

Dictamen en relació amb la consulta formulada per un ajuntament sobre una petició de dret d'accés i còpia de l'expedient de selecció per part d'un particular en un procés selectiu

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades una sol·licitud de dictamen d'un ajuntament sobre una petició de dret d'accés i còpia de l'expedient de selecció per part d'un particular en un procés selectiu.

La consulta exposa com a antecedents que, una persona que havia participat en un procés selectiu de l'ajuntament va sol·licitar còpia de l'expedient del procés de selecció, detallant el contingut següent:

- “1. Expedient complet amb examen i mèrits tant de formació com d'experiència de totes les persones que han aprovat la prova pràctica inclòs el seu expedient.*
- 2. Forma de calcular l'experiència pública i privada i la formació.*
- 3. Fitxa del lloc de treball de totes les persones que van superar la prova.*
- 4. Examen i explicació de la correcció del mateix.*
- 5. Informe denegatori de la relació de curs de Postgrau firmat.*
- 6. Revisió d'ofici d'una participant.*
- 7. Aclariments respecte a la formació interna del 2017 i 2018 que no han estat valorades i que no consten a cap expedient.”*

Que, posteriorment, aquesta mateixa persona presenta un recurs d'alçada en el que sol·licita el següent:

“Que en función de lo previsto en el artículo 13 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, interesa la expedición de copia íntegra del expediente administrativo, en especial de aquellas resoluciones del órgano de selección en que aprueben los criterios de puntuación y en que se justifiquen el otorgamiento de puntuación a cada uno de los candidatos; así como los certificados de aprovechamiento y asistencia firmados por los interesados.”

En concret, a la vista d'aquests antecedents, l'ajuntament consulta el següent:

“Si un participant en un procés selectiu té dret a accés a l'expedient de l'esmentat procés i quins són els termes d'aquest dret, en concret, si el dret a accés inclou el dret a còpia, i quin és l'abast d'aquest dret, en el seu cas (exàmens, currículums, documents acreditatius dels mèrits, etc.).

Si, en cas d'haver de donar resposta a una petició de dret d'accés i còpia de l'expedient de selecció per part d'un participant en un procés selectiu, l'administració ha de donar trasllat a la resta de participants en el mateix en aplicació de l'article 31 de la 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern per tal que manifestin en un termini de 10 dies la seva conformitat o no al mateix,

Si, en cas d'haver de donar trasllat a la resta de participants, i aquests manifesten disconformitat al respecte, s'ha de procedir igualment a donar còpia del que sol·licita.

Per a tots els casos, quines mesures, en cas d'existir dret d'accés, ha de prendre l'administració per tal de garantir la legalitat en matèria de protecció de dades de tercers.”

Analitzada la consulta, que no s'acompanya d'altra documentació, d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto el dictamen següent:

I

(...)

II

Abans d'analitzar les qüestions plantejades en la consulta cal tenir en consideració la definició de dada personal i de tractament que recull l'RGPD, i les condicions que aquest estableix per tal que un tractament es consideri lícit.

El Reglament (UE) 2016/679, del Parlament i del Consell Europeu, de 27 d'abril de 2016, General de Protecció de Dades (en endavant, RGPD), defineix les dades personals com qualsevol informació sobre una persona física identificada o identificable “*l'interessat*”; *“s'ha de considerar persona física identificable qualsevol persona la identitat de la qual es pot determinar, directament o indirectament, en particular mitjançant un identificador, com per exemple un nom, un número d'identificació, dades de localització, un identificador en línia o un o diversos elements propis de la identitat física, fisiològica, genètica, psíquica, econòmica, cultural o social d'aquesta persona”* (article 4.1 RGPD). I defineix tractament com “*qualsevol operació o conjunt d'operacions realitzades sobre dades personals o conjunts de dades personals, ja sigui per procediments automatitzats o no, com la recollida, el registre, l'organització, l'estructuració, la conservació, l'adaptació o la modificació, l'extracció, la consulta, la utilització, la comunicació per transmissió, difusió o qualsevol altra forma d'habilitació d'accés, acarament o interconnexió, limitació, supressió o destrucció”* (article 4.2 RGPD).

Per tant, a la vista d'aquestes definicions, la comunicació de la informació continguda en un expedient de selecció de personal efectuada per l'administració a un ciutadà, ja sigui facilitant-li l'accés i consulta d'aquell, ja sigui per la tramesa de la documentació que l'integra, és un tractament de dades personals que s'ha de sotmetre a les previsions de l'RGPD.

