

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

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment sancionador núm. PS 27/2018, referent a l'Ajuntament de Tarragona.

Antecedents

1. En data 06/04/2018 va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, provinent de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, un escrit d'una persona pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Tarragona, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades de caràcter personal. La persona denunciant hi exposava el següent i aportava documentació diversa sobre els fets denunciats:
 - 1.1 Que aquest Ajuntament hauria fet públic a la seva seu electrònica, sense el seu consentiment, informació relativa a la seva participació en el procés de provisió del lloc de treball de cap del Servei de Tecnologies de la Informació i de les Comunicacions convocat per aquest Ajuntament per Decret de 4/04/2017 de la consellera delegada de Recursos Humans.
 - 1.2 Que els actes dictats en el marc d'aquest procés de provisió encara figurarien publicats a la seu electrònica de l'Ajuntament, tot i haver conclòs a finals de l'any 2017.
2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia (núm. IP 103/2018), 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, i l'article 55.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (d'ara endavant, LPAC), per determinar si els fets eren susceptibles de motivar la incoació d'un procediment sancionador, la identificació de la persona o persones que en poguessin ser responsables i les circumstàncies rellevants que hi concorrien.
3. En data 12/04/2018, l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va efectuar una sèrie de comprovacions a través d'Internet sobre els fets objecte de denúncia. Així, es va constatar que a la seu electrònica de l'Ajuntament de Tarragona (<https://seu.tarragona.cat/>), en concret, a l'apartat "Recursos Humans", figurava una relació de 7 processos de provisió, dels quals sis es trobaven "en tràmit" i un "finalitzat". El procés finalitzat portava per títol "Provisió de llocs de treball: Concurs intern de mèrits per a la provisió del lloc de treball de Cap de servei de Tecnologies de la Informació i de les Comunicacions", i és el procés al qual feia referència la persona denunciant. A través d'un enllaç, s'accedia als documents corresponents als anuncis i actes dictats en el marc d'aquest procés de provisió, en els quals figurava el nom i cognoms de la persona denunciant i de la resta de persones participants en el concurs, així com la puntuació

obtinguda per cadascuna d'elles en cada prova i la puntuació final, també individual. En concret, les dades personals esmentades figuraven en els tres anuncis següents: (1) "Anunci relació provisional de persones admeses i excloses", publicat en data 30/06/2017; (2) "Anunci: resultat prova català, valoració de mèrits i data, hora i lloc realització entrevista", publicat en data 25/09/2017, i (3) "Anunci qualificació entrevista personal, resultat total i proposta designació", publicat en data 11/10/2017.

4. En aquesta fase d'informació, en dates 23/04/2018 i 30/05/2018 es va requerir l'Ajuntament de Tarragona perquè aportés còpia de les instàncies presentades per tres de les persones admeses en l'esmentat procés de provisió, i assenyalés si aquest era el formulari que s'utilitzava per participar en processos selectius o de provisió de llocs de treball convocats per aquest Ajuntament; també se li requerí que assenyalés si la Junta de valoració del procés de provisió havia acordat la publicació a la seu electrònica de l'Ajuntament del resultat, tant de la valoració dels mèrits com de les entrevistes efectuades als participants en el dit procés; també que manifestés si la publicació del nom i cognoms de tots els participants junt amb la puntuació atorgada a cadascun d'ells era una pràctica habitual d'aquest Ajuntament; i finalment se li demanà que assenyalés els motius pels quals en l'actualitat encara figuraven publicats a la seu electrònica de l'Ajuntament els actes corresponents a aquest procés de provisió, la norma legal que al seu parer empararia la difusió de les dades personals que hi contenien, i si aquesta era una pràctica habitual del consistori.

5. En data 08/05/2018, l'Ajuntament de Tarragona va respondre el requeriment esmentat a través d'escrit en què exposà el següent:
 - *"(...) D'acord amb l'article 66 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, les persones interessades poden presentar qualsevol tipus de sol·licitud que inclogui les dades necessàries previstes en l'esmentat article (Document adjunt: instàncies aspirants).
A la pàgina web de l'Ajuntament de Tarragona, a les adreces que tot seguit es detallen, es poden trobar models d'instàncies (Documents adjunts: Model sol·licitud 1, model sol·licitud 2):
· <https://tramits.tarragona.cat/Ciutadania/DescarregarDocument.aspx?Codi=5NAAEX9R31>
· https://www.tarragona.cat/lajuntament/fitxers-1/altres/fitxersinstancies/personal/copy_of_solb7licitud-dadmissio-a-processos-selectius/view
Tot i que en aquesta convocatòria no es va publicar a la seu electrònica, juntament amb l'anunci d'aprovació de les bases, el model de sol·licitud d'admissió a la convocatòria de selecció de personal, sí que es podia descarregar d'una altra convocatòria (Document adjunt: Model sol·licitud 3)."*

 - *"(...) Pel que fa a la publicació de les puntuacions atorgades a les persones aspirants en qualsevol procés selectiu, l'Ajuntament de Tarragona relaciona*

els cognoms i noms juntament amb la puntuació atorgada. Tret que la persona interessada sol·liciti, mitjançant instància, que les seves dades no es facin públiques. En aquests casos es publiquen els resultats pel núm. de registre de la sol·licitud per a prendre part en el procés selectiu.

