

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 39/2013, referent a l'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques i Sanitàries.

Antecedents

Primer.- En data 19/03/2013 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra l'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques i Sanitàries (en endavant, ICAMS), 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 exposava que XXX inicià d'ofici un procediment de jubilació per incapacitat permanent, i en el marc d'aquest procediment l'ICAMS va emetre dos dictàmens, un de data xx/xx/2012 i l'altre de data de xx/xx/2013 . En concret, el motiu de la seva queixa requeia en què considerava que l'ICAMS, en remetre els dictàmens esmentats a XXX, va revelar diferents dades personals obtingudes durant la realització dels reconeixements mèdics, dades que segons la persona denunciant *“era innecesario e irrelevante que constaran en la citada documentación ya que lo fundamental era la apreciación sobre el grado de discapacidad y los citados datos no aportaban nada a la explicación, sino más bien confusión”*.

La persona denunciant aportava diversa documentació relativa als fets denunciats: 1) Còpia del sobre i de l'ofici de data (...) per mitjà del qual XXX li notificava la proposta de resolució de data (...), juntament amb el dictamen de l'ICAMS de xx/xx/2012; i 2) Còpia del sobre i de l'ofici de data (...) per mitjà del qual el (...) li notificava la resolució de data (...), juntament amb el dictamen de l'ICAMS de data xx/xx/2013 .

Segon.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 46/2013), 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, per mitjà d'ofici de data 08/04/2013 es va requerir a l'entitat denunciada per tal que informés sobre una sèrie d'extrems relacionats amb els fets denunciats.

L'ICAMS va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 29/04/2013, pel qual s'exposava, entre d'altres, el següent:

- Que: *“A la vista del vostre escrit, el Servei d'Avaluacions Mèdiques en l'Atenció Especialitzada a Barcelona ha procedit a revisar els dos dictàmens i les dues actes emesos, tant els inicials com els que es van tornar a fer a la vista de les al·legacions presentades (ampliació de perícia) i ha confirmat que totes les dades que hi consten no son ni excessives ni irrelevantes. Cal dir que els dictàmens emesos han de ser degudament motivats i justificats.”*

- Que: *"Pel que fa a la qüestió de determinar la necessitat d'incorporar als dictàmens la transcripció d'informes o altra documentació el/la metge/essa avaluador/a valora totes les proves i informes aportats i si ho considera rellevant incorpora aquesta informació als dictàmens, sense que es consideri que es pugui generalitzar si en tots els casos es transcriuen, atès que depèn del que cada metge, en cada cas i a la vista de la documentació, considera rellevant.*
També es pot informar que en casos de demandes interposades davant els Jutjats contenciosos administratius, els advocats del Gabinet Jurídic de la Generalitat, per fer la corresponent defensa, han requerit en ocasions que els dictàmens emesos siguin el més complets i motivats possible."
- Que: *"Pel que fa al fitxer que dóna cobertura al tractament de les dades de caràcter personal que dóna cobertura a les dades recollides als dictàmens, us informo que el nom del fitxer és "registre de gestió de la incapacitat i avaluacions mèdiques" essent la seva finalitat el control, seguiment i gestió de la incapacitat temporal o permanent dels treballadors o de les treballadores i la identificació de la situació de baixa laboral dels treballadors o treballadores i la contingència que la genera. Va ser creat per Ordre SLT/519/2006, de 3 de novembre, per la qual es regulen fitxers que contenen dades de caràcter personal en l'Àmbit del Departament de Salut i es va publicar en el DOGC número 4758 de 10 de novembre de 2006."*
- Que: *"(...) pel que fa a la informació que es dona als destinataris de les dades que faciliten les pròpies persones en tots els casos únicament es trameta el dictamen preceptiu i l'acta corresponent en la que es fa constar el que correspon, sense que en cap cas, s'envii a XXX que ha sol·licitat l'inici del procediment de jubilació per incapacitat permanent cap altra documentació i se'ls informa verbalment que aquesta documentació es trameta a l'òrgan competent de XXX."*

Posteriorment, també en el si d'aquesta fase d'informació prèvia, per mitjà d'ofici de data 22/05/2013 es va requerir novament a l'ICAMS per tal que aportés la documentació que per error no havia acompanyat a l'escrit de data 29/04/2013 –peticions de dictàmens per part de XXX-, així com que s'informés de quina manera es dóna compliment al dret d'informació previst a l'article 5 de la LOPD en el procés de recollida de dades personals que faciliten a l'ICAMS les persones afectades i també que s'acredités documentalment com s'havia fet efectiu el dret d'informació en el cas de la persona a la que es referien els dictàmens de dates xx/xx/2012 i xx/xx/2013 .