Pel que fa al tractament de les dades personals, l'article 5.1 de l'RGPD recull el principi de licitud segons el qual els tractaments de dades personals han de ser lícits, lleials i transparents en relació amb l'interessat, i, perquè un tractament sigui lícit s'ha de fonamentar en alguna de les bases jurídiques que estableix l'article 6.1 de l'RGPD, entre les quals, pel que fa als tractaments efectuats per les administracions públiques cal destacar la prevista a la lletra c), “*el tractament és*

necessari per al compliment d'una obligació legal aplicable al responsable del tractament”, i la prevista a la lletra e), “el tractament és necessari per al compliment d'una missió realitzada en interès públic o en l'exercici de poders públics conferits al responsable del tractament”.

Cal tenir en compte, però, que l'article 9.1 de l'RGPD prohibeix el tractament de dades personals que revelin l'origen ètnic o racial, les opinions polítiques, les conviccions religioses o filosòfiques o la afiliació sindical, i el tractament de dades genètiques, dades biomètriques destinades a identificar de manera unívoca una persona física, dades relatives a la salut o dades relatives a la vida sexual o l'orientació sexual d'una persona física, tot i que, aquesta prohibició no serà efectiva quan es doni alguna de les circumstàncies de l'apartat 2 d'aquest article.

En el cas que ens ocupa, tant la legislació de transparència (Llei 19/2013, de 9 de desembre, i Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern), com la legislació de procediment administratiu (Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques i la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya), regulen els supòsits d'accés dels ciutadans a la informació pública i determinen els termes en els que l'accés es pot produir, i poden constituir, com s'exposarà a continuació, la base jurídica per al tractament de dades objecte de la consulta, d'acord amb l'article 6.1. c) de l'RGPD.

III

La primera de les qüestions que es planteja en la consulta té per objecte determinar si *“un participant en un procés selectiu té dret a accés a l'expedient de l'esmentat procés i quins són els termes d'aquest dret, en concret, si el dret a accés inclou el dret a còpia, i quin és l'abast d'aquest dret, en el seu cas (exàmens, currículums, documents acreditatius dels mèrits, etc.)”.*

Per respondre a aquesta qüestió cal determinar, en primer lloc, quin és el règim jurídic aplicable a l'accés a la informació continguda als expedients administratius, quan qui sol·licita l'accés és un participant en aquell procediment.

La disposició addicional primera de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC) 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”.*

D'acord amb aquesta previsió, quan la sol·licitud d'accés s'efectuï per una persona interessada en un procediment administratiu que estigui en tràmit, serà d'aplicació la normativa de procediment administratiu.

A aquest respecte l'article 53.1.a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) reconeix a les persones interessades en un procediment administratiu, entre altres, el dret a accedir i a obtenir una còpia dels documents continguts en els procediments en els quals tenen aquesta condició.

I, en el mateix sentit, l'article 26 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, reconeix que els ciutadans que tenen la condició

de persones interessades en un procediment administratiu en tramitació tenen dret a accedir a l'expedient i a obtenir còpia dels documents que en formen part.

D'acord amb els antecedents que consten en la consulta, qui sol·licita l'accés a l'expedient del procés selectiu és un participant en el mateix procés, el qual, segons el que estableix l'article 4 de la LPAC té la condició de persona interessada en la mesura que pot resultar afectada pel resultat d'aquell procediment administratiu.

Així mateix, d'acord amb els fets exposats en la consulta, el procés selectiu sobre el que es sol·licita l'accés no havia finalitzat en el moment en que es presenta la sol·licitud. Tal i com ha posat de manifest aquesta Autoritat amb anterioritat en l'informe IAI 51/2017 que es pot consultar al web de l'Autoritat www.apdcat.cat, s'ha d'entendre que el dret d'accés previst en la normativa de procediment administratiu s'ha de poder exercir també un cop finalitzat el procediment respectiu (inicial o de recurs administratiu) mentre estigui obert el termini per a la interposició del recurs administratiu o contenciós administratiu.

En definitiva es pot concloure que la sol·licitud d'accés objecte de la consulta, en la mesura que la persona que l'efectua ostenta la condició de persona interessada en el procediment, i que es tracta d'un procediment no finalitzat, s'ha de regir pel dret d'accés que regula la normativa de procediment administratiu.

