

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 29/2012, referent a la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya.

Antecedents

Primer.- En data 03/02/2012 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia, 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, la persona denunciant manifestava que en data 29/02/2012 es va penjar a la carpeta pública "Mòdul 4" del Centre Penitenciari Lledoners (en endavant, CP Lledoners), un arxiu amb nom "XXX" que contenia un informe elaborat pel gerent del CP en data 28/02/2012 en què se l'identificava amb número de DNI, número de NIP (número d'Identificació personal) i càrrec que ocupa en el centre penitenciari, i que contenia informació referida a determinades circumstàncies referents a la seva persona, produïdes en l'àmbit del centre penitenciari. Segons manifestacions de la persona denunciant aquest informe hauria estat visualitzat per un gran nombre de funcionaris que es trobaven treballant aquell dia, de tal manera que va ésser un d'aquests companys qui el va advertir de l'existència en una carpeta pública d'aquell fitxer, el qual, sempre segons manifestacions del denunciant, s'hauria esborrat de la carpeta en el moment en què el cap de serveis va informar de la seva existència al gerent del centre.

La persona denunciant aportava junt amb el seu escrit de denúncia, la següent documentació tendents a acreditar els fets denunciats:

- Còpia en suport paper i electrònic del document elaborat pel gerent del CP Lledoners en data 28/02/2012 que hauria estat objecte de publicació. En aquest document es fa constar, entre d'altres dades personals de tercers, el número de DNI de la persona denunciant, junt amb el seu número de NIP i càrrec que ocupa al centre penitenciari, i s'hi inclou informació referida a determinades circumstàncies referents a la seva persona, produïdes en l'àmbit del centre penitenciari.
- Còpia de l'escrit presentat en data 05/03/2012 per la persona denunciant davant el Departament de Justícia i que anava adreçat al Cap de Servei d'Inspecció de la Direcció General de Serveis Penitenciaris en què posava de manifest els fets aquí denunciats, entre d'altres.

Segon.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 63/2012), 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 2^a 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 informació, per mitjà d'ofici de data 29/03/2012 es va requerir a l'entitat denunciada per tal que informés sobre determinats extrems, relacionats amb els fets objecte de denúncia.

La Direcció General de Serveis Penitenciaris va donar resposta al requeriment a través d'escrit de data 16/04/2012, pel qual s'exposava, per al que aquí interessa, el següent:

- Que el 29/02/2012 es va enviar per correu electrònic a una funcionària del CP Lledoners un document ofimàtic elaborat per la direcció del Centre, que era un document de treball com a resum d'una reunió mantinguda entre el director i la funcionària. L'objectiu era que la pròpia funcionària implicada confirmés o modificqués el contingut del document.
- Que el mateix dia 29/02/2012 per la tarda un dels comandaments d'interior va trucar al director per comunicar-li que a la xarxa interna del CP, dins d'una carpeta de treball habilitada en el mòdul 4, hi havia un document que considerava no hi havia de ser.
- Que el director del CP la mateixa tarda va trucar la funcionària per obtenir una explicació sobre el fet que aparegués a la dita carpeta. Que la funcionària va explicar que una vegada rebut el document, el va descarregar a la carpeta esmentada per fer-hi modificacions, que després el va imprimir, el va esborrar, i posteriorment va comprovar que el document ja no figurava a la carpeta.
- Que dins el directori de la xarxa informàtica interna del CP Lledoners hi ha diverses carpetes ubicades en diferents rutes amb el nom de "Mòdul 4".
- Que als usuaris se'ls assigna un perfil de xarxa que els permetrà que tinguin accés a una o diverses carpetes del directori de la xarxa informàtica, en funció de l'àmbit de treball que desenvolupen. Que segons el tipus d'accés que s'assigni els usuaris podran incloure i esborrar els fitxers de les carpetes que els correspongui, i també dins d'aquestes, crear i esborrar carpetes. També en funció del perfil de xarxa assignat hi haurà usuaris que només tinguin permís de lectura i només podran visualitzar el contingut de determinades carpetes.
- Que els usuaris poden guardar la informació en fitxers que tracten, generen o emmagatzemen en carpetes i subcarpetes en xarxa que poden ser compartides per usuaris autoritzats, i també poden guardar fitxers en una carpeta a la que només poden accedir-hi ells amb el seu codi d'accés a la xarxa, essent una carpeta personal a la xarxa interna.
- Que el dia 01/03/12 a les 08.00 hores es va informar al responsable de les instal·lacions informàtiques sobre la necessitat de localitzar el fitxer anomenat "XXX" i d'identificar a la persona i els equips que havien estat utilitzats en la creació del fitxer. El mateix dia 01/03/12 el responsable informàtic va informar al director del centre que el resultat de la cerca havia estat negatiu, ja que no havia pogut trobar cap rastre del fitxer.

