

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

Identificació de l'expedient

Resolució del procediment sancionador núm. PS 18/2020, referent a l'Ajuntament de Barcelona.

Antecedents

1. En data 20/06/2019, per trasllat de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD), va tenir entrada a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit d'una persona (d'ara en endavant, denunciant1) pel qual formulava denúncia contra l'Ajuntament de Barcelona, amb motiu d'un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

En concret, la persona denunciant1 es queixava que en el si del procés selectiu per proveir 29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura de l'Ajuntament de Barcelona, s'havia publicat la llista provisional de persones aspirants admeses i excloses, llista que incloïa una columna intitulada "*tom de reserva*" que apareixia marcada amb un asterisc en relació amb aquelles persones aspirants que havien sol·licitat participar en el procés en aquest torn, reservat a persones amb alguna discapacitat, entre les quals s'incloïa. Considera la persona aquí denunciant1 que amb aquesta sistemàtica, qualsevol persona pot conèixer una dada "*totalment privada com és la condició de discapacitat, quan no hi ha cap necessitat*". La persona denunciant1 acompanyava el seu escrit amb una còpia del llistat objecte de la seva denúncia.

A aquesta denúncia se li assignà el número IP 188/2019.

2. L'Autoritat va obrir una fase d'informació prèvia, 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 26/06/2019, en el si d'aquesta fase d'informació prèvia, l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va fer una sèrie de comprovacions a través d'Internet sobre els fets objecte de denúncia. Així, es va constatar el següent:

a) Que, accedint a la seu electrònica de l'Ajuntament de Barcelona, i clicant "*oferta pública d'ocupació*" > "*Tècnic/a Superior en Arquitectura*" > "*Llista provisional*" (dins l'apartat "*llista de persones admeses i excloses*"), es trobava disponible en obert -sense cap restricció- el document aportat per la persona denunciant1, intitulat "*29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura de l'Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure. Llista provisional de persones aspirants admeses i excloses*", de data 13/03/2019 (en endavant, DOC1), corresponent al procés selectiu per proveir les dites places (convocatòria publicada al DOGC Núm. 7794 de 23/01/2019; rectificació errors DOGC Núm. 7804 de 06/02/2019). Aquest

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

document conté una llista que inclou, entre d'altres, dues columnes: "cognoms i nom" i "Torn de reserva", aquesta darrera marcada amb un "("*)" en relació amb determinades persones. En aquest document, a més, s'explicita el següent:

"IMPORTANT: Es recorda a les persones aspirants que apareixen amb un () a la columna del TORN RESERVA que per tal de ser incloses en aquest torn han d'aportar el dictamen emès per l'Equip de Valoració i Orientació Laboral (EVO) del Departament de Benestar Social i Família. El referit dictamen s'haurà de presentar fins a 10 dies hàbils posteriors a la data de publicació de la llista provisional.*

Igualment se'ls informa que, en cas de no aportar aquest dictamen en el termini establert, passaran a integrar el TORN LLIURE"

b) Així mateix, es va constatar que, entre d'altra documentació relativa al mateix procés selectiu objecte de la denúncia, es podia accedir en obert al document intitulat "29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura de l'Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure. Llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses", de data 12/04/2019 (en endavant DOC2). Aquest llistat inclou la columna "Torn de reserva", que apareix marcada amb una "X" en relació amb aquelles persones aspirants -identificades amb nom i cognoms- que, segons s'explicita, han aportat el "dictamen emès per l'Equip de Valoració i Orientació Laboral (EVO) del Departament de Benestar Social i Família dins del termini establert".

4. En aquesta fase d'informació, en data 09/07/2019 es va requerir l'Ajuntament de Barcelona perquè informés sobre les següents qüestions:

- Indiqués si la sistemàtica utilitzada en la convocatòria a la que es refereix la denúncia obeeix a una pràctica habitual que se segueix en els processos selectius de l'Ajuntament.
- Especificqués la base jurídica que habilitaria publicar la identificació de les persones que participen pel torn de reserva, a través del seu nom i cognoms.

5. En data 12/07/2019 la persona denunciant¹ va aportar documentació addicional en relació amb els fets que havien estat objecte de denúncia,.

6. En data 19/07/2019, l'Ajuntament de Barcelona va respondre el requeriment d'aquesta Autoritat a través d'escrit en què exposava el següent:

- Que "les persones aspirants que participen en els processos selectius de l'Ajuntament de Barcelona s'identifiquen, com a regla general, mitjançant el seu nom i cognoms. Tant les que s'acullen al torn lliure com al torn de reserva".
- Que d'acord amb les bases de la convocatòria objecte de la denúncia, cal assenyalar que "en el cas que una persona presentada al torn de reserva no obtingui plaça a l'esmentat torn, podrà obtenir-la pel torn lliure en el cas que la seva puntuació sigui superior a l'obtinguda pel darrer aspirant d'aquest torn.

D'aquesta doble opció, prevista amb la finalitat d'incrementar les possibilitats d'accés de les persones discapacitades, se'n deriva la necessitat que la resta de participants en el procés puguin conèixer la identitat de les persones participants que es presenten pel torn de reserva. Entenem que aquest tractament s'ajustaria a l'article 8 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, en tant que es fonamenta en l'acompliment d'una obligació legal exigible al responsable".

- *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), entre altres, les llistes d'aspirants admesos i exclosos. En qualsevol cas, cal tenir en compte que aquestes publicacions en cap cas són indexades pels motors de recerca. Per tant, els aspirants, en participar en els respectius processos, coneixen i accepten el règim de publicitat del procés, el qual està incorporat en les bases de la convocatòria les quals constitueixen llei de procés".*
- *Que "més enllà de les previsions relatives a l'obligació de reserva de places, les persones discapacitades que participin en processos de selecció se sotmeten a les mateixes normes reguladores dels esmentats procediments".*
- *Que els articles 55 del Decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel que s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic, 45 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques i 58 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, estableixen "el principi de publicitat de les convocatòries i les seves bases i el de transparència".*
- *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. En concret, l'article 9.1 apartat e)", que preceptua que, entre d'altra informació, s'ha de publicar "les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal".*
- *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- també els que s'acullen al torn de reserva, és també la fórmula identificativa més garantista. dels drets dels participants. En aquest sentit, cal tenir en compte que no és suficient que els aspirants siguin identificables per part de l'òrgan que gestiona els processos selectius -qüestió que es podria aconseguir amb el núm. de DNI o altres codis- sinó que és necessari que, alhora, siguin identificables per als altres participants".*

Per acabar, l'Ajuntament, en defensa de la seva actuació, invocava l'informe núm. 0358/2015 de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, la sentència de l'Audiència Nacional de 26/04/2012; la Resolució d'Arxiu de la Informació Prèvia núm. 221/2016 i el Dictamen 5/2019 emesos per aquesta Autoritat.