Quant a l'abast d'aquest dret, la legislació de procediment administratiu reconeix el dret de les persones interessades a accedir a la informació que consta en els procediments en el que tenen aquella condició i a obtenir-ne còpies dels documents continguts en uns termes força amplis. L'article 70.1 LPAC, incorpora una definició del que cal entendre per expedient administratiu, que permet centrar l'objecte sobre el que pot ser exercir el dret d'accés (*"el conjunt ordenat de documents i actuacions que serveixen d'antecedent i fonament a la resolució administrativa, així com les diligències encaminades a executar-la"*). Aquest mateix article estableix una primera limitació del que seria objecte del dret d'accés quan estableix que *"Queda fora d'aquest concepte la informació que tingui caràcter auxiliar o de suport, com ara la continguda en aplicacions, fitxers i bases de dades informàtiques, notes, esborranys, opinions, resums, comunicacions i informes interns o entre òrgans o entitats administratives, així com els judicis de valor emesos per les administracions públiques, llevat que es tracti d'informes, preceptius i facultatius, sol·licitats abans de la resolució administrativa que posi fi al procediment.* (art. 70.4).

IV

El dret d'accés que regula la normativa de procediment administratiu està directament vinculat amb el dret de defensa de la persona interessada i, com hem vist, està formulat en uns termes força amplis, ara bé, això no significa, que aquest dret d'accés sigui un dret absolut sinó que, quan entra en conflicte amb altres drets, com podria ser el dret fonamental a la protecció de dades personals (article 18 CE), caldrà fer una ponderació dels diferents drets en joc, per tal de decidir quin ha de prevaldre i en quina mesura.

De fet, la mateixa LPAC estableix que cal aplicar les limitacions previstes en la legislació de transparència quan regula l'obtenció de còpies o l'accés a l'expedient de les persones interessades en el tràmit d'audiència previst a l'article 82.1, o quan regula el dret de les persones

interessades a sol·licitar l'expedició de còpies autèntiques dels documents públics administratius emesos per les administracions públiques que preveu l'article 27.4.

En la mateixa línia, l'article 51 de la Llei 26/2010, abans esmentada, en regular el tràmit d'audiència, estableix que la possibilitat d'accedir a l'expedient per part de les persones interessades no afectarà *"les dades excloses del dret d'accés"*.

Així, per bé que la normativa de procediment administratiu reconeix en termes força amplis el dret d'accés de les persones interessades, en la mesura que aquest dret d'accés comporti una limitació del dret fonamental a la protecció de dades d'altres persones diferents del sol·licitant, caldrà efectuar una ponderació que determini si es tracta d'una limitació proporcionada. En aquest sentit, una reiterada doctrina del Tribunal Constitucional sosté que la limitació de drets fonamentals només es pot produir de manera proporcionada (SSTC 11/81, 57/94, 66/95, 48/05, 206/07, 11/06, 206/07, entre d'altres).

Una primera conclusió, des del punt de vista de la protecció de dades, seria que no hi hauria inconvenient en facilitar a la persona sol·licitant, quan aquesta sigui persona interessada en un procediment en tràmit, l'accés i la còpia d'aquella informació o documentació de l'expedient del procés selectiu en que no constin dades de caràcter personal. En el cas de la consulta formulada i, a la vista de la sol·licitud concreta que s'efectua, podrien tenir aquesta consideració, la informació que s'identifica amb el número 2: *"forma de calcular l'experiència pública i privada i la formació"* o, la documentació requerida en el recurs d'alçada relativa a *"resoluciones del órgano de selección en que se aprueben los criterios de puntuación"*.

Tampoc hi hauria inconvenient en facilitar a la persona sol·licitant, l'accés i còpia d'aquella documentació de l'expedient en la que constin exclusivament dades personals seves, com ara la documentació relativa el seu expedient personal, el seu examen i la valoració efectuada pel tribunal respecte del mateix, la valoració de la seva experiència, etc.

En aquest sentit l'article 15.1 de l'RGPD, regula el dret d'accés de l'interessat a les seves dades en els termes següents: *"L'interessat té dret a obtenir del responsable del tractament confirmació de si s'estan tractant dades personals que l'afecten, i si és així, té dret a accedir a aquestes dades (...)"*

Respecte a la resta de resta de documentació que consti a l'expedient del procés selectiu que contingui informació sobre altres persones diferents de la persona sol·licitant, caldrà analitzar si es tracta d'informació que contingui dades que requereixin d'una especial protecció, i, per a les dades no incloses en aquesta categoria, si per aplicació del principi de minimització previst a l'article 5.c) de l'RGPD, resulten excessives o innecessàries en relació amb la finalitat pretesa.

IV

Pel que fa a la informació identificadora de les persones que han intervingut en la tramitació del procés selectiu per raó del seu càrrec, cal assenyalar d'entrada, que no hi hauria, inconvenient per facilitar determinada informació identificadora d'aquests.

