

**RESOLUCIÓ** procediment sancionador núm. 17/2010, referent a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès.

## Antecedents

**Primer.-** En data 01/03/10 va tenir entrada a l'Agència Catalana de Protecció de Dades una denúncia contra l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès, per un presumpte incompliment de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD).

Entre d'altres, la persona denunciant exposava que l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès va publicar íntegrament al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona (en endavant, BOPB) número XX de data (data 4), l'acord d'incoació d'un expedient disciplinari en el qual hi constaven diverses dades de caràcter personal relatives a la seva persona.

La persona denunciant aportava amb el seu escrit còpia de les pàgines (...) del BOPB núm. XX, on hi figurava la transcripció íntegra del plec de càrrecs formulat per l'instructor en l'expedient disciplinari que se li havia incoat, que es publicava al no haver-se pogut notificar personalment, segons allà s'indicava. També aportava el denunciant còpia de diverses notícies publicades en diferents mitjans de comunicació referents a un presumpte delictes de violència de gènere, còpia de la interlocutòria de sobreseïment de xx/xx/09 relativa a aquests fets dictada pel Jutjat de Violència sobre la dona núm. 1 de Granollers, escrit del fiscal de 01/12/09 dirigit al Jutjat esmentat i còpia de diversa documentació relativa a reconeixements i felicitacions a la persona denunciant, emesos per comandaments policials.

**Segon.-** L'Agència va obrir una fase d'informació prèvia (IP 23/10), 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 d'obtenir més informació sobre les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables.

**Tercer.-** En el si d'aquesta fase d'investigació, el 02/03/10 l'Àrea d'Inspecció de l'Agència va fer una sèrie de comprovacions a través d'Internet per tal de verificar els fets objecte de denúncia i, en concret, el relatiu a la publicació del contingut de l'acord d'inici instruït a la persona denunciant al BOPB (<http://bop.diba.cat>). Es va comprovar que a l'accedir a l'edició electrònica del BOPB núm. XX, a les pàgines (...) hi figurava un anunci de l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès pel qual es publicava íntegrament el contingut del plec de càrrecs de l'expedient disciplinari, al no haver-se pogut notificar personalment.

**Quart.-** En data 18/03/10 la persona denunciant va presentar un nou escrit de 12/03/10, pel qual complementava la denuncia presentada davant d'aquesta Agència en data 01/03/10. En aquest darrer escrit la persona denunciant posava en coneixement de l'Agència l'informe d'01/03/10 emès per la inspecció de treball i seguretat social de Barcelona, en el qual es recollien una sèrie de manifestacions efectuades pels instructors de l'expedient disciplinari que segons el denunciant constitueixen expressions despectives sobre la seva persona. Amb aquest escrit el denunciant aportava la següent documentació:



- Còpia de tres articles publicats en diferents mitjans de comunicació.
- Còpia de les pàgines 1 i 6 de l'informe de la inspecció de treball i seguretat social de Barcelona d'01/03/10.
- Còpia de l'escrit de 08/02/10, presentat a l'Ajuntament en la mateixa data, pel qual la persona denunciava a un tercer per a obtenir còpia de l'expedient disciplinari.
- Còpia de l'escrit de 10/02/10 pel que l'Ajuntament no considerava vàlida l'anterior autorització.

**Cinquè.-** En data 07/04/10, la directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès per una presumpta infracció molt greu prevista a l'article 44.4 b) LOPD, en relació amb l'article 11 del mateix text legal. Així mateix, va nomenar instructor de l'expedient al funcionari de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, XXX. Aquest acord d'inici es va notificar, juntament amb el plec de càrrecs, a l'entitat imputada i a la persona denunciada, el 15/04/10 i el 19/04/10, respectivament.

En el plec de càrrecs es concedia a les parts interessades 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 convenientes per a la defensa dels seus interessos.

**Sisè.-** En data 23/04/10 es va rebre en aquesta Agència un altre escrit de 21/04/10, en què la persona denunciada exposava que l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès havia publicat al BOPB de (data 1, data 2 i data 3), anuncis referents a la citació de l'interessat a efectes que se li notificués el plec de càrrecs de l'expedient disciplinari núm. XX/XX incoat a la persona denunciada, així com a la publicació del contingut íntegre de dues provisions de l'instructor de l'expedient disciplinari núm. XX també incoat a aquesta, la qual cosa va motivar que l'Agència obrís la fase d'informació prèvia núm. 57/10.

**Setè.-** La persona denunciada a través d'escrit de 29/04/10 rebut a l'Agència el dia 04/05/10, va formular al·legacions al plec de càrrecs.

Al seu torn, l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès no va formular al·legacions al plec de càrrecs, ni va proposar la pràctica de cap prova dins del termini concedit a l'efecte.