7. En data 02/03/2020, va tenir entrada a l'Autoritat un escrit d'una persona (d'ara en endavant, denunciant²) pel qual formulava una denúncia també contra l'Ajuntament de Barcelona, per un presumpte incompliment de la normativa sobre protecció de dades personals.

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

Aquesta segona persona denunciant exposava que “en els processos de oposició de l’Ajuntament de Barcelona s’estan donant noms i cognoms de tots i cadascun dels candidats per el torn de reserva en cadascun dels processos oberts”; i a tall d’exemple, mencionava les següents publicacions, que acompanyava junt amb la seva denúncia:

- En relació amb el procés selectiu per proveir 300 places d’administració general, la publicació del document intitulat “*Rectificació de la llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses*”, en el que es reconeix a una persona, identificada amb nom i cognoms, l’acreditació de la seva discapacitat amb efectes retroactius.
- En relació amb el procés selectiu per proveir 17 places de tècnic/a superior en informació, la publicació del document “*Resultats provisionals de la segona prova*”.

A aquesta segona denúncia se li assignà el número IP 79/2020 i es va incorporar a la informació prèvia iniciada arran la denúncia núm. IP 188/2019 (antecedent 1r), atesa la identitat dels fets denunciats.

8. En data 09/03/2020, l’Àrea d’Inspecció de l’Autoritat va fer una sèrie de comprovacions a través d’Internet sobre els fets objecte d’aquesta segona denúncia. Així, es va constatar el següent:

a) Que, accedint a la seu electrònica de l’Ajuntament de Barcelona, i clicant “*oferta pública d’ocupació*” > “*Auxiliar d’Administració General*” > “*Rectificació de la llista definitiva*” (dins l’apartat “*Llista de persones admeses i excloses*”), es trobava disponible en obert -sense cap restricció- el document aportat per la segona persona denunciant, intitulat “*300 places de la categoria d’auxiliar d’administració general de l’Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure. Rectificació de la llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses*”, de data 28/11/2019 (en endavant, DOC3), corresponent al procés selectiu per proveir les dites places (convocatòria publicada al DOGC Núm. 7794 de 23/01/2019; rectificació errors DOGC Núm. 7804 de 06/02/2019). En aquest document, consta el següent literal:

“Havent estat publicada la llista definitiva en data 27 de juny de 2019 per a participar en el procés selectiu de 300 places d’Auxiliar d’Administració General de l’Ajuntament de Barcelona, el Gerent de Recursos Humans i Organització, fent ús de les facultats i les competències que té atribuïdes per delegació de l’Alcaldessa, i el que disposa l’article 109 de la Llei 39/2015 de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, ha aprovat la rectificació de la llista definitiva per decret de 2 d’agost, en el sentit d’incloure en el torn de reserva en lloc de al torn lliure a la Sra. (persona identificada amb nom i cognoms) atesa l’acreditació amb efectes retroactius de la condició requerida per la mateixa”.

b) Que, clicant a l’apartat corresponent al procés selectiu “*Tècnic/a Superior en Informació*” > “*Resultats provisionals segona prova (Prova pràctica)*” (dins l’apartat “*Resultat de les proves*”), es trobava disponible en obert -sense cap restricció- el document aportat per la segona persona denunciant, intitulat “*17 places de la categoria de tècnic/a superior en informació de l’Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure. Resultats provisionals de la segona prova (prova*

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

pràctica)” de data 21/02/2020 (en endavant, DOC4), corresponent al procés selectiu de les dites places (convocatòria publicada al DOGC Núm. 7794 de 23/01/2019; rectificació errors DOGC Núm. 7804 de 06/02/2019). En aquest llistat consta, a banda de la columna en la que es reflecteix la qualificació obtinguda per les persones aspirants, dues columnes més: “*cognoms, nom*” i “*Torn de reserva*”, que figura marcada amb una “(X)” en relació amb determinades persones.

9. En data 27/03/2020, l'Àrea d'Inspecció de l'Autoritat va fer una sèrie de comprovacions a través d'Internet sobre els fets objecte d'investigació en el si de la informació prèvia. Així, es va constatar el següent:

- a) Que accedint a la seu electrònica de l'Ajuntament de Barcelona, i clicant “*oferta pública d'ocupació*” > “*Tècnic/a Superior en Arquitectura*” > “*Llista provisional*”/“*Llista definitiva*” (dins l'apartat “*Llista de persones admeses i excloses*”), es troba disponible en obert -sense cap restricció- els mateixos documents que s'especifiquen a l'antecedent 3r (DOC1 i DOC2).
- b) Que a l'apartat “*Resultat de les proves*” > “*Primer exercici de la primera prova*” del mateix procés selectiu indicat a la lletra a) precedent, també es troba accessible un document intítulat “*29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura de l'Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure. Resultats del primer exercici de la primera prova (test de coneixements del temari general)*”, de data 29/05/2019 (en endavant, DOC5). En aquest llistat, en què les persones participants s'identifiquen mitjançant el seu nom i cognoms, figura la columna “*Torn de reserva*”, que apareix marcada amb una “X” junt amb el nom i cognoms de determinades persones aspirants.
- c) Que accedint a la seu electrònica de l'Ajuntament de Barcelona, i clicant “*oferta pública d'ocupació*” > “*Auxiliar d'Administració General*” > “*Rectificació de la llista definitiva*” (dins l'apartat “*Llista de persones admeses i excloses*”), es troba disponible en obert -sense cap restricció- el mateix document que s'especifica a la lletra a) de l'antecedent 8è (DOC3).
- d) Que accedint a la seu electrònica de l'Ajuntament de Barcelona, i clicant “*Tècnic/a Superior en Informació*” > “*Resultats provisionals segona prova (Prova pràctica)*” (dins l'apartat “*Resultat de les proves*”) es troba disponible en obert -sense cap restricció- el mateix document que s'especifica a la lletra b) de l'antecedent 8è (DOC4).

