

Reclamació: 51/2016

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació per la denegació de l'accés a les dades relacionades amb els aspirants en diferents processos de provisió provisional de llocs de treball del Departament de Justícia.

La Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) demana a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) que emeti un informe sobre la reclamació 51/2016 presentada en relació amb la denegació de l'accés a la relació nominal d'aspirants i els candidats seleccionats en els processos de provisió provisional de llocs de treball en l'àmbit dels serveis penitenciaris del Departament de Justícia.

Analitzada la sol·licitud, que s'acompanya d'una còpia de l'expedient administratiu tramitat davant la GAIP, d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto l'informe següent:

Antecedents

1. En data 9 de febrer de 2016, la persona responsable d'un Sindicat, va presentar davant el Departament de Justícia, escrit mitjançant el qual demanava accés a la informació pública següent:
 - 1) Relació nominal dels aspirants que es presenten a les convocatòries publicades al portal ATRI per proveir de manera provisional llocs de treball en l'àmbit dels serveis penitenciaris, així com l' aspirant finalment seleccionat per a cada lloc convocat.
 - 2) Relació dels mèrits i aspectes que han estat valorats en el candidat escollit i que han determinat la seva selecció.
2. En data 7 de març de 2016, el Departament de Justícia va formular requeriment d'informació addicional, en què es demanava al sol·licitant, que concretés quines eren les convocatòries les dades de les quals es volia tenir accés.
3. En data 16 de març de 2016, la persona reclamant va presentar escrit addicional en què manifestava: Primer.- El seu interès en conèixer totes les convocatòries sense excepció que s'haguessin publicat al portal ATRI, des de la data de registre de la sol·licitud, i les que s'anessin convocant en un futur. Segon.- En relació a les convocatòries publicades amb anterioritat a la data de registre de la sol·licitud, assenyala 8 convocatòries concretes corresponents a l'any 2015, sobre les quals afegeix en aquest escrit que vol conèixer les dades esmentades, i Tercer.- Reitera que les convocatòries són relatives a l'àmbit dels Serveis Penitenciaris, i precisa que totes elles es circumscriuen a la provisió provisional de llocs de treball als centres penitenciaris de Catalunya i les Àrees Territorials dels serveis Socials d'Execució Penal.

3. En data 1 d'abril de 2016, el director de Serveis del Departament de Justícia va dictar resolució mitjançant la qual s'estimava parcialment la sol·licitud, es facilitaven les dades identificatives dels candidats escollits en els diferents processos, però es denegava l'accés a les dades dels participants no seleccionats (nom cognoms i DNI) en el procés selectiu, prèvia ponderació entre l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades, d'acord amb l'article 24 de la Llei 19/2014.

4. En data 6 de maig de 2016, la persona sol·licitant presenta una reclamació davant la GAIP, en què manifesta el seu desacord amb el contingut de la resolució. Primer, pel que fa a la denegació d'accés a la relació nominal dels aspirants que es presenten a les convocatòries, considera que sense aquesta informació no és possible contrastar l'ús adequat de l'ample marge de discrecionalitat que comporten els procediments de provisió provisional. La informació que es demana té el mateix contingut que comporten la que les administracions publiquen en els seus webs i E-Tauler, tant en els processos de selecció i provisió definitius, com d'ocupació temporal, interina o eventual; Segon, perquè, l'administració s'ha limitat a lliurar determinada informació sobre les convocatòries publicades fins la data de la resolució, i no d'aquelles posteriors que es publiquin en un futur, i tercer, perquè respecte a la sol·licitud d'informació sobre els mèrits i aspectes valorats en els candidats escollits, l'administració es limita a informar sobre el criteri que ha seguit per convocar determinades persones a una entrevista.

5. En el sí del procediment, el Departament de Justícia adreça informe a la GAIP en que fonamenta la limitació d'accés a les dades sol·licitades en la protecció de dades de caràcter personal.

6. En data 1 de juliol de 2016, la GAIP sol·licita a aquesta Autoritat que emeti informe en relació amb la reclamació presentada.