**Vuitè.-** En data 08/06/10 l'instructor 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 de l'Ametlla del Vallès havia incorregut en una infracció molt greu prevista a l'article 44.4 b) en relació amb l'article 11, ambdós de la LOPD. En aquesta proposta s'analitzaven les al·legacions presentades davant el plec de càrrecs per part de la persona denunciada. Així mateix, l'instructor del procediment proposava requerir al responsable del fitxer per tal que en el termini màxim de 10 dies ordenés retirar de l'edició electrònica del BOPB els anuncis publicats en dates (data 2, data 3 i data 4) relatius a l'expedient disciplinari núm. XX.

Aquesta proposta de resolució, que va ser notificada tant a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès com a la persona denunciada, els dies 14/06/10 i 15/06/10, respectivament, els concedia un termini de deu dies, comptadors a partir de l'endemà de la data de notificació, per tal que formulessin les al·legacions que estimessin convenientes.



Una vegada transcorregut el termini indicat amb escreix, cap de les parts ha formulat al·legacions davant la proposta de resolució. Pel que fa a l'Ajuntament, el 30/06/10 es va rebre un escrit del Secretari de 22/06/10, en el qual es limitava a comunicar que es tingués en compte el canvi en la persona que ocupava l'alcaldia, a efectes de les notificacions que es poguessin dirigir a l'Ajuntament.

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 de l'Ametlla del Vallès va instar les publicacions íntegres al BOPB, dutes a terme el (data 2, data 3 i data 4), de dues provisions de l'instructor d'un expedient disciplinari – núm. XX- incoat a la persona denunciant i del plec de càrrecs formulat en el mateix expedient disciplinari; així com va instar la publicació també al BOPB, en data xx/xx/09, d'un anunci referent a la citació de l'interessat a efectes que se li notifiqués el plec de càrrecs d'un altre expedient disciplinari -núm. XX/XX-, també incoat a la persona denunciant. En aquestes publicacions hi figuraven diverses dades de caràcter personal, entre d'altres, el nom i cognoms, adreça, professió, número de TIP, situació d'incapacitat temporal o baixa, mòbil, correu electrònic personal, o la pròpia existència de l'expedient disciplinari, i tot això sense el consentiment de la persona afectada.

### **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. És competent per resoldre aquest procediment sancionador, la directora de l'Agència Catalana de Protecció de Dades, de conformitat amb l'article 15 del Decret 278/1993, 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.

**Segon.-** En relació als fets que s'han declarat provats –respecte als quals com s'ha dit l'Ajuntament no ha formulat cap al·legació per desvirtuar-los-, és d'aplicació l'article 44.4 b) LOPD, que tipifica com a infracció molt greu:

*“b) La comunicació o la cessió de les dades de caràcter personal, llevat dels casos en què estigui permès”.*

Per la seva banda, l'article 11.1 LOPD sobre comunicació de dades, disposa el següent:

*“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”.*



Així les coses, en el present procediment ha quedat acreditat que l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès va difondre a través del BOPB, el contingut de diversos actes corresponents als expedients disciplinaris núms. XX/XX i XX, en els quals s'incloïen determinades dades de caràcter personal referents a l'aquí denunciant, com per exemple, la professió, el número de TIP, el mòbil, l'adreça, el correu electrònic o la pròpia instrucció d'un expedient disciplinari.

Doncs bé, com assenyalava l'instructor a la proposta de resolució, la difusió a través del BOPB ha de ser entesa com una cessió o comunicació de dades de caràcter personal en el sentit de l'article 11 de la LOPD.

A aquest respecte, el Consistori no ha acreditat davant l'Agència durant la tramitació del present procediment sancionador que, abans de la notificació per edictes mitjançant la publicació als BOPB de dates (data 1, data 2, data 3 i data 4), hagués efectuat els dos intents preceptius de notificació personal tal com exigeix l'apartat segon de l'article 59 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques, i tenint en compte la doctrina legal fixada a l'efecte pel Tribunal Suprem en la Sentència de 28/10/2004. Aquesta circumstància ja impediria que entrés en joc l'habilitació legal -que permetria la difusió de dades personals- continguda en l'article 59.5 del mateix text legal, atès que la publicació només és possible un cop efectuats els intents de notificació personal en la forma indicada.