10. En data 02/06/2020, la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va acordar iniciar un procediment sancionador contra l'Ajuntament de Barcelona per una presumpta infracció prevista a l'article 83.5.a), en relació a l'article 5.1.c); ambdós del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril (en endavant, RGPD), relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes (en endavant, RGPD). Aquest acord d'iniciació es va notificar a l'entitat imputada en data 12/06/2020.

11. 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.

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

12. En data 22/06/2020 el denunciant¹ aportà a aquesta Autoritat l'escrit que el Síndic de Greuges li havia dirigit en el qual transcrivía les “*reflexions*” (sic) que aquesta institució havia fet arribar a l'Ajuntament de Barcelona en relació amb la publicació de les dades relatives a la discapacitat de les persones participants en un procés selectiu.

13. En data 29/06/2020, l'Ajuntament de Barcelona va formular al·legacions a l'acord d'iniciació.

14. En data 21/10/2020, la instructora d'aquest procediment va formular una proposta de resolució, per la qual proposava que la directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades amonestés l'Ajuntament de Barcelona com a responsable d'una infracció prevista a l'article 83.5.a) en relació amb l'article 5.1.e), ambdós de l'RGPD.

En aquesta proposta, a la vista de les al·legacions formulades per l'Ajuntament a l'acord d'iniciació, es va decidir no mantenir la imputació realitzada en el citat acord consistent en haver mantingut accessible de forma oberta -sense cap restricció- a la seu electrònica de l'Ajuntament, determinats documents relacionats amb diferents processos selectius d'ocupació pública realitzats pel Consistori, en els quals es vincula a determinades persones -identificades mitjançant el seu nom i cognoms- amb la condició de persona amb discapacitat, ja que s'indica que s'han presentat pel torn de reserva de la convocatòria respectiva. A continuació, es fa referència a les consideracions més rellevants de la proposta que s'han tingut en compte per retirar aquesta imputació i que poden tenir un interès doctrinal.

“2.2.- Sobre la publicació de la dada relativa a la discapacitat, junt amb el nom i cognoms de les persones afectades.

(....)

D'acord amb el que disposen els articles 59 de l'EBEP i 27 del Decret legislatiu 1/1997, de 31 d'octubre, pel qual s'aprova la refosa en un Text únic dels preceptes de determinats textos legals vigents a Catalunya en matèria de funció pública, les vacants ofertes en el torn de reserva han de ser cobertes per persones amb discapacitat, considerant-se com a tals aquelles persones que presentin deficiències físiques, mentals, intel·lectuals o sensorials a llarg termini i se les hagi reconegut un grau de discapacitat igual o superior al 33 per cent. Així doncs, és clar que les persones que participen en el torn de reserva d'un procés selectiu de personal a l'Administració Pública són persones que tenen algun tipus de discapacitat, sigui mental, física, intel·lectual o sensorial.

L'article 4.15) RGPD defineix “dades relatives a la salut” com aquelles dades personals “relatives a la salut física o mental de una persona física, inclosa la prestació de serveis de atenció sanitària, que revelen informació sobre su estado de salud”.

El considerant 35 de l'RGPD determina que “Entre los datos personales relativos a la salud se deben incluir todos los datos relativos al estado de salud del interesado que dan información sobre su estado de salud física o mental pasado, presente o futuro. Se incluye la información sobre la persona física recogida con ocasión de su inscripción a efectos de asistencia sanitaria, o con ocasión de la prestación de tal asistencia, de conformidad con la Directiva 2011/24/UE del

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

Parlamento Europeo y del Consejo (1); todo número, símbolo o dato asignado a una persona física que la identifique de manera unívoca a efectos sanitarios; la información obtenida de pruebas o exámenes de una parte del cuerpo o de una sustancia corporal, incluida la procedente de datos genéticos y muestras biológicas, y cualquier información relativa, a título de ejemplo, a una enfermedad, una discapacidad, el riesgo de padecer enfermedades, el historial médico, el tratamiento clínico o el estado fisiológico o biomédico del interesado, independientemente de su fuente, por ejemplo un médico u otro profesional sanitario, un hospital, un dispositivo médico, o una prueba diagnóstica in vitro”.

A la vista dels anteriors preceptes, és clar que la dada relativa a la discapacitat és una dada de salut, una dada, doncs, de les que l'RGPD anomena “categoria especial de dades” (art. 9 RGPD), sotmeses a un règim especial pel que fa al seu tractament.

La base jurídica que, com s'ha exposat en l'apartat precedent, habilita el tractament consistent en la publicació de llistes amb dades personals en el si d'un procés selectiu (art. 6.1 c/ i e/ RGPD), no seria doncs suficient per dur a terme la publicació de categories especials de dades (la dada de la discapacitat) i per tant, seria necessària, a més, la concurrència d'alguna de les excepcions previstes a l'article 9 de l'RGPD.

Com s'ha avançat, l'Ajuntament esgrimia, per fonamentar la publicació en obert de les dades de les persones aspirants pel torn de reserva, que aquestes persones havien acceptat les bases de la convocatòria.

Al respecte cal dir que, al igual que passava amb la publicació de les dades que no tenien categoria especial, quina base jurídica no es trobava en la prestació del consentiment de les persones afectades per haver acceptat les bases de la convocatòria sinó, com hem vist, en l'article 5.1 lletres c) i e) de l'RGPD; no sembla que la legitimació per al tractament de les dades de la discapacitat pugui provenir de la prestació del consentiment explícit de les persones afectades (lletra a/ de l'article 9 RGPD).

L'article 4.11) defineix “consentiment de l'interessat” com “toda manifestación de voluntad libre, específica, informada e inequívoca por la que el interesado acepta, ya sea mediante una declaración o una clara acción afirmativa, el tratamiento de datos personales que le conciernen”.

