

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

RESOLUCIÓ D'ARXIU de la Informació Prèvia núm. IP 320/2017, referent a l'Ajuntament de Barcelona.

Antecedents

1.- En data 22/10/2017 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una secció sindical pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Barcelona (en endavant, l'Ajuntament), 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, l'entitat denunciant exposava que l'Ajuntament identificava amb noms i cognoms tant a les persones que participen en processos selectius com en processos de promoció interna –entre els quals, hi figuraven els que feien referència a la Guàrdia Urbana- finalitat que al seu entendre, s'aconseguiria millor amb el número de DNI *“dada aquesta que no permetria identificar a l'opositor o funcionari fora del seu horari laboral així com posar en perill la seva seguretat personal o familiar”*. A més, es feia menció expressa al fet que *“ens trobem en nivell 4 d'alerta.”*

2.- L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 320/2017), d'acord amb l'article 7 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, i l'article 55.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, per tal de determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, la identificació de la persona o persones que poguessin ser responsables i les circumstàncies rellevants concurrents.

En el si d'aquesta fase d'informació, en dates 27/10/2017 i 6/11/2017 l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va efectuar una sèrie de comprovacions a través d'Internet, en concret va comprovar que al web de l'Ajuntament, dins l'apartat Oferta pública d'ocupació, hi figuraven publicades diverses convocatòries, entre les quals, hi figuraven les d'*“Agent de la Guàrdia Urbana-2017”* i *“49 places Agent de la Guàrdia Urbana de mobilitat interadministrativa”*. En diferents actes administratius d'aquestes convocatòries –com ara llistes provisionals/definitives, resultats de proves, etc.- s'identificava les persones participants únicament amb el nom i cognoms.

3.- També en el si d'aquesta fase d'informació prèvia, per mitjà d'ofici de data 13/11/2017 es va requerir l'entitat denunciada per tal que informés sobre els fets denunciats.

L'Ajuntament va respondre l'anterior requeriment a través d'escrit de data 24/11/2017, pel qual s'exposava, entre d'altres, el següent:

- Que: *“Els aspirants dels processos selectius de l'Ajuntament de Barcelona s'identifiquen, com a regla general, mitjançant el seu nom i cognoms.”*
- Que: *“(…) cal tenir en compte que les bases dels processos selectius d'accés preveuen que es publicaran al web de l'Ajuntament de Barcelona (www.barcelona.cat) les llistes*

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

- d'aspirants admesos i exclosos, els successius anuncis de la convocatòria, el dia, hora i lloc de realització de cadascuna de les proves, així com els resultats de les mateixes.(...)"*
- *Que: "Quan es tracta de processos de promoció interna aquestes publicacions es fan, de conformitat amb les bases, a la Intranet municipal, dins l'Àrea de "Selecció i Provisió: Promoció Interna."*
 - *Que: "(...) els aspirants, en participar en els respectius processos, coneixen i accepten el règim de publicitat del procés atès que mitjançant la presentació de la corresponent sol·licitud de participació han acceptat les bases de la convocatòria (entre aquestes les que s'acaben d'indicar relatives a la publicitat dels successius actes del procés) (...)"*
 - *Que: "(...) existeixen diversos preceptes legals habilitadors de les publicacions de dades de caràcter personal que s'efectuen en el marc de processos selectius. En primer lloc, en consonància amb l'establert a l'article 103 de la Constitució Espanyola, l'article 55 del Decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, estableix el principi de publicitat de les convocatòries i les seves bases i el de transparència, en els seus apartats a) i b) respectivament. Al seu torn, com a plasmacions d'aquests principis, l'article 45.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques, preveu que "Els actes administratius seran objecte de publicació quan es tracti d'actes integrants d'un procediment selectiu o de concurrència competitiva de qualsevol tipus. En aquest cas, la convocatòria del procediment ha d'indicar el mitjà on s'efectuaran les publicacions successives, i les que es portin a terme en llocs diferents no tenen validesa." En els mateixos termes s'estableix en l'article 58 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. En base precisament a aquests preceptes les bases dels processos preveuen el règim de publicitat al que ja s'ha fet referència.(...)."*
 - *Que: "Més enllà dels preceptes esmentats (...), cal tenir en compte les previsions de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.(...)"*
 - *Que: "En darrer lloc, i aprofundint en la satisfacció de les exigències de publicitat i transparència dels processos selectius, entenem que la identificació dels aspirants mitjançant noms i cognoms és també la fórmula identificativa més garantista dels drets dels participants. En aquest sentit, no hi ha dubte que el número de DNI fa perfectament identificables els aspirants per a l'òrgan que gestiona els processos selectius, però molt difícilment els farà identificables per als altres participants, circumstància que pot impedir l'adequat exercici d'algun dels drets que els hi corresponen com a participants en el procés. A tall d'exemple, la possibilitat de recusar un membre del tribunal qualificador en conèixer que manté amb algun dels participants una de les relacions de caràcter personal, familiar o professional que l'article 23 de la Llei 45/2015, d'1 d'octubre, de Règim jurídic del sector públic, configura com a causa d'abstenció, difícilment es podrà exercir en el cas que es desconegui la "identitat real" de la resta d'opositors."*
 - *Que: "(...) en els procediments de promoció interna, la publicació de les llistes d'admesos i exclosos tant provisional com definitiva, els successius anuncis dels processos, les convocatòries a les diferents proves i els resultats d'aquestes, no es publiquen a l'àrea d'oferta pública de la seu electrònica de l'Ajuntament (www.barcelona.cat) sinó a la intranet, la qual només pot accedir el personal municipal."*