Fonaments Jurídics

I

De conformitat amb l'article 1 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, l'APDCAT és l'organisme independent que té per objecte garantir, en l'àmbit de les competències de la Generalitat, els drets a la protecció de dades personals i d'accés a la informació que hi està vinculada.

L'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que regula la reclamació contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, estableix que si la denegació s'ha fonamentat en la protecció de dades personals, la Comissió ha de demanar informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, el qual ha de ser emès en el termini de quinze dies.

Per això, aquest informe s'emet exclusivament pel que fa a la valoració de la incidència que l'accés sol·licitat pot tenir respecte de la informació personal de les persones afectades, entesa com qualsevol informació numèrica, alfabètica, gràfica, fotogràfica, acústica o de qualsevol altre tipus relativa a persones físiques identificades o identificables sense esforços desproporcionats

(arts. 5.1.f) i 5.1.o) del Reglament de desplegament de l'LOPD, (RLOPD), aprovat pel R. decret 1720/2007, de 21 de desembre). Per tant, queda fora de l'objecte d'aquest informe qualsevol altre límit o aspecte que no afecti les dades de caràcter personal que constin en la informació sol·licitada.

El termini transcorregut per a l'emissió d'aquest informe pot comportar una ampliació del termini per resoldre la reclamació, si així ho acorda la GAIP i es notifica a totes les parts abans que conclougui el termini per resoldre.

En conseqüència, el present informe s'emet en base a les esmentades previsions de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern .

II

La reclamació s'interposa contra la denegació de l'accés a la informació consistent en dades relacionades amb les diferents convocatòries publicades al portal ATRI per a la provisió provisional de llocs de treballs als centres penitenciaris de Catalunya i a les Àrees Territorials dels Serveis Socials d'Execució Penal. En concret, la informació l'accés de la qual s'ha denegat consisteix en les dades següents:

- a) Relació nominal de persones aspirants en els diferents processos selectius esmentats.
- b) Relació de mèrits i aspectes valoratius que s'han tingut en compte en l'elecció del candidat les dades identificatives del qual ja han estat facilitades al reclamant.

D'entrada, ambdós tipus de dades constitueixen informació de caràcter personal i resten, per tant, subjectes al règim de protecció de dades de caràcter personal, per la qual cosa, amb caràcter general només podran ser comunicades a un tercer per al compliment de la finalitat directament relacionada amb les funcions legítimes del cedent i cessionari, amb el consentiment previ de l'interessat. No obstant això, d'acord amb l'article 11.2 a) l'LOPD serà procedent la cessió de dades sense comptar amb el consentiment de l'interessat, quan aquesta cessió estigui emparada per una norma amb rang de Llei.

La Llei 19/2014, de 29 de desembre de 2014, de transparència, accés a la informació i bon govern, té per objecte regular i garantir la transparència de l'activitat pública.

L'article 18 de la Llei 19/2014 estableix que *"les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda"* (apartat 1). L'esmentat article 2.b) defineix "informació pública" com *"la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, inclosa la que li subministren els altres subjectes obligats d'acord amb el que estableix aquesta llei"*.

Per altra banda, també cal fer referència a la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació i bon govern, que es pronuncia en termes similars en els seus articles 12 (dret d'accés a la informació pública) i 13 (informació pública).

No obstant això, d'acord amb l'article 20 i s. de la Llei 19/2014, el dret d'accés a la informació pública pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes a les lleis. En concret i pel que fa a la informació que conté dades de caràcter personal, cal valorar, si el dret a la protecció de dades de les persones afectades, justifica o no la limitació del dret d'accés a la informació pública regulat a la Llei 19/2014 que invoca la persona sol·licitant, o dit d'una altra manera, si la Llei de transparència, donaria cobertura legal a una comunicació o cessió de dades com la que es planteja en aquest cas.