El coneixement d'aquestes dades per part de la persona sol·licitant trobaria empara en el dret a identificar les autoritats i al personal al servei de les Administracions públiques responsables de

tramitar el procediments (article 53.1.a) LPAC), com el control de la concurrència de les causes d'abstenció, i si escau, d'exercici de la recusació (articles 23 i 24 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic i l'article 64.1.c) de l'LPAC), com també en el dret de defensa de les persones afectades per tal d'analitzar la competència dels òrgans que han intervingut en el procediment.

L'empara per a conèixer les dades identificadores de les persones que han intervingut en la tramitació de l'expedient vindrà donada, també, per l'aplicació de l'article 24.1.a) de l'LTC (*"informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives"*). Com s'ha exposat, l'LPAC estableix que cal aplicar les limitacions previstes en la legislació de transparència quan regula l'obtenció de còpies o l'accés a l'expedient de les persones interessades en el tràmit d'audiència previst a l'article 82.1, o quan regula el dret de les persones interessades a sol·licitar l'expedició de còpies autèntiques dels documents públics administratius emesos per les administracions públiques que preveu l'article 27.4. Aquesta previsió s'ha d'entendre també d'aplicació respecte del dret d'accés previst a l'article 53.1.a) de l'LPAC, i, en conseqüència, serà d'aplicació el que estableixen els articles 23 i 24 de l'LTC.

Ara bé, aquesta informació no abastaria qualsevol dada identificativa d'aquestes persones, sinó només aquelles dades indispensables per identificar-les (article 5.1.c) RGPD), com ara el nom i cognoms, lloc de treball que ocupen o altres dades vinculades a la seva intervenció en el procés de selecció, no així altres dades com el seu número de DNI, domicili, etc. que puguin constar a l'expedient.

V

Pel que fa a la informació que consti a l'expedient del procés de selecció referida a altres persones diferents de la persona que sol·licita l'accés, s'ha de tenir en consideració que l'article 9.1 de l'RGPD prohibeix el tractament de categories especials de dades (aquelles que revelin l'origen ètnic o racial, les opinions polítiques, les conviccions religioses o filosòfiques o la afiliació sindical, i el tractament de dades genètiques, dades biomètriques destinades a identificar de manera unívoca una persona física, dades relatives a la salut o dades relatives a la vida sexual o l'orientació sexual d'una persona física) excepte que concorri alguna de les circumstàncies previstes a l'article 9.2 RGPD que permeten aixecar la prohibició general del tractament d'aquests tipus de dades (com podria ser el consentiment exprés de l'afectat en els termes de la lletra a) de l'article 9.2 RGPD).

Així mateix, com s'ha exposat, és d'aplicació l'article 23 de l'LTC segons el qual les sol·licituds l'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 cas objecte de la consulta, a manca de conèixer quines dades concretes pot contenir l'expedient del procés de selecció, aquesta mena de procediments selectius poden requerir la incorporació de documentació que contingui dades de salut dels aspirants, ja sigui perquè les

hagin aportat els participants en el procés (per exemple per acreditar alguna discapacitat), ja sigui com a resultat d'alguna de les proves dutes a terme (per exemple, si fos el cas, proves que comportin una avaluació d'aspectes de la personalitat). Així, en aquests supòsits, d'acord amb la normativa esmentada (art. 9 RGPD), el sol·licitant no podrà accedir a la documentació que contingui dades de salut de tercers, llevat que amb la sol·licitud s'hagués aportat el consentiment exprés de les persones afectades.

VI

Així mateix, cal tenir en consideració que en l'expedient al qual es sol·licita l'accés, hi pot constar informació de tercers que pot haver estat objecte de publicitat per part de l'ajuntament d'acord amb la normativa aplicable als processos selectius i les bases del procés en qüestió. Podria ser el cas, per exemple de les llistes d'aspirants admesos al procés, la qualificació de les proves que hagin realitzat i, els mèrits o el nomenament de la persona que hagi superat el procés selectiu. En la mesura que aquesta informació ja ha estat feta pública, res obstant a la seva comunicació al sol·licitant.

Cal tenir en consideració, però, que la disposició addicional setena de la LOPDGDD estableix uns criteris per determinar quines són les dades identificadores dels afectats que es consideren adequades i pertinents en les notificacions per mitjà d'anuncis i, en les publicacions d'actes administratius. El criteri a aplicar respecte dels processos selectius de personal ha estat objecte d'anàlisi per aquesta Autoritat en el [dictamen CNS 5/2019](#), en el qual es conclou que *"la identificació dels participants en els procediments de selecció de personal s'efectuarà mitjançant el nom i cognoms de l'afectat afegint quatre xifres numèriques aleatòries del número del document nacional d'identitat, el número d'identitat d'estranger, el passaport o un document equivalent"*. Per a l'aplicació d'aquesta previsió, l'Autoritat ha publicat una *"Orientació per a l'aplicació provisional de la disposició addicional setena de l'LOPDGDD"* que es pot consultar al següent enllaç al [web de l'Autoritat](#).

