

Dictamen en relació amb la consulta formulada per un Ajuntament sobre la sol·licitud d'accés a diferents documents de la convocatòria a una plaça d'educadora de la llar d'infants municipal

Es presenta davant l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades una sol·licitud de dictamen d'un Ajuntament, sobre una petició d'accés a documentació relativa a la convocatòria a una plaça d'educadora de la llar d'infants municipal.

En concret, l'Ajuntament fa referència a una sol·licitud d'accés a determinada documentació del procés selectiu per a la provisió d'una plaça d'educador/a de la llar d'infants municipal, segons les bases a les que fa referència la consulta.

Segons la consulta, la persona sol·licitant hauria demanat accés als següents documents:

“Del primer exercici-Qüestionari: còpia del qüestionari (amb les respostes correctes). Del segon exercici-Desenvolupament de preguntes proposades pel Tribunal: Còpia dels dos exercicis amb major puntuació.”

En el mateix escrit l'Ajuntament sotmet a aquesta Autoritat diverses consultes sobre altres qüestions, que seran objecte d'anàlisi en altres dictàmens de l'Autoritat (Dictàmens CNS 45/2019 i CNS 46/2019).

Analitzada la consulta, que no s'acompanya d'altra documentació, i vist l'informe de l'Assessoria Jurídica, es dictamina el següent:

I

(...)

II

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”* (art. 4.1 RGPD).

Per tant, la comunicació d'informació continguda en un expedient de selecció de personal efectuada per l'Ajuntament, a un ciutadà, és un tractament de dades personals (art. 4.2 RGPD) sotmès als principis i garanties de la normativa de protecció de dades personals (RGPD, i la Llei

orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD)).

Perquè un tractament sigui lícit (art. 5.1 RGPD) 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 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*".

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 (LTC)), 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 pot resultar lícit.

En el moment d'emetre aquest dictamen el web de l'Ajuntament no inclou informació sobre el procés selectiu objecte de consulta.

Ara bé, la informació disponible del procés selectiu en qüestió (www.cido.diba.cat), inclou la llista de les persones participants en el procés, i la de les participants que han superat les fases d'oposició i de concurs, amb les puntuacions corresponents, així com la llista amb la qualificació final i la llista dels aprovats sense plaça, que passen a integrar una borsa de treball. Segons la informació disponible, l'Ajuntament hauria publicat al tauler d'anuncis la Resolució de la convocatòria per a la provisió de la plaça objecte de consulta, en la que el Tribunal Qualificador proposa a l'alcaldia la contractació de la persona que hauria obtingut major puntuació. En la mateixa Resolució es preveu que un total de sis aspirants "aprovats sense plaça", passin a formar part d'una borsa de treball.

De la informació disponible es desprèn, d'una banda, que el sol·licitant de la informació no és un dels participants en el procés selectiu i, de l'altra, que el procés selectiu ja hauria finalitzat i, en conseqüència la sol·licitud d'accés es regeix pel que estableix la legislació en matèria de transparència de les administracions públiques, a la que ens referim a continuació.

III

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).

Per tant, l'expedient de la convocatòria d'un procés selectiu objecte de consulta, és informació pública, als efectes de la legislació de transparència.

D'acord amb l'article 20 i següents de l'LTC, 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 l'LTC.

Cal tenir en compte que els procediments de selecció de personal de les administracions públiques són procediments de concurrència competitiva, basats en els principis d'igualtat, mèrit i capacitat, transparència i publicitat.

Segons la informació disponible, el procés selectiu respecte el que es demana informació es refereix a un concurs oposició per a la provisió d'una plaça d'educador/a de la llar d'infants municipal, en règim laboral fix.

