

Carrer de la Llacuna, 166, 7a. Planta
08018 Barcelona
935 527 800

Sr. Jose Manuel García Bravo
Grup Municipal Democràcia 3.0

08740 Sant Andreu de la Barca

Generalitat de Catalunya
Autoritat Catalana de Protecció de
Dades

Número: 01995/1023/2013
Data: 04/06/2013 10:13:34

Registre de sortida

Assumpte: Comunicació d'incoació del procediment sancionador núm. 32/2013, referent a l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca.

En relació a la denúncia que vàreu presentar davant aquesta Autoritat, us comunico que la directora de l'Autoritat va dictar en data d'ahir l'acord d'inici de procediment sancionador, del qual se us remet una còpia, per tal que tingueu coneixement de les actuacions en què ha derivat la vostra denúncia, tal com preveu l'article 22.4 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

El cap de l'Àrea d'Inspecció,



Autoritat Catalana de Protecció de Dades

Carles San José Amat

Barcelona, 31 de maig de 2013

ACORD D'INICI del procediment sancionador núm. PS 32/2013, referent a l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca.**Antecedents**

Primer.- En data 14/03/2013 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'un grup municipal de l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca, pel qual formulava denúncia contra aquest ens local, 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, el grup municipal denunciant exposava que l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca no hauria donat compliment a les diferents recomanacions que s'havien efectuat al dictamen número CNS 53/2012 d'aquesta Autoritat, emès en resposta a una consulta formulada pel mateix grup municipal aquí denunciant. Conseqüentment, denunciava en primer lloc, que s'havia denegat als regidors del dit Ajuntament l'accés als expedients de contractació municipal; i en segon lloc, que en el web de l'Ajuntament continuava publicada una relació de persones a les quals s'havia contractat per trobar-se en una "*situació social difícil*" sense que s'hagués substituït el títol que encapçalava aquesta relació i que feia referència a la "*situació social difícil*" ni tampoc s'haguessin adoptat els mecanismes pertinents per evitar la indexació del contingut d'aquests llistats per part dels cercadors d'internet.

El grup municipal denunciant aportava còpia d'un escrit que en data 08/01/2013 s'hauria presentat davant l'Ajuntament, amb el qual es reiterava la queixa sobre els aspectes denunciats. Aquest escrit dirigit a l'Ajuntament, segons afirma el grup municipal denunciant, "*no ha merecido la más mínima contestación ni actuación a pesar de que se adjuntava al mismo el dictamen de su Autoridad*".

Segon.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (IP 43/2013), 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 04/04/2013 es va requerir a l'entitat denunciada per tal que informés sobre la publicació al web de la relació de persones contractades per trobar-se en una "*situació social difícil*".

L'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 23/04/2013, pel qual s'exposava, entre d'altres, el següent:

- Que: "*Totes les contractacions de les persones beneficiàries de la subvenció atorgada (...) van passar un procés de selecció. A la fitxa de selecció de cada un dels candidats, signada per cada un d'ells, consta la informació següent: Segons allò disposat a la Ley Orgánica 15/1999, de Protección de Datos de Carácter Personal, us informem que les seves dades personals seran tractades i recollides en un*

fitxer, utilitzades exclusivament pel servei demandat per vostè i facilitades només a les persones responsables de l'execució del mateix. En qualsevol moment vostè podrà exercir el seu dret d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició a les referides dades."

- En relació a la pregunta sobre quin fitxer donaria cobertura al tractament d'aquestes dades de caràcter personal, l'Ajuntament manifestà que: *"Mitjançant Decret d'Alcaldia número 5/2005, de data 2 de febrer de 2005 s'aprova la creació dels fitxers automatitzats de dades de caràcter personal de l'ajuntament de Sant Andreu de la Barca entre els quals: Nom del fitxer: Xaloc (...)"*

L'entitat denunciada aportava amb el seu escrit documentació diversa, entre la qual hi figurava: 1) Còpia del formulari *"Fitxa de selecció de candidats"* en el qual hi figurava la clàusula informativa relativa a la LOPD mencionada per l'Ajuntament en la seva resposta, i que s'acaba de transcriure; 2) Còpia de l'Edicte de data 08/10/2012 per mitjà del qual el dit Ajuntament publicava la relació de persones contractades per al projecte "Sant Andreu Avança"; i 3) Còpia del Pla metropolità de suport a les polítiques socials municipals 2012-2015 i del Pla metropolità de suport a les polítiques socials municipals (convocatòria 2012-2015) Sant Andreu Avança.

Tercer.- També en el si d'aquesta fase d'informació prèvia, en dates 28/03/2013 i 28/05/2013 l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va efectuar una sèrie de comprovacions a través d'Internet, en relació amb els fets objecte de denúncia.

Així, en l'última d'aquestes comprovacions es va constatar que en el web de l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca encara es podia accedir a una notícia sota el títol *"L'Ajuntament posa en marxa un pla d'ocupació per a persones en una situació social difícil"* en la qual hi figurava la relació de persones que havien estat contractades, identificant-les amb el seu nom i cognoms.