El considerant 42 RGPD preveu que “El consentimiento no debe considerarse libremente prestado cuando el interesado no goza de verdadera o libre elección o no puede denegar o retirar su consentimiento sin sufrir perjuicio alguno”, i el c.43 afegeix que “Para garantizar que el consentimiento se haya dado libremente, este no debe constituir un fundamento jurídico válido para el tratamiento de datos de carácter personal en un caso concreto en el que exista un desequilibrio claro entre el interesado y el responsable del tratamiento, en particular cuando dicho responsable sea una autoridad pública y sea por lo tanto improbable que el consentimiento se haya dado libremente en todas las circunstancias de dicha situación particular (...)”.

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

A la vista d'aquests preceptes no es pot dir, en termes generals, que en els casos com el que aquí ens ocupa de processos selectius convocats per l'administració pública, concorrin les qualitats que permetrien considerar vàlida l'emissió del consentiment, i en particular pel que fa a la llibertat en la seva prestació. En efecte, si les persones afectades no poden negar-se a la publicació de les dades i la conseqüència de no prestar el consentiment seria el no poder participar en la convocatòria, difícilment pot considerar-se que la prestació del consentiment hauria estat "lliure".

A l'anterior cal afegir que en les bases de les convocatòries objecte d'aquest procediment no es recull ni es concreta amb detall com i de quina forma es tractaran les dades relatives a la discapacitat, tenint en compte que són clarament dades d'una naturalesa distinta a la resta. Aquesta circumstància refermaria el que s'ha avançat: que la publicació de aquesta dada no és pot basar en l'eventual concurrència d'un consentiment explícit per haver acceptat les bases de la convocatòria.

Dit això però, a la vista del context en què es realitza la publicació controvertida, i en línia amb les al·legacions de l'Ajuntament per justificar la publicació d'aquestes dades, es considera que l'excepció que podria entendre's habilitaria aquest tractament de dades seria la prevista a la lletra b) de l'article 9.2 de l'RGPD ("el tratamiento es necesario para el cumplimiento de obligaciones y el ejercicio de derechos específicos del responsable del tratamiento o del interesado en el ámbito del Derecho laboral y de la seguridad y protección social, en la medida en que así lo autorice el Derecho de la Unión de los Estados miembros o un convenio colectivo con arreglo al Derecho de los Estados miembros que establezca garantías adecuadas del respeto de los derechos fundamentales y de los intereses del interesado"), en connexió amb la normativa d'aplicació sobre funció pública, concretament, en allò que fa referència a la transparència i publicitat dels processos selectius i l'accessibilitat de persones amb discapacitat, invocada per l'Ajuntament. En el supòsit analitzat tampoc no es podria descartar la concurrència "d'un interès públic essencial" a què fa referència la base jurídica establerta a la lletra g) del mateix l'article 9.2 de l'RGPD ("el tratamiento es necesario por razones de un interés público esencial, sobre la base del Derecho de la Unión o de los Estados miembros, que debe ser proporcional al objetivo perseguido, respetar en lo esencial el derecho a la protección de datos y establecer medidas adecuadas y específicas para proteger los intereses y derechos fundamentales del interesado"); doncs es pot entendre que constitueix un "interès públic essencial" la garantia de transparència i publicitat exigida en els processos selectius a la funció pública envers la ciutadania en general, exigència de transparència que en aquest cas jugaria amb especial intensitat en relació amb les persones que hi participen, ja que són interessades en el procediment i poden veure's afectades directament per les decisions que es prenguin i els actes que es dictin en el si del procés. En aquest sentit cal fer notar que les bases de les convocatòries dels processos selectius estipulaven que "en el cas que alguna de les persones aspirants amb discapacitat que s'hagués presentat al torn de reserva per a la integració social de persones amb discapacitat i no obtingués plaça en dit torn, sent la seva puntuació superior a l'obtinguda per altres aspirants del sistema d'accés general, serà inclosa pel seu ordre de puntuació en el sistema d'accés general", de manera que, com encertadament posa en relleu l'Ajuntament en el seu escrit d'al·legacions, "és evident que la participació en els respectius processos a través del torn de reserva pot tenir incidència, no

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

només en relació amb la resta de participants presentats al mateix torn, sinó també pels de torn lliure. En aquest sentit, cal tenir en compte que, a la vista de la base transcrita, en el cas que una persona presentada al torn de reserva no obtingui plaça a l'esmentat torn, podria obtenir-la pel torn lliure en el cas obtingui puntuació suficient”.

Dit això, i tractant-se de dades de salut, aquesta Autoritat recomana sempre emprar un sistema de publicació que concilli aquesta garantia de transparència envers les persones que competeixen en un procés selectiu a la funció pública, amb el dret a la privacitat. En aquest sentit, no hi hauria cap inconvenient en el fet que l'Ajuntament publiqués les llistes controvertides en obert, fent la identificació de les persones que participen en el torn de reserva de forma pseudoanonimitzada (mitjançant un codi).”

15. Aquesta proposta de resolució, en la qual s'imputava una única infracció per vulneració del principi de limitació del termini de conservació de les dades, es va notificar en data 21/10/2020 i es concedia un termini de 10 dies per formular al·legacions.

16. En data 03/11/2020, l'entitat imputada va presentar un escrit d'al·legacions a la proposta de resolució.

Fets provats

L'Ajuntament de Barcelona ha mantingut accessible de forma oberta – sense cap restricció- a la seva seu electrònica, almenys fins el dia 27/03/2020, els documents que s'indiquen als antecedents 3r i 9è, vinculats al procés selectiu de 29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura de l'Ajuntament de Barcelona, mitjançant concurs oposició lliure (convocatòria publicada al DOGC Núm. 7794 de 23/01/2019; rectificació errors DOGC Núm. 7804 de 06/02/2019):

- “*Llista provisional de persones aspirants admeses i excloses*”, de data 13/03/2019 (DOC1).
- “*Llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses*”, de data 12/04/2019 (DOC2)
- “*Resultats del primer exercici de la primera prova (test de coneixements del temari general)*”, de 29/05/2019 (DOC5).

