

**Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública sobre la reclamació presentada contra la denegació per un consorci sanitari d'accés a la llista de metges emèrits i retribucions**

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 en relació amb la denegació per un consorci sanitari d'accés a la llista de metges emèrits i retribucions.

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

**Antecedents**

1. En data 28 de maig de 2019 un ciutadà sol·licita a un consorci sanitari la següent informació:
  1. Llistat de metges emèrits actuals.
  2. Llistat de treballadors que compleixen criteris de compatibilitat per treballar en l'empresa pública i privada.
  3. Retribucions anuals d'emèrits.
  4. Ingressos extraordinaris del servei de radioteràpia per activitat no assistencial dels anys 2017, 2018, i 2019.
2. En data 28 de juny de 2019, el Consorci resol estimar la sol·licitud presentada en relació amb l'apartat segon de l'escrit de sol·licitud i desestimar la sol·licitud pel que fa als apartats primer i tercer, per contenir dades personals.

Pel que fa a l'apartat quart, s'informa a l'interessat que no existeixen, tret d'error, ingressos extraordinaris per al Consorci derivats d'activitat no assistencial del Servei de Radioteràpia.
3. En data 15 de juliol de 2019, l'interessat presenta reclamació davant la GAIP contra l'entitat per la denegació de la informació sobre el llistat de metges emèrits actuals i la seva retribució.
4. En data 19 de juliol de 2019, la GAIP sol·licita al Consorci un informe en relació amb la reclamació presentada.
5. En data 1 d'agost 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.

5. En dates 7 i 9 d'agost de 2019, la GAIP tramet a l'Autoritat, un escrit d'aclariment sobre la reclamació presentada així com l'informe emès per l'entitat reclamada.

## 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.

Per tant, queda fora de l'objecte d'aquest informe qualsevol altre límit o aspecte que no afecti les dades personals que constin en la informació sol·licitada, com seria el cas del límit establert a l'article 21 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

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 personals.

### II

El 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 les dades personals com "*toda información sobre una persona física identificada o identificable («el interesado»); se considerará 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; ”.*

D'acord amb la definició de tractament de l'article 4.2 de l'RGPD “la consulta, la utilització, la comunicació per transmissió, difusió o qualsevol altra forma d'habilitació d'accés, acarament o interconnexió, limitació, supressió o destrucció” de dades personals, són tractaments de dades sotmesos als principis i garanties de l'RGPD. Per tant, la comunicació de dades personals per part del Consorci, com a conseqüència de la sol·licitud efectuada per la persona ara reclamant, és un tractament de dades en els termes de l'RGPD.

L'RGPD disposa que tot tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació a l'interessat (article 5.1.a)) i, en aquest sentit, estableix un sistema de legitimació del tractament de dades que es fonamenta en la necessitat de què concorri alguna de les bases jurídiques establertes al seu article 6.1. En concret, els apartats c) i e) de l'article 6.1 de l'RGPD disposen respectivament, que el tractament serà lícit si *“es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento”*, o si *“es necesario para el cumplimiento de una misión realizada en interés público o en el ejercicio de poderes públicos conferidos al responsable del tratamiento”*.

Tal com es desprèn de l'article 6.3 de l'RGPD i recull expressament l'article 8 la 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 6.1.e) de l'RGPD quan així ho estableixi una norma amb rang de llei.

Alhora, l'article 86 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.”*

Vist això, la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC en endavant) té per objecte, entre d'altres, *“regular i garantir el dret d'accés de les persones a la informació i la documentació públiques”* (art 1.1.b).

En concret, l'article 18 de l'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'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”*.

La informació objecte de la reclamació presentada, és *“informació pública”* als efectes de l'LTC i restaria sotmesa al règim d'accés previst en aquesta normativa. En conseqüència, des del punt de vista del dret a la protecció de dades personals, la comunicació d'aquesta informació es pot considerar un tractament lícit emparat en la lletra c) de l'article 6.1 de l'RGPD, sempre que s'adeqüi al que estableix la legislació de transparència i la resta de principis i garanties de l'RGPD.

