



Expediente Nº: E/02281/2014

RESOLUCIÓN DE ARCHIVO DE ACTUACIONES

De las actuaciones practicadas por la Agencia Española de Protección de Datos ante la **TELEFÓNICA S.A.** en virtud de denuncia presentada por D. **A.A.A.** y teniendo como base los siguientes

HECHOS

PRIMERO: Con fecha 17 de enero de 2014 tiene entrada en esta Agencia escrito de D. **A.A.A.** (en adelante el denunciante) comunicando posible infracción a la Ley Orgánica 15/1999 motivada por cámaras de videovigilancia cuyo titular es la entidad **TELEFÓNICA S.A.** (en adelante el denunciado) instaladas en denominación comercial "**TELEFONICA S.A.**" ubicado en **(C/.....1) - MADRID**, desconociendo los datos de identificación del responsable del fichero.

El denunciante manifiesta encontrarse incurso en la impugnación del despido acometido por la empresa **TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U.**, por causa, entre otras, de unas grabaciones realizadas en el mes de junio de 2008 con las cámaras de seguridad instaladas en la ubicación titularidad de **TELEFÓNICA, S.A.: (C/.....1), Madrid.**

SEGUNDO: Tras la recepción de la denuncia la Subdirección General de Inspección de Datos procedió a la realización de actuaciones previas de investigación para el esclarecimiento de los hechos denunciados, teniendo conocimiento de los siguientes extremos:

Con fecha 23 de abril de 2014 se solicita información a **TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.U.** teniendo entrada en esta Agencia con fecha 9 de mayo escrito del representante del denunciado en el que manifiesta que la encargada de la gestión del sistema instalado en la ubicación denunciada es la entidad Telefónica S.A.

Con fecha 14 de mayo de 2014 se solicita información a **TELEFÓNICA DE ESPAÑA, S.A.** teniendo entrada en esta Agencia con fecha 23 de mayo escrito del representante del denunciado en el que manifiesta que la encargada de la gestión del sistema instalado en la ubicación denunciada (Distrito T) es la entidad Telefónica S.A.

Con fecha 27 de junio de 2014 se solicita información a **TELEFÓNICA, S.A.** teniendo entrada en esta Agencia con fecha 11 de julio escrito del representante del denunciado en el que manifiesta que:

1. Identificación del responsable del sistema instalado en **(C/.....1) Madrid es TELEFÓNICA, S.A.**
2. Copia del escrito de modificación de la inscripción del fichero VIDEOVIGILANCIA con código *****CÓD.1** el 6/3/2009 en el Registro General de Protección de datos de la AEPD. (Anexo 1).

3. Copia del contrato de instalación del sistema de videovigilancia con la empresa Telefónica Ingeniería de Seguridad, S.A. (Anexo II).
4. Las causas y la finalidad de la instalación de las citadas cámaras figuran en la inscripción del fichero: garantizar la seguridad de los edificios zonas privadas de paso y recreo bienes y personas en el interior y exterior de los edificios de **TELEFONICA S.A.** (Anexo III).
5. Formulario informativo que se pone a disposición de los ciudadanos según se recoge en el artículo 3.b de la Instrucción 1/2006 con indicación como responsable **TELEFONICA S.A.** (Anexo IV).
6. Documento de Seguridad del Fichero VIDEOVIGILANCIA donde se detallan las personas que pueden acceder al sistema de videovigilancia instalado así como la descripción del sistema de grabado de imágenes utilizado, quién accede al mismo y el tiempo de conservación de las mismas. (Anexo V).

Para el Distrito Telefónica, el sistema SCATI está compuesto por un conjunto de videograbadores; el prestador del servicio de videovigilancia con acceso a imágenes es SEGUR IBÉRICA; el prestador del servicio de mantenimiento de los sistemas de videovigilancia (con posible acceso a imágenes) es Telefónica Ingeniería de Seguridad, S.A.; existen contratos con todos ellos vigentes hasta el 1 de junio de 2015.