També va mantenir accessible a la seva seu electrònica, en obert i sense cap restricció, almenys fins el 27/03/2020, el document que s'indica a la lletra a) de l'antecedent 8è, vinculat al procés selectiu de 300 places de la categoria d'auxiliar d'administració general (DOGC Núm. 7794 de 23/01/2019; rectificació errors DOGC Núm. 7804 de 06/02/2019): “*Rectificació de la llista definitiva*” de data 28/11/2019 (DOC3).

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

Fonaments de dret

1. Són d'aplicació a aquest procediment el que preveuen l'LPAC, i l'article 15 del Decret 278/1993, 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.

2. L'entitat imputada ha formulat al·legacions tant a l'acord d'iniciació com a la proposta de resolució, les quals s'analitzen seguidament.

2.1.- Sobre la base jurídica habilitant de la publicació de la informació

L'Ajuntament en el seu escrit d'al·legacions a l'acord d'iniciació, en primer lloc, invocava diversos *"preceptes legals habilitadors de les publicacions de les dades que s'efectuen en el marc de processos selectius"*:

- Article 55 del Decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel que s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic (en endavant, EBEP), que estableix el principi de publicitat de les convocatòries i les seves bases i el de transparència, en els seus apartats a) i b) respectivament.

- Article 45.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques (en endavant, LPAC), que 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 que ho fa 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 aquest cas la publicació tindrà efectes de notificació.

- Article 9.1 apartat e) de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LTC), que amb la rúbrica *"Transparència en l'organització institucional i l'estructura administrativa"*, preveu la publicació al portal de transparència de *"les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal"*.

- El que preveuen les bases de les convocatòries dels processos selectius als quals es refereix aquest procediment sancionador, bases que segons indica l'Ajuntament no consta hagin estat impugnades, i que estipulaven el següent: *"La llista de persones aspirants admeses i excloses, així com els successius anuncis de la convocatòria, es publicaran al web de l'Ajuntament de Barcelona"*. A aquest respecte, indica l'Ajuntament que *"com ha reiterat la jurisprudència reiteradament, les bases de la convocatòria d'un concurs o proves selectives constitueixen la llei a la que ha de subjectar-se el procediment i resolució de la mateixa, de tal manera que un cop fermes i consentides vinculen per igual als participants i a l'Administració, així com als Tribunals encarregats de la valoració"*, amb cita, entre d'altres, de la sentència del Tribunal Suprem de

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

27/05/2010. Aquestes bases són acceptades per les persones que decideixen participar en el procés selectiu de que es tracti.

I, en segon lloc, l'Ajuntament esgrimia en la seva defensa que *“de no haver-se produït la situació de crisi sanitària actual per la pandèmica del COVID-19, aquests processos ja estarien finalitzats i, en conseqüència, despublicats de la seu electrònica. En aquest sentit, convé recordar que fins el passat 1 de juny de 2020 han estat suspesos els terminis per a la tramitació dels procediments administratius en virtut de la disposició addicional tercera del Reial Decret 463/2020, de 14 de març, pel que es va declarar l'estat d'alarma”*.

Tal com va exposar la instructora a la proposta, com a punt de partida, cal deixar clar que no s'ha qüestionat en absolut en aquest procediment la publicació de dades personals en el si d'un procés selectiu. En efecte, el tractament consistent en la publicació en el si d'un procés de concurrència competitiva serà lícit en la mesura que concorre la base jurídica prevista a l'article 6.1.c) (*“el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento”*) i e) (*“el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos”*), en connexió amb l'article 8 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (en endavant, LOPDGD), que determina, per una banda, que el tractament de dades personals només es pot considerar fonamentat en el compliment d'una obligació legal exigible al responsable en els termes que preveu l'article 6.1.c) de l'RGPD quan ho prevegi una norma de dret de la Unió Europea o una norma amb rang de llei; i, d'altra, que el tractament fonamentat en el compliment d'una missió d'interès públic o en l'exercici de poders públics conferits al responsable en els termes descrits a l'article 6.1.e) de l'RGPD, quan derivi d'una competència atribuïda per una norma amb rang de llei. Així, les normes citades per l'Ajuntament, a banda d'altres aplicables específicament en l'àmbit de l'administració local (art. 91 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local, art. 287.2 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), legitimarien la publicació dels diferents actes administratius dictats en el si d'un procés de concurrència competitiva i que contenen dades personals.

I cal dir que aquesta publicació, en els processos d'accés a la funció pública -entre d'altres-, no té només la finalitat de substituir la notificació en els termes previstos a l'article 45.1.b) LPAC, sinó també la de garantir la transparència del procés. Aquest principi de publicitat en els processos de selecció de personal, tal com ha indicat aquesta Autoritat en el seu dictamen 10/2020 *“imposa a l'òrgan encarregat de la seva realització donar publicitat del procés i les seves bases reguladores, de les llistes de les persones admeses al procés selectiu, la puntuació obtinguda en les diferents fases del procés, de la qualificació final de totes les persones participants i el resultat final del procés, entre altres”*.

Assentat l'anterior, cal analitzar a continuació el temps en què s'han de mantenir publicats aquests llistats ja que precisament la conducta imputada en aquest procediment és el manteniment de la seva publicació en obert quan ja no seria necessari en atenció a la seva finalitat. L'article 5.1.e) de l'RGPD relatiu al principi de limitació del termini de conservació, estipula que les dades han de

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

ser “mantenidos de forma que se permita la identificación de los interesados durante no más tiempo del necesario para los fines del tratamiento de los datos personales; los datos personales podrán conservarse durante períodos más largos siempre que se traten exclusivamente con fines de archivo en interés público, fines de investigación científica o histórica o fines estadísticos, de conformidad con el artículo 89, apartado 1, sin perjuicio de la aplicación de las medidas técnicas y organizativas apropiadas que impone el presente Reglamento a fin de proteger los derechos y libertades del interesado”.