Aquesta requeriment va ser contestat per l'ICAMS a través d'escrit de data 29/05/2013, pel qual exposava el següent:

-Que "pel que respecta la petició d'acreditació documental de com es va fer efectiu el dret d'informació previst a l'article 5 de la LOPD (...) quan es realitza la visita i el corresponent reconeixement mèdic, no es facilita cap documentació, entenent que l'interessat quan inicia el procediment, coneix la finalitat amb què es fa, que en aquest supòsit és sol·licitar una jubilació per incapacitat permanent."

Acompanyant aquest escrit l'ICAMS adjuntava diversa documentació, entre la qual hi figuraven les peticions efectuades en dates (...) i (...) per part del (...) a l'ICAMS sobre l'emissió dels corresponents dictàmens i actes.

Tercer.- També en el marc de la informació prèvia, es va comprovar que l'ICAMS és responsable del fitxer *“Registre de gestió de la incapacitat i avaluacions mèdiques.”*, que té com a finalitat *“el control, seguiment i gestió de la incapacitat temporal o permanent dels treballadors o de les treballadores i la identificació de la situació de baixa laboral dels treballadors o de les treballadores i la contingència que la genera”*, i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat.

Quart.- En data 27/06/2013 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'ICAMS per una presumpta infracció lleu prevista a l'article 44.2.c) en relació amb l'article 5 LOPD. Així mateix, va nomenar persona instructora de l'expedient a la funcionària de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, XXX. Aquest acord d'inici, juntament amb el plec de càrrecs, es va notificar a l'entitat imputada el 03/07/2013.

En el mateix acord d'inici es van explicitar els motius pels quals no s'efectuà cap imputació respecte al fet denunciat relatiu a la possible revelació de dades personals per part de l'ICAMS a XXX, per haver inclòs en els dictàmens informació relativa a la persona denunciant que aquesta considerava innecessària a efectes de determinar sí podia o no desenvolupar les seves funcions. Al respecte, s'exposava en el fonament de dret quart de l'acord d'inici el següent:

“El primer que cal dir al respecte és que la normativa aplicable als procediments de jubilació per incapacitat permanent, comportava la intervenció de l'ICAMS, així com l'emissió i posterior comunicació dels dictàmens a XXX, motiu pel qual en principi la comunicació de dades de la persona afectada incloses als dictàmens remesos a XXX, no requeriria el consentiment de la persona afectada.

Ara bé, pel tal que qualsevol tractament de dades personals –com ara una comunicació de dades- es pugui considerar ajustat a la LOPD, també s'ha de sotmetre al filtre del principi de qualitat de les dades previst a l'article 4 de la LOPD, l'apartat 1 del qual disposa que: “Les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament, quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb l'àmbit i les finalitats determinades, explícites i legítimes per a les quals s'han obtingut.”

(...)

Doncs bé, sobre la base de tot l'anterior, es pot avançar ja que procedeix l'arxiu al no observar-se indicis que permetin motivar la imputació d'infracció a la LOPD, i això per les raons següents.

En primer lloc, perquè com ja s'ha mencionat, consta acreditat que l'emissió dels dictàmens per part de l'ICAMS eren uns tràmits preceptius i vinculants dins el procediment iniciat per XXX per tal de declarar la jubilació per incapacitat permanent. En segon lloc, perquè la finalitat de l'emissió d'aquest dictamen consisteix en determinar la capacitat o incapacitat del funcionari per a prestar el servei que té encomanat dins l'Administració Pública, i per al cas de declarar-se aquesta incapacitat, també s'havia d'avaluar si aquesta incapacitat l'impedia per a

l'exercici de tota professió o ofici o si necessitava o no d'una altra persona per a realitzar els actes essencials de la vida.

