

## **Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació contra un organisme per la denegació d'accés a un expedient tramitat l'any 2019**

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 contra un organisme en relació amb la denegació de l'accés a un expedient tramitat l'any 2019.

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

### **Antecedents**

1. En data 16 de juny de 2020 una ciutadana presenta a un organisme una sol·licitud de còpia de l'expedient 8/0003974/19, tramitat per aquell organisme com a conseqüència d'una denúncia presentada per la mateixa persona contra l'empresa on treballa, per discriminació salarial per raó de gènere.

2. En data 23 de juliol de 2020 l'organisme comunica a la sol·licitant la denegació de l'accés a l'expedient sol·licitat fonamentat en els motius següents:

*“1. Només el subjecte o subjectes responsables que formulin al·legacions davant l'acta, tenen dret a la vista dels documents que consten a l'expedient, d'acord amb l'article 17.4 del Reial decret 928/1998, de 14 de maig, pel qual s'aprova el reglament general sobre procediments per a la imposició de sancions per infraccions d'Ordre Social. En el cas que ens ocupa, l'expedient s'ha finalitzat sense estendre acta d'infracció en no haver-se constatat incompliment o infracció de les normes d'ordre social en la matèria objecte d'actuació, per la qual cosa no s'ha incoat un procediment sancionador.*

*2. Tampoc no li podem lliurar la documentació que sol·licita, atès que d'acord amb el que disposa l'article 20.4 de la Llei 23/2015, el denunciante no pot al·legar la condició jurídica d'interessat, ja que l'actuació (...) és una actuació prèvia al procediment sancionador, i correspon a una fase d'investigació, a més d'una acció pública, per la qual cosa aquest organisme actua sempre d'ofici, de conformitat amb l'establert a l'article 20.3 de la Llei 23/2015.*

*3. D'acord amb l'esmentat article 20.4, el denunciante només té dret a ser informat dels fets constatats i de les mesures adoptades en la actuació inspectora, i segons consta en l'expedient, l'informe se li va notificar el 02/10/2019. “*

3. En data 23 de juliol de 2020 la sol·licitant a través de representant, presenta davant la GAIP una reclamació contra l'organisme per la denegació de l'accés a la informació sol·licitada. La persona reclamant sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

4. En data 28 de juliol la GAIP sol·licita a l'organisme que emeti un informe sobre la reclamació presentada, identifiqui a les terceres persones afectades per l'accés i li remeti l'expedient complert a què fa referència.

5. En data 19 d'agost de 2020 la reclamant, presenta a l'organisme un escrit pel qual sol·licita la "subsanació" de la petició de 16 de juny de 2020, per tal d'excloure de la documentació les còpies dels contractes de treball i les nòmines de les persones integrants de l'equip de treball de "Fabricaciones de Líquidos" per no ser "documentación relevante ni aportar ninguna información de interés a mi indagación".

6. En data 19 d'agost de 2020 s'efectua la sessió de mediació que finalitza sense acord i en conseqüència la GAIP, en data 25 de setembre de 2020, demana al'organisme : "**còpia de l'expedient** que demana la part reclamant, un **índex d'aquest** que indiqui quina documentació integra l'expedient, i que identifiqueu, si escau, les **terceres persones que podrien arribar a resultar afectades** per l'accés que es reclama, malgrat la part reclamant hagi renunciat a accedir directament a les dades personals que hi constin".

7. En data 23 d'octubre de 2020 la GAIP adreça la sol·licitud d'informe a aquesta Autoritat d'acord amb el que preveu l'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que acompanya de l'expedient lliurat per l'organisme.

## 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 de 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'emeta exclusivament pel que fa a la valoració de la incidència que l'accés sol·licitat pot tenir respecte de la informació personal de les persones afectades, entesa com qualsevol informació sobre una persona física identificada o identificable, 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 del Reglament 2016/679, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones

físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades, en endavant RGPD).

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.

El termini transcorregut per a l'emissió d'aquest informe pot comportar una ampliació del termini per resoldre la reclamació, si així ho acorda la GAIP i es notifica a totes les parts abans que conclougui el termini per resoldre.