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

- Que: *“Només es publica al portal de transparència de la seu electrònica, com a regla general, la classificació definitiva i proposta de nomenament, (...) en compliment de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, la qual no impedeix la publicació d'informació personal en els termes de la conclusió a) del dictamen 6/2017, de 27 de febrer de 2017, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.(...)”*

Fonaments de Dret

1.- D'acord amb el previst a l'article 2 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 5 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat 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, és competent per dictar aquesta Resolució la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

Com a consideració prèvia, cal indicar que en el moment de dictar-se aquesta resolució d'arxiu, el precepte que contenia els tipus infractor que potencialment s'hauria pogut aplicar als fets denunciats (art. 44 LOPD), s'ha derogat pel Reial decret-Llei 5/2018, de 27/7, de mesures urgents per a l'adaptació del dret espanyol a la normativa de la Unió europea en matèria de protecció de dades. Però al tractar-se d'uns fets anteriors respecte els quals es van iniciar les actuacions d'informació prèvia també abans de la vigència d'aquesta norma, s'ha de regir per la normativa anterior (DT 1a RDL 5/2018).

Així mateix, en aquest acte s'ha tingut en compte també l'eventual aplicació al cas present del previst al Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (RGPD). I a resultes d'aquesta anàlisi es conclou que l'eventual aplicació de l'RGPD no alteraria la qualificació jurídica que aquí es fa, i en concret no afavoriria al presumpte responsable de la infracció.

2.- A partir del relat de fets que s'ha exposat a l'apartat d'antecedents, cal analitzar els fets denunciats. En concret, si la identificació mitjançant nom i cognoms de les persones aspirants en les publicacions dels actes administratius integrants dels procediments selectius tramitats per l'Ajuntament de Barcelona, d'accés a la funció pública i de promoció interna, podria vulnerar el que disposa la normativa de protecció de dades.

2.1.- Procediments de selecció de personal (accés a la funció pública).

Cal partir de la base que la publicació en obert al lloc web de l'Ajuntament dels actes integrants d'un procés selectiu que continguin dades personals, es considera una comunicació o cessió de dades personals, entesa d'acord amb el que disposa l'article 3.i). LOPD com *“qualsevol revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat”*, atès que el destinatari de la informació seria una pluralitat indeterminada de persones (qualsevol persona amb accés a internet).

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

L'article 11 de la LOPD disposa que *"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 de l'interessat."* Ara bé, l'apartat 2n d'aquest precepte preveu diverses excepcions al consentiment de la persona interessada, entre elles *"quan la cessió està autoritzada en una llei"*.