A aquests efectes, val a dir que la normativa específica defineix la incapacitat permanent per al servei o inutilitat, com aquella situació en què la persona es trobi afectada per una lesió o procés patològic, somàtic o psíquic que estigui estabilitzat i sigui irreversible o de remota o incerta reversibilitat, i que a més, aquesta lesió o procés l'impossibilitin totalment per al desenvolupament de les funcions pròpies del seu cos, escala, plaça, carrera, d'acord amb el dictamen preceptiu i vinculant de l'òrgan mèdic que en cada cas correspongui.

De conformitat amb tot el que s'ha exposat fins aquí, en el moment en què l'òrgan mèdic emet el seu dictamen sobre l'existència o no de la dita incapacitat permanent, haurà de determinar en primer lloc, si existeix una lesió o procés patològic, somàtic o psíquic i en segon lloc, si tal lesió o procés impossibilita al funcionari per al desenvolupament de les seves funcions. I aquest pronunciament mèdic, tal com declarava la Sentència del TSJ de Madrid de 25/02/2010, citant la Sentència del Tribunal Suprem de 25/03/1996, és "el resultado objetivo de complejas interrelaciones, en las que intervienen factores médicos, jurídicos y funcionariales que han de valorarse en conjunto para determinar si los padecimientos sufridos por el funcionario y las secuelas de ellos derivadas en relación con las características objetivas del puesto o actividad realmente comportan una limitación que determine inaptitud para la labor que como funcionario desempeña". En efecte, el metge avaluador ha de tenir en compte un conjunt de factors alhora de determinar la capacitat o incapacitat permanent per al desenvolupament de les funcions del servei, com ara, els documents de què disposi l'òrgan que sol·licita el dictamen -en aquest cas XXX-, el reconeixement in situ que es fa a la persona afectada -incloses les seves manifestacions- o la documentació aportada voluntàriament per la pròpia persona sotmesa a reconeixement, com és el cas dels informes mèdics aportats o qualsevol altra que hagués pogut aportar.

I en tercer lloc, perquè com s'ha vist, la pròpia normativa citada, exigeix que el dictamen que s'emeti per part de l'òrgan mèdic competent sigui raonat, fet que comporta que no serà suficient amb la mera indicació de si la persona està capacitada o no per al desenvolupament de les funcions del servei, sinó que és necessari que s'hi inclogui una argumentació o motivació suficient del pronunciament final del dictamen. En aquest sentit, val a dir que l'article 54.1.f) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, exigeix que siguin motivats -amb referència succinta de fets i fonaments de dret-, aquells actes que es dicten en l'exercici de potestats discrecionals, així com també els que han de ser-ho en virtut d'una disposició legal o reglamentària expressa.

En definitiva, que a criteri d'aquesta Autoritat, l'exigència que el dictamen fos raonat, és a dir, amb referència succinta de fets i fonaments, juntament amb tot el que s'ha dit anteriorment, no procedeix imputar cap vulneració a la LOPD pel fet de transcriure en els dictàmens informes mèdics aportats per la persona afectada, o incloure manifestacions que hauria efectuat durant el reconeixement mèdic. En concret, no s'aprecien indicis de vulneració al principi de qualitat (art. 4 LOPD), en la seva vessant de proporcionalitat, atès que es considera que els metges avaluadors van incorporar la informació controvertida en els seus dictàmens com a elements justificatius -concretament, com antecedents- del pronunciament final. Qüestió diferent, és

que en alguns d'aquests dictàmens –com ara el de data xx/xx/2012- només hi figuri com a antecedents o elements que s'han tingut en compte en el pronunciament final, la transcripció d'un informe mèdic aportat per la persona denunciant que justament sembla arribar a una conclusió diferent del pronunciament final del dit dictamen, de manera que en aparença podria considerar-se que s'havien tingut en compte altres factors o elements que no estaven allà explicitats. El cas però és que aquest eventual defecte o mancança en la motivació del dictamen, no seria constitutiva d'una infracció de la normativa de protecció de dades.

Per les raons que s'han exposat en aquest fonament de dret, no procedeix incloure en l'objecte del procediment sancionador que aquí s'inicia, el fet denunciat per la persona afectada relatiu a la presumpta revelació de dades personals a XXX, a través de la seva inclusió en els dictàmens de dates xx/xx/2012 i xx/xx/2013 , dades que la persona denunciant considerava innecessàries.”

