

Reclamació: 446/2017

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 informació sobre un procés selectiu convocat per l'Administració de la Generalitat

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 446/2017 presentada per una ciutadana en relació amb la denegació de l'accés a informació sobre el procés selectiu per accedir a l'escala superior del cos superior d'administració (subgrup A1) de la Generalitat de Catalunya (...).

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

Antecedents

1. En data 2 d'agost de 2017, una ciutadana va presentar (...) una sol·licitud d'accés a la informació pública en els termes següents:

“La web de Funció Pública ha volgut donar compliment a la publicitat prevista a la Llei 19/2014. Ha fet exposició d'enunciats en la majoria de casos però amb error en l'accés al document (que és el que veritablement importa) apareixent un missatge de PÀGINA NO TROBADA. Dit això, voldria tenir accés a:

- *Acord de 26.03.2015 d'execució de sentència.*
- *4t exercici.*
- *Publicació de les qualificacions.*
- *Proposta de nomenament.”*

En aquesta sol·licitud també s'indicava un enllaç a l'apartat del Portal de Transparència relatiu a la informació sobre convocatòries de processos de selecció de l'Administració de la Generalitat, en concret, a la convocatòria (...) d'execució de sentència del procés selectiu per proveir (...) places de l'escala superior de l'administració general del cos superior d'administració subgrup A1.

2. En data 1 de setembre de 2017, es va estimar la sol·licitud d'accés a la documentació sol·licitada i se'n va donar trasllat a l'Oficina de Selecció de Personal de la Direcció General de Funció Pública, per tal de donar a la ciutadana vista de l'expedient corresponent a la convocatòria esmentada, la qual es va fer efectiva en data 8 de setembre de 2017.

3. En data 9 d'octubre de 2017, la ciutadana interposa reclamació davant la GAIP per considerar denegada la seva petició d'accés a la informació pública sol·licitada, atès que no se li va facilitar còpia de la documentació a què va tenir accés (vista).

4. En data 13 de novembre de 2017, la GAIP sol·licita a aquesta Autoritat que emeti l'informe previst per l'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, 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 n'ha d'emanar 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 Reial 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.

D'acord amb l'article 17.2 de la Llei 32/2010, aquest informe es publicarà al web de l'Autoritat un cop notificat a les persones interessades, amb l'anonimització prèvia de les dades de caràcter personal.

II

La reclamació s'interposa contra la denegació de l'accés (còpia) a determinada informació sobre la convocatòria (...) del procés selectiu per accedir a l'escala superior del cos superior d'administració (subgrup A1) de la Generalitat de Catalunya. En concret, la informació sol·licitada comprèn:

- L'acord de 26.03.2015 d'execució de sentència.

- El 4t exercici.
- La publicació de les qualificacions.
- La proposta de nomenament.

Des del punt de vista de la protecció de dades personals, facilitar l'accés a aquesta informació pública, que conté dades de caràcter personal (tant de les persones que han participat en el procés selectiu com de les persones que hi han intervingut per raó del càrrec), constitueix una cessió de dades (article 3.i) de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD)), que, com a tal, s'ha de sotmetre al règim previst, amb caràcter general, per a les cessions o comunicacions de dades a l'LOPD.

L'article 11.1 de l'LOPD estableix que *"les dades de caràcter persoal objecte de 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."* No obstant això, d'acord amb l'article 11.2 a) de 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 disposició addicional primera de la Llei 19/2014, de 29 de desembre de 2014, de transparència, accés a la informació i bon govern, estableix que *"l'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu."*

En el present cas, es desconeix si la persona reclamant ha participat en el procediment selectiu respecte el qual sol·licita la informació i si, per tant, està exercint el dret d'accés en la seva condició de persona interessada (article 4 Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques). En qualsevol cas, cal tenir present que ens trobaríem davant d'una petició d'informació relativa a un procediment que, per la informació de què es disposa, hauria finalitzat l'any 2015. Cal concloure, per tant, que la sol·licitud d'accés es regirà pel que estableix la legislació en matèria de transparència de les administracions públiques.

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"*.

En termes similars es pronuncia la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en els seus articles 12 (dret d'accés a la informació pública) i 13 (definició d'informació pública).

No obstant això, d'acord amb l'article 20 i següents 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 la persona afectada 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.

III

Atès que la informació sol·licitada no comprèn dades especialment protegides (article 7 LOPD) o dades que afectin a l'esfera íntima personal o familiar, cal tenir en compte en el present cas allò que disposa l'article 24 de la Llei 19/2014:

"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.

(...)."

