

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. 23/2010, referent a l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort

Antecedents

Primer.- En data 07/08/2009, va tenir entrada a l'Agència Catalana de Protecció de Dades, un escrit de denúncia contra l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, per un possible incompliment de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

Concretament, les persones denunciants manifestaven que s'hauria lliurat a uns tercers, concretament a AAA, còpia de l'expedient relatiu a les queixes i/o instàncies que durant els mesos de XXX havien formulat contra AAA davant l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort. A l'escrit de denúncia s'adjuntava còpia d'una demanda de data XXX, presentada en el marc del procediment número XXX tramitat davant el Jutjat XXX, en què a l'apartat "*Altressí II*" s'indica expressament, que s'adjuntava entre d'altre documentació "*còpia de l'expedient que facilitat (sic) per l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, designant els originals als arxius de la corporació local.*"

Segon.- L'Agència va iniciar una fase d'informació prèvia (núm.90/2009), 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 de comprovar la realitat dels fets denunciats i d'obtenir més informació sobre les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

En el si d'aquesta fase d'investigació, l'Agència en data 16/10/2009 va requerir l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, per tal que informés sobre una sèrie d'extrems relacionats amb els fets objecte de denúncia. Aquest requeriment, fou complimentat per mitjà d'escrit de data 28/10/2009, amb registre d'entrada en aquesta Agència de 12/11/2009. En aquest escrit, l'Ajuntament informava l'Agència que no havia lliurat a AAA, còpia de l'expedient relatiu a les queixes i/o instàncies formulades per les persones aquí denunciants. Com a prova de l'anterior, adjuntava còpia d'una sol·licitud en què AAA demanava a l'Ajuntament que expedís un certificat i còpia de totes les denúncies formulades contra AAA, i també aportava l'Ajuntament una còpia de la resposta efectuada per escrit de data 27/04/2005, en què es denegava aquesta petició de AAA d'obtenció de la documentació esmentada.

En data 28/04/2010, l'Agència va realitzar una inspecció presencial a la seu de l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, el resultat de la qual consta a l'Acta d'Inspecció corresponent, que ha quedat incorporada al present procediment, així com totes les actuacions efectuades a la fase d'informació prèvia número 90/09 mitjançant provisió de la instructora de data 20/05/2010. En concret, d'aquesta Acta cal destacar el següent:

- En el punt 1.2 de l'Acta, el representant de l'Ajuntament explica que arran de les queixes rebudes de diversos ciutadans contra AAA, BBB va emetre un informe en

què declarava no detectar cap tipus d'activitat en les parcel·les objecte de controvèrsia, motiu pel qual, l'Ajuntament decidí arxivar les actuacions i no obrir cap procediment administratiu.

- En el punt 2.1 de l'Acta, es recull que personal de l'Agència comprova que els documents presentats junt amb la denúncia davant l'Agència i que haurien arribat a mans de AAA, són els mateixos que figuren a l'expedient que custodia l'Ajuntament.
- En el punt 1.3 de l'Acta en resposta a la pregunta efectuada pels inspectors en el sentit d'indicar quina és la disposició de caràcter general mitjançant la qual s'ha creat el fitxer relatiu a la tramitació d'expedients derivats de queixes o instàncies formulades pels ciutadans, així com la data de publicació en el diari oficial i l'òrgan responsable del mateix, CCC manifesta que no els consta l'existència d'un fitxer específic que empari la recollida d'aquest tipus de dades, o d'altres incloses en expedients administratius ordinaris, com tampoc les dades del registre d'entrades i sortides.

Tercer.- També en el marc de la fase d'informació prèvia es va comprovar que al Registre de Protecció de Dades de Catalunya de l'Agència Catalana de Protecció de Dades consten inscrits dos fitxers de dades de caràcter personal a nom de l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort. El primer, anomenat "XISSAP", que té per finalitat la gestió integrada via web municipal dels serveis socials d'atenció primària municipal i el segon, anomenat "ASGEL", que té per finalitat la gestió informatitzada de dades econòmiques i comptables derivades de la gestió de l'Ajuntament.

Així mateix, es va comprovar que al Registre General de Protecció de Dades de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades consten inscrits dos fitxers més de dades de caràcter personal a nom de l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, amb la denominació i finalitats següents:

- El fitxer "*Gestió de personal*", que té per finalitat la gestió informatitzada per part de la Diputació de Barcelona de la nòmina dels treballadors de l'Ajuntament.
- El fitxer "Padrón Habitantes", que té per finalitat la gestió informatitzada del padró d'habitants.

