

**Informe emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació presentada per un ciutadà contra un ajuntament per la denegació d'accés a la informació relacionada amb la imputació judicial de càrrecs públics de la corporació.**

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 presentada per un ciutadà contra un ajuntament per la denegació d'accés a la informació relacionada amb la imputació judicial de càrrecs públics de la corporació.

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 11 d'abril de 2019, un ciutadà presenta escrit a un ajuntament en el que exposa que com a responsable d'una publicació li interessa obtenir la següent informació:

- 1- Confirmació per part de l'Ajuntament de si l'actual cap de la policia està investigat-imputat en els procediments seguits en uns jutjats d'instrucció.
- 2- Quins delictes presumptament comesos per aquest funcionari se li imputen.
- 3- Per quin motiu no s'ha actuat de la mateixa manera que amb l'anterior responsable de la policia local, que va ser apartat del seu lloc de treball.
- 4- Si a més d'aquest funcionari, hi ha més càrrecs polítics i/o funcionaris vinculats amb l'Ajuntament investigats.
- 5- Quants expedients disciplinaries s'han obert durant el present mandat i quin és el cost que ha suposat per l'Ajuntament en tots els seus conceptes (com per exemple els honoraris dels instructors).

2. En data 24 de maig de 2019, l'Ajuntament resol desestimar la sol·licitud d'accés a la informació indicada en els apartats 1 al 4 de dita sol·licitud, en considerar que la informació sol·licitada referida a documents d'òrgans judicials, no té el caràcter d'informació pública d'aquest ajuntament. S'apunta que la informació sobre una possible situació processal d'imputat o investigat de funcionaris o membres de la corporació deriva en tot cas d'actes que emanen dels jutjats i no de l'ajuntament, i es considera que ni es tracta d'informació elaborada per aquesta Administració ni tampoc és conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions. Puntualitza que els jutjats no subministren a aquest ajuntament informacions sobre dites situacions processals.

S'estima la sol·licitud d'accés a la informació indicada en l'apartat 5, en considerar que en aquest cas té el caràcter d'informació pública d'aquest Ajuntament, i que atès que les preguntes són referides únicament al nombre d'expedients i a un import econòmic, l'accés no es veu afectat per cap dels límits previstos en l'article 21 de la Llei 19/2014. A aquests efectes s'ordenà traslladar la resolució al Departament de Recursos Humans per què facilités aquesta informació.

3. En data 5 de juny de 2019, la persona sol·licitant presenta reclamació a la GAIP contra l'Ajuntament en la qual sol·licita les dades relatives a imputacions per judicials de càrrecs públics, en atenció al dret d'accés a la informació que té com a ciutadà i com a responsable d'un mitjà de comunicació local.

4. En data 16 de juliol de 2019, 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. L'article 4.1 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals (en endavant, RGPD), defineix el concepte de dades personals com "*toda información sobre una persona física identificada o identificable («el interesado»)*" i considera com a persona física identificable "*toda persona cuya identidad pueda determinarse, directa o indirectamente, en particular mediante un identificador, como por ejemplo un nombre, un número de identificación, datos de localización, un identificador en línea o uno o varios elementos propios de la identidad física, fisiológica, genética, psíquica, económica, cultural o social de dicha persona.*"

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 conclogui 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 present reclamació s'interposa contra la denegació parcial d'accés a la informació relacionada amb causes judicials obertes a càrrecs de l'Ajuntament.

L'article 5.1.a) de l'RGPD estableix que tot tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat (principi de licitud, lleialtat i transparència). D'acord amb l'article 6.1 de l'RGPD per a dur a terme un tractament cal comptar amb una base jurídica que legitimi aquest tractament, ja sigui el consentiment de la persona afectada, ja sigui alguna de les altres circumstàncies, com ara que *"el tratamiento es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento"* (lletra c).

Tal com es desprèn de l'article 6.3 de l'RGPD i recull expressament l'article 8 de Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD), el tractament de dades només podrà considerar-se fonamentat en aquestes bases jurídiques de l'article 6.1. c) i e) de l'RGPD quan així ho estableixi una norma amb rang de llei.

Alhora, l'article 86 de l'RGPD disposa que *"los datos personales de documentos oficiales en posesión de alguna autoridad pública u organismo público o una entidad privada para la realización de una misión en interés público podrán ser comunicados por dicha autoridad, organismo o entidad de conformidad con el Derecho de la Unión o de los Estados miembros que se les aplique a fin de conciliar el acceso del público a documentos oficiales con el derecho a la protección de los datos personales en virtud del presente Reglamento."*

L'article 18 de la Llei 19/2014 (en endavant LTC), 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'article 2.b) LTC 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 en els seus articles 12 (dret d'accés a la informació pública) i 13 (informació pública).

L'Ajuntament denega la sol·licitud d'accés a la informació sol·licitada en els punts 1 a 4 de la sol·licitud en considerar que la informació sobre la situació processal d'investigat o imputat de funcionaris o membres de la corporació no té el caràcter d'informació pública de l'Ajuntament als efectes de l'article 2.b) LTC.