Tampoc hi hauria inconvenient, des del punt de vista de la protecció de dades, en facilitar al sol·licitant la puntuació final obtinguda per la persona seleccionada i el lloc de treball al que resta adscrita, en atenció a les previsions de l'article 9.1.e) de l'LTC, que estableix l'obligació de publicar al portal de transparència o a la seu electrònica corresponent, els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal.

VII

Respecte a la possibilitat d'accedir a la resta d'informació personal dels candidats, i als efectes d'efectuar la corresponent ponderació, revesteix especial importància que l'expedient al que es vol accedir s'emmarqui en un procediment de concurrència competitiva i que la persona sol·licitant tingui la condició de persona interessada en el mateix. Així, ho va recollir el TS en la STS de 26 de gener de 2011 on es deia que el dret d'accés a l'expedient *"està ciertamente dirigido a facilitar el derecho de defensa (...) y esto lo que significa es ofrecer al interesado la posibilidad de conocer en un procedimiento administrativo todos los hechos y datos que puedan resultar relevantes para la tutela de los derechos e intereses que quiera ejercitar por cualquier vía"*.

En la ponderació entre el principi de publicitat i transparència que ha de regir els processos de selecció de personal i el dret a la protecció de les dades de caràcter personal de les persones afectades, la jurisprudència és unànime en el sentit de considerar que ha de prevaldre el principi de publicitat i transparència. A tall d'exemple es pot citar la Sentència de l'Audiència Nacional, de 26 d'abril de 2012, que d'acord amb aquest criteri exposa que:

“(…)

En el caso presente, al tratarse de un procedimiento de concurrencia competitiva debemos atender a lo que señala el artículo 103 de la Constitución cuando afirma que la Administración Pública sirve con objetividad a los intereses generales y actúa de acuerdo con los principios de eficacia, jerarquía, descentralización, desconcentración y coordinación, con sometimiento pleno a la ley y al Derecho (párrafo 1) y cuando afirma en el párrafo 3 que “La ley regulará el estatuto de los funcionarios públicos, el acceso a la función pública de acuerdo con los principios de mérito y capacidad. (…)

*Desde este punto de vista, debemos concluir que no es exigible el consentimiento de aquellas personas que participen en un procedimiento de concurrencia competitiva para el tratamiento de las calificaciones obtenidas en dicho procedimiento **y ello como garantía y exigencia de los demás participantes para asegurar la limpieza e imparcialidad del procedimiento en el que concurren. (…)**”*

En aquest mateix sentit, la Sentència 623/2018 del Tribunal Superior de Justícia de Madrid, recull els criteris següents:

“(…)se afirma que en los procesos de concurrencia competitiva, el principio de publicidad y transparencia se torna en esencial, como garantizador del principio de igualdad. Así, la Audiencia Nacional ha ponderado el principio de publicidad con la protección de datos de carácter personal, llegando a la conclusión que durante la tramitación del proceso selectivo ha de prevalecer el primero, pues una de las excepciones a la exigencia de consentimiento para el tratamiento de datos es el de la colisión con intereses generales o con otros derechos de superior valor que hagan decaer la protección de datos por la preferencia que deba concederse a ese otro interés. Al tratarse de un procedimiento de concurrencia competitiva, consideró la Audiencia Nacional que conforme al artículo 103 de la CE, las garantías que exige el tratamiento de datos personales no puede servir para empañar o anular estas exigencias generales que obligan a que los procesos se conduzcan cumpliendo unas mínimas exigencias de transparencia y publicidad. La superioridad de estos otros valores aconseja que en este caso se entienda que no era exigible el consentimiento de aquellas personas que participen en un procedimiento de concurrencia competitiva para el tratamiento de las calificaciones obtenidas en dicho procedimiento y ello como garantía y exigencia de los demás participantes para asegurar la limpieza e imparcialidad del procedimiento en el que concurren.

Por ello concluye el Defensor que la Administración debe proporcionar al solicitante el acceso a aquella información relevante del proceso selectivo que le permita comprobar la limpieza e imparcialidad del procedimiento en el que concurrió, incluidos los datos de carácter personal de terceros también participantes en los mismos procesos selectivos con los que el solicitante compitió por las mismas plazas.”