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'ICAMS va formular al·legacions al plec de càrrecs mitjançant escrit de 22/07/2013.

Sisè.- En data 23/08/2013 la persona denunciant va interposar recurs de reposició contra l'Acord d'inici de data 27/06/2013, el qual fou inadmissiu per resolució de la directora de l'Autoritat, de data 18/09/2013.

Setè.- En data 25/10/2013 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'ICAMS havia incorregut en una infracció lleu prevista a l'article 44.2.c), en relació amb l'article 5.1, tots ells de la LOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada en data 29/10/2013, 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'ICAMS, amb motiu dels reconeixements mèdics que va efectuar a la persona aquí denunciant en el marc d'un procediment de jubilació per incapacitat permanent, va recollir i incorporar als seus fitxers dades de salut de la persona afectada que constaven als informes mèdics que ella havia aportat, i també informacions facilitades per la mateixa persona referents a la seva salut, dades que es van incloure després en els dictàmens de dates xx/xx/2012 i xx/xx/2013 , que es van trametre a XXX.

La recollida de les dades personals esmentades per part de l'ICAMS, es va efectuar sense atorgar a la persona afectada la informació que preveu l'article 5 de la LOPD.

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 els articles 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.

Del conjunt d'al·legacions formulades per l'ICAMS davant el plec de càrrecs, s'inferia, d'una banda, el reconeixement que no s'informava *"estrictelement"* a les persones interessades del contingut del dret d'informació previst a l'article 5 de la LOPD, si bé matisava l'ICAMS que rebia la documentació amb les dades de la persona afectada de XXX que sol·licitava l'emissió del dictamen, de manera que seria aquest XXX qui recollia la informació personal. I d'altra banda, que quan els interessats acudien davant l'ICAMS, aquests ja coneixien que tant el dictamen com l'acta que havia d'emetre l'ICAMS s'enviarien a XXX al qual prestaven els seus serveis com a funcionaris.

Certament, tal com argumentava la persona instructora, en un cas com el present, l'òrgan – XXX- que sol·licita la intervenció de l'ICAMS li remet documentació que conté dades personals de la persona afectada. Però també és cert que al marge d'aquesta documentació que l'ICAMS va rebre de XXX, existeix tot un conjunt de dades personals que l'ICAMS recull del propi interessat i s'incorporen al seu fitxer denominat *"Registre de gestió de la incapacitat i avaluacions mèdiques"*, segons ha reconegut el propi ICAMS. Entre aquestes dades recollides per l'ICAMS estan les dades personals que el metge avaluador recull quan duu a terme el reconeixement in situ que es fa de la persona afectada –incloses les seves manifestacions-, les incloses en la documentació aportada voluntàriament per la persona afectada –com és el cas d'informes mèdics o qualsevol altra informació que aquesta considerés necessària-, o bé, les obtingudes a través de les proves complementàries que el metge avaluador considera necessari per fer la valoració corresponent. I no es pot deixar d'advertir que es tracta de dades de caràcter personal relatives a la salut, de tal manera que tenen la consideració de dades especialment protegides (art. 7.3 LOPD).

Per tant, en la mesura que l'ICAMS recull de la persona que se sotmet al reconeixement, tota aquesta informació de caràcter personal i la incorpora en un fitxer del qual n'és responsable, de conformitat amb allò que determina l'article 5.1 de la LOPD, li correspon el deure d'informar a la persona interessada, dels extrems següents:

“1. Els interessats als quals se sol·licitin dades personals han de ser prèviament informats de manera expressa, precisa i inequívoca:

- a) De l'existència d'un fitxer o un tractament de dades de caràcter personal, de la finalitat de la recollida de les dades i dels destinataris de la informació.*
- b) Del caràcter obligatori o facultatiu de la resposta a les preguntes que els siguin plantejades.*
- c) De les conseqüències de l'obtenció de les dades o de la negativa a subministrar-les.*
- d) De la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.*
- e) De la identitat i la direcció del responsable del tractament o, si s'escau, del seu representant.*

Quan el responsable del tractament no estigui establert en el territori de la Unió Europea i utilitzi en el tractament de dades mitjans situats en territori espanyol, ha de designar, llevat que aquests mitjans s'utilitzin amb finalitats de tràmit, un representant a Espanya, sens perjudici de les accions que es puguin emprendre contra el mateix responsable del tractament.”

