

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

RESOLUCIÓ del procediment sancionador núm. PS 49/2013, referent a l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat

Antecedents

Primer.- En data 23/04/2013 aquesta Autoritat Catalana de Protecció de Dades va tenir coneixement, a través de la publicació de diverses notícies per part de diversos mitjans de comunicació escrits i digitals, d'uns fets presumptament comesos per l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat que podrien ser constitutius d'incompliment de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

En concret, les notícies es referien a l'edició per part de l'Àrea de Promoció Econòmica d'aquest Ajuntament d'un díptic o full informatiu de l'activitat gastronòmica *Primavera de Tapes 2013*, destinada a la promoció econòmica dels locals de restauració del barri del Centre d'aquesta localitat. El díptic esmentat contindria el número de telèfon mòbil i l'adreça de correu electrònic privats dels responsables dels establiments de restauració participants, i s'hauria repartit entre els veïns de la ciutat sense que els dits responsables dels establiments haguessin consentit la difusió de les dades esmentades. Segons s'informava en aquests mitjans, aquest full o díptic s'hauria repartit per la ciutat –i també figuraria a Internet- fins que l'Ajuntament hauria rebut les queixes dels responsables, moment en què l'Ajuntament hauria retirat el díptic i hauria editat un de nou sense que figuressin les dades personals esmentades.

Segon.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 74/2013), 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, en primer lloc es va aixecar diligència de constància respecte a les notícies emeses pels mitjans de comunicació escrits i digitals que es feien ressò del repartiment dels díptics informatius que inclourien les dades personals dels responsables dels establiments participants en l'activitat *Primavera de Tapes 2013*.

A continuació, per mitjà d'ofici de data 06/05/2013 es va requerir l'Ajuntament de L'Hospitalet per tal que informés sobre diverses qüestions relacionades amb els fets que motivaren l'obertura de la fase d'informació prèvia.

L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 17/05/2013, el qual s'acompanyava dels documents següents: d'una banda, un informe emès en data 16/05/2013 pel cap de Servei de Promoció Econòmica, Ocupació i Programes Europeus de l'Àrea de Promoció Econòmica i Ocupació de l'Ajuntament, acompanyat de nou documents; i, d'altra banda, un segon informe emès en data 13/05/2013 per la cap del Servei d'Imatge Corporativa i Relacions Externes de l'Àrea d'Alcaldia-Presidència de l'Ajuntament. Del conjunt de la documentació aportada es desprenia el següent:

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

- Que la informació referent als responsables dels establiments de restauració que van participar en l'activitat *Primavera de Tapes 2013* es va incorporar en el fitxer *Empreses i Serveis*, inscrit en el Registre de Protecció de Dades dependent d'aquesta Autoritat, el responsable del qual és l'Àrea de Promoció Econòmica i Ocupació de l'Ajuntament.
- Que en el díptic editat en un primer moment figuraven el número de mòbil i l'adreça de correu electrònic de les persones responsables dels 29 establiments de restauració que participaven en l'esmentada activitat. Que aquest díptic es va repartir entre aquests 29 establiments el 12/04/2013.
- Que l'Ajuntament no disposava del consentiment dels interessats –els propietaris dels establiments-, i, segons admetia la corporació municipal, no existia habilitació legal que legitimés la inclusió en el díptic d'aquelles dades personals.
- Que la seva inclusió es va produir per un error, ja que en el formulari emplenat pels responsables d'aquests establiments, i pel qual atorgaven el consentiment informat per a la difusió de certes dades, no s'inclouïen el número de mòbil ni l'adreça de correu electrònic.
- Que el díptic *erroni* es va publicar al web municipal www.xxx.cat des de l'11/04/2013 fins el 15/04/2013.
- Que quan el 12/04/2013 l'Àrea de Promoció Econòmica i Ocupació s'assabentà de l'error va sol·licitar a l'empresa encarregada de la impressió i difusió del díptic que aturés la seva edició i difusió fins que s'esmenés l'errada.
- Que en dates 15/04/2013 i 22/04/2013 es van enviar correus electrònics als responsables dels establiments participants en l'activitat, informant-los sobre l'errada i demanant-los que no repartissin els díptics, i que l'empresa encarregada els passaria a recollir.
- Que en data 10/05/2013 es va procedir a la destrucció de tot el material erroni imprès, mitjançant l'ús d'una màquina trituradora, així com de l'arxiu *rutes de tapes l'H*, sense que sigui possible recuperar-los.
- Que fins a la data d'emissió de l'informe (16/05/2013) l'Ajuntament no havia rebut cap reclamació provinent de les persones interessades. Al contrari, en data 20/04/2013 l'Ajuntament havia rebut un correu electrònic d'una persona titular d'un dels establiments participants en el concurs, en el qual venia a manifestar el seu suport; i que el Jurat del concurs per a la selecció de l'establiment guanyador amb la millor tapa va visitar als 29 establiments participants i "*cap d'ells va mostrar cap enuig o malestar per la publicació de les seves dades*".