Per la seva banda, el considerant 39 RGPD determina que: *“(…) Los datos personales deben ser adecuados, pertinentes y limitados a lo necesario para los fines para los que sean tratados. Ello requiere, en particular, garantizar que se limite a un mínimo estricto su plazo de conservación”.*

Atenent doncs a la finalitat de la publicació dels llistats detallats als fets provats, vinculats a processos de selecció de personal -llista provisional i definitiva de persones admeses, qualificacions de les diferents proves, etc.-, aquests s'haurien d'haver mantingut durant el temps necessari per a la formulació de les corresponents al·legacions o recursos, de manera que finalitzat aquest termini ja no haurien d'haver estat accessibles. Aquest és el criteri d'aquesta Autoritat recollit en l'informe d'“Auditoria 1/2018, sobre els portals de la transparència”, on s'afirma, pel que fa al temps de publicació dels diferents actes dictats en el si d'un procés selectiu, que: *“De conformitat amb el principi de limitació del termini de conservació de les dades, l'exposició de les llistes d'admesos i els resultats de les proves successives s'han de limitar al període en què es puguin formular al·legacions o recursos; per tant, s'han de retirar un cop transcorregut aquest termini”*

En el cas que ens ocupa, i tal com s'indica als fets provats, en data 27/03/2020 es va constatar que l'Ajuntament mantenia publicades en obert a la seva web institucional les llistes següents:

a) En relació amb el procés selectiu de 29 places de la categoria de tècnic/a superior en arquitectura:

- *“Llista provisional de persones aspirants admeses i excloses”, de data 13/03/2019 (DOC1).*
- *“Llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses”, de data 12/04/2019 (DOC2)*
- *“Resultats del primer exercici de la primera prova (test de coneixements del temari general)”, de 29/05/2019 (DOC5).*

b) En relació amb el procés selectiu de 300 places de la categoria d'auxiliar d'administració general:

- Document intítulat *“Rectificació de la llista definitiva”* de data 28/11/2019 (DOC3).

Sobre el temps en què s'havia mantingut la publicació, tal com s'ha dit, l'Ajuntament esgrimia en la seva defensa que *“de no haver-se produït la situació de crisi sanitària actual per la pandèmica del COVID-19, aquests processos ja estarien finalitzats i, en conseqüència, despublicats de la seu electrònica”* ja que la suspensió de terminis administratius decretada per l'estat d'alarma es va mantenir fins el 01/06/2020.

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

Al respecte cal posar de manifest que, certament i tal com diu l'Ajuntament, el Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19 va preveure la suspensió dels termes i la interrupció dels terminis per a la tramitació dels procediments administratius; suspensió que no es va aixecar fins el 01/06/2020, d'acord amb el previst pel Reial decret 537/2020 de 22 de maig, pel qual es prorrogava l'estat d'alarma. La qüestió però que aquí interessa és que els llistats controvertits ja no havien d'haver estat disponibles a la seu electrònica de l'Ajuntament en la data en què es va declarar l'estat d'alarma (14/03/2020).

Si l'Ajuntament hagués tingut en compte la finalitat que justificava la publicació de cada llistat concret, la "*Llista provisional de persones aspirants admeses i excloses*" (DOC1), s'hauria d'haver mantingut publicada fins a la data en què es va publicar la "*Llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses*"; i pel que fa a la llista definitiva (DOC2), els "*Resultats del primer exercici de la primera prova*" (DOC5) i el document de "*Rectificació de la llista definitiva*" (DOC5), és evident que tenint en compte les dates en què foren dictats (12/04/2019, 29/05/2019 i 28/11/2019, respectivament), els terminis per interposar eventuais recursos s'haurien ja exhaurit, per la qual cosa ja no havien d'haver estat accessibles el 27/03/2020.

2.2.- "*Sobre la conservació de les dades*".

En el seu escrit d'al·legacions a la proposta, l'Ajuntament esgrimeix que l'article 5.1.e) de l'RGPD, que regula el principi de limitació del termini de conservació, "*fa referència al termini en què les dades de caràcter personal s'han de mantenir o conservar per part del responsable del tractament. Aquest manteniment o conservació s'ha de diferenciar del temps en què unes determinades publicacions han de ser exposades en el marc d'un determinat procediment. L'assimilació d'ambdós conceptes suposaria que la despublicació d'una determinada informació comportaria, de forma simultània, la seva eliminació, conclusió que en cap cas s'adiu amb els procediments de selecció de personal en particular, ni amb els procediments administratius en general*". En aquest sentit l'Ajuntament indica que segons les taules d'avaluació documental establertes per la Comissió Nacional d'Accés, Avaluació i Tria Documental (CNAATD), "*en l'àmbit de l'Ajuntament de Barcelona, el calendari de conservació i accés estableix per als procediments de concurs oposició un termini de 5 anys per a l'eliminació parcial de documentació. Al seu torn, aquest termini es computa des de la finalització dels procediments o, en cas d'interposició de recursos contenciosos administratius, des de la fermesa de les sentències o resolucions que posin fi als procediments judicials*". D'acord amb això, l'Ajuntament conclou "*que cap incompliment s'ha produït des de la perspectiva de la limitació del termini de conservació de les dades, tota vegada que en cap cas s'ha superat el termini de conservació de documentació previst al calendari de conservació i accés de l'Ajuntament de Barcelona*".

Aquesta Autoritat discrepa de la conclusió a la que arriba l'Ajuntament, respecte la conseqüència de donar compliment al principi del termini de conservació en el cas que aquí en ocupa (la despublicació de les llistes a la web institucional), i que seria, segons el seu anàlisi, la supressió de les dades de tots els fitxers (o bases de dades) de l'Ajuntament.

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

L'article 5.1.e) de l'RGPD, relatiu al principi de limitació del termini de conservació determina que el responsable del tractament ha de mantenir les dades *"de forma que se permita la identificación de los interesados durante no más tiempo del necesario para los fines del tratamiento de los datos personales (...)*, precepte que s'ha de complementar amb el que disposa el considerant 39: *"(...) Los datos personales deben ser adecuados, pertinentes y limitados a lo necesario para los fines para los que sean tratados. Ello requiere, en particular, garantizar que se limite a un mínimo estricto su plazo de conservación"*. De la lectura de l'article i del considerant transcrits, s'infereix clarament que la conservació o no de les dades s'ha de vincular amb el tractament concret que d'elles se'n fa; tractament de dades que, al seu torn, s'ha de limitar al temps necessari per complir amb la seva finalitat. Ja s'ha analitzat en l'apartat 2.1 precedent quina era la finalitat perseguida amb del tractament de les dades consistent en la publicació de les llistes; per tant, un cop aquesta finalitat s'ha complert, la seva conseqüència no pot ser una altra que deixar d'identificar a les persones afectades en relació amb aquell tractament concret (publicació de dades personals a les llistes), el que s'aconsegueix procedint a la supressió de la informació personal publicada en el lloc web institucional. Per tant, aquesta supressió de dades vinculada a un tractament concret i determinat (la publicació), no impediria en absolut a l'Ajuntament continuar tractant en altres bases de dades o fitxers les dades de totes aquelles persones que han participat en un procés de selecció de personal. Així les coses, en la mesura que l'Ajuntament va mantenir el tractament consistent en la publicació de les llistes quan la seva finalitat ja no ho justificava, es va vulnerar el citat principi de limitació del termini de conservació (en relació amb aquest concret tractament).