La protecció de dades personals, i més en concret en l'àmbit que ens ocupa, entra en conflicte amb altres drets també reconeguts, com ara el dret a la informació, i directament relacionat amb la transparència per part de les administracions públiques."

- *"Un cop finalitzat el procés selectiu es publica a la seu electrònica l'anunci amb les qualificacions finals i la proposta de nomenament, donant un mes per a la interposició de recurs des de l'endemà de la publicació de l'esmentat anunci. Sí bé és cert que, en el cas que ens ocupa, l'anunci es va publicar en data 11 d'octubre de 2017, s'hauria d'haver fet la conseqüent tasca d'arxiu i registre de publicacions a la seu electrònica. En el registre es recull les evidències electròniques (és el rastre que deixa el contingut dins la seu i permet demostrar el moment en què ha estat publicat) en relació amb la publicació i disponibilitat dels continguts de la seu. Cal fer constar, però, que l'arxiu no és una tasca que estigui informatitzada de manera automàtica, sinó que a l'hora d'arxivar una publicació a la seu electrònica cal fer-ho de manera individualitzada per a cada publicació."*

L'Ajuntament de Tarragona adjuntava a l'escrit documentació diversa.

5. En data 17/07/2018, l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va comprovar que a la seu electrònica de l'Ajuntament de Tarragona encara figuraven publicats els anuncis del procés de provisió esmentat amb les dades personals de la persona denunciante, així com de la resta de persones participants en el procés. Del resultat obtingut es va aixecar la corresponent diligència de constància.
6. En data 18/09/2018, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar un procediment sancionador contra l'Ajuntament de Tarragona, per una presumpta infracció greu prevista a l'article 44.3.c) en relació amb l'article 4.1 de la LOPD vigent en el moment dels fets i de l'acord d'iniciació.
7. Aquest acord d'iniciació es va notificar a l'Ajuntament de Tarragona en data 18/09/2018. A l'acord d'iniciació es concedia a l'entitat imputada un termini de 10 dies hàbils, comptadors a partir de l'endemà de la notificació, per formular al·legacions i proposar la pràctica de proves que considerés convenientes per defensar els seus interessos. Aquest termini s'ha superat amb escreix i no s'han formulat al·legacions.
8. En data 11/12/2018, la instructora va comprovar que a la seu electrònica de l'Ajuntament de Tarragona ja no figuraven publicats els anuncis del procés de provisió esmentat amb les dades de la persona denunciante, així com de la resta de persones participants en el

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

procés. Del resultat obtingut es va aixecar també la corresponent diligència de constància.

Fets provats

Del conjunt de les actuacions practicades en aquest procediment, es consideren acreditats els fets que es detallen a continuació.

En data 17/07/2018, l'Ajuntament de Tarragona mantenia publicats en la seva seu electrònica els anuncis dels actes dictats en el procés de provisió del lloc de treball de cap del Servei de Tecnologies de la Informació i de les Comunicacions convocat per aquest Ajuntament per Decret de 4/04/2017 de la consellera delegada de Recursos Humans, tot i que el referit procés va finalitzar vora el mes d'octubre del 2017. En tres d'aquests anuncis publicats figuraven el nom i cognoms de les persones participants en el procés, així com la puntuació obtinguda per cadascuna d'elles en les diferents proves, i la puntuació final, també individual: "*Anunci relació provisional de persones admeses i excloses*", publicat en data 30/06/2017; "*Anunci: resultat prova català, valoració de mèrits i data, hora i lloc realització entrevista*", publicat en data 25/09/2017; i "*Anunci qualificació entrevista personal, resultat total i proposta designació*", publicat en data 11/10/2017.

En el moment de dictar-se aquesta resolució, els anuncis esmentats ja no consten publicats a la seu electrònica de l'Ajuntament de Tarragona, de manera que ja no estan accessibles les dades personals abans indicades.

Fonaments de dret

1. Són d'aplicació a aquest procediment el que preveuen la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (d'ara endavant, LPAC), i l'article 15 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, segons el que preveu la DT 2a de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades. De conformitat amb els articles 5 i 8 de la Llei 32/2010, la resolució del procediment sancionador correspon a la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades.

