

## Identificació de l'expedient

Resolució d'arxivament de la informació prèvia núm. IP 546/2023, referent al Departament de la Presidència.

## Antecedents

1. En data 29/10/2023, va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de denúncia contra la Direcció General de Funció Pública (DGFP), dependent del Departament de la Presidència (d'ara endavant, Departament), amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant es queixava que la DGFP va facilitar a l'empresa Cegos les dades de les persones participants en "la convocatòria dels processos d'estabilització, mitjançant el sistema selectiu de concurs oposició, en relació amb els cossos, escales o especialitats de personal funcionari de l'Administració de la Generalitat de Catalunya competència de la Direcció General de Funció Pública" amb núm. de registre de la convocatòria 600. Exposava que en el document de la convocatòria no s'informava que aquesta empresa fos la responsable de gestionar els exàmens o els llistats de participants. A més manifestava que, a la instància que s'havia de presentar per participar en aquesta convocatòria, "només s'autoritza la Generalitat de Catalunya per verificar i gestionar les nostres dades, sense mencionar cap cessió a tercers" i que, malgrat això, en data 29/04/2023 l'empresa Cegos ja disposava dels llistats amb les dades personals de les persones participants.

Juntament amb la denúncia, aportava la resolució PRE/3976/2022, de 16 de desembre, publicada al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya núm. 8816, en data 20/12/2022 (ref. CVE-DOGC-A-22353068-2022), així com la sol·licitud de participació en el procés.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 546/2023), d'acord amb el que preveuen 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 (LPAC), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador.
3. En aquesta fase d'informació, en data 14/11/2023 es va requerir el Departament perquè informés sobre els punts següents:
  - Quina era la relació jurídica entre el Departament i l'empresa Cegos.
  - Si disposaven d'un contracte que regulés el traspàs de les dades de les persones participants en la convocatòria indicada per la denunciant, a l'empresa Cegos. I que, en cas afirmatiu, n'aportés una còpia.
  - Si no disposava d'un contracte, indiqués la base jurídica que, al seu entendre, legitimava la cessió de les dades de les persones participants de la convocatòria a l'empresa Cegos; i que detallés les dades cedides i el moment concret en què es van cedir.

4. En data 23/11/2023, el Departament va respondre el requeriment amb un escrit en què exposava el següent:
- Que l'empresa Cegos va resultar adjudicatària d'un contracte de serveis per a la realització dels processos selectius que la Subdirecció General de Selecció havia de dur a terme en execució de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública (d'ara endavant, Llei 20/2021) i de les successives ofertes d'ocupació públiques, núm. d'expedient PR-2022-293.
  - Que a la clàusula 21.4 dels plecs de clàusules administratives es preveia que l'empresa contractista adquirís la condició d'encarregada del tractament del Departament de la Presidència.
  - Que l'empresa Cegos va accedir a les dades de les persones participants en la convocatòria (especificada a l'antecedent 1), en qualitat d'encarregada del tractament. I que aquesta relació es va regular mitjançant un acord d'encarregat del tractament, d'acord amb el que estableix l'article 28.3 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades (RGPD).
  - Que, en base a aquest acord, i de conformitat amb l'article 33.1 de Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), "l'accés a dades per part de l'empresa adjudicatària no es considera comunicació de dades i, en conseqüència, no hi havia cap obligació d'informar-ne a les persones afectades."

Juntament amb l'escrit, aportava una còpia de l'acord d'encarregat de tractament i el contracte administratiu de prestació de serveis al que estava vinculat.

### **Fonaments de dret**

1. D'acord amb el que preveuen els articles 90.1 de l'LPAC i 2 del Decret 278/1993, 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.
2. A partir del relat d'antecedents, cal analitzar els fets denunciats objecte d'aquesta resolució d'arxivament.

La denunciant es queixava que, en el marc del procés de selecció indicat als antecedents, la DGFP, dependent del Departament, va facilitar les dades personals de les persones participants a l'empresa Cegos. La denunciant remarcava que en la convocatòria del procés no es detallava que aquesta empresa fos la responsable de gestionar els exàmens. Aquesta circumstància tampoc s'esmentava a la instància que les persones interessades a participar-hi havien d'emplenar.

Aquesta Autoritat va adreçar un requeriment al Departament per tal que respongués diverses qüestions relacionades amb els fets denunciats, entre les quals que informés si mantenia una relació jurídica amb l'empresa Cegos i, en aquest cas, aportés una còpia de la documentació acreditativa. En resposta al requeriment, el Departament va informar que aquesta empresa havia estat l'adjudicatària del contracte de serveis per a la realització dels processos selectius de la Subdirecció General de Selecció, i va aportar l'acord d'encarregat del tractament que havia formalitzat amb l'empresa i el contracte al qual estava vinculat aquest encàrrec.