### III

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 personals cal valorar, en aplicació del règim previst als articles 23 i 24 de l'LTC, si el dret a la protecció de dades de les persones afectades justificaria o no la limitació del dret d'accés a la informació objecte de la sol·licitud.

Atès de la informació que resulta afectada per l'accés no conté dades considerades especialment protegides en els termes de l'article 23 de l'LTC, caldrà aplicar l'article 24.2 de l'LTC segons el qual quan *"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 reclamant addueix a motius laborals per a l'obtenció de la informació. En concret, en escrit posterior tramès a la GAIP manifesta que és el secretari del comitè d'empresa de l'entitat i que dins el marc de la negociació del conveni col·lectiu i dels pactes per a la jubilació parcial, és important obtenir informació sobre la quantitat de la massa salarial que es destina als metges emèrits.

L'Estatut dels Treballadors atribueix al comitè d'empresa, com a òrgan representatiu i col·legiat del conjunt de treballadors de l'empresa (article 63.1 ET), determinades funcions per a l'exercici de les quals els reconeix el dret a accedir a determinada informació que pot contenir dades personals.

En aquest sentit, l'article 64.1 ET disposa que: *"El comité de empresa tendrá derecho a ser informado y consultado por el empresario sobre aquellas cuestiones que puedan afectar a los trabajadores, así como sobre la situación de la empresa y la evolución del empleo en la misma, en los términos previstos en este artículo."* Afegint que s'entén per informació *"la transmisión de datos por el empresario al comité de empresa, a fin de que este tenga conocimiento de una cuestión determinada y pueda proceder a su examen."* (...)

Més enllà d'aquesta clàusula genèrica, l'apartat 7 d'aquest mateix precepte, atribueix al comitè d'empresa, entre d'altres, la funció *" 1º De vigilancia en el cumplimiento de las normas vigentes en materia laboral, de Seguridad Social y empleo, así como el resto de los pactos, condiciones y usos de empresa en vigor, formulando, en su caso, las acciones legales oportunas ante el empresario y los organismos o tribunales competentes."*

En aquest context, i en la mesura que la informació sol·licitada sobre el personal emèrit de l'entitat i les seves retribucions sigui necessària per a l'exercici de les funcions atribuïdes al Comitè d'empresa, no hi hauria d'haver inconvenient en facilitar-la al reclamant.

Per altra banda, cal tenir en compte també les previsions de la legislació de transparència respecte a les dades retributives del personal al servei de les entitats sotmeses a l'àmbit d'aplicació de l'LTC.

Així, l'article 11.1 de la Llei 19/2014 estableix que s'han de fer públiques:

*“b) Les retribucions, indemnitzacions i dietes, les activitats i els béns dels membres del Govern, dels alts càrrecs de l'Administració pública i del personal directiu dels ens públics, les societats, les fundacions i els consorcis, i les indemnitzacions que han de percebre en deixar d'exercir el càrrec.  
(...)”*

*e) La informació general sobre les retribucions, indemnitzacions i dietes percebudes pels empleats públics, agrupada en funció dels nivells i els cossos.”*

Per tant, són objecte de publicitat activa les retribucions percebudes pels alts càrrecs, que han de ser publicades de manera individualitzada per a cada lloc de treball i per qualsevol concepte retributiu, indemnització o dieta.

És criteri sostingut per aquesta Autoritat que això es pot fer extensible respecte del personal que ocupa llocs de confiança, d'especial responsabilitat dins de l'organització, de lliure designació, o que comporten un alt nivell retributiu. Tot i que en aquests casos la llei no preveu la publicació de les seves retribucions al Portal de la Transparència, pel que fa a les sol·licituds d'accés a aquesta informació, cal tenir en compte que es tracta de llocs que per la seva singularitat i també pel nivell retributiu que solen portar associat, el coneixement de les seves retribucions pot ser rellevant per al control de la utilització dels recursos públics. En aquests casos, resultaria justificat facilitar informació retributiva individualitzada sobre els llocs, fins i tot, si escau, identificant les persones afectades.