Quart.- En data 20/05/2010, la directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3 a) de la LOPD en relació amb l'article 20 de la mateixa llei. Així mateix, en l'acord d'inici es va nomenar instructora de l'expedient a la funcionària de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, DDD. Aquest acord d'inici es va notificar, juntament amb el plec de càrrecs, a l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort el dia 27/05/10 i se li atorgà 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 consideressin convenients per a la defensa dels seus interessos.

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

L'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort no ha presentat al·legacions ni proposat la pràctica de prova dins el termini que li va ser atorgat.

En la mateixa resolució d'acord d'inici del procediment sancionador es va acordar declarar l'arxiu de les actuacions en allò referent a la presumpta vulneració del deure de secret de l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, respecte al possible accés d'un tercer a dades personals custodiades en expedients administratius de l'Ajuntament, atès que s'hauria extingit l'eventual responsabilitat de la infracció, per prescripció, tal com s'argumenta en el fonament de dret tercer de l'esmentada resolució. Aquest arxiu fou comunicat als denunciants en data 27/05/2010.

Cinquè.- El dia 30/09/2010 la instructora d'aquest procediment, va formular proposta de resolució, per la qual proposava que la Directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades declarés que l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort havia incorregut en una infracció greu prevista a l'article 44.3 a) de la LOPD en relació amb l'article 20 de la mateixa llei.

Aquesta proposta de resolució, que va ser notificada a l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort el 05/10/2010, li atorgava un termini de 10 dies comptadors a partir de l'endemà de la data de notificació, per tal que formulessin les al·legacions que estimessin convenientes. L'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort no ha presentat al·legacions dins el termini que li ha estat atorgat.

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

Fets Provats

L'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, en l'exercici de competències que li són pròpies, (com seria el cas de la tramitació d'expedients administratius derivats de queixes i/o instàncies presentades per ciutadans o la gestió d'entrada i sortida de documents) va iniciar la recollida i tractament de dades personals de forma organitzada, sense la preceptiva aprovació i publicació de la disposició de caràcter general de creació del fitxer. Cap dels fitxers que han estat relacionats a l'antecedent tercer d'aquesta resolució i que l'Ajuntament té inscrits al Registre de Protecció de Dades de Catalunya i al Registre de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades pot emparar els tractaments de dades personals esmentats ja que la finalitat i usos d'aquests són diferents.

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 d'acord amb l'article 17 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades i el Títol VII de la LOPD. Aquesta proposta de

resolució es formula de conformitat amb l'article 13 del Decret 278/1993, que atribueix tal facultat a la instructora del procediment. Pel que fa a la competència per dictar la resolució del procediment sancionador, correspon a la directora d'aquesta Agència, d'acord amb l'article 5 de la Llei 5/2002, de 19/04, 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.

Durant la tramitació d'aquest procediment s'ha aprovat la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, vigent des del 28/10/2010, en virtut de la qual l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades se subroga en la posició jurídica de l'Agència Catalana de Protecció de Dades (DT 1a). Tot i que l'entrada en vigor d'aquesta Llei no afecta la tramitació ni la resolució adoptada en aquest procediment, s'hi fa menció atès que en el moment de dictar-se la resolució, l'Autoritat s'ha subrogat en la posició de l'Agència.

Segon.- L'article 3 de la LOPD defineix fitxer com *“qualsevol conjunt organitzat de dades de caràcter personal, sigui quina sigui la forma o la modalitat de creació, emmagatzematge, organització o accés”*. El concepte fitxer és aplicable, doncs, a qualsevol conjunt organitzat de dades de caràcter personal, ja sigui automatitzat o manual.

L'article 44.3.a) de la LOPD preveu com a infracció de caràcter greu:

“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.”

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 part, l'article 52 del RLOPD especifica que:

“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”.

El legislador ha volgut tipificar com a infracció greu la creació d'un fitxer de titularitat pública amb dades de caràcter personal o l' inici de recollida de dades per a aquest sense l'autorització de disposició general o acord, pel fet d'operar davant la societat com si el fitxer estigués degudament creat i, alhora, per realitzar actuacions materials que sols es podrien dur a terme si el fitxer s'hagués creat d'acord amb allò que disposa la normativa de protecció de dades de caràcter personal.