2.3.- *"Sobre el manteniment de les publicacions al web de l'Ajuntament de Barcelona"*.

L'Ajuntament de Barcelona, també en el seu escrit d'al·legacions a la proposta, defensa que el manteniment dels documents relacionats als fets provats, *"és adequat a la finalitat del tractament de les dades"*. Argumenta l'Ajuntament que el manteniment de la dita publicació, un cop exhaurit el termini per formular les corresponents al·legacions i recursos (moment en el que, segons s'indicava a la proposta, procediria la seva retirada del web institucional), seria necessari per tal de salvaguardar d'*"altres interessos o actuacions que la normativa de procediment administratiu reconeix a les persones interessades"*, en concret:

a) *"Dret d'accés i d'obtenció de còpies"* (art. 53.1.a) LPAC): *"mitjançant la publicació dels actes dels Tribunals Qualificadors als espais dels corresponents processos selectius a la seu electrònica (web de l'Ajuntament de Barcelona) s'acompleix l'obligació de facilitar còpies dels documents dels esmentats procediments"*.

b) *"Dret a formular al·legacions, instar la rectificació d'errors i interposar recursos"*: b.1) L'article 76.2 LPAC reconeix el dret de les persones interessades a poder al·legar defectes de tramitació en qualsevol moment del procediment, possibilitat que *"es veu molt limitada sinó s'exhibeixen, mentre és viu el procediment, els anuncis relatius als acords adoptats pels tribunals qualificadors"*;

b.2) L'article 109 LPAC preveu que les persones interessades, en qualsevol moment, poden instar l'administració a rectificar errors materials, de fet o aritmètics existents en els seus actes. Per poder exercir aquest dret, les persones interessades han de tenir a la seva disposició *"els actes en què puguin haver-se produït els errors a rectificar"*; i b.3) En *"els eventuais recursos que es puguin interposar contra la resolució que posi fi al procediment [art. 112.1 LPAC] es poden*

plantejar aspectes relacionats amb qualsevol fase del procés, el que novament justifica el manteniment de les publicacions als espais dels corresponents processos selectius”.

c) “Principis d’eficàcia i agilitat del procediment: En el cas que no es mantinguessin les publicacions exposades als espais dels processos selectius, l’accés de les persones interessades a la documentació no publicada igualment s’hauria d’atendre, si bé s’hauria de vehicular mitjançant el lliurament individual de la informació sol·licitada.(...) No es pot obviar que en processos de participació massiva (...) l’atenció individualitzada de peticions de documentació que és d’interès pels participants i que, alhora, és necessària per a l’exercici de determinats drets i accions, entorpeix clarament la tramitació àgil del procediment el que, al seu torn, suposa un perjudici per a totes les persones aspirants”.

d) “Principis de publicitat i transparència”, en aquest sentit, “les publicacions efectuades durant el procés selectiu són d’interès per a les persones participants més enllà del termini de formulació d’al·legacions o d’interposició de recursos. A títol d’exemple, els resultats de la resta d’aspirants a les diferents proves del procés va íntimament lligat a les possibilitats d’èxit de cadascuna de les persones opositores”.

Al respecte d’aquestes al·legacions, cal assenyalar el següent:

- Pel que fa als drets de les persones interessades invocats a les lletres a) i c) precedents, n’hi ha prou amb dir que resultaria totalment desproporcionat mantenir accessibles els llistats amb dades personals simplement per agilitzar l’actuació administrativa.
- Pel que fa al dret citat a la lletra b.1), cal assenyalar que res impedeix a l’Ajuntament mantenir publicat al seu web institucional una relació detallada (sense dades personals) amb els tràmits duts a terme en el si del procediment, el que permetria a les persones interessades tenir una informació completa i actualitzada dels dits tràmits de forma que es pogués detectar qualsevol eventual defecte en la tramitació del procediment.
- Pel que fa al dret citat en l’apartat b.2), cal dir que, portat a l’extrem el raonament de l’Ajuntament, les llistes es tindrien que mantenir publicades *ad eternum*, perquè, certament, sempre es pot instar la correcció d’errors. I, portant aquest raonament fins al límit, qualsevol administració hauria de mantenir accessible en obert per internet tots els actes i resolucions administratives dictades -continguin o no dades de caràcter personal-, ja que, seguint l’argumentació efectuada per l’Ajuntament, només així es podria fer efectiu aquest dret. És evident doncs que per fer efectiu aquest dret invocat per l’Ajuntament resultaria totalment desproporcionat mantenir la publicació més enllà del termini defensat per aquest Autoritat.
- Pel que fa al dret citat a l’apartat b.3), en primer lloc, cal recordar que els actes dictats en el si d’un procediment selectiu, com procediment administratiu que és, no són recurribles en via administrativa si han guanyat fermesa per no haver estat recorreguts en temps i forma; situació que es donaria en relació amb els documents que s’especifiquen als fets provats. I, en segon lloc cal dir, a l’igual que passava en l’apartat precedent, que de seguir l’argument de l’entitat imputada, la publicació s’hauria de mantenir també *ad eternum*, ja que, per exemple, els terminis per presentar un eventual recurs extraordinari de revisió poden ser molt amplis.
- I, per últim, pel que fa al principi de publicitat i transparència, cal assenyalar que des del moment que l’entitat ha exposat la informació durant el termini necessari (fins que hagi transcorregut el termini per presentar al·legacions i recursos), es pot dir que s’ha complert de

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

forma efectiva aquest dret. Més enllà d'aquest termini, aquest principi de publicitat i transparència xoca amb el dret a la protecció de dades de les persones quines dades apareixen en aquests llistat, dret que s'ha d'entendre prevalent un cop transcorregut el termini esmentat. A banda de l'anterior, també cal dir que les persones interessades disposen d'altres vies per accedir a la informació un cop transcorregut el termini indicat, primer, perquè aquestes persones han tingut la possibilitat de descarregar la informació publicada i, per tant, conservar-la indefinidament de forma individual; i, segon, perquè sempre poden sol·licitar a l'Ajuntament l'accés a la informació continguda en el procediment.