De la resposta del Departament i de la documentació aportada es desprèn que ens trobem davant una relació entre un responsable i un encarregat del tractament. Respecte d'aquesta relació, convé recordar l'article 4 de l'RGPD estableix que el responsable del tractament és "la persona física o jurídica, autoridad pública, servicio u otro organismo que, solo o junto con otros, determine los fines y medios del tratamiento; si el Derecho de la Unión o de los Estados miembros determina los fines y medios del tratamiento, el responsable del tratamiento o los criterios específicos para su nombramiento podrá establecerlos el Derecho de la Unión o de los estados miembros." També, que l'encarregat del tractament és "la persona física o jurídica, autoridad pública, servicio u otro organismo que trate datos personales por cuenta del responsable del tratamiento."

Certament, l'encarregat del tractament està configurat per la normativa de protecció de dades de manera que l'únic tractament de dades que pot dur a terme, en concepte d'encarregat, és per compte del responsable. I és que, si l'encarregat efectua tractaments per compte propi, tal com preveu l'article 33.2 de l'LOPDGDD, "té la consideració de responsable del tractament i no la d'encarregat qui en el seu nom propi i sense que consti que actua per compte d'altri estableixi relacions amb els afectats encara que hi hagi un contracte o un acte jurídic amb el contingut que fixa l'article 28.3 del Reglament (UE) 2016/679 (...)."

De la regulació exposada es pot afirmar que, tenint en compte que en el cas que ens ocupa hi ha un compromís de prestació d'un servei de múltiples processos selectius per part de Cegos, el traspàs de les dades de les persones participants a aquesta empresa s'estava duent a terme en el marc d'una relació entre un responsable (el Departament) i un encarregat del tractament (l'empresa adjudicatària de la prestació del servei). En efecte, per aquesta raó ambdues entitats van signar un acord d'encarregat del tractament que, pel que fa al traspàs de les dades, donava la cobertura legal prevista a l'article 28 de l'RGPD.

En el cas que s'analitza, l'encarregat del tractament (Cegos) tractava les dades per compte del responsable, amb la finalitat d'executar un contracte de serveis. D'acord amb la clàusula primera del contracte de serveis derivat de l'expedient PR-2022-293 de la Generalitat de Catalunya, Departament de la Presidència, Secretària General, subscrit en data 27/12/2022, "la realització dels múltiples processos selectius que l'Oficina de Selecció de Personal (OSP) de la Direcció General de la Funció Pública, nova Subdirecció General de Selecció (Decret 19/2022, de 8 de febrer, de reestructuració del Departament de la Presidència), ha de realitzar en execució de la Llei 20/2021 i de les successives ofertes d'ocupació públiques."

A aquesta relació entre l'encarregat i el responsable del tractament li és d'aplicació l'article 28.3 de l'RGPD, citat per la DGFP, que preveu:

“3. El tratamiento por el encargado se regirá por un contrato u otro acto jurídico arreglo al Derecho de la Unión o de los Estados miembros, que vincule al encargado respecto del responsable y establezca el objeto, la duración, la naturaleza y la finalidad del tratamiento, el tipo de datos personales y categorías de interesados, y las obligaciones y derechos del responsable. Dicho contrato o acto jurídico estipulará, en particular, que el encargado:

- a) tratará los datos personales únicamente siguiendo instrucciones documentadas del responsable, inclusive con respecto a las transferencias de datos personales a un tercer país o una organización internacional, salvo que esté obligado a ello en virtud del Derecho de la Unión o de los Estados miembros que se aplique al encargado; en tal caso, el encargo informará al responsable de esa exigencia legal previa al tratamiento, salvo que tal Derecho lo prohíba por razones importantes de interés público;
- b) garantizará que las personas autorizadas para tratar datos personales se hayan comprometido a respetar la confidencialidad o estén sujetas a una obligación de confidencialidad de naturaleza legal;
- c) tomará todas las medidas necesarias de conformidad con el artículo 32;
- d) respetará las condiciones indicadas en los apartados 2 y 4 para recurrir a otro encargo del tratamiento;
- e) asistirá al responsable, teniendo en cuenta la naturaleza del tratamiento, a través de medidas técnicas y organizativas apropiadas, siempre que sea posible, para que este pueda cumplir con su obligación de responder a las solicitudes que tengan por objeto el ejercicio de los derechos de los interesados establecidos en el capítulo III;
- f) ayudará al responsable a garantizar el cumplimiento de las obligaciones establecidas en los artículos 32 a 36, teniendo en cuenta la naturaleza del tratamiento y la información a disposición del encargado;
- g) a elección del responsable, suprimirá o devolverá todos los datos personales una vez finalice la prestación de los servicios de tratamiento, y suprimirá las copias existentes a menos que se requiera la conservación de los datos personales en virtud del Derecho de la Unión o de los Estados miembros;
- h) pondrá a disposición del responsable toda la información necesaria para demostrar el cumplimiento de las obligaciones establecidas en el presente artículo, así como para permitir y contribuir a la realización de auditorías, incluidas inspecciones, por parte del responsable o de otro auditor autorizado por dicho responsable.