El 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), d'aplicació al personal funcionari i, en el que sigui procedent, al personal laboral al servei de les Administracions de les entitats locals (art. 2.1.c) EBEP), estableix aquests principis a l'article 55.1: *"Todos los ciudadanos tienen derecho al acceso al empleo público de acuerdo con los principios constitucionales de igualdad, mérito y capacidad, y de acuerdo con lo previsto en el presente Estatuto y en el resto del ordenamiento jurídico."*

Segons el mateix article 55, apartat 2, de l'EBEP:

"2. Las Administraciones Públicas, entidades y organismos a que se refiere el artículo 2 del presente Estatuto seleccionarán a su personal funcionario y laboral mediante procedimientos en los que se garanticen los principios constitucionales antes expresados, así como los establecidos a continuación:

- a) Publicidad de las convocatorias y de sus bases.*
 - b) Transparencia.*
- (...)."*

En el mateix sentit, l'article 91.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases del Règim Local, al que ens remetem.

Per la seva banda, la Llei municipal i de règim local de Catalunya (Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril), disposa el següent a l'article 287.2:

"D'acord amb llurs ofertes d'ocupació pública, les entitats locals han de seleccionar el personal per mitjà de convocatòria pública i dels sistemes de concurs, oposició i concurs

oposició lliures, en els quals han de quedar garantits els principis d'igualtat, de mèrit, de capacitat i de publicitat.”

Segons el Decret 214/1990, de 30 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament del personal al servei de les entitats locals (RPEL), la contractació de personal laboral de caràcter permanent o fix requereix, entre d'altres: *“Convocatòria pública amb expressió de la modalitat de selecció adoptada, bases de selecció i plena garantia dels principis constitucionals d'igualtat d'oportunitats, mèrit, capacitat i publicitat.”* (art. 18.2.b) RPEL).

En relació amb el personal laboral, per aplicació del principi de publicitat, l'article 92 de l'RPEL disposa que: *“Una vegada publicada la convocatòria al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya i al Butlletí Oficial de la província, la resta d'anuncis s'han de fer públics a la seu de la corporació local, sens perjudici del que estableix l'article 78 d'aquest Reglament. “*

Segons l'article 78 de l'RPEL, citat: *“Un cop finalitzat el termini de presentació d'instàncies, el president de la corporació, o l'autoritat en qui hagi delegat, ha de dictar resolució en el termini màxim d'un mes i ha de declarar aprovada la llista d'admesos i d'exclusos. En l'esmentada resolució s'han d'indicar els llocs en què es troben exposades al públic les llistes completes certificades d'aspirants admesos i exclusos. (...)”*

Segons l'article 80 de l'RPEL:

“1 Els tribunals o òrgans de selecció han de fer pública, en el lloc de realització de cada prova, la llista d'aprovat per ordre de puntuació.

2 Un cop finalitzades les proves, s'ha de fer pública la llista d'aprovat per ordre de puntuació, (...).

(...).

4 La puntuació final de les proves selectives i la llista d'aprovat s'ha de publicar al tauler d'anuncis de l'ens local i contra el seu resultat es podrà interposar recurs ordinari (...)”.

D'altra banda, cal tenir en compte que l'article 9.1.e) de la LTC estableix que s'han de publicar, al portal de la transparència o a la seu electrònica corresponent *“Les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal”*, previsió que resulta aplicable al cas que ens ocupa, en relació amb el qual, com s'ha apuntat, l'Ajuntament hauria fet pública la informació corresponent (entre d'altres, llistes de les persones admeses al procés selectiu, puntuació obtinguda en els diferents exercicis de la fase d'oposició; puntuació obtinguda pels participants en la fase de concurs, així com la qualificació final de totes les persones participants, i la proposta de contractació de la persona participant amb major puntuació obtinguda).

Vistes aquestes previsions normatives, és clar que els ciutadans han de tenir accés a determinada informació sobre els processos selectius convocats per les Administracions públiques, ja sigui per la via de la publicitat activa (art. 9.1.e) LTC), per aplicació del principi de publicitat o, si escau, arran d'una sol·licitud d'accés a informació pública, amb la finalitat de comprovar que el

procediment per cobrir un lloc de treball concret a l'administració pública, s'ha tramitat amb ple respecte als principis rectors d'aquest tipus de procediments.

IV

Dit això, el sol·licitant demana, en primer lloc: *“Del primer exercici-Qüestionari: còpia del qüestionari (amb les respostes correctes)”*.

Respecte d'aquesta informació, atesa la sol·licitud i la informació aportada, sembla clar que el sol·licitant no demana conèixer la resposta al qüestionari que haurien donat determinades persones participants, sinó que demanaria únicament *“el qüestionari amb les respostes correctes”*.