En conseqüència, el present informe s'emet en base a les esmentades previsions de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

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

## II

D'acord amb l'informe, emès en relació amb la reclamació objecte d'aquest informe, la persona reclamant va instar l'actuació de l'organisme reclamat per suposada discriminació en matèria retributiva per part de l'empresa on treballa. Aquest expedient hauria finalitzat *“sense estendre acta d'infracció en no haver-se constatat incompliment o infracció de les normes d'ordre social en la matèria objecte d'actuació, per la qual cosa no s'ha incoat un procediment sancionador”*.

La persona reclamant sol·licita l'accés a la documentació que integra aquest expedient.

L'article 4.2) del RGPD considera com a tractament *“cualquier operación o conjunto de operaciones realizadas sobre datos personales o conjuntos de datos personales, ya sea por procedimientos automatizados o no, como la recogida, registro, organización, estructuración, conservación, adaptación o modificación, extracción, consulta, utilización, comunicación por transmisión, difusión o cualquier otra forma de habilitación de acceso, cotejo o interconexión, limitación, supresión o destrucción”*.

Tot tractament dut a terme sobre dades personals ha de ser lícit en virtut del que estableix l'article 5.1.a), en aquest sentit, l'RGPD estableix un sistema de legitimació del tractament de dades que es fonamenta en la necessitat de que concorri alguna de les bases jurídiques establertes al seu article 6.1. En concret, l'apartat c) disposa que el tractament serà lícit si *“es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento”*.

Per la seva part, l'article 86 d l'RGPD disposa que *“los datos personales de documentos oficiales en posesión de alguna autoridad pública o 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”*.

El dret d'accés a la informació pública està regulat al nostre ordenament jurídic a la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LTC).

L'article 18 de l'LTC reconeix el dret de les persones a *"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) de l'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"*.

La informació continguda en l'expedient de l'organisme reclamat, és *"informació pública"* a efectes de l'article 2.b) de l'LTC, i resta sotmesa al règim d'accés previst en aquesta normativa.

Aquest dret però, no és absolut i pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes a les lleis. En concret, i pel que fa al dret a la protecció de dades personals, cal tenir en compte les limitacions i criteris previstos a la legislació de transparència (articles 23 i 24 LTC), i els principis de la normativa de protecció de dades personals.

### III

La documentació tramesa per l'organisme reclamat a requeriment de la GAIP relativa a l'expedient reclamat, està integrada segons l'índex facilitat pel mateix organisme, per la documentació següent:

#### ***"Origen de les actuacions inspectores"***

1. DENUNCIA\_(reclamant) -022019

*-És pròpiament la que origina l'ordre de servei i a la que s'han de cenyir les actuacions. Té caràcter confidencial per normativa sectorial)*

#### ***Documentació que recolza i conforma les actuacions d'investigació***

2. Correos inspecció-(reclamant) -

*- Correus electrònics de (reclamant i representant) amb els inspectors actuants (**afecta a tercers**)*

3. Correos Electrònics\_(reclamant i representant-tercers

*- Correus electrònics de (representant (**tercer**))i de (reclamant) amb **tercers***

4. Informes mèdics (reclamant)

*- Informes mèdics (reclamant) (**afecta a tercers, personal sanitari i de transport sanitari**)*

