va recollir i tractar dades de caràcter personal sense l'autorització de disposició general o acord preceptiu publicada en el diari o Butlletí oficial corresponent, de manera que amb aquesta conducta es vulnerà la normativa de protecció de dades.

És per tot l'anterior que l'al·legació formulada no desvirtua els fets imputats ni la qualificació provisional efectuada en el plec de càrrecs, i en conseqüència no pot reeixir la petició d'arxiu formulada per l'Ajuntament en el seu escrit d'al·legacions.

**Tercer.-** L'article 44.3.a) de la LOPD, en la seva redacció donada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'economia sostenible, tipifica com a infracció de caràcter greu:

*“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.”*

En relació amb aquest tipus infractor, l'article 20 de la LOPD determina 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.”*

Per la seva banda, 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”.*

Doncs bé, com assenyalava la persona instructora en la proposta de resolució, durant la tramitació d'aquest procediment ha quedat acreditat que l'Ajuntament d'Abrera va recollir i tractar determinades dades de caràcter personal (per exemple, les dades relatives a les persones que, ja sigui com emissors o receptors d'escrits, es relacionen amb l'Ajuntament; les

vinculades amb la tramitació d'expedients administratius o amb la gestió de la Policia Local), sense autorització de disposició general publicada al Butlletí Oficial corresponent.

D'acord amb l'exposat, l'Ajuntament d'Abrera va incórrer en una infracció tipificada com a greu a l'article 44.3.a) de la LOPD, en relació amb els articles 20 de la LOPD i 52 del RLOPD.

**Quart.-** L'article 21 de la Llei 32/2010, 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, haurà d'establir les mesures que escau adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció. És en virtut d'aquesta facultat que, tal com indicava la persona instructora, és procedent requerir l'Ajuntament d'Abrera 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 d'aquesta resolució, aprovi definitivament l'"*Ordenança reguladora de la creació de fitxers de dades de caràcter personal de l'Ajuntament d'Abrera*", disposició de caràcter general que donaria cobertura per a la recollida i tractament de les dades a les quals s'ha fet referència als fets provats. Un cop aprovada l'esmentada disposició, cal que es publiqui en el butlletí oficial corresponent i, per últim, que es notifiqui a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades als efectes de la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya.

Un cop s'hagi adoptat la mesura correctora descrita en el termini assenyalat a l'efecte, en el termini dels 10 dies següents l'Ajuntament d'Abrera haurà de donar-ne compte a l'Autoritat.

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 d'Abrera ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3.a) en relació amb l'article 20 de la LOPD i 52 del RLOPD.

**Segon.-** Requerir l'Ajuntament d'Abrera per tal que adopti les mesures correctores assenyalades al fonament de dret quart, i acrediti davant aquesta Autoritat les actuacions dutes a terme a l'efecte de donar compliment.

**Tercer.-** Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament d'Abrera.

**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](http://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, l'entitat imputada 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 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, l'entitat imputada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

Maria Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, 13 de setembre de 2012