En la valoració de les proves realitzades i dels mèrits acreditats pels candidats, que cal efectuar en tot procés selectiu, hi ha sens dubte un marge de discrecionalitat tècnica que correspon a l'òrgan qualificador. El control d'aquest marge de discrecionalitat, per evitar que s'incorri en arbitrarietat, només es pot dur a terme si el subjecte perjudicat per la decisió administrativa (el candidat no seleccionat) té la possibilitat de conèixer el elements fàctics dels quals parteix la valoració efectuada al respecte per l'òrgan de selecció.

Així, en exercici del dret de defensa i als efectes de poder comprovar eventuais actuacions arbitràries de l'òrgan qualificador contraries als principis d'igualtat, mèrit, capacitat i transparència que han de regir en qualsevol procediment d'aquest tipus, resultaria justificat que el sol·licitant pugui disposar d'informació sobre els diferents aspectes que s'han pogut valorar en el procés selectiu, això és els coneixements i les capacitats (mitjançant l'accés als exàmens efectuats), els mèrits (tant acadèmics, com d'experiència) i la puntuació obtinguda, ara bé la qüestió rau en determinar si aquesta informació ha de ser exclusivament del candidat finalment seleccionat o pot abastar també altres candidats que han superat alguna de les fases del procediment (en la consulta es fa referència a *"totes les persones que han aprovat la prova pràctica inclòs el seu expedient"*).

La jurisprudència citada resol la qüestió en el sentit de considerar que s'ha de poder accedir a la informació esmentada relativa als candidats que han obtingut millor puntuació que el sol·licitant, però no als que han obtingut una puntuació pitjor, ni a dades personals innecessàries per a la defensa de l'interessat com seria el domicili, número de telèfon, correu electrònic, etc.

Disposar de la informació referida als candidats no seleccionats no resultaria justificat, ja que aquets haurien quedat fora del procés selectiu i, en principi la seva posició respecte a la persona que sol·licita l'accés no suposaria cap perjudici per als seus drets i interessos.

Qüestió diferent seria l'accés als exàmens d'altres candidats que no han resultat seleccionats però que han obtingut una puntuació superior al sol·licitat. En aquest cas, accedir a les seves proves pot resultar necessari, per exemple, als efectes de controlar que els criteris de valoració establerts pel tribunal qualificador s'han aplicat de manera correcta però no sembla que en aquest cas conèixer la identitat dels mateixos pugui tenir transcendència a efectes del seu dret de defensa.

En principi, es pot concloure que, tret que es justifiqui degudament la necessitat d'accedir a la informació relativa als candidats que no han estat seleccionats, únicament estaria justificat, per la situació respecte al reclamant i en exercici del seu dret de defensa, accedir a aquesta informació (exàmens i altres proves realitzades, excloent els psicotècnics o altres proves que puguin contenir dades de salut) relativa al candidat que finalment ha estat seleccionat ja que malgrat que hi pugui constar informació personal que permeti l'elaboració d'un perfil del seleccionat, i en conseqüència una forta afectació al seu dret a la protecció de dades personals, el seu coneixement juntament amb la seva identitat, resulta indispensable per poder fer un control de la legalitat del procés selectiu.

En aquest mateix sentit, l'accés a la revisió d'ofici a que fa referència la sol·licitud, podria estar justificat en el cas que la persona respecte de la qual es va portar a terme el procediment finalment hagi estat seleccionada, ja que l'accés als criteris que es varen aplicar per prendre la decisió

d'acceptar la sol·licitud d'aquella persona tenen una afectació directa en el dret de la persona sol·licitant.

Això sens perjudici, com s'ha esmentat, que si en aquesta documentació consta altra informació personal que no resulta rellevant per assolir aquesta finalitat pugui ser exclosa de l'accés. Així per exemple, els currículums dels candidats (cas que en formin part de l'expedient) proporcionen informació detallada sobre el perfil, la formació i la trajectòria professional d'un candidat, així com aspectes sobre aptituds i competències requerides per al desenvolupament del lloc de treball ofert, però també hi figuren les seves dades identificatives (nom, cognoms, DNI, adreça, telèfon, etc.). O bé, que aquest s'hagi oposat a l'accés com a conseqüència del tràmit d'audiència o existeixin indicis fonamentat que la seva comunicació al sol·licitant pugui comportar greus perjudicis per a aquell.