L'apartat 1 d'aquest precepte de la Llei 19/2014 permet accedir a les dades identificatives de les persones que han intervingut en un procediment selectiu per raó de les seves funcions, sempre que es tracti de dades que siguin estrictament necessàries per a l'exercici d'aquestes funcions. És a dir, llevat que concorregués alguna circumstància excepcional en la persona afectada (per exemple, trobar-se en una situació d'especial vulnerabilitat), en cas d'exercici del dret d'accés, s'ha de poder accedir a la informació estrictament necessària per identificar la persona que realitza una actuació administrativa concreta (nom i cognoms) i el càrrec o lloc que ocupa. Qualsevol altra informació de caràcter personal que es facilités en aquest sentit resultaria però excessiva per a la finalitat que justifica l'accés i s'hauria d'ometre.

Per tant, facilitar l'accés de la persona reclamant a aquesta informació personal en relació amb el procés selectiu a què fa referència llur petició no comportaria inconvenients des del punt de vista de la protecció de dades personals.

Ara bé, pel que fa a la informació vinculada a les persones que han participat en el procediment selectiu (seleccionats i no seleccionats), resultarà aplicable l'apartat 2 d'aquest article 24, per la qual cosa, als efectes d'atorgar l'accés, és necessari fer una ponderació raonada entre l'interès públic en la divulgació de la informació i els drets de les persones afectades.

En aquest sentit, cal tenir especialment en compte que part de la informació que sol·licita la persona reclamant sobre el procés selectiu relatiu a la convocatòria (...) i, en concret, sobre la realització del 4t exercici de la primera prova d'aquest procés, ja hauria estat objecte de publicitat per part de l'Administració, de conformitat amb la normativa aplicable als processos selectius i les bases, generals i específiques, del procés en qüestió. Ens referim, en concret, a les qualificacions relatives al 4t exercici, al nomenament de les persones que han superat el procés selectiu i, fins i tot, a l'acord d'execució de sentència.

En l'àmbit dels processos de selecció de personal de l'administració pública, l'article 55 del Text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, estableix que aquests s'han de regir pels principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat.

En aquesta línia, l'article 42 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, estableix que l'Administració de la Generalitat selecciona tot el seu personal amb criteris d'objectivitat, en funció dels principis d'igualtat, mèrit i capacitat dels aspirants, i mitjançant convocatòria pública.

La convocatòria reguladora del procés selectiu (Resolució GAP/864/2009, d'1 d'abril) preveu, en el punt 6.6 de les bases específiques, que *“les qualificacions de les proves i exercicis es faran públiques a l'Oficina de convocatòries (...). A més, es publicaran a l'adreça d'internet a <http://www.gencat.cat/governacio-ap/administracio/ofe-conv.htm> (actualment, el Portal de Transparència) i als serveis territorials de Governació i Administracions Públiques. En la mateixa adreça web també es podran trobar models d'impresos i informació addicional relacionada amb el desenvolupament del procés selectiu.”*

En atenció a aquestes previsions, és clar que les qualificacions dels diferents exercicis del procés selectiu varen ser objecte de difusió a l'adreça web esmentada. I això inclouria també les qualificacions d'aquells exercicis que, per manament judicial, s'haguessin tornat a realitzar, com sembla que hauria ocorregut en el present cas pel que fa al 4t exercici de la primera prova (cas pràctic), a tenor de la informació sol·licitada per la reclamant, que inclou l'acord d'execució de sentència (...).

Precisament, pel que fa a aquest acord d'execució de sentència, no es pot descartar que també fos objecte de difusió en l'esmentat web, atesa la previsió de la convocatòria de publicar-hi *“informació addicional relacionada amb el desenvolupament del procés selectiu”* (punt 6.6).

En qualsevol cas, no sembla que aquest acord hagi d'incloure dades personals, més enllà de les relatives a la persona responsable que l'adopta i que, com s'ha vist, poden ser facilitades a la persona reclamant, en virtut de l'article 24.1 de la Llei 19/2014, per la qual cosa el dret a la protecció de dades personals no seria un impediment per facilitar l'accés de la reclamant a aquesta informació.

Ara bé, tampoc es pot descartar que l'acord inclogui la identificació de les persones aspirants citades a realitzar de nou l'exercici quart de la primera prova en execució de la corresponent sentència judicial. Si fos aquest el cas, cal tenir en compte que el seu coneixement podria ser rellevant als efectes de control de les persones que varen tenir l'oportunitat de tornar a fer aquest exercici, per tant, per al control de la gestió realitzada pels òrgans responsables en aquesta matèria, finalitat a què respon la pròpia Llei 19/2014 (article 1.2).

Així doncs, tenint en compte aquestes circumstàncies, no sembla que facilitar a la persona reclamant l'accés a la mateixa informació que va ser objecte de difusió en el transcurs del procés selectiu (acord d'execució de sentència i qualificacions del 4t exercici de la primera prova dels aspirants aptes) hagi de tenir especial rellevància pel que fa al dret a la protecció de dades personals de les persones afectades, especialment quan aquesta informació es refereix

a un procediment finalitzat l'any 2015. I és que el transcurs del temps és, precisament, una de les circumstàncies a tenir en compte en fer la ponderació, d'acord amb l'article 24.2.b) de la Llei 19/2014.