En relación con lo dispuesto en la letra h) del párrafo primero, el encargado informará inmediatamente al responsable si, en su opinión, una instrucción infringe el presente Reglamento y otras disposiciones en materia de protección de datos de la Unión o de los Estados miembros.”

En base a aquest precepte, ambdues entitats implicades van subscriure un contracte d'encàrrec del tractament que reuneix tots els aspectes previstos a l'article 28.3 de l'RGPD que s'acaben de reproduir.

Per tot el que s'ha exposat, s'ha de concloure que el tractament de dades personals efectuat per Cegos constitueix un tractament legítim conforme a la normativa de protecció de dades.

I és precisament aquesta relació jurídica –configurada per la normativa de protecció de dades– la que explica que, en el document de la convocatòria i en la instància que havien de presentar les persones participants, no s'informés sobre el traspàs de dades a aquella empresa. En aquests casos, no hi ha l'obligació legal d'informar les persones interessades del tractament de les seves dades que fa un encarregat, i això en base a les consideracions següents.

Per una banda, cal recordar que l'article 33.1 de l'LOPDGDD preveu que "l'accés per part d'un encarregat de tractament a les dades personals que siguin necessàries per a la prestació d'un servei al responsable **no es considera una comunicació** de dades sempre que es compleixi el que estableixen el Reglament (UE) 2016/679, aquesta Llei orgànica i les seves normes de desplegament."

D'altra banda, l'article 4.9 de l'RGPD defineix la figura del "destinatari" com "la persona física o jurídica, autoritat pública, servei u otro organismo **al que se comuniquen** datos personales, se trate o no de un tercero. (...)."

I, en darrer terme, cal assenyalar que l'article 13 de l'RGPD, referent al deure d'informar, només preveu -entre d'altres aspectes-, que s'informi les persones afectades dels destinataris de la informació (no dels encarregats).

Així, atès que l'empresa Cegos no tenia la condició de destinatària de les dades de les persones participants en els processos de selecció -sinó d'encarregat del tractament-, el Departament no tenia cap obligació d'informar aquestes persones ni que les dades es traspassarien a un encarregat del tractament, ni tampoc d'identificar aquest encarregat.

No obstant l'anterior, la Guia de l'encarregat del tractament en el Reglament general de protecció de dades -elaborada en col·laboració amb l'Agència Espanyola de Protecció de Dades i l'Agència Basca de Protecció de Dades i que es pot consultar al web d'aquesta Autoritat-, recomana que el responsable del tractament faciliti la identitat dels encarregats del tractament a les persones afectades, per a més transparència en el tractament de les dades personals.

Per tot el que s'ha exposat, escau arxivar aquesta informació prèvia.

3. L'article 10.2 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, preveu que "(...) no es formularà plec de càrrecs i s'ordenarà el sobreseïment de l'expedient i l'arxiu de les actuacions quan de les diligències i de les proves practicades, en resulti acreditada la inexistència d'infracció o responsabilitat. Aquesta resolució es notificarà als interessats". I l'article 20.1 del mateix decret determina que escau el sobreseïment: "a) Quan els fets no són constitutius d'infracció administrativa."

De conformitat amb tot el que s'ha exposat en el fonament de dret 2n, i atès que durant les actuacions dutes a terme en el marc de la informació prèvia no s'ha acreditat cap fet que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades, escau acordar-ne l'arxivament.

## **Resolució**

Per tant, resolc:

1. Arxivar les actuacions d'informació prèvia número IP 546/2023, relatives al Departament de la Presidència, ja que no s'ha constatat que s'hagi produït cap acte que pugui ser constitutiu d'alguna de les infraccions previstes a la legislació sobre protecció de dades.
2. Notificar aquesta resolució al Departament de la Presidència i a la denunciant.
3. Ordenar que la resolució es publiqui al web de l'Autoritat ([apdcat.gencat.cat](http://apdcat.gencat.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 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, amb caràcter potestatiu les persones interessades poden interposar un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar a partir de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveuen l'article 123 i següents de la Llei 39/2015. També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar a partir de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Igualment, les persones interessades poden] interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per defensar els seus interessos.

La directora