També es va verificar que en introduir en el cercador d'Internet *"Google"* el nom i cognoms d'alguna de les persones que figurava relacionada a la notícia sota el títol *"L'Ajuntament posa en marxa un pla d'ocupació per a persones en una situació social difícil"*, apareixia indexada la dita notícia entre els resultats de la cerca..

Fonaments de Dret

Primer.- És competent per dictar aquest Acord la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, d'acord amb l'article 2 del Decret 278/1993, en relació amb l'article 8 de la Llei 32/2010, 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, que segueix en vigor mentre no s'aprovin els estatuts de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (DT 3^a de la Llei 32/2010).

Segon.- Abans d'entrar en l'anàlisi dels fets que porten a la incoació del present procediment sancionador, procedeix abordar una qüestió a la qual es referia l'entitat denunciant, relativa a la suposada denegació de l'accés als expedients de contractació municipal, als regidors de l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca.

A aquest respecte, és suficient advertir que el dret d'accés dels regidors a la documentació que consta a l'Ajuntament, reconegut per la legislació de règim local per a l'exercici de les funcions que corresponen als dits càrrecs electes, no és una manifestació del dret a la protecció de dades de caràcter personal. És per això que, davant l'eventual denegació del dit dret d'accés, no resulta d'aplicació el sistema de garanties de la LOPD, ni tampoc no es pot incardinar aquesta conducta que aquí es denuncia, en cap de les infraccions tipificades com a tal per la LOPD. En conseqüència, no procedeix incloure aquest fet denunciat entre els fets imputats en aquest procediment sancionador.

Dit això, no és del tot sobrer afegir que els regidors del dit Ajuntament poden impugnar a través dels recursos administratius pertinents (ordinaris i contenciós-administratiu) els eventuais incompliments de l'Ajuntament sobre el dret d'accés dels regidors a la informació continguda als expedients municipals.

Tercer.- Dels fets que s'han relatat als antecedents i de les actuacions practicades durant la informació prèvia, s'infereix que l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca podria haver comès algunes infraccions previstes a la LOPD, i això per les raons que s'exposen a continuació.

3.1.- L'entitat denunciant exposava que l'Ajuntament hauria difós al seu web institucional un llistat de persones contractades per trobar-se en "*situació social difícil*". Afegeix que va sotmetre a consideració d'aquesta Autoritat la dita publicació, i que en el dictamen CNS 53/2012 s'efectuaven un seguit de recomanacions, que l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca no hauria aplicat.

A aquest respecte, com a punt de partida cal assenyalar que les dades personals que figuraven publicades a la dita relació eren el nom i cognoms de les persones contractades, juntament amb la menció que havien estat contractades per trobar-se en una "*situació social difícil*". Aquesta difusió de dades de caràcter personal a través d'internet, tot i no tenir destinataris concrets s'ha de considerar com una comunicació de dades en el sentit de l'article 11 de la LOPD. D'acord amb aquest precepte, les dades només es poden comunicar 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. Afegeix però el mateix precepte, en el seu apartat segon, que no és necessari aquest consentiment previ de l'interessat per a la cessió de dades, "*a) Quan la cessió està autoritzada en una llei*"; (...)."

Doncs bé, tal com s'exposava al dictamen esmentat, es considera que en el cas present l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca gaudia d'habilitació legal per a la publicació de les dades personals que figuraven als llistats publicats al web corporatiu del dit Ajuntament. Aquesta habilitació legal vindria donada, d'una banda, per l'article 278.2 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (en endavant TRLMRL), i per l'article 10 de l'Estatut bàsic de l'Empleat Públic (en endavant EBEP), els quals disposen que el principi de publicitat és un dels principis que ha de regir en el procés de selecció del personal. I d'altra banda, també es podria trobar habilitació legal a l'article 291.1 del TRLMRL -i en sentit equivalent l'article 94.1 del Decret 214/1990, de 3 de juliol, pel qual s'aprova el reglament de personal al servei de les entitats locals- el qual determina que: "*El personal interí i el personal laboral no permanent són*

seleccionats mitjançant convocatòria pública i pel sistema de concurs, llevat dels casos de màxima urgència."

Per tant, d'acord amb l'anterior, el dictamen invocat conclouia que: "Així, la comunicació d'un llistat de persones contractades per l'Ajuntament en el marc del Pla, podria fer-se sense haver de recollir el consentiment dels titulars de les dades, és a dir, dels treballadors contractats."

En conseqüència, no es podria considerar constitutiva d'infracció de la LOPD la difusió inicial al web del dit Ajuntament d'un llistat de persones contractades per trobar-se en "situació social difícil" atès que com s'ha exposat, concorria una habilitació legal que emparava la dita difusió. Tot això, sens perjudici de les recomanacions que s'efectuaven en el dit dictamen per evitar la indexació del contingut d'aquests llistats a través d'internet i sobre la substitució de l'encapçalament del llistat per un altre que no fes referència directa a la situació social de les persones afectades.