L'esmentada convocatòria del procés selectiu també preveu, en el punt 7 de les bases específiques, la publicació del nomenament, com a personal funcionari, de les persones que hagin estat proposades pel tribunal qualificador, en haver superat el procés selectiu, mitjançant resolució publicada al DOGC.

Tenint en compte que els diaris oficials tenen la consideració de fonts d'accés públic (article 3.j) i 6.2 LOPD), qualsevol ciutadà podria conèixer la identitat de les persones nomenades en aquest procés selectiu, mitjançant la consulta d'aquest diari oficial. En conseqüència, no sembla que es pugui denegar, per motiu de la protecció de dades de caràcter personal, l'accés de la reclamant a aquesta informació quan així ho sol·licita.

De fet, fins i tot podria facilitar-se a la reclamant la puntuació final obtinguda per aquestes persones (de fet, no pot descartar-se que també la sol·liciti, atesos els termes generals que empra en la seva sol·licitud d'informació) i el lloc de treball a què varen restar adscrites, en atenció a les previsions de l'article 9.1.e) de la Llei 19/2014, que estableix l'obligació de l'administració pública de publicar, al portal de la transparència o a la seu electrònica corresponent, els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal.

IV

La persona reclamant també sol·licita el "4t exercici" d'aquest procés selectiu (el que s'hauria repetit), sense més concreció al respecte.

Tenint en compte que en la seva sol·licitud d'accés fa menció al fet que l'administració *"ha fet exposició d'enunciats en la majoria de casos però amb error en l'accés al document (que és el que veritablement importa) apareixent un missatge de PÀGINA NO TROBADA"* i, tot seguit, sol·licita la informació relativa al 4t exercici de la primera prova del procés selectiu, pot entendre's que el que realment sol·licita és disposar dels enunciats d'aquest 4t exercici, per la qual cosa no suposaria cap inconvenient, des del punt de vista de la protecció de dades, facilitar-li aquesta informació.

Ara bé, en el cas que pretengués, amb la seva sol·licitud, accedir al contingut dels exercicis efectuats per les persones aspirants (els casos pràctics), caldria tenir present que tal dret només podria admetre's respecte aquella persona que tingués la consideració d'interessada, per haver participat en la realització d'aquest exercici, als efectes de garantir el seu dret de defensa, i pel que fa exclusivament als exercicis de les persones aspirants que haguessin obtingut una puntuació superior a la seva (sens perjudici que determinades circumstàncies personals dels aspirants poguessin justificar la limitació del dret d'accés de la persona sol·licitant a aquesta informació).

Òbviament, en aquest cas, és a dir, si hagués realitzat aquest exercici, no hi hauria inconvenients en facilitar-li l'accés al seu propi exercici, atès que, d'acord amb l'article 24.3 de la Llei 19/2014, *"les sol·licituds d'accés a la informació pública que es refereixin només a dades personals del sol·licitant s'han de resoldre d'acord amb la regulació del dret d'accés que estableix la legislació de protecció de dades de caràcter personal"*. En aquest sentit, apuntar que, d'acord amb l'article 15.1 de l'LOPD, *"l'interessat té dret a sol·licitar i obtenir gratuïtament*

informació de les seves dades de caràcter personal sotmeses a tractament, l'origen de les dades i les comunicacions efectuades o que es prevegin fer”.

Dit això, ates què en el present cas no consta que la persona reclamant ostenti la condició de persona interessada, la informació relativa al 4t exercici a què podria tenir accés hauria de limitar-se, en qualsevol cas, als enunciats d'aquest exercici.

Per tot plegat, en atenció a la informació de què es disposa en el present cas, el dret a la protecció de dades personals no impedeix l'accés de la persona reclamant a la informació del procés selectiu relativa a l'acord d'execució de sentència (...), els enunciats del 4t exercici, les qualificacions obtingudes per les persones aspirants aptes -4t exercici i puntuació final- i llurs nomenaments.

Tenint en compte aquestes previsions, tampoc ha de quedar limitada la possibilitat de lliurar còpia d'aquesta informació (articles 26.1.c) i 36.1 Llei 19/2014), sens perjudici de la conveniència que en el moment de lliurar-la sigui convenient recordar a la persona reclamant el deure de confidencialitat respecte aquesta informació que li imposa l'LOPD (article 10), de manera que no pot ser utilitzada per a una finalitat diferent a la que justifica l'accés.

Conclusió

Atesa la informació de què es disposa en emetre aquest informe, la normativa de protecció de dades no impedeix l'accés i l'obtenció de còpia per la persona reclamant de la informació sobre el procés selectiu per accedir a l'escala superior del cos superior d'administració (subgrup A1) de la Generalitat de Catalunya (...) consistent en l'acord d'execució de sentència de (...), els enunciats del 4t exercici, les qualificacions obtingudes pels aspirants aptes i els corresponents nomenaments.

Barcelona, 22 de novembre de 2017