Tenint en consideració que l'accés en aquest cas s'ha de referir a la informació estrictament necessària per donar resposta satisfactòria a l'exercici de la finalitat legítima esmentada (dret de defensa), en cas que en l'expedient hi constin els currículums aportats pels candidats, l'accés haurà de limitar-se al currículum del seleccionat i, pel que fa a la informació que s'hi conté, a les dades relatives a la formació, l'experiència professional i altres dades ocupacionals que s'hagin tingut en compte en la valoració dels seus mèrits. Caldrà, per tant ometre'n, amb caràcter previ a l'accés, les dades personals que per la seva naturalesa requereixin una especial protecció, així com les dades identificatives del seleccionat que resultin innecessàries (DNI, adreça, telèfon o altres dades de contacte). Consideració que es pot fer extensible a qualsevol altre tipus de documentació acreditativa dels requisits o dels mèrits al·legats pel seleccionat que puguin constar en l'expedient.

VIII

La segona de les qüestions que es planteja en la consulta té per objecte determinar si: *“en cas d'haver de donar resposta a una petició de dret d'accés i còpia de l'expedient de selecció per part d'un participant en un procés selectiu, l'administració ha de donar trasllat a la resta de participants en el mateix en aplicació de l'article 31 de la 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern per tal que manifestin en un termini de 10 dies la seva conformitat o no al mateix”*.

Per tal de respondre aquesta qüestió cal tenir en consideració, com s'ha exposat, que quan la sol·licitud d'accés té per objecte un procediment administratiu en tràmit, aquesta es regeix, d'acord amb la disposició addicional primera de l'LTC, pel que determina la legislació sobre el règim jurídic i procediment administratiu.

En aquest sentit, ni la Llei 26/2010 (art.26), ni l'LPAC (art. 53.1.a) art. 82.1) estableixen expressament que s'hagi de practicar cap audiència a la resta d'interessats en el procediment abans de donar accés a l'expedient al sol·licitant.

Ara bé, sembla recomanable que l'òrgan administratiu responsable de la tramitació acordi el tràmit d'audiència, atès que aquest tràmit permetrà avaluar d'una manera més precisa les conseqüències que l'accés pot tenir per a les persones afectades.

IX

La tercera de les qüestions que es planteja en la consulta té per objecte determinar si: *“en cas d’haver de donar trasllat a la resta de participants, i aquests manifesten disconformitat al respecte, s’ha de procedir igualment a donar còpia del que sol·licita”*.

El tràmit d’audiència té per objecte donar la possibilitat als tercers identificats que puguin veure afectats els seus drets o interessos per l’accés que es pretén, que posin en coneixement de l’òrgan que ha de decidir sobre l’accés aquelles circumstàncies personals concretes que els poden afectar i que fonamentarien la denegació de l’accés a les seves dades. Cal tenir en consideració que s’ha de tractar d’un perjudici concret i efectiu als seus drets i no merament hipotètic.

En aquests casos, l’òrgan competent, a la vista de les al·legacions presentades ha de decidir si les circumstàncies personals que afecten els interessats que s’oposen a la comunicació de les seves dades justifiquen la denegació de l’accés o no. La mera al·legació del fet que la informació conté dades personals seves no seria suficient per fonamentar una denegació d’accés.

En definitiva la decisió de si s’ha de donar còpia del que es sol·licita, malgrat que existeixi la disconformitat del tercer afectat per l’accés, correspon a l’òrgan que ha acordat efectuar el tràmit de consulta, que haurà de motivar la seva decisió.

X

La quarta de les qüestions planteja que: *“Per a tots els casos, quines mesures, en cas d’existir dret d’accés, ha de prendre l’administració per tal de garantir la legalitat en matèria de protecció de dades de tercers”*.

L’òrgan competent que hagi d’atendre la petició d’accés d’acord amb la normativa de procediment administratiu, haurà de portar a terme la ponderació entre el dret d’accés a l’expedient de la persona interessada i el dret a la protecció de dades dels tercers que hi puguin constar, per tal de decidir quin ha de prevaldre i en quina mesura, tenint en consideració que aquet dret, que està lligat al dret de defensa dels interessats, es configura com un dret ampli a accedir i obtenir còpia dels documents que integren l’expedient administratiu.

Un cop efectuada aquesta ponderació i determinada l’existència de limitacions a l’accés, la normativa de procediment administratiu no regula un procediment específic sobre com hagi d’efectuar-se l’accés. Es pot aplicar per analogia el que estableix l’article 25 de l’LTC quan regula l’accés parcial a la informació i documentació públiques, segons el qual:

“1. Si és aplicable algun dels límits d’accés a la informació pública establerts pels articles anteriors, la denegació d’accés només afecta la part corresponent de la documentació, i s’ha d’autoritzar l’accés restringit a la resta de les dades.