Tercer.- També en el marc de la informació prèvia, es va comprovar que la Secretaria de Serveis Penitenciaris, Rehabilitació i Justícia Juvenil és responsable del fitxer "*personal dels centres penitenciaris*", que té com a finalitat "*la gestió del personal de la Generalitat adscrit als centres penitenciaris de Catalunya, així com la gestió de seguretat dels centres penitenciaris*",

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

i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, depenent d'aquesta Autoritat. D'acord amb el Decret 333/2011, de 3 de maig de reestructuració del Departament de Justícia, les funcions que en el seu dia es van atribuir a la Secretaria de Serveis Penitenciaris, Rehabilitació i Justícia Juvenil, van ésser assumides per la Direcció General de Serveis Penitenciaris.

Quart.- En data 17/05/2012 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya, per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3 d) de la LOPD en relació amb l'article 10 del mateix text legal. Així mateix, va nomenar instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, XXX. Aquest acord d'inici es va notificar, juntament amb el plec de càrrecs, a l'entitat imputada el 25/05/2012. Així mateix es va comunicar la incoació a la persona denunciante.

En el plec de càrrecs es concedia a la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia 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 convenientes per a la defensa dels seus interessos. L'entitat imputada no va formular al·legacions ni va proposar proves en el termini atorgat a l'efecte.

Cinquè.- En data 26/07/2012 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 la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya havia incorregut en una infracció greu prevista a l'article 44.3.d), en relació amb l'article 10, tots ells de la LOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada en data 31/07/2012, 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.- En data 29/02/2012 va aparèixer publicat a la xarxa informàtica interna del Centre Penitenciari Lledoners, en concret dins d'una carpeta de treball habilitada per al mòdul 4, un document que contenia un escrit elaborat per la direcció del CP Lledoners en data 28/02/2012, en què hi figuraven dades de la persona denunciante, tals com el número de DNI junt amb el seu número d'identificació personal (NIP), càrrec que desenvolupava al centre penitenciari, així com informació relativa a determinades circumstàncies referents a la seva persona, produïdes en l'àmbit del centre penitenciari.

L'aparició d'aquest document a la xarxa interna del CP Lledoners, en concret en una carpeta de treball a la qual hi poden accedir diversos treballadors del mòdul 4, va permetre que

terceres persones no legitimades accedissin a la informació de caràcter personal allà continguda.

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.- L'article 44.3 d) 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:

“d) La vulneració del deure de guardar secret sobre el tractament de les dades de caràcter personal al qual es refereix l'article 10 d'aquesta Llei.”

Per la seva banda, l'article 10 de la LOPD, en referència al deure de secret, estableix que:

“El responsable del fitxer i els qui intervinguin en qualsevol fase del tractament de les dades de caràcter personal estan obligats al secret professional pel que fa a les dades i al deure de guardar-les, obligacions que subsisteixen fins i tot després de finalitzar les seves relacions amb el titular del fitxer o, si s'escau, amb el seu responsable.”

Així doncs, d'acord amb aquest precepte, el responsable del fitxer i els qui intervinguin en qualsevol fase del tractament de dades de caràcter personal estan sotmesos al deure de secret professional en relació a les dades personals que tracten. Aquest deure de secret o de confidencialitat comporta, segons la dicció de l'article 10 de la LOPD, el deure de custodiar amb diligència les dades personals objecte de tractament, per tal d'evitar que aquestes puguin ser conegudes per tercers fora dels casos permesos per la Llei. La persona física titular de les dades ha de tenir la garantia que el responsable del fitxer les tractarà d'acord amb el consentiment atorgat per a una determinada finalitat, o bé en virtut d'una disposició legal que habiliti aquest tractament, que existirà una confidencialitat absoluta i que no les donarà a conèixer a tercers.