Succeeix però que, de les verificacions efectuades durant la fase d'informació prèvia, s'ha constatat que en data 28/05/2013 encara figura accessible al web de l'Ajuntament, sense cap tipus de restricció, la notícia esmentada que conté la llista de persones –identificades amb el seu nom i cognoms- que van ser contractades com a resultat del procés selectiu al qual al·ludia l'Ajuntament en l'escrit que s'ha transcrit parcialment a l'antecedent segon.

Així les coses, es considera que el fet de mantenir a data 28/05/2013 aquestes dades personals -nom i cognoms i la menció de trobar-se en una "situació social difícil"- totalment accessibles a través del web de l'Ajuntament de Sant Andreu, i al seu torn indexables pels cercadors d'internet, es pot considerar excessiu, atesa la finalitat que s'havia perseguit quan es van difondre aquestes dades al web. En efecte, la finalitat inicial de la difusió al web seria la de donar compliment al principi de publicitat que regeix en tot procés selectiu, de tal manera que aquesta finalitat ja s'hauria assolit abastament amb anterioritat al 28/05/2013, quan encara es mantenia la publicació de les dades personals esmentades.

3.2.- Així mateix, de les investigacions efectuades també es considera que l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca hauria recollit –per mitjà d'un formulari titulat "Fitxa de selecció de candidats"- dades personals de les persones candidates a ser beneficiàries del Pla metropolità de suport a les polítiques socials municipals 2012-2015, per al projecte Sant Andreu Avança, sense atorgar la informació que preveu l'article 5 de la LOPD.

En efecte, en la dita clàusula no s'identificava el fitxer que donava cobertura al tractament de les dades personals de les persones candidates, ni tampoc s'hi concretava la finalitat de la recollida de les dades ni els destinataris de la informació. A més, tampoc no hi figurava ni la identitat ni la direcció del responsable del fitxer o tractament davant el qual es podien exercir els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.

Quart.- Els fets exposats a l'apartat 3.1 del fonament de dret anterior podrien ser constitutius d'una infracció prevista a l'article 44.3 c) en relació amb l'article 4 LOPD. L'article 44.3c) de la LOPD, en la seva redacció donada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'economia sostenible (en endavant, LES), disposa que **és una infracció de caràcter greu:**

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

Faig constar que aquesta fotocòpia
reprodueix fidelment l'original.

Barcelona,

31 MAIG 2013

"c) Tractar dades de caràcter personal o utilitzar-les posteriorment amb conculcació dels principis i les garanties que estableixen l'article 4 d'aquesta Llei i les disposicions que el despleguen, excepte quan sigui constitutiu d'infracció molt greu."

En relació amb aquest tipus infractor, l'article 4 LOPD regula el principi de qualitat de les dades, i determina al respecte 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."

I, més concretament, l'apartat 5 estableix que: *"Les dades de caràcter personal han de ser cancel·lades quan hagin deixat de ser necessàries o pertinents per a la finalitat per a la qual han estat recollides o registrades"*.

D'altra banda, **els fets exposats a l'apartat 3.2** del fonament de dret anterior podrien ser constitutius d'una infracció prevista a l'article 44.2 c) en relació amb l'article 5 LOPD. L'article 44.2 c) de la LOPD, en la seva redacció donada per la Llei 2/2011, de 4 de març, d'economia sostenible (en endavant, LES), disposa que **és una 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.

2. Quan s'utilitzin qüestionaris o altres impresos per a la recollida, han de figurar-hi, de manera clarament llegible, les advertències a què es refereix l'apartat anterior.

(...)"

Per tot això,

ACORDO

Primer.- Iniciar procediment sancionador contra l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca, per la presumpta vulneració de la normativa de protecció de dades de caràcter personal.

Segon.- Nomenar instructora d'aquest procediment sancionador a la persona funcionària d'aquesta Autoritat Catalana de Protecció de Dades, Sra. Joana Judas Sánchez, d'acord amb el que estableix la legislació en matèria de procediment administratiu. A aquest respecte, les persones interessades poden fer ús del dret de recusació establert a l'article 29 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

Tercer.- Comunicar a l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca, de conformitat amb l'article 42.4 de la Llei 30/1992, que el termini màxim per notificar la resolució del procediment és de 6 mesos a partir de la data d'inici, segons el previst a l'article 16 del Decret 278/1993. Una vegada transcorregut aquest termini sense que s'hagués notificat la resolució del procediment, es produiria la caducitat, d'acord amb l'article 55.1.b) de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.

Quart.- Notificar aquest acord a l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca, qui d'acord amb el Decret 278/1993, disposa d'un termini de 10 dies hàbils a partir del dia següent de la notificació, per formular al·legacions, presentar documents i proposar la pràctica de proves que consideri convenientes per a la defensa dels seus interessos.

Cinquè.- Comunicar aquest Acord al grup municipal denunciant.

La directora



M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, 30 de maig de 2013