A més, tal com disposa expressament l'article 5.1 de la LOPD, aquesta informació s'ha de donar a l'interessat de manera “*expressa, precisa i inequívoca*” i amb caràcter previ a la recollida de dades. En el cas que ens ocupa el propi ICAMS ha reconegut que no es va informar a la persona denunciant dels diferents extrems especificats a l'article 5.1 de la LOPD i per aquest motiu, comunicava que “*a la vista dels fets succeïts, l'ICAMS demanarà a l'òrgan competent d'aquesta Autoritat el corresponent assessorament per adequar la nostra actuació a la normativa reguladora de protecció de dades de caràcter personal esmentada.*” Per tant, en aquestes al·legacions, l'ICAMS venia a admetre la veracitat dels fets que aquí s'imputen, i al respecte posava de manifest la seva voluntat d'adequar-se a la normativa de protecció de dades de caràcter personal, intenció que mereix una valoració positiva, si bé aquesta circumstància no l'eximeix de la seva responsabilitat en relació amb el fet imputat.

Finalment, pel que fa a la manifestació de l'ICAMS, segons la qual, les persones sotmeses a reconeixement “*coneixen que el dictamen i acta emesos a l'ICAMS es trametan a XXX al qual presten els seus serveis com a funcionaris*”, tal com assenyalava la instructora no es pot compartir tal afirmació, o almenys no es pot assegurar que fos així en la totalitat dels casos, i encara menys en el cas particular de la persona aquí denunciant, qui precisament es queixava del fet que l'ICAMS remetés aquella documentació a XXX. A aquest respecte, val a dir que si l'ICAMS hagués informat a la persona aquí denunciant dels extrems previstos a l'article 5 de la LOPD, inclòs el relatiu a la identificació dels destinataris de les dades recollides (...), al tenir coneixement que es faria aquesta comunicació de dades, podria haver exercit el seu dret d'oposició, en els termes previstos a l'art. 6.4 de la LOPD, per tal que alguna de les manifestacions efectuades durant el reconeixement in situ no s'haguessin traslladat a XXX a través del contingut dels dictàmens de dates xx/xx/2012 i xx/xx/2013, sense perjudici de la viabilitat d'aquesta sol·licitud.

De conformitat amb el que s'ha exposat, les al·legacions de l'ICAMS formulades davant el plec de càrrecs, no poden reeixir.

Tercer.- El fet descrit a l'apartat de fets provats, tal com indicava la persona instructora, es consideren constitutius de la infracció prevista a l'article 44.2.c) de la LOPD, que en la seva redacció donada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'economia sostenible, tipifica com a infracció de caràcter lleu:

“c) L'incompliment del deure d'informació a l'afectat sobre el tractament de les seves dades de caràcter personal quan les dades siguin recollides del mateix interessat.”

En relació amb aquest tipus infractor, l'article 5 LOPD regula el dret d'informació, i determina al respecte que:

“1. Els interessats als quals se sol·licitin dades personals han de ser prèviament informats de manera expressa, precisa i inequívoca:

a) De l'existència d'un fitxer o un tractament de dades de caràcter personal, de la finalitat de la recollida de les dades i dels destinataris de la informació.

b) Del caràcter obligatori o facultatiu de la resposta a les preguntes que els siguin plantejades.

c) De les conseqüències de l'obtenció de les dades o de la negativa a subministrar-les.

d) De la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.

e) De la identitat i la direcció del responsable del tractament o, si s'escau, del seu representant.

Quan el responsable del tractament no estigui establert en el territori de la Unió Europea i utilitzi en el tractament de dades mitjans situats en territori espanyol, ha de designar, llevat que aquests mitjans s'utilitzin amb finalitats de tràmit, un representant a Espanya, sens perjudici de les accions que es puguin emprendre contra el mateix responsable del tractament.”

El deure d'informació en la recollida de les dades de caràcter personal, previst a l'article 5 de la LOPD, és el pressupòsit necessari per a que el responsable del fitxer pugui tractar les mateixes. L'article esmentat determina clarament quin és el contingut d'aquest dret d'informació: informar al titular de les dades de forma precisa, expressa i inequívoca de l'existència del fitxer, així com de la seva finalitat i dels destinataris de la informació, del caràcter obligatori o voluntari a proporcionar les dades de caràcter personal, de les conseqüències de l'obtenció o de la negativa a subministrar-les, de la possibilitat d'exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició i de la identitat i direcció del responsable del tractament o del seu representant.