La persona que sol·licita l'accés ho fa com a representant d'un sindicat, sense especificar si ostenta la condició d'òrgan de representació dels treballadors, qüestió important, atès que són aquests últims (junes o delegats de personal), els que tenen reconegudes les funcions i legitimitació per rebre informació sobre política de personal, entre d'altres, d'acord amb l'article 40. 1 a) de l'EBEP (Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic). No obstant això, prenent en consideració l'informe del director de serveis del Departament de Justícia tramès a la GAIP en data 9 de juny de 2016 en el si del procediment, es pot deduir que la persona reclamant ho fa com a representant sindical dels treballadors, fet que, d'esser així ha de ser tingut en compte a l'hora de valorar la possibilitat d'accedir a la informació concreta objecte de controvèrsia.

III

En relació amb les dades personals especialment protegides, això és aquelles que d'acord amb l'article 7 de l'LOPD revelen la ideologia, l'afiliació sindical, la religió o les creences, les que fan referència a l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives, l'article 23 de la Llei 19/2014, estableix el següent:

“Les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la ideologia, l'afiliació sindical, la religió, les creences, l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.”

Ahora, l'article 15.1 de la Llei 19/2013, disposa:

“Si la información solicitada contuviera datos especialmente protegidos a los que se refiere el apartado 2 del artículo 7 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal, el acceso únicamente se podrá autorizar en caso de que se contase con el consentimiento expreso y por escrito del afectado, a menos que dicho afectado hubiese hecho manifiestamente públicos los datos con anterioridad a que se solicitase el acceso.

Si la información incluyese datos especialmente protegidos a los que se refiere el apartado 3 del artículo 7 de la Ley Orgánica 15/1999, de 13 de diciembre, o datos relativos a la comisión de infracciones penales o administrativas que no conllevaran la amonestación pública al infractor, el acceso sólo se podrá autorizar en caso de que se cuente con el

consentimiento expreso del afectado o si aquél estuviera amparado por una norma con rango de Ley.”

Cas que hi hagués informació especialment protegida sobre alguna de les persones s'haurà de preservar la seva confidencialitat, llevat que amb la sol·licitud s'hagués aportat el consentiment exprés de les persones afectades o que concorri alguna altra de les circumstàncies habilitadores previstes a l'article 15.1 esmentat. De no concórrer cap d'aquestes circumstàncies, el dret a la protecció de dades prevaldria sobre el dret a l'accés a la informació.

En relació a la resta de dades personals que no tinguin la consideració d'especialment protegides, l'article 24 de la Llei 19/2014 disposa:

“1. S'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.”

“2. Si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23 (dades especialment protegides), es pot donar accés a la informació, amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, entre altres, les circumstàncies següents:

- a) El temps transcorregut.*
 - b) La finalitat de l'accés, especialment si té una finalitat històrica, estadística o científica, i les garanties que s'ofereixin.*
 - c) El fet que es tracti de dades relatives a menors d'edat.*
 - d) El fet que pugui afectar la seguretat de les persones.*
- (...).”*

La informació l'accés a la qual es sol·licita es situa en l'àmbit dels processos de provisió de llocs de treball vacants reservats a funcionaris els quals són proveïts de manera excepcional amb caràcter provisional, i dintre d'aquest context es demanen dos tipus de dades les quals han de ser analitzades de forma separada.

IV

Pel que fa a les dades relatives al nom i cognoms de les persones aspirants que han participat en les diferents convocatòries publicades a ATRI per a la provisió dels diferents llocs de treball , als centres penitenciaris de Catalunya i a les Àrees Territorials dels Serveis Socials d'Execució Penal del Departament de Justícia, cal tenir present que aquestes dades no tenen la consideració d'especialment protegides, per la qual cosa caldrà seguir els criteris previstos en l'article 24.

L'article 24.1 de la Llei 19/2014, fa referència a les dades merament identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració, i això inclou les dades identificatives dels empleats públics que han intervingut en els expedients per raó de les seves funcions, i sempre que es tracti de dades que siguin estrictament necessàries per a l'exercici d'aquestes funcions. En principi caldria donar accés a aquestes dades llevat que alguna circumstància especial requereixi la protecció de la persona afectada. En aquest cas, però, el que es demana no són les dades dels funcionaris que han intervingut en els diferents processos de selecció de personal, sinó les dades de persones - els aspirants, (funcionaris o no), que participen com interessats en els diferents procediments, per la qual cosa no és aplicable supòsit de l'apartat 1.