Com a consideració prèvia, cal indicar que en el moment de dictar-se aquest acte, el precepte que contenia el tipus infractor aquí aplicat 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, així com que ha entrat en vigor la nova Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals (en endavant, LOPDiGDD). Però al tractar-se d'un procediment sancionador iniciat abans de la vigència d'aquestes dues normes, s'ha de regir per la normativa anterior, en la mesura que la nova norma posterior no conté disposicions més favorables per a l'entitat interessada (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 l'LOPDGDD. 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. D'acord amb l'article 64.2.f) de l'LPAC i de conformitat amb el que s'indica a l'acord d'iniciació d'aquest procediment, escau dictar aquesta resolució sense una proposta de resolució prèvia, atès que l'Ajuntament de Tarragona no ha formulat al·legacions a l'acord d'iniciació. Aquest acord contenia un pronunciament precís sobre la responsabilitat imputada.
3. En relació amb els fets descrits a l'apartat de fets provats, relatius a la publicació a la seu electrònica de dades personals més enllà del temps necessari per assolir la finalitat que justificà la seva publicació, cal acudir a l'article 4.1 de l'LOPD, aplicable en el moment dels fets, que preveu el següent:

"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."

En l'acord d'iniciació s'imputà a l'Ajuntament de Tarragona la comissió d'uns fets en base a les actuacions d'inspecció dutes a terme per aquesta Autoritat, en les quals es va constatar que, com a mínim fins al 17/07/2018 els anuncis del referit procés selectiu, tot i haver finalitzat, continuaven publicats al web municipal, amb la consegüent difusió de les dades personals dels participants en el referit procés. Aquesta imputació inicial no ha estat qüestionada per l'Ajuntament de Tarragona, doncs no ha formulat cap al·legació davant la notificació de l'acord d'iniciació, el qual, en contenir un pronunciament precís sobre la responsabilitat imputada, pot ser considerat proposta de resolució de conformitat amb l'article 64.2.f) de l'LPAC, que aquí es confirma en tots els seus extrems. Els fets imputats són constitutius de la infracció greu prevista a l'article 44.3.c) de l'LOPD, que tipifica com a tal:

"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."

Seguint amb el que s'ha assenyalat al fonament de dret 1r, l'eventual aplicació al cas present de l'RGPD i l'LOPDGDD no alteraria la qualificació jurídica dels fets com a constitutius d'infracció, ni afavoriria l'Ajuntament de Tarragona. Ans al contrari, si

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

s'apliqués la normativa vigent en el moment de dictar-se la present resolució, els fets imputats podrien ser constitutius d'una infracció molt greu, en concret, la continguda a l'art. 72.1.a) de la LOPDGDD, que considera com a tal: *"el tractament de dades personals vulnerant els principis i garanties establerts a l'article 5 del Reglament (UE) 2016/679"*, en relació amb el previst als articles 5.1.c) i e) i 83.5.a) de l'RGDP.

4. L'article 21 de la Llei 32/2010, en consonància amb l'article 46 de l'LOPD, preveu que quan les infraccions les comet una administració pública la resolució que declara la comissió d'una infracció ha d'establir les mesures que escau adoptar perquè cessin o se'n corregeixin els efectes.

No obstant això, atès que la persona instructora va constatar en data 11/12/2018 que a la seu electrònica de l'Ajuntament de Tarragona ja no figuraven publicats els anuncis del procés de provisió esmentat amb les dades de la persona denunciant, així com de la resta de persones participants en el procés, no procedeix requerir l'adopció de cap mesura correctora.

Tal constatació, però, no impedeix recomanar a l'Ajuntament de Tarragona, a la llum de l' RGPD, l'adopció de les mesures organitzatives i tècniques necessàries per tal de garantir que, d'ara endavant, la publicació al seu web dels anuncis dels processos selectius o de concurrència competitiva que continguin dades personals, no es perllongui en el temps més enllà de la data en què es tingui per acomplerta la finalitat que justificà la publicació.

Resolució

Per tot això, resolc:

1. Declarar que l'Ajuntament de Tarragona ha comès una infracció greu prevista a l'article 44.3.c) en relació amb l'article 4, tots ells de l'LOPD.

No cal requerir mesures correctores per corregir els efectes de la infracció, de conformitat amb el que s'ha exposat al fonament de dret quart, sense perjudici de la recomanació que allà s'ha formulat.

2. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Tarragona.
3. Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges i traslladar-l'hi literalment, 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.
4. Ordenar que es publiqui aquesta 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.

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

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa d'acord amb els articles 26.2 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, 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, l'entitat imputada pot interposar, amb caràcter potestatiu, un recurs de reposició davant la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la seva notificació, d'acord amb el que preveuen l'article 123 i següents de l'LPAC. També pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant els jutjats contenciosos administratius, en el termini de dos mesos a comptar des 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.

Si l'entitat imputada manifesta a l'Autoritat la seva intenció d'interposar un recurs contenciós administratiu contra la resolució ferma en via administrativa, la resolució se suspendrà cautelàrment en els termes previstos a l'article 90.3 de l'LPAC.

Igualment, l'entitat imputada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per defensar els seus interessos.

La directora

M. Àngels Barbarà i Fondevila

Barcelona, (a la data de la signatura electrònica)