7. Copia del contrato de prestación de servicios con las empresas Telefónica Ingeniería de Seguridad, S.A y Secur Ibérica, S.A. que acceden en su condición de encargados de tratamiento al sistema de videovigilancia. (Anexo VI).
8. Contenido de los impresos en los que se informa a los trabajadores de la finalidad por la cual se han instalado las cámaras de videovigilancia. (Anexo VII).
9. Fotografías e indicación de la ubicación de los carteles donde se informa de la existencia de cámaras de videovigilancia: cartelera exterior de plano de situación, acceso a la plaza, parking de visitas, acceso de vehículos de empleados; cartelera interior de acceso empleados y visitas. (Ver Anexo VIII).
10. Detalle del número de cámaras instaladas y lugares donde se encuentran ubicadas indicando si las mismas disponen de zoom y posibilidad de movimiento. Se identifica cada una de ellas con un número sobre un croquis. Todas ellas graban durante treinta días. (Anexo IX).
11. Para cada una de las cámaras se adjunta: (Anexo IX)
 - a. Fotografía de la cámara con indicación expresa del número con que se identifica sobre el croquis.
 - b. Fotografía de la imagen que capta cada una de las cámaras visualizada sobre el monitor del sistema de videovigilancia indicando el número de cámara que capta dicha imagen.
12. Fotografías que acreditan la ubicación de los monitores en el centro de control donde se visualizan las imágenes captadas por las cámaras. (Anexo IX)

FUNDAMENTOS DE DERECHO

I

Es competente para resolver el Director de la Agencia Española de Protección de Datos, conforme a lo establecido en el artículo 37.d) en relación con el artículo 36, ambos de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal (en lo sucesivo LOPD).

II

Con carácter previo, procede situar la materia de videovigilancia en su contexto normativo.

Así el artículo 1 de la LOPD dispone: *“La presente Ley Orgánica tiene por objeto garantizar y proteger, en lo que concierne al tratamiento de los datos personales, las libertades públicas y los derechos fundamentales de las personas físicas, y especialmente de su honor e intimidad personal y familiar”*

En cuanto al ámbito de aplicación de la LOPD, el artículo 2.1 de la misma señala: *“La presente Ley Orgánica será de aplicación a los datos de carácter personal registrados en soporte físico que los haga susceptibles de tratamiento, y a toda modalidad de uso posterior de estos datos por los sectores público y privado”,* definiéndose el concepto de dato de carácter personal en el apartado a) del artículo 3 de la LOPD, como *“Cualquier información concerniente a personas físicas identificadas o identificables”*.

El artículo 3 de la LOPD define en su letra c) el tratamiento de datos como aquellas *“operaciones y procedimientos técnicos de carácter automatizado o no, que permitan la recogida, grabación, conservación, elaboración, modificación, bloqueo y cancelación, así como las cesiones de datos que resulten de comunicaciones, consultas, interconexiones y transferencias”*.

El artículo 5.1. f) del Real Decreto 1720/2007, de 21 de diciembre, por el que se aprueba el Reglamento de desarrollo de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de protección de datos de carácter personal, define datos de carácter personal como: *“Cualquier información numérica, alfabética, gráfica, fotográfica, acústica o de cualquier otro tipo, concerniente a personas físicas identificadas o identificables”*.

En este mismo sentido se pronuncia el artículo 2.a) de la Directiva 95/46/CE del Parlamento y del Consejo, de 24 de octubre de 1995, relativa a la Protección de las Personas Físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos, según el cual, a efectos de dicha Directiva, se entiende por dato personal *“toda información sobre una persona física identificada o identificable; se considerará identificable toda persona cuya identidad pueda determinarse, directa o indirectamente, en particular mediante un número de identificación o uno o varios elementos específicos, característicos de su identidad física, fisiológica, psíquica, económica, cultural o social”*. Asimismo, el Considerando 26 de esta Directiva se refiere a esta cuestión señalando que, para determinar si una persona es identificable, hay que considerar el conjunto de los medios que puedan ser razonablemente utilizados por el responsable del tratamiento o por cualquier otra persona para identificar a aquélla.

La Exposición de Motivos de la Instrucción 1/2006, de 8 de noviembre, de esta Agencia Española de Protección de Datos, relativa al tratamiento de los datos con fines de videovigilancia señala que: *“La seguridad y la vigilancia, elementos presentes en la sociedad actual, no son incompatibles con el derecho fundamental a la protección de la imagen como dato personal, lo que en consecuencia exige respetar la normativa existente en materia de protección de datos, para de esta manera mantener la confianza de la ciudadanía en el sistema democrático”*. Sigue señalando: *“Las imágenes se consideran un dato de carácter personal, en virtud de lo establecido en el artículo 3 de la Ley Orgánica 15/1999...”*.