No tractant-se de dades especialment protegides, ni de dades identificatives dels empleats públics actuant en exercici de les seves funcions, cal aplicar l'article 24.2 de la Llei 19/2014, i fer necessàriament una ponderació entre l'interès públic en la divulgació de la informació sobre la qual es sol·licita l'accés i els drets a la protecció de dades de les persones afectades.

En l'àmbit dels processos de provisió de llocs de treball vacants reservats a funcionaris, l'article 78 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, (EBEP), estableix que aquests s'han de proveir mitjançant procediments basats en els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat. L'apartat 2 regula el concurs de mèrits i la lliure designació com a sistemes de provisió ordinaris, tot i que permet que les lleis sobre Funció Pública puguin establir altres procediments o sistemes en supòsits en que la provisió del lloc de treball sigui conseqüència d'una actuació administrativa que produeix com a resultat la mobilitat del funcionari. En aquesta línia, el 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 regula al Títol 5 (articles 61 a 70) la provisió de llocs de treball, regulació que ha estat desenvolupada per via reglamentària.

El Decret 123/1997, de 13 de maig, pel qual s'aprova el reglament general de provisió de llocs de treball i promoció professional dels funcionaris de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, sotmet els diferents sistemes de provisió de llocs de treball als principis de legalitat, objectivitat, mèrit i capacitat dels aspirants, igualtat, publicitat, eficàcia i eficiència (article 2.4). A banda dels sistemes de provisió de caràcter definitiu, això és el concurs de mèrits i capacitats, (sistema normal de provisió), i la lliure designació, l'article 6 estableix els diferents sistemes per a la provisió de llocs reservats a funcionaris, de forma extraordinària: *a) comissió de serveis ,b) encàrrec de funcions, c) acumulació de tasques, d) redistribució d'efectius i e) trasllat interdepartamental, f) reassignació d'efectius, g) mobilitat per trasllat de llocs de treball, h) adscripció provisional, i i) permuta de llocs de treball.*

En el cas de sistemes de provisió definitiva, tant l'article 64 del decret 123/1997, com els articles 72.2 per al concurs i 98.1 per a la lliure designació, preveuen la publicació en el DOGC de les resolucions de les convocatòries, de manera que cal fer públics els nomenaments de les persones que han estat escollides entre els candidats. Donat que per als processos de provisió de caràcter definitiu, la normativa ja preveu la publicació, no només de la convocatòria, sinó també de la resolució de nomenament del candidat seleccionat, i atès que la Llei 9/2014, preveu, en l'article 9 e), la publicació (al portal de la transparència o seu electrònica corresponent), de les convocatòries i els resultats dels processos de selecció (nomenament del candidat seleccionat), aquesta Autoritat, ja s'ha pronunciat en anteriors dictàmens (CNS

12/2016, i CNS 13/2016), sobre la possibilitat de facilitar l'accés a la informació relativa als nomenaments dels candidats finalment seleccionats en el processos de provisió provisional, qüestió no controvertida en aquest cas, atès que aquesta informació ja ha estat facilitada a la persona reclamant. El problema però en aquest cas es centra en el fet de divulgar el llistat de persones que han participat com a aspirants en els diferents processos provisionals.

En el sí del procediment per a la provisió definitiva mitjançant el sistema ordinari del concurs de mèrits i capacitats, l'article 67 del decret 123/1997, de 13 de maig, *pel qual s'aprova el reglament general de provisió de llocs de treball i promoció professional dels funcionaris de l'Administració de la Generalitat de Catalunya*, preveu que la junta de mèrits i capacitats o la comissió d'avaluació, segons es tracti de concurs específic o general, elabori una llista d'admesos i exclosos amb indicació dels motius d'exclusió corresponents. Aquesta llista es farà pública de manera immediata i una vegada transcorregut el termini de presentació de sol·licituds en el lloc especificat a les bases de la convocatòries.