La Sentència del Tribunal Constitucional 292/2000, de 30 de novembre, al delimitar el contingut essencial del dret fonamental a la protecció de dades personals, ha considerat el principi d'informació com un element fonamental a la protecció de dades al declarar que:

“...el contenido del derecho fundamental a la protección de datos consiste en un poder de disposición y de control sobre los datos personales que faculta a la persona para decidir cuáles de esos datos proporcionar a un tercero, sea el Estado o un particular, o cuáles puedes este tercero recabar, y que también permite al individuo saber quién posee esos datos personales y para qué, pudiendo oponerse a esa posesión o uso. Estos poderes de disposición y control sobre los datos personales, que constituyen parte del contenido del derecho fundamental a la protección de datos se concretan jurídicamente en la facultad de consentir la recogida, la obtención y el acceso a los datos personales, su posterior almacenamiento y tratamiento, así como su uso o usos posibles, por un tercero, sea el Estado o un particular. Y ese derecho a consentir el conocimiento y el tratamiento, informático o no, de los datos personales, requiere como complementos indispensables, por un lado, la facultad de saber en todo momento quién dispone de esos datos personales y a qué uso los está sometiendo, y, por otro lado, el poder oponerse a esa posesión y usos.”

En fin, son elementos característicos de la definición constitucional del derecho fundamental a la protección de datos personales los derechos del afectado a consentir sobre la recogida y uso de sus datos personales y a saber de los mismos. Y resultan indispensables para hacer efectivo ese contenido el reconocimiento del derecho a ser informado de quién posee sus datos personales y con qué fin, y, el derecho a poder oponerse a esa posesión y uso requiriendo a quien corresponda que ponga fin a la posesión y empleo de los datos. Es decir, exigiendo al titular del fichero que le informe de qué datos posee sobre su persona, accediendo a sus oportunos registros y asientos, y qué destino han tenido, lo que alcanza también a posibles cesionarios; y, en su caso, requerirle para que rectifique o los cancele”.

Doncs bé, com assenyalava la persona instructora en la proposta de resolució, durant la tramitació d'aquest procediment ha quedat acreditat que l'ICAMS va cometre els fets que s'han descrit a l'apartat de fets provats.

Consegüentment, es considera acreditat que l'ICAMS, va vulnerar el dret d'informació, la qual cosa és constitutiva d'una infracció tipificada com a lleu a l'article 44.2.c) en relació amb l'article 5, ambdós de la LOPD.

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'ICAMS per tal que al més aviat possible, i com a màxim en el termini de 10 dies a comptar des del dia següent a la notificació de la present resolució, efectui el següent.

4.1. Que informi la persona aquí denunciant dels extrems previstos a l'art. 5 de la LOPD, en allò relatiu a les dades que s'havien recollit directament d'aquesta persona, i que es van incorporar als fitxers de l'ICAMS.

4.2. Que dugui a terme les actuacions necessàries per tal que en relació amb les dades personals que recull de les persones que són sotmeses a reconeixement mèdic, es compleixi amb el deure d'informació previst a l'art. 5 de la LOPD, tenint en compte el que s'ha indicat en la fonamentació d'aquesta proposta.

Un cop s'hagin adoptat les mesures correctores descrites en el termini assenyalat a l'efecte, en el termini dels 10 dies següents l'ICAMS haurà de donar-ne compte a l'Autoritat, sense perjudici de la facultat d'inspecció d'aquesta Autoritat per tal d'efectuar les verificacions corresponents.

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'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques i Sanitàries ha comès una infracció lleu prevista a l'article 44.2.c) en relació amb l'article 5, tots ells de la LOPD.

Segon.- Requerir l'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques i Sanitàries per tal que adopti les mesures correctores assenyalades al fonament de dret quart, i acrediti davant aquesta Autoritat les actuacions dutes a terme per donar-hi compliment.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a l'Institut Català d'Avaluacions Mèdiques i Sanitàries.

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), de conformitat amb l'article 17 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

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, 29 de novembre de 2013