Tercer.- També en el marc de la informació prèvia es va comprovar que l'Àrea de Promoció econòmica de l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat és responsable del fitxer *Empreses i Serveis*, que té com a finalitat *Serveis de l'àrea econòmica en relació a la inserció laboral, ocupació, formació, innovació, autònoms i emprenedors, relació i contactes amb empreses, comerços, llistes de distribució d'informació de l'àrea*, i el qual es troba inscrit al Registre de Protecció de Dades de Catalunya, dependent d'aquesta Autoritat.

Quart.- Finalment, en data 23/07/2013 l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va efectuar una sèrie de comprovacions a través d'Internet, i va constatar que no era possible accedir al web municipal www.xxx.cat, que contenia el díptic *Primavera de Tapes 2013*, ni tampoc era possible accedir a aquest díptic a través del web institucional de l'Ajuntament www.l-h.es. També es va efectuar una comprovació a través d'un cercador d'internet, amb la qual no es va poder accedir al dit document.

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

Cinquè.- En data 30/07/2013 la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.k) en relació amb l'article 11 LOPD. 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 05/08/2013.

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 convenient per a la defensa dels seus interessos.

Sisè.- L'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat va formular al·legacions al plec de càrrecs mitjançant escrit de 13/08/2013, el qual acompanyava de la mateixa documentació que havia aportat durant la fase d'informació prèvia que precedí el procediment sancionador, més un certificat emès en data 13/08/2013 per la vicesecretària-secretària tècnica de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament, en el qual certificava que: *"des del dia 12 d'abril al 12 d'agost de 2013 no consten, en aquesta Secretaria al meu càrrec, dades de presentació al registre General d'entrada de cap reclamació contra els díptics editats per l'Àrea de Promoció econòmica i Ocupació d'aquest Ajuntament, sobre l'activitat "Primavera de Tapas 2013", els quals es van posar a disposició dels restaurants d'aquesta ciutat"*.

Setè.- En data 8/11/2013 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'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat havia incorregut en una infracció greu prevista a l'article 44.3.k) en relació amb l'article 11, tots dos de la LOPD. Aquesta proposta de resolució fou notificada en data 13/11/2013, i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

Aquest termini s'ha superat, 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 12/04/2013 l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat va distribuir, a través de l'empresa encarregada de la seva edició i repartiment, el díptic informatiu *Primavera de Tapas 2013* entre gairebé els 29 establiments participants en l'activitat amb el mateix nom organitzada per aquest Ajuntament. El dia anterior, 11/04/2013, també va publicar una imatge del díptic al web de l'Àrea de Promoció Econòmica i Ocupació de l'Ajuntament www.xxx.cat. En tots dos casos figuraven en el díptic informatiu el número de mòbil i l'adreça de correu electrònic de les persones responsables dels 29 establiments de restauració participants en l'esmentada activitat, sense però que aquestes persones haguessin prestat el seu consentiment.

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, mitjançant les quals venia reconèixer els fets imputats i es referia a l'adopció de determinades mesures correctores.

En concret, en l'escrit d'al·legacions al plec de càrrecs l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat va reiterar les manifestacions efectuades en l'escrit de data 17/05/2013 de resposta al requeriment d'informació d'aquesta Autoritat durant la fase d'informació prèvia, i que figuren en l'antecedent segon d'aquesta resolució. Mitjançant aquestes al·legacions, l'Ajuntament venia a reconèixer novament els fets imputats, posant de nou èmfasi en les actuacions posteriors que s'havien efectuat des de l'Ajuntament per tal d'esmenar l'*errada* comesa, les quals es van portar a terme abans de tenir coneixement de les actuacions inspectores iniciades per aquesta Autoritat. També va remarcar el fet que no havien rebut cap queixa de les persones afectades, aportant a tal efecte un certificat conforme al Registre General d'Entrada de l'Ajuntament no s'havia rebut cap escrit de reclamació en tal sentit.