Cal tenir en compte, però, que la publicació de les llistes d'aspirants admesos i exclosos, no té altra finalitat que la de posar en coneixement de les persones que han decidit participar en un procediment administratiu com aquest, si compleixen els requisits per ser admesos o no, i cas que de ser exclosos, que puguin saber el motiu per tal de poder reclamar el que considerin oportú en defensa dels seus drets i interessos, tot això d'acord amb el que preveuen, l'article 59 de la Llei 30/1992, de règim jurídic de les administracions públiques i procediment administratiu comú, i l'article 58 de la Llei 26/2010, en relació a la notificació mitjançant la publicació dels actes integrants d'un procediment selectiu o de concurrència competitiva.

En aquesta línia i a títol d'exemple, la Resolució JUS/1992/2015, d'1 de desembre, de convocatòria de concurs general de mèrits i capacitats per a la provisió de llocs de treball del cos tècnic d'especialistes de la Generalitat de Catalunya, grup de serveis penitenciaris (convocatòria de provisió núm. JU/CP003/2015), disposa a la Base 11 que *" Transcorreguts els terminis previstos de presentació de sol·licituds, i de renúncies....la Comissió d'Avaluació, exposarà la llista provisional d'aspirants admesos i exclosos, amb indicació dels motius d'exclusió a fi i a efecte que els interessats puguin formular les observacions o les reclamacions que considerin pertinents en el termini de deu dies hàbils a comptar se de l'endemà de la data d'exposició pública. Transcorregut aquest termini la Comissió d'Avaluació exposarà la llista definitiva d'aspirants admesos i exclosos."* I d'acord amb la Base 10.3, *" les actuacions de la Comissió d'Avaluació que requereixin notificació als aspirants es faran públiques als taulers d'anuncis dels llocs que especifica la base 5.1 d'aquesta convocatòria i a la pàgina web del Departament de Justícia."*

En aquesta línia, les mateixes bases de la convocatòria, concretament la base 5.11, estableix que *"amb la formalització i presentació de la sol·licitud, els concursants donen el seu consentiment al tractament de les dades de caràcter personal que són necessàries per prendre part en la convocatòria i per a la resta de la tramitació del procés de provisió, d'acord amb la Llei de protecció de dades de caràcter personal, i d'acord amb la resta de normativa vigent."* En aquest cas, per tant, l'habilitació per a la divulgació de les dades identificatives dels aspirants vindria donada, no només per la via del que disposen les lleis de procediment administratiu a efectes de notificació mitjançant la publicació dels actes integrants d'un procediment de selectiu o de concurrència competitiva i la disposició reglamentària que els desenvolupa, sinó per la via

del consentiment dels titulars que es produeix amb l'acceptació de les condicions de participació en els procés selecció concret.

En aquest sentit, cal tenir en compte que per al compliment d'aquestes normes seria suficient que el llistat d'aspirants admesos i exclosos que es publicués al web, identifiqués a les persones amb el DNI (sense nom i cognoms). Aquesta dada compliria la mateixa finalitat que la publicació de nom i cognoms a efectes de que cadascuna de les persones interessades pogués conèixer de manera individualitzada el resultat d'aquest primer tràmit, mesura que seria en definitiva menys intrusiva en la privacitat de les persones afectades, i més respectuosa amb la protecció de dades i els principis de l'LOPD.

