

Dictamen en relació amb la consulta d'un Ajuntament sobre l'accés a una diligència de comunicació adreçada a Fiscalia

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades un escrit de l'Ajuntament (...) en què es planteja si és possible facilitar l'accés de qui va ser secretari d'aquest consistori a una diligència de comunicació adreçada a Fiscalia.

Analitzada la petició i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent.

I

(...)

II

L'Ajuntament (...) manifesta, en el seu escrit de consulta, que la persona que fins el 15 de març de 2017 va ocupar el càrrec de secretari a l'Ajuntament ha sol·licitat un certificat de la diligència que, en el seu dia, va emetre la instructora d'un procediment disciplinari incoat a una funcionària del consistori per comunicar a Fiscalia l'existència d'una possible responsabilitat penal d'aquesta treballadora.

El motiu de llur petició, segons manifestacions de l'Ajuntament, és que es tracta d'un document que el sol·licitant considera imprescindible per poder exercir el seu dret de defensa en el procés penal en el qual té la condició d'investigat, iniciat arran d'una querella que va presentar aquesta mateixa treballadora contra la seva persona i contra l'alcalde de l'Ajuntament.

En atenció a aquests fets, l'Ajuntament sol·licita el parer d'aquesta Autoritat sobre la procedència de facilitar el certificat esmentat a la persona sol·licitant.

A aquesta qüestió ens referim en els apartats següents d'aquest dictamen.

III

Des de la perspectiva de la protecció de dades, la petició d'informació efectuada a l'Ajuntament, en la mesura que comportaria una revelació de dades efectuada a una persona diferent de l'interessat, constitueix una cessió o comunicació de dades (article 3.i) de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (en endavant, LOPD)), per la qual cosa s'ha d'efectuar de conformitat amb el règim previst, amb caràcter general, per a les cessions o comunicacions de dades a l'article 11 de l'LOPD.

Aquest article estableix, en el seu apartat 1, que *"les dades de caràcter personal objecte del tractament només poden ser comunicades a un tercer per al compliment de finalitats directament relacionades amb les funcions legítimes del cedent i del cessionari amb el consentiment previ de l'interessat"*. Ara bé, el mateix article disposa, en el seu apartat 2, que el dit consentiment no és necessari quan, entre d'altres excepcions, la cessió està autoritzada per una llei o norma amb rang de llei (lletra a).

En aquest sentit, i d'acord amb els termes en què s'efectua l'escrit de consulta, caldrà 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 endavant, LTC).

D'acord amb l'article 18 d'aquesta Llei, *“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”*.

Com s'ha vist, en el present cas la persona que, fins al 15 de març de 2017, va ocupar el càrrec de secretari a l'Ajuntament ha sol·licitat un certificat de la diligència de comunicació efectuada en el seu dia a Fiscalia per la instructora d'un procediment disciplinari en apreciar la possible responsabilitat penal de la treballadora municipal inculpada, document que, en la mesura que estigui en poder de l'Ajuntament, constituirà informació pública.

Ara bé, la mateixa LTC estableix que, en aquells casos en què la informació pública a què es pretén accedir conté dades personals (com succeeix en el cas examinat), als efectes d'atorgar o denegar-ne l'accés, caldrà tenir en compte els límits establerts en els articles 21, 23 i 24.

Així, en atenció a la naturalesa de la informació sol·licitada en el present cas, resultarà d'aplicació l'article 23 de l'LTC, segons el qual *“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.”*

En el present cas, el certificat sol·licitat fa referència a documentació que s'insereix en un procediment disciplinari incoat a una funcionària de l'Ajuntament, en concret, l'escrit per mitjà del qual la instructora d'aquest procediment posava en coneixement de Fiscalia fets o actuacions d'aquesta treballadora que podien ser constitutives de delictes o falta penal.

Per tant, llevat que la sol·licitud d'accés s'acompanyi d'un escrit en què l'afectada doni el seu consentiment per facilitar el dit certificat, en principi la petició d'informació hauria d'ésser denegada, de conformitat amb aquest precepte de la LTC.

IV

Dit això, no es pot descartar la concurrència de determinades circumstàncies en el cas concret plantejat que podrien justificar l'accés a la informació sol·licitada.

D'acord amb l'article 22.1 de l'LTC, *“els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació.”*

Pel que es desprèn de les manifestacions efectuades per l'Ajuntament en l'escrit de consulta, la petició d'accés en el present cas podria portar causa de la querella que la treballadora municipal, respecte la qual es va incoar l'esmentat procediment disciplinari, hauria interposat contra la persona sol·licitant, que en el moment de tramitar-se el dit procediment ostentava el càrrec de secretari a l'Ajuntament, i també contra l'Alcalde.

No s'aporta però cap altra informació respecte aquesta querella, com ara, el fet o acte punible objecte d'imputació. Cabria, no obstant això, la possibilitat que la seva interposició estigués relacionada amb alguna decisió presa per la persona sol·licitant de l'accés, en exercici del seu càrrec de secretari a l'Ajuntament, durant la tramitació del procediment disciplinari vers la funcionària en qüestió.

En aquest context, als efectes de garantir l'adequat exercici del dret a la tutela judicial efectiva (article 24 CE), no es podria descartar que la persona sol·licitant hagués de poder accedir a aquella informació de què disposa l'Ajuntament sobre l'esmentat procediment disciplinari que li fos necessària per a la defensa dels seus drets i interessos, inclosa informació de caràcter personal. En cas contrari, podria veure's minvat llur dret a utilitzar els mitjans probatoris pertinents per a la seva defensa (article 24.2 CE).

Per això, en el supòsit que la persona sol·licitant de l'accés acrediti davant l'Ajuntament la concurrència de la situació descrita i la rellevància de la informació sol·licitada per a l'exercici del dret a defensa se li podria facilitar el certificat sol·licitat, en atenció a l'habilitació que confereix l'article 24.2 de la CE (article 11.2.a) LOPD).

D'acord amb les consideracions fetes fins ara en relació amb la consulta plantejada, es fan les següents,

Conclusions

En atenció a la informació de què es disposa, la petició d'accés a un certificat sobre la diligència que la instructora d'un procediment disciplinari incoat a una funcionària de l'Ajuntament va emetre per comunicar a Fiscalia l'existència d'una possible responsabilitat penal d'aquesta treballadora hauria de denegar-se, llevat que el sol·licitant acredités la necessitat de disposar d'aquesta informació per a l'exercici del seu dret de defensa, consagrat a l'article 24 de la CE.

Barcelona, 24 de juliol de 2017