2. Si la restricció d’accés o l’ocultació parcial de dades dificulta la comprensió de la informació, l’interessat pot sol·licitar audiència a l’Administració per a aclarir-ne la interpretació. L’Administració pot aportar els aclariments contextuals necessaris sempre que no revelin la informació que ha estat legalment ocultada.

3. En el cas d'accés parcial a la informació pública, l'Administració ha de garantir, pels mitjans més adients, la reserva de la informació afectada per les limitacions legals."

Així, en el cas d'un procediment de selecció de personal, com el que es recull en la consulta, l'administració responsable de la tramitació podrà facilitar, l'accés i la còpia d'aquella informació o documentació de l'expedient del procés selectiu en que no constin dades personals.

Tampoc hi haurà inconvenient en que faciliti l'accés i la còpia d'aquella documentació de l'expedient en la que constin exclusivament dades personals de la persona sol·licitant, com ara la documentació relativa el seu expedient personal, el seu examen i la valoració efectuada pel tribunal respecte del mateix, la valoració de la seva experiència, etc.

Pel que fa a la documentació de l'expedient que contingui dades personals de tercers haurà d'impedir l'accés a la informació que contingui categories especials de dades, excepte que amb la sol·licitud de l'accés s'hagi aportat el consentiment exprés de l'afectat o es doni una altra de les condicions d'exclusió de la prohibició de tractament que recull l'article 9.2 de l'RGPD.

Pel que fa a la resta de categories de dades personals haurà d'aplicar els criteris següents:

- Pel que fa als documents que incorporin informació identificadora de les persones que han intervingut en la tramitació del procés selectiu per raó del seu càrrec, es podrà donar accés, a aquelles dades personals indispensables per identificar-les, com ara el nom i cognoms, lloc de treball que ocupen o altres dades vinculades a la seva intervenció en el procés de selecció, i ometre de l'accés altres dades com el seu número de DNI, domicili, etc., que resultin innecessàries.
- Pel que fa a la informació que ha estat objecte de publicitat per part de l'ajuntament d'acord amb la normativa aplicable als processos selectius i les bases del procés en qüestió, com per exemple de les llistes d'aspirants admesos al procés, la qualificació de les proves que hagin realitzat i, els mèrits o el nomenament de la persona que hagi superat el procés selectiu, pot ser comunicada a la persona sol·licitant. L'ajuntament ha de tenir en consideració els criteris per a la publicitat d'aquestes dades que recull la disposició addicional setena de l'LPDGDD, en els termes de l'orientació provisional que en relació a la seva aplicació ha publicat aquesta Autoritat.
- Pel que fa als candidats finalment seleccionats es podrà facilitar l'accés als seus exàmens o altres proves efectuades així com els currículums aportats però caldrà que s'ometi, les dades personals que per la seva naturalesa requereixin una especial protecció, així com les dades del seleccionat que resultin innecessàries (DNI, adreça, telèfon o altres dades de contacte, etc.).
- Caldrà limitar l'accés a la informació relativa als exàmens i o altres proves efectuades així com els currículums de les persones aspirants al procés selectiu que finalment no han estat seleccionades. Cas que s'argumenti la necessitat d'accedir a exàmens o altres proves efectuades per candidats que han superat les proves d'accés amb una puntuació superior al sol·licitant, es podrà donar accés amb la prèvia seudonimització de les dades identificadores que hi puguin constar.

D'acord amb les consideracions efectuades en aquest dictamen en relació amb la consulta plantejada es fan les següents,

Conclusions

1. L'accés a un expedient de selecció de personal en tràmit per part de qui ostenti la condició de persona interessada en el mateix es regeix per la normativa de procediment administratiu. Els termes en què s'ha de produir aquest accés són els que es recullen de manera resumida en el fonament de dret X d'aquest dictamen.
2. La normativa de procediment administratiu no preveu donar trasllat de la sol·licitud d'accés a la resta de participant en el procés, ara bé, sembla recomanable que l'òrgan administratiu responsable de la tramitació acordi el tràmit d'audiència, atès que aquest tràmit permetrà avaluar d'una manera més precisa les conseqüències que l'accés pot tenir per a les persones afectades.
3. La decisió de si s'ha de donar accés al que es sol·licita, malgrat que s'hagi produït la disconformitat del tercer afectat per l'accés, requereix una ponderació dels drets i interessos en joc, mitjançant una resolució motivada.

Barcelona, 28 de maig de 2019