Aquesta última consideració és igualment extrapolable al cas de la publicació de les borses de treball de personal penitenciari. Mitjançant la Moció 179/X del Parlament de Catalunya, de 5 de febrer de 2015, sobre les accions per a desplegar la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, el Parlament insta el Govern, a que acordi mitjançant la Comissió Interdepartamental per la Transparència, en l'àmbit del Departament de justícia, a publicar la llista d'interins pendents d'assignació de lloc de treball per ordre cronològic, i els criteris d'assignació per mèrits que orienten les designacions tant als jutjats com als equipaments penitenciaris i de justícia juvenil, d'acord amb el que estableix la Llei de protecció de dades. Al respecte, la Direcció General de Serveis Penitenciaris disposa d'una borsa de treball de personal penitenciari, per tal de cobrir interinament llocs de treball per substitució en centres penitenciaris. Amb el personal de la borsa de treball es poden cobrir llocs del cos tècnic d'especialistes de la Generalitat de Catalunya, grup de serveis penitenciaris, de l'àmbit de vigilància i d'oficines. Aquesta borsa de treball està formada per persones que han participat a la darrera convocatòria de selecció per a l'accés al cos tècnic d'especialistes de la Generalitat de Catalunya, grup de serveis penitenciaris, i que no han obtingut cap plaça en aquest procés selectiu. Per accedir a la llista de persones que en formen part, cal introduir el DNI o la data de naixement, de manera que només les persones interessades poden conèixer quina és la posició que ocupen respecte a la resta d'aspirants. En principi, la finalitat de transparència que ha de complir la divulgació d'aquestes dades, això és poder tenir coneixement sobre l'ordre de prelación que s'ocupa en una eventual incorporació a l'ocupació pública, ha de ser suficient amb què siguin els propis afectats i no la resta de ciutadans qui disposin d'aquesta informació, mesura, que seria menys intrusiva o afectadora de la vida privada de les persones afectades, les quals en aquest moment encara ni tan sols tenen una vinculació amb l'administració.

Fetes aquestes consideracions prèvies, i situant-nos ara en el context del procés de provisió provisional, l'apartat 6.3 del III Acord general sobre condicions de treball del personal de l'àmbit d'aplicació de la Mesa General de Negociació de l'Administració de la Generalitat, actualment en vigència prorrogada, estableix *“respecte dels llocs de treball de caràcter funcional que s'hagin de proveir provisionalment, ja sigui temporalment per fer una substitució, per a la realització de programes o fins que la plaça es proveeixi reglamentàriament, es farà pública al portal EPOCA la necessitat de la seva provisió.”* Aquest mateix apartat, estableix els criteris que cal seguir per a la provisió d'aquests llocs amb caràcter provisional, distingint entre els llocs base i els llocs de comandament o singular. En el cas de llocs de comandament i singulars, aquests s'han de proveir de manera provisional mitjançant l'adscripció de personal funcionari o estatutari amb un encàrrec de funcions o una comissió de serveis (Apartat 6.3 .7), però en el cas de llocs base, si bé amb caràcter prioritari han d'esser coberts pels recursos humans propis

de què disposa l'Administració, (funcionaris), excepcionalment hi poden participar i ser seleccionats fins i tot altres persones que no tinguin vinculació administrativa, tot això en aplicació dels mecanismes previstos, tant en els punts 2,3, i 4 del mateix apartat 6.

En aquest cas, de la documentació que consta en l'expedient sobre les diferents convocatòries i processos de selecció realitzats, i que ha estat facilitada a la persona reclamant, es desprèn que aquestes tenen per objecte tant la provisió de llocs vacants de comandament, com llocs base, als quals en aplicació de l'Acord de *Govern de 12 de maig de 2015, sobre flexibilització de la contenció de plantilles i limitacions als nomenaments i contractacions de personal temporal en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i els seu sector públic*, podien participar i ser nomenats (personal funcionari) o contractats (personal laboral), de manera excepcional respecte al personal de centres penitenciaris, de justícia juvenil i tècnic d'execució penal, entre d'altres (apartat 3.1.a)), o quan concorri algun altre supòsit previst en el mateix acord.