La garantía del derecho a la protección de datos, conferida por la normativa de referencia, requiere que exista una actuación que constituya un tratamiento de datos personales en el sentido expresado. En otro caso las mencionadas disposiciones no serán de aplicación.

Por su parte, la citada Instrucción 1/2006, dispone en su artículo 1.1 lo siguiente:

“1. La presente Instrucción se aplica al tratamiento de datos personales de imágenes de personas físicas identificadas o identificables, con fines de vigilancia a través de sistemas de cámaras y videocámaras.

El tratamiento objeto de esta Instrucción comprende la grabación, captación, transmisión, conservación, y almacenamiento de imágenes, incluida su reproducción o emisión en tiempo real, así como el tratamiento que resulte de los datos personales relacionados con aquéllas.

Se considerará identificable una persona cuando su identidad pueda determinarse mediante los tratamientos a los que se refiere la presente instrucción, sin que ello requiera plazos o actividades desproporcionados.

Las referencias contenidas en esta Instrucción a videocámaras y cámaras se entenderán hechas también a cualquier medio técnico análogo y, en general, a cualquier sistema que permita los tratamientos previstos en la misma.”

La Instrucción 1/2006 en su artículo 2 establece lo siguiente:

“1. Sólo será posible el tratamiento de los datos objeto de la presente instrucción, cuando se encuentre amparado por lo dispuesto en el artículo 6.1 y 2 y el artículo 11.1 y 2 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal.

2. Sin perjuicio de lo establecido en el apartado anterior la instalación de cámaras y videocámaras deberá respetar en todo caso los requisitos exigidos por la legislación vigente en la materia.”

De lo anteriormente expuesto se desprende que el concepto de dato personal, según la definición de la LOPD, requiere la concurrencia de un doble elemento: por una parte, la existencia de una información o dato y, por otra, que dicho dato pueda vincularse a una persona física identificada o identificable, por lo que la imagen de una

persona física identificada o identificable constituye un dato de carácter personal.

Es decir, ya que a efectos de la LOPD la imagen de una persona constituye un dato de carácter personal, nos encontramos ante un tratamiento que cae bajo la órbita de la normativa de protección de datos de carácter personal, toda vez que la información que captan las videocámaras instaladas en el establecimiento denunciado contiene, entre otra información, datos concernientes a personas identificadas o identificables dado el entorno en el que se recogen, y sobre las que suministran información relativa a la imagen personal de éstas, el lugar de su captación y la actividad o conducta desarrollada por los individuos a las que las imágenes se refieren.

III

En el presente expediente el denunciante manifiesta desconocer la identificación del responsable del fichero del sistema de videovigilancia ubicado en **(C/.....1) MADRID.**

En primer lugar, debe entrarse a valorar el cumplimiento de la normativa de protección de datos respecto al sistema de videovigilancia objeto del presente expediente.

El tratamiento de las imágenes por parte del responsable, obliga a que se cumpla con el deber de informar a los afectados, en los términos establecidos en el artículo 5.1 de la LOPD el cual reza lo siguiente:

“1. Los interesados a los que se soliciten datos personales deberán ser previamente informados de modo expreso, preciso e inequívoco:

a) De la existencia de un fichero o tratamiento de datos de carácter personal, de la finalidad de la recogida de éstos y de los destinatarios de la información.

b) Del carácter obligatorio o facultativo de su respuesta a las preguntas que les sean planteadas.

c) De las consecuencias de la obtención de los datos o de la negativa a suministrarlos.

d) De la posibilidad de ejercitar los derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición.

e) De la identidad y dirección del responsable del tratamiento o, en su caso, de su representante”.

En cuanto al modo en que hay de facilitarse la información recogida en el artículo 5 de la LOPD, debe tenerse en cuenta el artículo 3 de la Instrucción 1/2006, que establece lo siguiente:

“Los responsables que cuenten con sistemas de videovigilancia deberán cumplir con el deber de información previsto en el artículo 5 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre. A tal fin deberán:

a) Colocar, en las zonas videovigiladas, al menos un distintivo informativo ubicado en lugar suficientemente visible, tanto en espacios abiertos como cerrados y

b) Tener a disposición de los/las interesados/as impresos en los que se detalle la información prevista en el artículo 5.1 de la Ley Orgánica 15/1999.