Però és que a més del que s'ha dit fins aquí rebatent l'argumentació de l'Ajuntament en què defensava la necessitat de mantenir la publicació de les llistes per tal de protegir determinats drets de les persones interessades en el procediment, cal posar en relleu que els documents controvertits es troben publicats en obert, sense cap restricció, de manera que qualsevol persona sigui interessada o no en el procediment pot accedir a les dades personals que aquests documents inclouen. I arribats a aquest punt, cal tornar a incidir en allò que va evidenciar la instructora a la proposta, això és, que aquesta publicació, mantinguda en el temps sense cap legitimació, resulta especialment lesiva quan, com en aquest cas, els llistats són accessibles en obert i contenen dades d'especial protecció (dades de salut) vinculades amb persones que han participat en el dit procés selectiu mitjançant el torn de reserva, a les quals s'identifica amb nom i cognoms.

És per tot l'exposat que les al·legacions formulades en el si d'aquest procediment en relació amb el fet declarat provat no poden prosperar.

3. Durant la tramitació d'aquest procediment s'ha acreditat degudament la conducta descrita en l'apartat de fets provats, consistent en la publicació en obert al web de l'Ajuntament de Barcelona de llistes en les quals s'identificava a les persones que participaven en un procés selectiu d'accés a la funció pública, més enllà del temps necessari en relació amb la finalitat que la justificava. Aquesta conducta es considera constitutiva de la infracció prevista a l'article 83.5.a) de l'RGPD, que tipifica com a tal la vulneració "*de los principios básicos para el tratamiento*", entre els quals s'encabeix el principi de limitació del termini de conservació de les dades.

Al seu torn, aquesta conducta s'ha recollit com a infracció molt greu a l'article 72.1.a) de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), en la forma següent:

"a) El tractament de dades personals que vulneri els principis i les garanties que estableix l'article 5 del Reglament (UE) 2016/679"

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

4. L'article 77.2 LOPDGDD disposa que, en el cas d'infraccions comeses pels responsables o encarregats enumerats a l'art. 77.1 LOPDGDD, l'autoritat de protecció de dades competent:

"(...) ha de dictar una resolució que les sancioni amb una amonestació. La resolució ha d'establir així mateix les mesures que escaigui adoptar perquè cessi la conducta o es corregeixin els efectes de la infracció que s'hagi comès. La resolució s'ha de notificar al responsable o encarregat del tractament, a l'òrgan del qual depengui jeràrquicament, si s'escau, i als afectats que tinguin la condició d'interessat, si s'escau."

En termes similars a l'LOPDGDD, l'article 21.2 de la Llei 32/2010, determina el següent:

"2. En el cas d'infraccions comeses amb relació a fitxers de titularitat pública, el director o directora de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades ha de dictar una resolució que declari la infracció i estableixi les mesures a adoptar per a corregir-ne els efectes.(...)"

En virtut d'aquesta facultat, escau requerir l'Ajuntament de Barcelona perquè al més aviat possible, i en tot cas en el termini màxim de 15 dies a comptar des de l'endemà de la notificació d'aquesta resolució, dugui a terme la següent actuació:

- Retirar del seu lloc web institucional les llistes referides a l'apartat de fets provats.

Un cop s'hagi adoptat la mesura correctora descrita, en el termini assenyalat, cal que en els 10 dies següents l'Ajuntament de Barcelona n'informi l'Autoritat, sense perjudici de la facultat d'inspecció d'aquesta Autoritat per fer les verificacions corresponents.

Així mateix, tal com va indicar la instructora a la proposta, es recomana l'Ajuntament que en futurs processos selectius en els que participin persones en el torn de reserva, adopti determinades mesures que podrien evitar la difusió de les dades relatives a la discapacitat, sense desatendre per això el principi de publicitat que, com s'ha dit abans, ha de regir els processos d'accés a la funció pública. Així, per exemple, podrien publicar-se els llistats en el que constin les noms i cognoms de totes les persones que participen en el procés selectiu (les que participen en el torn lliure i torn de reserva) en un entorn amb accés restringit per aquestes persones; i publicar en obert les mateixes llistes però identificant a les persones que participen en el torn de reserva de forma pseudoanonimitzada. Aquesta forma d'identificació mitjançant un codi -que podria ser, per exemple un número de registre-, també podria utilitzar-se a efectes de notificació dels actes administratius en el si del procés selectiu en relació amb les persones que participen en aquest torn de reserva (en comptes del DNI), evitant així una eventual identificació en cas que les llistes dels resultats del procés selectiu es fes mitjançant el nom i cognoms i quatre xifres del DNI, tal com preveu la DA 17a de l'LOPDGDD.

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

Resolució

Per tot això, resolc:

1. Amonestar l'Ajuntament de Barcelona com a responsable d'una infracció prevista a l'article 83.5.a) en relació amb l'article 5.1.e), ambdós de l'RGPD.
2. Requerir l'Ajuntament de Barcelona perquè adopti les mesures correctores assenyalades al fonament de dret 4t i acreditati davant d'aquesta Autoritat les actuacions dutes a terme per complir-les.
3. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Barcelona i al denunciant1.
4. Comunicar aquesta resolució al Síndic de Greuges, de conformitat amb el que preveu l'article 77.5 de l'LOPDGDD.
5. Ordenar que es publiqui aquesta resolució al web de l'Autoritat (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, 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, les persones interessades poden 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 poden 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 les persones interessades manifesten a l'Autoritat la seva intenció d'interposar un recurs contenciós administratiu contra la resolució ferma en via administrativa, la resolució se suspendrà cautelarment en els termes previstos a l'article 90.3 de l'LPAC.

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

La directora,