No obstant l'anterior, i per l'eventual supòsit que l'Ajuntament hagués intentat degudament la notificació personal abans referida -la qual, com ja s'ha dit, no consta acreditada-, l'article 61 de la Llei 30/1992, relatiu a la indicació de notificacions i publicacions, en limita aquestes quan la publicació lesioni drets -com el dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal- a *"una indicació sumària del contingut de l'acte i del lloc on les persones interessades poden comparèixer, en el termini que s'estableixi, per a conèixer el contingut íntegre de l'acte esmentat i perquè quedi constància d'aquest coneixement."*

Així, com exposava l'instructor en la proposta de resolució, l'Ajuntament hauria d'haver seguit la mateixa sistemàtica que va emprar en la notificació per mitjà publicació al BOPB de data (data 1), a través de la qual es citava a la persona avui denunciant per tal que, en el termini indicat, comparegués davant l'Ajuntament per a notificar-li el plec de càrrec corresponent a l'expedient disciplinari núm. XX/XX. No obstant això, aquesta indicació sumària del contingut de l'acte ha d'ésser respectuosa amb el principi de proporcionalitat recollit a l'article 4.1 LOPD, el qual disposa que:

*"1. 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."*

D'acord amb aquest principi, i sens perjudici de l'obligació d'intentar la notificació personal, l'Ajuntament només podia publicar aquelles dades personals estrictament necessàries per a la identificació del destinatari de la notificació. Per tant, no és sobrer recordar a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès que aquesta finalitat s'assoliria fent constar només el nom i cognoms de la persona afectada, motiu pel qual, resultaria innecessari fer constar altres dades de caràcter personal com l'adreça -circumstància que es va fer constar a la publicació al BOPB de data (data 1)-.



En conseqüència, i en base al que s'ha exposat fins aquí, es considera acreditat que amb les publicacions efectuades en dates (data 1, data 2, data 3 i data 4), que contenien diverses dades de caràcter personal, s'hauria comès la infracció tipificada com a molt greu per l'article 44.4 b) de la LOPD, per dur a terme una comunicació o cessió de dades personals sense el consentiment de la persona afectada ni amb la concurrència d'una habilitació legal. A més, atès que en l'actualitat la informació que ha donat lloc al present procediment encara es troba accessible a l'edició electrònica del BOPB, es considera procedent requerir l'adopció de mesures per corregir els efectes de la infracció, tal com s'exposa en el fonament de dret següent.

En definitiva, l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès ha comès una infracció molt greu prevista a l'article 44.4 b) en relació amb l'article 11 de la LOPD.

**Tercer.-** L'article 46 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. Doncs bé, és en virtut del dit precepte que escau requerir a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès per tal que al més aviat possible, i com a màxim en el termini de deu dies a comptar des del dia següent a la notificació de la resolució, dugui a terme els tràmits pertinents per retirar del BOPB, els anuncis publicats per l'Ajuntament en dates (data 1, data 2, data 3 i data 4), relatius als expedients disciplinaris núms. XX/XX i XX, ambdós incoats a la persona aquí denunciada. Un cop s'hagi dut a terme aquesta actuació, en un termini de 10 dies hàbils se n'haurà de donar compte a l'Agència.

Així les coses, aquestes mesures aquí requerides resulten coincidents amb les imposades, d'una banda, a través de la resolució d'aquesta Agència dictada en data 08/06/10 en el procediment de tutela de drets núm. 19/2010 –en allò referent a l'anunci publicat al BOPB en data (data 4)-; i d'altra banda, per mitjà de la resolució dictada en data d'avui en el procediment de tutela de drets núm. 30/2010 –quant als anuncis de dates (data 1, data 2, data 3)-.

Concretament, pel que fa al procediment de tutela de drets núm. 19/2010, mitjançant la resolució de la directora de l'Agència de 08/06/10, i notificada a l'Ajuntament el 17/06/10, es requeria al Consistori per tal que en el termini de 10 dies fes efectiu el dret d'oposició allà exercit, consistent en realitzar els tràmits pertinents per retirar del BOPB l'anunci publicat en data (data 4). Doncs bé, atès que ha transcorregut el termini assenyalat en la resolució esmentada sense que, a data d'avui, s'hagi retirat de l'edició digital del BOPB la dita publicació o l'Ajuntament hagi aportat l'acreditació documental d'haver instat la seva retirada, escau reiterar novament el requeriment en el seu dia efectuat.

Fent ús de les facultats que em confereixen l'article 13 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 de l'Ametlla del Vallès ha comès una infracció molt greu prevista a l'article 44.4 b) en relació amb l'article 11, ambdós de la LOPD.

**Segon.-** Requerir a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès per tal que en el termini màxim de deu dies ordeni retirar de l'edició electrònica del Butlletí Oficial de la Província de Barcelona els anuncis



publicats en dates (data 1, data 2, data 3 i data 4) relatius als expedients disciplinaris núms. XX/XX i XX incoats a la persona aquí denunciant, de conformitat amb allò exposat al fonament de dret tercer.

Una vegada s'hagin dut a terme les actuacions esmentades, l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès ho haurà de comunicar dins dels deu dies següents a l'Agència Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb el que disposa l'article 16.3 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, i l'article 46.3 de la LOPD.

**Tercer.-** Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès i a la persona denunciant.

**Quart.-** Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges, de conformitat amb el que preveu l'article 16.4 de la Llei 5/2002, de 19 d'abril, 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.

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'Agència 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, 22 de juliol de 2010