El contenido y el diseño del distintivo informativo se ajustará a lo previsto en el Anexo de esta Instrucción.

“ANEXO-

1. El distintivo informativo a que se refiere el artículo 3.a) de la presente Instrucción deberá de incluir una referencia a la «LEY ORGÁNICA 15/1999, DE PROTECCIÓN DE DATOS», incluirá una mención a la finalidad para la que se tratan los datos («ZONA VIDEOVIGILADA»), y una mención expresa a la identificación del responsable ante quien puedan ejercitarse los derechos a los que se refieren los artículos 15 y siguientes de la Ley Orgánica 15/1999, de Protección de Datos de Carácter Personal.”

En el caso que nos ocupa, se ha aportado por parte de la entidad denunciada, fotografías de la existencia de carteles informativos de la existencia de las cámaras ubicados en los exteriores, accesos, parking de visitas, acceso de vehículos de empleados, y en el interior de acceso empleados y visitas. Dichos carteles son acordes al previsto en artículo 3.a) de la Instrucción 1/2006, en relación al artículo 5 de la LOPD. Asimismo, se aporta modelo de cláusula informativa a disposición de los ciudadanos, de conformidad con el artículo 3 b) de la citada Instrucción, en el que se recoge: *“Este recinto cuenta con dispositivos de videovigilancia susceptibles de grabar las imágenes de las personas que accedan al mismo. El destinatario de estas imágenes es Telefónica, S.A. Las imágenes serán incorporadas a un fichero automatizado, denominado “Videovigilancia”, titularidad de esta empresa, que serán tratados con la finalidad d seguridad a través de un sistema de videovigilancia.*

Telefónica, S.A., como responsable del fichero, garantiza la adopción de las medidas necesarias para asegurar el tratamiento confidencial de los datos y le informa de la posibilidad de ejercitar sus derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición ante el responsable del fichero dirigiendo escrito a: Telefónica, S.A., Ref: Datos. (C/.....1)Madrid.”

Asimismo, aporta impresos en los que se informa a los trabajadores en los siguientes términos:

“(...)En consecuencia, por medio de este impreso se informa a los interesados de modo expreso, preciso e inequívoco:

- a) *Que existe un fichero denominado “Videovigilancia”, cuya finalidad es garantizar la seguridad de los edificios, zonas privadas de paso y recreo, bienes y personas dentro del recinto de Telefónica. Se trata de un fichero*

automatizado de datos de carácter personal(ima'genes9 propiedad de Telefónica S.A. Este fichero automatizado ha sido correctamente registrado en la Agencia Española de Protección de Datos

- b) Telefónica, S.A., con domicilio en (C/.....1)Madrid, como responsable del fichero, garantiza el ejercicio de los derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición de los datos recogidos mediante el envío de una carta acompañada de una imagen actualizada del interesado y copia de su Documento de identidad, dirigida a Telefónica, S.A., a la dirección arriba indicada.*

Por lo tanto el citado establecimiento, cumple el deber de información, en cuanto al sistema de videovigilancia, recogido en el artículo 5 de la LOPD, anteriormente transcrito, pudiendo el denunciante dirigirse a Telefónica, S.A., con domicilio en (C/.....1)Madrid, para el ejercicio de los derechos de acceso, rectificación, cancelación y oposición

Por otro lado, respecto al cumplimiento de la inscripción de ficheros, el artículo 26.1 de la LOPD, recoge lo siguiente:

"1. Toda persona o entidad que proceda a la creación de ficheros de datos de carácter personal lo notificará previamente a la Agencia de Protección de Datos"

El responsable del fichero es el titular del fichero que contiene datos de carácter personal. Sobre él van a recaer las obligaciones que establece la LOPD. . El responsable del fichero, antes de disponerse a someter datos personales a tratamiento, deberá cumplir con los requisitos de la normativa de protección de datos, teniendo en cuenta su naturaleza y la naturaleza de los datos que va a someter a tratamiento.