La figura del personal emèrit dels serveis de salut està regulada en la Llei 55/2003, de 16 de desembre, per la qual s'aprova l'Estatut marc del personal estatutari dels serveis de salut. Aquesta norma preveu que els serveis de salut poden nomenar, amb caràcter excepcional, a personal emèrit entre personal llicenciat sanitari jubilat, en funció dels mèrits del seu currículum professional que han de ser prèviament valorats.

El Decret 68/2005, de 19 d'abril, pel qual s'estableixen els requisits de reconeixement de la condició de personal emèrit de les institucions sanitàries de l'ICS, desenvolupa la Llei 55/2003 i preveu la possibilitat de nomenar personal emèrit en el cas de determinats professionals que hagin acreditat una trajectòria professional especialment distingida. El decret preveu que l'activitat d'aquest personal es circumscriu a la realització de funcions de consultoria, assessoria, formació i disseny de determinats tipus de programes i projectes però en cap cas poden exercir l'assistència sanitària.

El nomenament com a personal emèrit comporta, a més d'un reconeixement de caràcter honorífic vitalici, que aquests professionals puguin mantenir un vincle amb les institucions sanitàries que els permeti, per períodes de temps anuals prorrogables i com a màxim fins al compliment de l'edat de 72 anys, una relació activa i retribuïda compatible amb la percepció de les prestacions de jubilació pròpies dels règims de la Seguretat Social, segons estableix l'article 77.3 de la Llei 55/2003, de 16 de desembre, d'acord amb el qual:

*“La percepción de pensión de jubilación por un régimen público de Seguridad Social será compatible con la situación del personal emérito a que se refiere la disposición adicional cuarta.*

*Las retribuciones del personal emérito, sumadas a su pensión de jubilación, no podrán superar las retribuciones que el interesado percibía antes de su jubilación, consideradas, todas ellas, en cómputo anual.”*

D'acord amb aquesta previsió la Llei 4/2017, del 28 de març, de pressupostos de la Generalitat de Catalunya per al 2017, vigent com a conseqüència de la pròrroga pressupostària, estableix a l'article 25.4 el criteris retributius en relació amb el personal que es troba en la situació prevista a la Llei 55/2003.

Tot i ser conscients que la divulgació dels ingressos d'una persona física facilita l'obtenció d'un perfil econòmic de la persona afectada, la situació del personal emèrit és una situació excepcional que comporta la compatibilització del cobrament de la pensió de jubilació que li correspon, amb una retribució com a conseqüència de la realització d'unes determinades funcions establertes per l'administració. Aquesta situació excepcional és regulada per la llei que estableix una limitació als ingressos que poden percebre, i entenem que resultaria equiparable a la del personal que ocupa llocs de confiança dins l'organització, respecte de la qual aquesta Autoritat ja s'ha pronunciat.

Tenint en compte això, en principi, no hi hauria d'haver inconvenient, com s'ha apuntat, en lliurar dita informació a un membre del comitè d'empresa als efectes que, si escau, pogués realitzar una funció de control dels fons públics o de vigilància de la normativa laboral aplicable, això si, previ tràmit d'audiència de les persones afectades (art.31 LTC), i sempre que no concorrin circumstàncies personals que aconsellin limitar l'accés a dita informació.

Escau però advertir que el principi de minimització de dades exigeix que tot tractament de dades que es dugui a terme es limiti a les dades mínimes necessàries per assolir la finalitat pretesa amb aquest tractament (article 5.1.c) L'RGPD).

En aquest sentit, i respecte al llistat de metges emèrits actuals que es sol·licita, l'interessat manifesta que vol conèixer si hi ha 5 o 50 metges en nòmina de l'hospital, i apunta a la possibilitat que se li facilitin les inicials del nom i cognoms, o les tres darreres xifres del DNI amb la lletra, tal i com sembla que faria l'empresa en altres ocasions.

D'altra banda, i pel que fa a la informació retributiva, el reclamant especifica que interessa saber no només el cost global dels salaris d'aquest personal, sinó també l'import total percebut per cadascuna d'aquestes persones, proposant com a exemple que li sigui facilitat aquest llistat, indicant les inicials o tres xifres del DNI i la lletra amb la quantitat anual percebuda.