Advertir que, tot i que la informació continguda en documents judicials no sigui, com apunta l'Ajuntament, informació elaborada per aquest, en la mesura que es tracti d'informació en poder de l'Ajuntament per haver intervingut o participat d'alguna manera en aquests processos judicials -sigui perquè és el mateix ens que denuncia al jutjats fets presumptament delictius, sigui per haver estat requerit durant la instrucció per l'aportació de documentació o la realització de qualsevol altre actuació -, sí seria pública d'acord amb la definició de l'article 2.b) LTC, atès que aquesta informació seria obtinguda com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, i per tant, estaria sotmesa al dret d'accés (art.18 LTC).

En canvi, el mer coneixement per part de l'Ajuntament de l'existència d'aquestes investigacions o imputacions al seu personal en via judicial pels mitjans de comunicació o qualsevol altra via, sense haver intervingut en aquestes causes judicials, no es pot considerar informació pública ja que aquest coneixement no derivaria de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions. En aquest cas, com apunta l'Ajuntament, la informació de la qual tingui coneixement escapa del que ha de ser objecte del dret d'accés.

Feta aquesta puntualització i per al cas que la informació sigui pública en els termes exposats, s'analitza a continuació, el tipus de dades personals que resultarien afectades per l'accés, i les limitacions que poden concórrer pel que fa al dret a la protecció de dades de la persona/o persones afectades.

Tenint en compte que l'Ajuntament ja va resoldre estimar l'accés a la informació sol·licitada sobre el nombre d'expedients disciplinaris oberts i el cost que aquests han suposat a l'Ajuntament, aquest anàlisi es farà respecte de la informació sol·licitada en els punts 1 a 4 que ha estat denegada

### III

L'article 23 LTC estableix que: *“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 la mateixa línia l'article 15 .1 de l'LT, disposa, a tenor de la nova redacció donada per la disposició final undècima de l'LOPDGDD: "(...) **Si la información incluyese datos personales que hagan referencia al origen racial, a la salud o a la vida sexual, incluyese datos genéticos o biométricos o contuviera datos relativos a la comisión de infracciones penales o administrativas que no conlleven la amonestación pública al infractor, el acceso solo se podrá autorizar en caso de que se cuente con el consentimiento expreso del afectado o si aquel estuviera amparado por una norma con rango de ley.**"

Aquests preceptes exclouen del dret d'accés de la ciutadania a les dades relacionades amb la comissió d'infraccions penals o administratives, tret que es compti amb el consentiment exprés de la persona afectada, o que aquestes comportin l'amonestació pública a l'infractor.

El reclamant addueix al dret a la informació per la seva posició de responsable d'un mitjà de comunicació.

Efectivament, el Tribunal Europeu de Drets Humans en relació amb el dret a la llibertat d'expressió, que comprèn el dret a rebre o comunicar informacions i idees (article 10 del Conveni Europeu de Drets Humans), reconeix l'especial posició dels periodistes i els mitjans de comunicació -així com també d'altres sol·licitants d'informació pública, com ara les organitzacions no governamentals, investigadors o activistes-, ja que duen a terme una actuació, com a "vigilants" (*watchdog*), que contribueix a l'exercici del dret a donar i rebre informació i, en definitiva, al debat públic (SSTEDH Bladet Tromso c. Noruega (20 de maig de 1999), Rosianu c. Romania (24 de juny de 2014), o Magyar Helsinki Bizottsag c. Hongria (8 de novembre de 2016), entre moltes altres).

Resulta prou contrastat, tenint en compte el marc normatiu (art. 20.1.d) CE, i art. 10 CEDH), i la jurisprudència, que els periodistes -entre d'altres professionals i col·lectius- tindrien un rol destacat en la contribució de la formació de l'opinió pública lliure. En aquest sentit, la condició de periodista de la persona que sol·licita l'accés a informació pública pot ser un element a tenir en compte -si bé no de forma aïllada sinó juntament amb d'altres elements-, als efectes de fer una ponderació entre l'interès públic en l'obtenció de la informació i els drets de les persones afectades.

En aquest cas però, la legislació de transparència protegeix i limita l'accés a la informació que pugui contenir dades relacionades amb la comissió d'infraccions penals o administratives, i exigeix el consentiment exprés de les persones afectades sense possibilitat de fer cap ponderació al respecte.

La informació que es sol·licita en els punts 1 a 4 de la sol·licitud està directament relacionada amb eventuais investigacions realitzades en processos penals sobre fets o conductes imputables a càrrecs i/o empleats públics de la corporació, i en atenció a l'article 23 de l'LTC, no seria possible facilitar-la al reclamant.

## **Conclusió**

En atenció a l'article 23 de l'LTC i atès que la informació reclamada en els punts 1 a 4 de la sol·licitud està relacionada amb la presumpta comissió d'infraccions penals o administratives, caldrà limitar l'accés del reclamant a dita informació.

Barcelona, 10 de setembre de 2019