En aquest sentit s'ha pronunciat també clarament l'Audiència Nacional en la seva sentència de data 12/11/2009.

“Este deber de secreto pretende que los datos personales no puedan conocerse por terceros, salvo en los supuestos recogidos en otros preceptos de la LOPD, como el Art. 11 (comunicación de datos) o el artículo 12 (acceso a los datos por cuenta de terceros). En definitiva, el deber de secreto trata de salvaguardar o tutelar el derecho de las personas a mantener la privacidad de sus datos de carácter personal y el poder de control o disposición sobre los mismos. Este deber de secreto está lógicamente relacionado con el secreto profesional que, según el auto del Tribunal Constitucional de 11 de diciembre de 1989 “se entiende como la sustracción al conocimiento ajeno, justificada por razón de una actividad, de

datos o informaciones obtenidas que conciernen a la vida privada de las personas. El deber de secreto en el tratamiento de datos personales, tiene la misma fundamentación jurídica, pero se refiere al ámbito estricto del tratamiento de los datos personales, para que el responsable del fichero y, cualquier persona que intervenga en el tratamiento, esté obligado al mantener la confidencialidad de tales datos personales.”

I també en la seva sentència de 10/02/2010 s'estableix al respecte que: “el deber de secreto o confidencialidad se infringe desde el momento en que se permite acceder a terceros a los datos en cuestión, sin que exista cobertura para dicho acceso o lo que es igual, para que dichos terceros puedan conocer los mencionados datos o tenerlos a su disposición, como ha sucedido en el caso enjuiciado” (SAN de 10/02/2010).

Per tant, el responsable del fitxer o tractament i les persones que intervinguin en el tractament de dades personals tenen el deure d'actuar amb la diligència necessària per tal de preservar la confidencialitat de les dades personals.

D'acord amb el que s'ha exposat en els fonaments de dret precedents i al relat de fets provats, consta acreditat en el present procediment, tal com assenyalava la persona instructora en la proposta de resolució, que el dia 29/02/2012 va aparèixer publicat a la xarxa informàtica interna del CP Lledoners un informe elaborat per la direcció del CP en data 28/02/2012 en què figurava diversa informació de caràcter personal relativa a la persona denunciada. L'aparició d'aquest document a la xarxa interna del CP va permetre que terceres persones no legitimades accedissin a aquesta informació, i això sense que existís el consentiment de la persona afectada ni tampoc cap norma legal que ho habilités, motiu pel qual es vulnera el principi de confidencialitat d'aquestes dades.

És per això que es considera que la Direcció General de Serveis Penitenciaris, com a responsable del fitxer en el qual estaven incloses les dades controvertides, ha comés la infracció greu tipificada a l'article 44.3.d de la LOPD en relació amb l'article 10, del mateix text legal. A aquest respecte, cal tenir en compte que recau sobre els responsables dels fitxers i dels tractaments –i en el seu cas, dels encarregats del tractament-, la responsabilitat prevista en el règim sancionador de la LOPD (art. 21.1 Llei 32/2010).

Tercer.- 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.

En el present cas però, tal com indicava la persona instructora, no es considera procedent formular cap requeriment d'adopció de mesures, atès que el document controvertit que va aparèixer a la carpeta pública del Mòdul 4, es va suprimir el mateix dia 29/02/2012 segons allò manifestat pel Departament. És per això que la vulneració del deure de secret que es declara com a infracció, hauria estat un cas aïllat, i ja s'haurien corregit els efectes de la infracció.

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,

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

RESOLC

Primer.- Declarar que la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3 d) de la LOPD en relació amb l'article 10 del mateix text legal.

Segon.- Notificar aquesta resolució a la Direcció General de Serveis Penitenciaris del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya.

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, 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