Certament, si el motiu de la petició d'informació és, com apunta l'interessat, conèixer el cost global i individualitzat que suposa per a l'entitat mantenir personal emèrit als efectes de negociar eventuais pactes per a la jubilació parcial de la resta de treballadors, no sembla que sigui estrictament necessària l'obtenció d'aquest llistat identificant les persones amb el seu nom i cognoms.

En aquests casos, s'hauria d'optar per la seudonimització de les dades, que en termes de l'article 4.5 del nou RGPD, consisteix en tractar les dades personals de manera que aquelles que es facilitin ja no puguin atribuir-se al titular de les dades sense utilitzar informació addicional, sempre que aquesta informació addicional consti per separat, i estigui subjecta a mesures tècniques i organitzatives destinades a garantir que les dades personals no s'atribueixin a una persona física identificada o identificable.

Val a dir que la substitució del nom i cognoms per les inicials no garantiria que no es pugui acabar identificant la persona afectada sense fer esforços desproporcionats, sobretot tenint en compte que es tracta de persones del mateix entorn laboral que el reclamant. Les tres xifres del DNI i la lletra farien més difícil la identificació, però si no hi ha un interès específic en identificar aquestes persones la millor opció seria substituint el nom i cognoms per un codi numèric.

#### IV

Per últim, en relació amb el llistat de treballadors que compleixen criteris de compatibilitat per treballar en l'empresa pública i privada que el reclamant sol·licita en el punt segon, i segons consta en la resolució, l'interessat disposa de l'enllaç del Portal de Transparència on està o hauria d'estar publicat l'extracte de les resolucions de compatibilitat dels professionals del sector públic Salut, tal com preveuen els articles 8.1. g) de la Llei 19/2013, de caràcter bàsic, i l'article 9.1.m) de l'LTC (en aquest cas només per als alts càrrecs). En aquest llistat es pot comprovar quins són els professionals del Consorci que tenen autoritzada la compatibilitat, informació que demanava inicialment l'interessat.

En l'escrit complementari presentat en el si del procediment, el reclamant manifesta que li interessa saber si hi ha emèrits que cobren de l'empresa pública i també treballen per a la privada.

El Decret 68/2005 regula el procediment per al nomenament del personal emèrit que s'inicia a instància de la persona interessada en ser nomenada i finalitza amb la resolució del conseller o consellera de salut, que acorda també la seva adscripció a un centre. Malgrat que el procediment no estableix expressament la publicació de la resolució de nomenament, els procediments relatius a la provisió de llocs de treball dels empleats públics estan basats en els principis de d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat (article 78 de l'EBEP).

Així mateix, l'article 9.1.e) de l'LTC preveu la publicació dels *"resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal"*. En conseqüència s'ha d'entendre que el nomenament d'aquest personal ha de ser també objecte de publicació.

A més a més, el nomenament com a personal emèrit és un reconeixement honorífic i vitalici que té per objecte posar en valor una trajectòria professional meritòria i destacada. Aquest reconeixement és, doncs, un reconeixement públic. De fet, la persona que ha estat reconeguda

com a tal té la facultat d'utilitzar pública i privadament aquest reconeixement així com altres prerrogatives relacionades amb la utilització de les instal·lacions dels centre al qual ha estat adscrit.

Tenint en compte que tant els nomenaments com a metges emèrits, com la informació sobre la realització d'activitats compatibles haurien de ser objecte de publicació, no sembla que pugui haver inconvenient en informar al reclamant la identitat del personal emèrit del centre que tingui autoritzada la compatibilitat. Això sense perjudici de la concurrència de circumstàncies personals que puguin al·legar-se en el tràmit d'audiència previst a l'article 31 de l'LTC.

## **Conclusions**

El dret a la protecció de dades no impediria lliurar a la persona reclamant un llistat individualitzat amb les retribucions anuals percebudes per les persones que han estat nomenades com a metges emèrits de l'entitat. No obstant això, atesos els termes en què es concreta la reclamació, d'acord amb el principi de minimització podria ser suficient la identificació substituint el nom i cognoms per un codi numèric.

No hi hauria inconvenient en facilitar al reclamant la identitat del personal emèrit que tingui autoritzada la compatibilitat.

Barcelona, 10 de setembre de 2019