Doncs bé, tal i com exposa l'Ajuntament en les seves manifestacions en resposta al requeriment d'informació -transcrites als antecedents-, es considera que existeixen diversos preceptes legals que autoritzen la publicitat de la identificació de les persones aspirants en els processos de selecció. Així, cal recordar que l'article 55 del Reial decret legislatiu, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat Públic, estableix el principi de publicitat tant de les convocatòries com de les bases. I en consonància amb aquest principi d'actuació, l'article 45.1 de la Llei 39/2015, de l'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, preveu expressament que: *"Els actes administratius seran objecte de publicació quan es tracti d'actes integrants d'un procediment selectiu o de concurrència competitiva de qualsevol tipus. En aquest cas, la convocatòria del procediment ha d'indicar el mitjà on s'efectuaran les publicacions successives, i les que es portin a terme en llocs diferents no tenen validesa."* I en termes similars, també es pronuncia l'article 58 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya. A més, l'article 9.1.e) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, preveu que l'Administració ha de fer pública *"Les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal."*

Per tant, d'acord amb aquests preceptes legals, la publicació dels actes de processos selectius amb la inclusió del nom i cognom de les persones participants, seria una actuació que no es pot qualificar que vulneri la normativa de protecció de dades si tal publicació s'ha previst a la convocatòria, en la mesura que existia una llei que habilitava tal comunicació. En aquest sentit, cal dir que en les bases de la convocatòria d'"Agent de la Guàrdia Urbana-2017" es mencionava expressament que: *"Les llistes de persones aspirants admeses i excloses, així com els successius anuncis de la convocatòria, es publicaran al web de l'Ajuntament de Barcelona (www.barcelona.cat)."*

No obstant aquesta habilitació, també és cert que aquesta eventual divulgació de dades personals ha de respectar el principi de qualitat de dades, regulat al moment dels fets a l'article 4 de la LOPD. Així, el seu apartat 1r consagrava el principi de proporcionalitat en el tractament de dades personals, d'acord amb el qual només es poden tractar aquelles dades personals que resultin pertinents, adequades i no excessives d'acord amb la finalitat que justifiqui aquest tractament, i que impedeix, per tant, el tractament d'aquelles dades que no siguin necessàries o proporcionades a la finalitat que justifica el tractament, i d'acord amb el qual s'haurà de limitar el tractament de dades excessives o bé s'haurà de procedir a la seva supressió. Val a dir que l'art. 4.1 de la LOPD, a partir del 25/05/2018 s'ha de considerar desplaçat per l'art. 5.1.c) del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27/4, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

personals i a la lliure circulació d'aquestes (RGPD), precepte que recull el principi de minimització de les dades, de manera similar a com ho feia l'art. 4.1 de la LOPD.

Aquest principi de proporcionalitat o de minimització de les dades tampoc no es pot considerar vulnerat pel fet d'utilitzar el nom i cognoms per a la identificació dels aspirants participants en els processos selectius, enlloc del DNI com suggereix l'entitat denunciant.

Sens perjudici dels arguments indicats i que porten a descartar la imputació de la comissió d'una infracció prevista a la legislació de protecció de dades, en consideració als motius indicats per l'entitat denunciant vinculats als riscos per a la seguretat de les persones afectades, cal efectuar les consideracions addicionals següents. Seguint des de l'òptica del principi de qualitat o de minimització de les dades, no es poden obviar les circumstàncies especials de les persones que formen part de les forces i cossos de seguretat, la qual cosa obliga a extreure les garanties de confidencialitat de les dades que permeten la seva identificació, i precisament per això tenen assignat un número o codi que els acredita i identifica en les seves actuacions professionals. Sembla però que la utilització d'aquest número o codi professional no seria possible en el cas dels processos selectius oberts o de mobilitat interadministrativa en què hi poden participar membres de diferents cossos policials, amb coincidència en el número esmentat. Així les coses, i per tal de minimitzar els riscos per a la seguretat de les persones afectades, aquesta Autoritat considera que en aquesta mena de processos selectius seria recomanable optar per altres sistemes d'identificació diferents al nom i cognoms, com ara el DNI, número d'instància, o qualsevol altra que permeti la identificació dels aspirants, sense revelar la seva identitat a qualsevol persona que accedís a les llistes. I també des de la vessant de temporalitat del principi de qualitat o de minimització de les dades, es considera necessari que un cop transcorreguts els terminis previstos per formular al·legacions, reclamacions o recursos, l'Ajuntament procedeixi a la retirada d'internet dels actes indicats.