El apartado d) del artículo 3 de la LOPD define al responsable del fichero o tratamiento como aquella persona física o jurídica, de naturaleza pública o privada, u órgano administrativo que decida sobre la finalidad, contenido y uso del tratamiento. El artículo 43 de la LOPD sujeta a su régimen sancionador precisamente al responsable del fichero o tratamiento.

El reglamento de desarrollo de la LOPD, aprobado por RD 1720/2007, de 21 de diciembre, complementa esta definición en el apartado q) del artículo 5, en el que señala lo siguiente:

"q) Responsable del fichero o del tratamiento: Persona física o jurídica, de naturaleza pública o privada, u órgano administrativo, que solo o conjuntamente con otros decida sobre la finalidad, contenido y uso del tratamiento, aunque no lo realizase materialmente.

Podrán ser también responsables del fichero o del tratamiento los entes sin personalidad jurídica que actúen en el tráfico como sujetos diferenciados".

El responsable del fichero es, en suma, quien debe garantizar el derecho fundamental de protección de datos personales de todas las personas cuyos datos almacena. Por ello, va a estar obligado a llevar a cabo una serie de actuaciones dirigidas a la protección de los datos, a su integridad y a su seguridad.

El responsable debe notificar su fichero a la Agencia Española de Protección de Datos, que dispondrá inscribirlo en el Registro General de Protección de Datos. La notificación de inscripción del fichero facilitará que terceros puedan conocer que se está produciendo un tratamiento con una finalidad determinada y los afectados tendrán la oportunidad de ejercitar sus derechos ante el responsable.

Además este es el criterio que se hace constar en la Instrucción 1/2006 , al señalar en su artículo 7 que *“1-La persona o entidad que prevea la creación de ficheros de videovigilancia deberá notificarlo previamente a la Agencia Española de Protección de Datos, para su inscripción en el Registro General de la misma.*

Tratándose de ficheros de titularidad pública deberá estarse a lo establecido en el artículo 20 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre de Protección de Datos de Carácter Personal.

2.-A estos efectos, no se considerará fichero el tratamiento consistente exclusivamente en la reproducción o emisión de imágenes en tiempo real.”

En el caso que nos ocupa, consta la inscripción del fichero denominado VIDEOGIGILANCIA, en el Registro General de la Agencia Española de Protección de Datos en fecha 27 de marzo de 2007 y modificado el 6 de marzo de 2009, el 23 de marzo de 2010 y el 21 de noviembre de 2012, en el que figura como responsable Telefónica S.A

A la vista de lo expuesto, procede el archivo del presente expediente de actuaciones previas.

Por lo tanto, de acuerdo con lo señalado,

Por el Director de la Agencia Española de Protección de Datos,

SE ACUERDA:

1. **PROCEDER AL ARCHIVO** de las presentes actuaciones.
2. **NOTIFICAR** la presente Resolución a **TELEFÓNICA S.A.** y a **D.A.A.A..**

De conformidad con lo establecido en el apartado 2 del artículo 37 de la LOPD, en la redacción dada por el artículo 82 de la Ley 62/2003, de 30 de diciembre, de medidas fiscales, administrativas y del orden social, la presente Resolución se hará pública, una vez haya sido notificada a los interesados. La publicación se realizará conforme a lo previsto en la Instrucción 1/2004, de 22 de diciembre, de la Agencia Española de Protección de Datos sobre publicación de sus Resoluciones y con arreglo a lo dispuesto en el artículo 116 del Real Decreto 1720/2007, de 21 diciembre, por el que se aprueba el Reglamento de desarrollo de la LOPD.

Contra esta resolución, que pone fin a la vía administrativa (artículo 48.2 de la LOPD), y de conformidad con lo establecido en el artículo 116 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, los interesados podrán interponer, potestativamente, recurso de reposición ante el Director de la Agencia Española de Protección de Datos en el plazo de un mes a contar desde el día siguiente a la notificación de esta resolución, o, directamente recurso contencioso administrativo ante la Sala de lo Contencioso-administrativo de la Audiencia Nacional, con arreglo a lo dispuesto en el artículo 25 y en el apartado 5 de la disposición adicional cuarta de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente a la notificación de este acto, según lo previsto en el artículo 46.1 del referido texto legal.

José Luis Rodríguez Álvarez
Director de la Agencia Española de Protección de Datos