En el cas dels processos de provisió provisional de llocs de treball mitjançant convocatòria a través de l'ATRI, (portal de l'empleat públic), la qüestió és sensiblement diferent al que poden ser els processos provisió definitius anteriorment esmentats. I això, perquè, d'entrada, no hi ha disposició normativa que prevegi la comunicació o divulgació de dades de les persones que, comptant o no amb els requisits exigits en la convocatòria, decideixen participar en un procés de selecció de personal. Tampoc en la mateixa convocatòria que es publica a l'ATRI, s'adverteix a les persones interessades sobre una possible divulgació a tercers de les seves dades com a participants del procés concret, ni es demana el seu consentiment, de manera que qualsevol cessió que es fes d'aquestes dades ha de venir necessàriament justificada per l'interès públic que pugui haver en conèixer-les a efectes de transparència, interès que ha de ser superior al dret a que sigui respectada la seva privacitat.

En aquest cas la persona reclamant manifesta en el seu escrit que sense aquesta informació no es pot contrastar l'ús adequat de l'ample marge de discrecionalitat que comporten els procediments de provisió provisional. Efectivament, el control de les actuacions de l'administració és un dels objectius que es pretén amb la transparència, i per a poder fer aquest control és necessari que el reclamant pugui disposar i accedir a tota la informació que sigui necessària per al compliment de la finalitat perseguida, sobretot en el cas que aquest control el l'hagi de fer un representant sindical dels treballadors, el qual, com ja hem apuntat, ha de poder disposar d'informació sobre les polítiques de personal. El fet d'haver de disposar d'informació relativa a aquests processos selectius, no implica necessàriament que s'hagi de donar accés a la identitat de totes les persones que hi han participat com aspirants, atès que amb caràcter general, serà suficient a efectes de control de l'actuació administrativa, poder conèixer determinades dades facilitades de manera anonimitzada. De fet, el Departament de Justícia, ja ha resolt en aquest sentit i ha facilitat respecte a totes les convocatòries publicades a l'ATRI fins la data de resolució, (això inclou les 8 convocatòries concretes de 2015 i les publicades a ATRI des del 9 de febrer de 2016 fins l'1 d'abril de 2016), el número de persones presentades i la vinculació administrativa que tenien en el moment de presentar-se a la convocatòria, així com l'última vinculació, lloc ocupat i departament d'adscripció, de les persones que no estaven en situació activa. I no es veu en aquest sentit, quina incidència pot tenir en el control de l'actuació administrativa el fet de conèixer el nom i cognoms dels aspirants que no han estat seleccionats.

D'altra banda, tot i que les dades que es demanen aparentment només siguin identificatives, (relació nominal d'aspirants), el fet de revelar la identitat de les persones que hi participen en aquests processos, subministra informació professional de la persona afectada que pot tenir transcendència sobre la seva privacitat. En aquest sentit, és rellevant tenir en compte que en els processos de provisió provisional, els aspirants participen en el procediment amb unes expectatives de privacitat, confiant en la confidencialitat que envolta aquest tipus de processos que es convoquen via interna a través del portat ATRI, de manera que actuen amb la certesa de que ni caps, ni companys han de saber si estan participant o no en un determinat procés de selecció, i aquest element és un element diferencial important respecte al fet de participar en un procés de provisió ordinari com el que regeix el concurs de mèrits i capacitat.

No es pot obviar tampoc, el fet que la sol·licitud afecta un gran volum de persones (1043), que han participat en els 31 processos, d'acord amb l'últim informe del director de Serveis del Departament de Justícia. Certament, el nombre de persones afectades no és un criteri decisiu a l'hora de poder limitar l'accés, però s'ha de tenir present que quan les persones afectades són molt nombroses això pot comportar una sèrie de problemes per poder atendre la sol·licitud amb les degudes garanties, això és, atorgant el tràmit d'audiència que preveu l'article 31 de la Llei 19/2014 i valorant, cas per cas, d'acord amb l'article 24.2 de la Llei 19/2014 si ha de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.