Des del punt de vista de la normativa de protecció de dades personals, no hi hauria inconvenient en donar accés a la còpia del qüestionari amb les respostes correctes, ja que en aquesta documentació no hi consten dades de caràcter personal de les persones participants en el procés selectiu.

En segon lloc, el sol·licitant demana conèixer: *“Del segon exercici-Desenvolupament de preguntes proposades pel Tribunal: Còpia dels dos exercicis amb major puntuació.”*

Com ha quedat dit, l'Ajuntament hauria difós, entre d'altres, la llista corresponent a aquest segon exercici, amb indicació del nom i cognoms de les persones participants i la puntuació obtinguda, així com la resolució amb la identitat de la persona contractada i de les persones que, havent superat el procés selectiu (“aprovats sense plaça”), passen a formar part de la borsa de treball.

Tenint en compte això, és obvi que tenir accés al contingut dels dos exàmens amb major puntuació del segon exercici, suposaria una comunicació d'informació personal de dues persones físiques clarament identificables, sotmesa per tant als principis i garanties de la normativa de protecció de dades.

Convé assenyalar que, des de la perspectiva de la protecció de les dades personals, facilitar l'accés a la informació pública prèvia dissociació de les dades personals que s'hi contenen (art. 4.5 RGPD), de tal manera que no sigui possible identificar les persones afectades, és, de fet, una opció prevista expressament en l'article 15.4 de la Llei 19/2013, segons el qual: *“No será aplicable lo establecido en los apartados anteriores si el acceso se efectúa previa disociación de los datos de carácter personal de modo que se impida la identificación de las personas afectadas.”*

Com ha fet avinent aquesta Autoritat, en la resolució de peticions d'accés l'opció de dissociar prèviament les dades personals hauria de ser la regla general, sempre que les dades personals no fossin rellevant per satisfer l'interès públic o privat que motiva l'accés a la informació de què es tracti.

Ara bé, cal tenir en compte que si es dona accés al contingut dels dos exercicis amb major puntuació, per bé que s'ocultés la identitat de les dues persones afectades, i fins i tot la puntuació obtinguda, atès que l'Ajuntament va fer pública en el seu moment la llista de les persones candidates amb la puntuació obtinguda per cadascuna d'elles en el segon exercici, això faria

inviabile a la pràctica la possibilitat de donar accés a la informació de manera anonimitzada o seudonimitzada, ja que el sol·licitant podria identificar sense esforços desproporcionats les dues persones físiques afectades.

Dit això, l'accés al contingut dels dos exercicis amb major puntuació, exigeix doncs una ponderació prèvia entre els diferents drets i interessos en joc, en els termes del que disposa l'article 24.2 LTC:

“2. Si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23, 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 persona sol·licitant no consta en la documentació disponible com a participant en el procés selectiu.

Val a dir que, en cas que la persona sol·licitant hagués participat en el procés selectiu i no hagués estat seleccionada, tindria la condició d'interessada en el procés selectiu que es va dur a terme en el seu moment i, un cop conclòs el procediment, aquesta condició li atorgaria un dret d'accés reforçat o privilegiat, a diferència d'altres possibles sol·licitants d'informació que no han participat en el dit procés selectiu.

En aquest sentit, com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors (Informe IAI 44/2017, Informe IAI 49/2018, IAI 32/2019, o Dictamen CNS 25/2019, entre d'altres, disponibles al web: www.apd.cat), en el cas que la persona que sol·licita l'accés a informació hagi participat en el procés selectiu, això pot ser determinant als efectes de la ponderació de l'article 24.2 LTC.

Ara bé, com s'ha apuntat, no és aquest el cas que ens ocupa, ja que no consta que el sol·licitant hagi participat en el procés selectiu.

Atesa la informació aportada, sembla que la persona sol·licitant tampoc no hauria especificat cap altre motiu concret pel qual li interessaria obtenir l'accés a còpia dels dos exercicis amb major puntuació, fet que, tot i no ser estrictament exigible (article 18.2 LTC), podria ser especialment rellevant als efectes de fer una correcta ponderació, tal com preveu l'article 24.2.b) LTC.