Aquesta obligació regulada als articles 20 de la LOPD i 52 del RLOPD, exigeix que la creació de fitxers amb dades de caràcter personal es faci mitjançant una disposició de caràcter general o un acord que contingui els diferents aspectes que contempla l' esmentat article 20 de la LOPD, publicat al diari o butlletí oficial que correspongui. Aquesta disposició de caràcter general o acord és el que autoritza i dóna cobertura al tractament de les dades que es dugui a terme pel responsable del fitxer d'acord amb les finalitats i usos que s'hi determinin, per la qual cosa s'ha de dictar i publicar prèviament a la creació d' aquest, tal com determina expressament l'article 52.2 del RLOPD.

En definitiva, el legislador ha establert com una obligació prèvia a qualsevol activitat que comporti la recollida i tractament de dades de caràcter personal de forma organitzada, la creació del fitxer pel seu titular. Aquesta creació, per al cas de fitxers de les administracions públiques és preceptiu que es faci mitjançant disposició o acord, que s'haurà de publicar al butlletí o diari oficial corresponent, i posteriorment en el termini de 30 dies notificar-la a l'Agència per a la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, segons el previst a l'article 55.1 del RLOPD i 15 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, en consonància amb el previst actualment a l'article 11 de la Llei 32/2010.

Tercer.- En el cas que ens ocupa, és evident que l'exercici de les competències que l'Ajuntament té legalment atribuïdes, implica la recollida, tractament i emmagatzematge de nombroses dades de caràcter personal de manera organitzada, és a dir, l'existència de fitxers de dades de caràcter personal, tant de caràcter automatitzat com de caràcter manual estructurat, per tal de dur a terme les esmentades competències.

En el present procediment, ha quedat acreditat que l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort, en l'exercici d'algunes de les competències que li són pròpies i que impliquen la tramitació d'expedients administratius (com ara els expedients derivats d'instàncies o queixes presentades pels ciutadans) i la gestió d'entrada i sortida de

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

documents, ha recollit, tractat i emmagatzemat dades de caràcter personal, sense comptar amb l'autorització prèvia de la disposició de caràcter general de creació del fitxer per al desenvolupament de les funcions esmentades.

En conseqüència, l'actuació de l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort mantinguda en el temps de manera permanent, és constitutiva de la infracció prevista a l'article 44.3.a) de la LOPD que tipifica com a infracció greu la creació de fitxers o bé iniciar la recollida de dades de caràcter personal per als mateixos sense l'autorització de disposició general publicada en el diari o butlletí corresponent.

Quart.- Davant la constatació de les infraccions previstes a l'article 44 de la LOPD, l'article 46.1 de la mateixa llei i l'article 16.2 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril de l'Agència Catalana de Protecció de Dades faculta a la directora de l'Agència per tal que en la resolució del procediment per la qual es declari la comissió d'infraccions previstes a la LOPD, pugui establir les mesures que escaigui adoptar perquè cessin o es corregeixin els efectes de la infracció, circumstància igualment prevista a l'article 21.2 de la Llei 32/2010.

En virtut d'aquesta facultat, es requereix a l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort per tal que en el termini màxim de sis mesos es duguin a terme els tràmits necessaris per a l'aprovació, posterior publicació en el butlletí oficial de la disposició de caràcter general de creació dels fitxers corresponents a les dades personals recollides i tractades per a la tramitació d'expedients administratius (com ara els derivats d'instàncies o queixes presentades per ciutadans) i de creació del fitxer de registre d'entrada i sortida de documents, disposició que haurà de contemplar els diferents aspectes recollits a l'article 20 de la LOPD.

En el mateix termini esmentat de sis mesos, un cop aprovada i publicada la disposició general de creació del fitxer per part de l'Ajuntament, s'haurà de notificar a l'Agència Catalana de Protecció de Dades, als efectes de la seva inscripció al Registre de Protecció de Dades de Catalunya de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, de conformitat amb el previst a l'article 11 de la Llei 32/2010 i 55 del RLOPD.

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 del Pont de Vilomara i Rocafort ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3 a) de la LOPD en relació amb l'article 20 de la mateixa llei.

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

Segon.- Requerir a l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort per tal que dugui a terme en el termini de 6 mesos comptador a partir de l'endemà de la notificació de la present resolució les mesures correctores assenyalades en el fonament de dret quart de la present resolució, i un cop efectuades, ho posi en coneixement de l'Agència, de conformitat amb l'article 46 de la LOPD i 16 de la Llei 5/2002, de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, en consonància amb el previst actualment a l'article 21 de la Llei 32/2010.

Tercer.- Notificar aquesta resolució l'Ajuntament del Pont de Vilomara i Rocafort.

Quart.- Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges, 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.

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 i Perelló

Barcelona, 2 de novembre de 2010