Tenint en compte les consideracions exposades, no sembla que estigui justificat per al control de la legalitat en els processos de selecció afectats, el coneixement de la identitat de tots els aspirants, la divulgació de la qual aniria en contra de les expectatives de privacitat que pot tenir cadascuna de les persones que participen en els processos esmentats. No obstant això, tampoc es pot descartar que hi hagi un o més supòsits concrets en els que, disposant d'informació sobre qualsevol indicatiu d'irregularitat comesa a l'hora de seleccionar un candidat o candidats concrets, sigui rellevant en aquests casos, saber quines són les persones que han participat en el procediment, qüestió que caldrà valorar de forma individualitzada i que podria fer que l'accés estigués plenament justificat.

Aquesta mateixa conclusió es pot fer extensible en el cas que es vulgui conèixer aquesta informació respecte a les convocatòries que es publiquin en relació a processos de selecció que s'iniciïn en el futur.

V

Pel que fa a la informació relativa als mèrits i els aspectes valoratius que s'han tingut en compte a l'hora d'escollir el candidat seleccionat en cadascun dels processos de selecció, cal tenir en compte que per al casos en que la informació dels candidats incorpori dades sobre salut o altres que puguin revelar informació considerada especialment protegida, d'acord amb els articles 23 de la Llei 19/2014 i 7 de l'LOPD, l'accés a aquestes dades haurà de ser denegat.

L'accés a la resta de dades personals que subministren informació sobre els mèrits i altres aspectes valoratius, les quals han d'esser en principi dades objectives, (experiència, formació acadèmica, proves realitzades), passa per una ponderació prèvia entre l'interès públic en la seva divulgació i la incidència que pot tenir en la privacitat del candidat finalment seleccionat.

Tenint en compte que qui sol·licita la informació sembla que té la condició de representant dels treballadors, a efectes de control sobre les actuacions dutes a terme per l'administració en l'àmbit d'aquests processos, els quals es regeixen pels principis de mèrit, capacitat i igualtat, pot ser rellevant, respecte del candidat finalment escollit, conèixer les actes d'avaluació o document equivalent dels mèrits i elements valoratius que han fet que fos aquesta persona la seleccionada. Sembla que estaria també justificat, el fet de facilitar la puntuació obtinguda pel candidat seleccionat en relació als mèrits o aspectes valorats. Conèixer la puntuació que ha obtingut la persona escollida en relació a l'experiència professional, a la formació acadèmica o en relació a la prova realitzada, cas d'haver-se realitzat, donaria suficient informació si el que es pretén és detectar possibles actuacions arbitràries per part de l'òrgan encarregat de fer la selecció, el qual hauria d'actuar dintre dels paràmetres de discrecionalitat tècnica que se li atribueixen. Més enllà d'això, no es veu la necessitat d'haver de facilitar informació curricular sobre l'experiència professional concreta, la formació o altres dades del currículum del candidat escollit, la cessió de les quals suposaria una ingerència en la seva privacitat, no justificada per al compliment de la finalitat que es persegueix amb l'accés, i que seria en definitiva contrària als principis de l'LOPD.

En qualsevol cas, no consta que s'hagi atorgat a les persones afectades el tràmit d'al·legacions previst a l'article 31.1 de la Llei 19/2014, de manera que es pugui conèixer si en les persones afectades concorre alguna circumstància personal concreta que justifiqui la limitació del dret d'accés. Aquest pot ser un element a tenir en compte a l'hora de donar o no accés.

VI

Conclusió

Pel que fa a la informació sobre la relació nominal de tots els aspirants que han participat en els diferents processos de provisió de llocs de treballs als centres penitenciaris de Catalunya i a les Àrees Territorials dels Serveis Socials d'Execució Penal convocats al portal ATRI, la normativa de protecció de dades no impedeix l'accés a la identitat del candidat seleccionat. En canvi no resulta justificat l'accés generalitzat a les dades personals de la resta de persones aspirants no seleccionades.

Pel que fa a la informació relativa als mèrits i aspectes valoratius que s'han tingut en compte en l'elecció de cadascun dels candidats seleccionats, la normativa de protecció de dades personals no impedeix donar accés als representants dels treballadors a la informació sobre la puntuació respecte aquests mèrits i altres elements valoratius que han obtingut els candidats finalment seleccionats.

Barcelona, 20 de juliol de 2016