Amb aquestes al·legacions el propi Ajuntament reconeixia que els fets aquí imputats es van produir, si bé a continuació es referia a un seguit d'actuacions que va dur a terme per minimitzar els efectes de la infracció, les quals es valoren de forma positiva, però lògicament no desvirtuen la qualificació jurídica que s'havia efectuat provisionalment en el plec de càrrecs, primer, i en la proposta de resolució, després, i que aquí es manté, sobre la base dels arguments que s'exposen a continuació.

Tercer.- Els fets descrits al punt únic de l'apartat de fets provats, relatius a la comunicació de dades dels propietaris dels establiments participants en l'activitat municipal *Primavera de Tapes 2013*, tal com indicava la persona instructora, es consideren constitutius de la infracció prevista a l'article 44.3.k) 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 greu:

"La comunicació o cessió de les dades de caràcter personal sense comptar amb legitimació per a això en els termes que preveuen aquesta Llei i les seves disposicions reglamentàries de desplegament, llevat que aquesta sigui constitutiva d'infracció molt greu."

En relació amb aquest tipus infractor, l'article 11 LOPD regula la comunicació de dades i determina al respecte que:

"1. Les dades de caràcter personal objecte del tractament només poden ser comunicades 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.

2. El consentiment que exigeix l'apartat anterior no és necessari:

a) Quan la cessió està autoritzada en una llei. (...)"

Doncs bé, durant la tramitació d'aquest procediment ha quedat acreditat que en data 12/04/2013 l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat va distribuir, a través de l'empresa encarregada de la seva edició i repartiment, el díptic informatiu *Primavera de Tapes 2013* entre gairebé els 29 establiments participants en l'activitat amb el mateix nom organitzada per aquest Ajuntament; que el dia anterior, 11/04/2013, també va publicar una imatge del díptic al web de l'Àrea de Promoció Econòmica i Ocupació de l'Ajuntament www.xxx.cat; i que en tots dos casos figuraven en el díptic informatiu el número de mòbil i l'adreça de correu electrònic de les persones responsables dels 29 establiments de restauració participants en l'esmentada activitat, sense però que aquestes persones haguessin prestat el seu consentiment, ni una llei autoritzés tal comunicació, ni concorregués cap altre supòsit de l'article 11.2 LOPD en els quals la comunicació de dades no precisa el consentiment previ de les persones afectades, és a dir, els titulars dels establiments participants en l'activitat municipal. Així les coses, la difusió del número de mòbil i l'adreça de correu electrònic d'aquestes persones -tant l'efectuada a través del repartiment dels díptics com a través del web municipal-, es considera una comunicació il·legítima.

D'acord amb el que s'ha exposat, es considera acreditat que l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat va efectuar una comunicació de dades personals a tercers sense el consentiment de les persones afectades, la qual cosa és constitutiva d'una infracció tipificada com a greu a l'article 44.3.k) en relació amb l'article 11, 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.

En el present cas, però, tal com indicava la instructora en la proposta de resolució, es considera que la infracció obeeix a un fet puntual ja consumat, respecte del qual l'Ajuntament ha acreditat que, un cop en va tenir coneixement, va actuar ràpidament, ordenant la retirada dels díptics impresos que s'havien repartit entre els establiments participants, així com evitant la seva difusió en el web municipal www.xxx.cat, i finalment destruint tots els díptics erronis que s'havien imprès, de tal manera que tot fa indicar que s'haurien evitat eventuais usos indeguts derivats de l'accés a aquestes dades. Així doncs, tenint en compte les actuacions que va dur a terme de forma diligent l'Ajuntament, no es considera necessària l'adopció de cap mesura correctora addicional.

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 l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3.k) en relació amb l'article 11, tots dos de la LOPD, sense que resulti necessari requerir mesures correctores per corregir els efectes de la infracció, ateses les raons indicades al fonament de dret quart.

Segon.- Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat.

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 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, 5 de desembre de 2013