5. Nóminas (reclamant i representant)

*- **Afecta a tercers***

6. Correos sobre IT (reclamant)

*-**Afecta a tercers: personal de l'empresa***

7. Whatssaps (reclamant)

- Afecta a tercers:** (representant) i personal de l'empresa
- 8. Solicitud determinación contingencia (reclamant)
- 9. Solicitud empresa (reclamant)
- Escrit de la denunciant amb peticions a l'empresa
- 10. Comunicaciones cambios de turnos (representant)
- Afecta a tercers:** (representant) i personal de l'empresa
- 11. Escrit (representant) al comité de empresa
- Afecta a tercers:** (representant) i personal de l'empresa
- 12. Intercambio correos (representant)
- Correus ((representant) a través d'un correu d'empresa genèric) **amb tercers**
- 13. Intercambio correos fenol (representant)
- Correus (representant) (a través d'un correu d'empresa genèric) **amb tercers**
- 14. Sentencia TSJCANARIAS
- 15. DENUNCIA (representant) más documentos-
- Afectació a tercers,** (representant) empleats públics i personal de l'empresa.
- 16. Demanda vulneración derechos fundamentales
- Afectació a tercers** (representant), empleats públics i personal de l'empresa.
- 17. SENTENCIA DESEST. 17-12-2018 (representant)
- **Afectació a tercers,** , (representant) empleats públics i personal de l'empresa, advocat.
- 18. RECURSO SUPPLICACION TSJC
- Afecta a tercers, (representant), empleats públics i personal de l'empresa, advocat.
- 19. Compareixença empresa
- Diligència de la ITC a on es fa constar una actuació. Afecta a tercers: empleats públics, personal empresa, assessor
- 20. Correo empresa-ITC
- Resposta de l'empresa a la ITC. Afecta a tercers: Correus electrònics amb dades (representant), personal empresa, assessor i dels actuants
- 21. DOCUMENTACION LABORATORIOS REICH
- Afecta a tercers: representants dels treballadors i personal de l'empresa
- 22. DOCUMENTACION PLAN DE IGUALDAD
- Afecta a tercers: representants dels treballadors i personal de l'empresa
- 23. REGISTROS JORNADA LABORATORIOS REICH
- Registre de jornada (reclamant i representant) i altres (afecta a tercers)
- 24. Normativa prevención riesgos laborales Grup Reich
- Afecta a tercers: representants dels treballadors i personal de l'empresa
- 25. REQ LABORAL 8000397419
- Requeriment de la ITC a l'empresa. Afectació a tercers: empleats públics, personal de l'empresa
- 26. RESPUESTA DENUNCIANTE
- Informe de resposta a la denunciant sobre les actuacions portades a terme.

La sol·licitud d'accés a la informació fa referència exclusivament a l'expedient 8/0003974/19 tramitat per l'organisme reclamat com a conseqüència de la denúncia per discriminació en matèria retributiva. Cal fer notar però que en la documentació tramesa per l'organisme reclamat a requeriment de la GAIP, a més de les actuacions derivades de la denúncia presentada per la reclamant contra l'empresa, s'hi recullen un conjunt de documents relacionats amb totes les queixes i reclamacions efectuades per ella mateixa i el seu representant i company de feina contra la mateixa empresa. Així, una part important d'aquesta documentació seria relativa al

representant de la reclamant, integrada per diverses comunicacions al Comitè d'empresa, una demanda presentada per aquest al jutjat del Social de Barcelona contra l'empresa, la corresponent sentència del Jutjat del Social, i un recurs de súplica contra aquesta sentència, així com un expedient per un cas d'assetjament laboral a dues treballadores de l'empresa, i altra documentació relativa al seu acomiadament.

Respecte a les actuacions de la l'organisme reclamat en relació amb la denúncia objecte de la reclamació, la documentació que ha estat tramesa per aquell organisme està integrada per la denúncia, les còpies de correus de l'empresa a la reclamant en relació amb els torns de feina, així com les còpies de WhatsApp dels diferents encarregats adreçats a la reclamant relatius al seguiment del treball i els torns de feina i també adreçats al seu representant, la diligència d'inspecció de l'organisme reclamat, un correu de l'empresa denunciada a l'organisme reclamat sobre les retribucions percebudes pel representant de la reclamant durant l'any 2017 en concepte de "*plus de turnicitat*", la normativa de prevenció de Riscos Laborals de l'empresa denunciada, el requeriment de l'organisme reclamat a l'empresa denunciada com a conseqüència de l'ordre d'inspecció i l'informe emès per l'organisme reclamat, notificat a la denunciant.

No s'han tramés, els contractes de treball, rebuts salarials, i horaris i torns de treball que segons l'acta de l'organisme reclamat es van requerir a l'empresa denunciada i que per tant formen part del mateix expedient.

En definitiva a la informació que integra l'expedient hi consten dades personals de la mateixa persona reclamant i del seu representant en el procediment de reclamació, així com dels inspectors encarregats de la tramitació, del personal integrant del grup de treball al que pertany la reclamant i la que pugui constar en els correus electrònics aportats com a prova en la denúncia.

Respecte de les dades personals incloses en aquesta documentació caldrà aplicar els criteris previstos als articles 23 i 24 de la LTC.

#### IV

Segons la relació de documentació que integra l'expedient efectuada per l'organisme reclamat en la mateixa hi haurien informes mèdics de la persona reclamant (que no s'adjunten). Així mateix, en la documentació analitzada s'inclouen referències a la religió i l'origen racial de la reclamant.