Per tant, als efectes de ponderar el possible accés del sol·licitant al contingut dels exàmens de dues participants en el procés selectiu, convé tenir en compte els següents elements.

D'una banda, cal tenir en compte que, a efectes de transparència, certament pot ser rellevant conèixer la puntuació obtinguda per cada participant en cada fase del procés selectiu, així com la puntuació final i la contractació de la persona o persones participants.

En aquest sentit, la pròpia normativa aplicable fa prevaldre l'interès públic en l'accés a la identitat de les persones que participen en processos selectius de les Administracions públiques i al resultat del procés, front el dret a la privacitat d'aquests participants.

Ara bé, com es desprèn de la informació disponible, l'Ajuntament ja hauria fet públiques les llistes amb els resultats i les puntuacions obtingudes pels participants en les fases d'oposició i de concurs, informació que qualsevol persona, inclòs el sol·licitant, ha pogut conèixer, i que en principi pot ser suficient per a donar compliment a la finalitat general de transparència i de control d'un procés selectiu per part de la ciutadania.

D'altra banda, cal tenir en compte que els participants en un procés selectiu coneixen, des del moment de la convocatòria, quina informació personal pot ser objecte de difusió per aplicació del principi de publicitat. És a dir, qualsevol participant coneix que tant la seva participació en el procés com els resultats obtinguts, poden ser coneguts per exigència del principi de publicitat.

Ara bé, més enllà d'això, els participants també poden tenir una certa expectativa de privacitat respecte la resta d'informacions personals que afecten la seva participació en el procés selectiu (currículum, contingut de les entrevistes i de les proves realitzades, proves psicotècniques...). Al menys, poden tenir aquesta expectativa en el sentit que aquesta informació -que va més enllà de la que el principi de publicitat exigiria fer pública-, no ha de ser coneguda per qualsevol persona aliena al procés selectiu que ho sol·liciti.

En aquest sentit, des de la perspectiva dels drets i interessos de les persones afectades (les dues participants que han obtingut millor puntuació en l'exercici), cal tenir en compte que l'accés al contingut de les proves realitzades seria una mesura força invasiva de la seva privacitat, que podria afectar tant el desplegament de la seva vida en l'esfera personal, com en l'esfera social o professional.

Si bé conèixer aquesta informació (contingut de les proves realitzades) podria ser rellevant per assolir la finalitat que podria pretendre una persona participant que no ha estat seleccionada, aquesta rellevància no concorre pel que fa al sol·licitant, de manera que l'accés podria suposar un greuge en l'esfera privada de les dues persones afectades, derivat de la comunicació de les seves dades sense que concorri una finalitat que ho justifiqui. Al menys, l'accés no sembla prou justificat per a una finalitat general de transparència.

Per tot l'exposat, atès que la persona sol·licitant de la informació personal (el contingut dels dos exercicis amb major puntuació), no ha participat en el procés selectiu, ni especifica algun altre motiu que pugui ser rellevant als efectes de la ponderació (art. 24.2 LTC), des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades no sembla suficientment justificat donar-li accés i còpia del contingut dels dos exercicis amb major puntuació, que reclama.

Això, a menys que puguin concórrer altres elements de ponderació que no consten a aquesta Autoritat i que, per tant, no poden ser objecte de valoració.

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

Conclusions

La normativa de protecció de dades personals no impedeix donar accés al sol·licitant de còpia del qüestionari amb les respostes correctes, ja que en aquesta documentació no hi consten dades de les persones participants en el procés selectiu.

Atès que la persona sol·licitant de la informació personal (el contingut dels dos exercicis amb major puntuació), no hauria participat en el procés selectiu ni especifica algun altre motiu que pugui ser rellevant als efectes de la ponderació (art. 24.2 LTC), des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades no sembla suficientment justificat comunicar la informació personal sol·licitada.

Això, a menys que puguin concórrer altres elements de ponderació que no consten a aquesta Autoritat i que, per tant, no poden ser objecte de valoració.

Barcelona, 2 d'octubre de 2019