2.2.- Procediments de promoció interna.

El primer que cal dir és que durant les diligències practicades per l'Autoritat en aquesta fase d'informació prèvia, no s'ha trobat al web de l'Ajuntament cap convocatòria de promoció interna del cos de la Guàrdia Urbana, sinó únicament la convocatòria relativa a "49 places Agent de la Guàrdia Urbana de mobilitat interadministrativa", la qual permet que membres d'altres forces i cossos de seguretat diferents del cos de la Guàrdia Urbana puguin presentar-s'hi, i a la qual li serien aplicables les consideracions efectuades en el punt 2.1.

Respecte les convocatòries del torn de promoció interna, l'Ajuntament ha manifestat que *"la publicació de les llistes d'admesos i exclosos tant provisional com definitiva, els successius anuncis dels processos, les convocatòries a diferents proves i els resultats d'aquestes, no es publiquen a l'àrea d'oferta pública de la seu electrònica de l'Ajuntament (www.barcelona.cat) sinó a la Intranet, a la qual només pot accedir el personal municipal.*

Només es publica al portal de la transparència de la seu electrònica, com a regla general, la classificació definitiva i proposta de nomenament, (...) en compliment de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (...)"

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

A la vista de les manifestacions de l'Ajuntament, i tenint en compte que no s'ha trobat al web cap convocatòria de promoció interna del cos de la Guàrdia Urbana ni tampoc l'entitat denunciada ha aportat cap element que permeti desvirtuar les afirmacions de l'Ajuntament, cal donar per bona la versió de l'Ajuntament relativa a que els actes integrants en aquesta mena de procediments (promoció interna) només es publiquen a la intranet, cosa que redueix el nombre de persones que potencialment poden accedir a les dades, alhora que es garanteix també els principis de publicitat i transparència. Així mateix, tampoc no es considera que vulneri el dret a la protecció de dades la publicació en obert a internet dels actes que resolguin els dits processos selectius, i això per estar habilitat per l'article 9.1.e) de la Llei 19/2014, el qual obliga a publicar al Portal de la Transparència "*Les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal.*"

Ara bé, les consideracions anteriors no impedeixen a aquesta Autoritat suggerir que, des de l'òptica del principi de qualitat o de minimització de les dades, al tractar-se de procediments selectius de promoció interna, en els què els participants ja ostenten la condició de membres del cos policial municipal i per tant disposen d'un número d'identificació com a tal atorgat pel propi Ajuntament, el pertinent seria utilitzar, als efectes de la seva identificació en els actes esmentats, el número d'identificació professional corresponent; i això perquè aquesta mesura permetria complir amb la finalitat d'identificació i al mateix temps, minimitzar els riscos per a la seguretat de les persones afectades. Però aquesta opció no significa que amb l'ús del nom i cognoms es pugui considerar que s'ha comès una infracció prevista a la legislació de protecció de dades, tenint en compte l'existència de normes que exigeixen la publicitat i transparència en els procediments selectius.

3.- De conformitat amb tot el que s'ha exposat en el fonament de dret 2n, i atès que no ha resultat acreditada durant la presnt informació prèvia l'existència d'indicis racionals que permetin imputar cap fet que pogués ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la LOPD, procedeix acordar l'arxiu de les presents actuacions.

L'article 89 de la Llei 39/2015, en consonància amb els articles 10.2 i 20.1 del Decret 278/1993, preveu que procedeix l'arxivament de les actuacions quan en la instrucció del procediment es posi de manifest el següent: "*c) Quan els fets provats no constitueixin, de manera manifesta, una infracció administrativa.*"

Per tot això,

RESOLC

Primer.- Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 320/2017 relatives a l'Ajuntament de Barcelona.

Segon.- Notificar aquesta Resolució a l'Ajuntament de Barcelona i comunicar-la a l'entitat denunciant.

Carrer Rosselló, 214, Esc. A, 1r 1a
08008 Barcelona

Tercer.- 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 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, l'entitat denunciada 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 123 i següents de la Llei 39/2015 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 denunciada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

La directora

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)