*D'acord amb l'article 23 de l'LTC "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."*

Aquest precepte limita l'accés a les dades relatives a la salut física o psíquica o qualsevol altra informació mereixedora d'especial protecció, com la relativa a la comissió d'infraccions penals, administratives o disciplinàries llevat que l'afectat consenti expressament a l'accés per mitjà d'un escrit que acompanyi la sol·licitud.

Per tant, les dades de salut de la persona reclamant i les referències a la seva religió i origen racial, així com qualsevol altra informació que pugui constar en l'expedient que sigui d'aquesta naturalesa, ha de ser limitada atesos els termes previstos en la legislació de transparència.

Ara bé, pel que fa a les dades de la pròpia persona reclamant no aplicaria aquesta limitació atès que el que persegueix aquest article és evitar l'accés a les dades de terceres persones, però no a les pròpies dades.

#### IV

Pel que fa a la resta d'informació que no conté categories especials de dades, l'article 24 de l'LTC estableix:

*“1. S'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.*

*2. Si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23, 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.*

*3. Les sol·licituds d'accés a la informació pública que es refereixin només a dades personals del sol·licitant s'han de resoldre d'acord amb la regulació del dret d'accés que estableix la legislació de protecció de dades de caràcter personal.”*

D'acord amb l'article 24.1 de l'LTC s'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.

Aquest article habilita amb caràcter general l'accés a la informació merament identificativa (nom cognoms i càrrec) dels empleats públics que intervenen per raó de les seves funcions en els diferents procediments o actuacions públiques dutes a terme per l'Administració, llevat que concorrin circumstàncies concretes que justifiquin la prevalença del dret a la protecció de dades de la persona o persones afectades.

En conseqüència es podria donar accés a les dades identificatives dels inspectors de l'organisme reclamat que apareguin en la documentació de l'expedient i d'altres empleats públics o càrrecs que hagin intervingut en l'expedient

## V

Pel que fa a la resta d'informació que contingui dades personals caldrà efectuar una ponderació raonada entre de l'interès públic en la divulgació de la informació sol·licitada i els drets de les persones afectades en els termes de l'article 24.2 de l'LTC. Però a l'hora de fer aquesta ponderació convé distingir entre l'accés a les dades de la mateixa persona reclamant, i l'accés a les dades d'altres persones diferents.

Pel que fa a les dades de la pròpia persona reclamant, tot i que no es tracti d'un supòsit de dret d'accés que es regeixi pel règim previst a la normativa de protecció de dades, ja que la informació no és refereix exclusivament a dades personals de la sol·licitant (article 24.3 LTC), escau tenir en compte als efectes de la ponderació que l'article 15 de l'RGPD reconeix el dret d'accés de la persona interessada (persona física titular de les dades que siguin objecte del tractament) a la seva pròpia informació, en els termes següents:

*“1. El interesado tendrá derecho a obtener del responsable del tratamiento confirmación de si se están tratando o no datos personales que le conciernen y, en tal caso, **derecho de acceso a los datos personales y a la siguiente información:***

*a) los fines del tratamiento;*

*b) las categorías de datos personales de que se trate;*

*c) los destinatarios o las categorías de destinatarios a los que se comunicaron o serán comunicados los datos personales, en particular destinatarios en terceros u organizaciones internacionales;*

*d) de ser posible, el plazo previsto de conservación de los datos personales o, de no ser posible, los criterios utilizados para determinar este plazo;*

*e) la existencia del derecho a solicitar del responsable la rectificación o supresión de datos personales o la limitación del tratamiento de datos personales relativos al interesado, o a oponerse a dicho tratamiento;*

*f) el derecho a presentar una reclamación ante una autoridad de control;*

*g) **cuando los datos personales no se hayan obtenido del interesado, cualquier información disponible sobre su origen;***

*h) la existencia de decisiones automatizadas, (...).*

*2. (...)*

*3. El responsable del tratamiento facilitará una copia de los datos personales objeto de tratamiento. (...)*

*4. El derecho a obtener copia mencionado en el apartado 3 no afectará negativamente a los derechos y libertades de otros.”*

El dret de la persona física titular de les dades que són objecte de tractament, en aquest cas, la persona reclamant, a sol·licitar i obtenir del responsable del tractament una còpia de les seves dades personals sotmeses a tractament, no queda limitat ni condicionat en funció de la tipologia o categories de les dades personals a les que el titular sol·licita accedir.



Cal tenir en compte que aquest dret d'accés no és absolut, i podria veure's limitat d'acord amb les previsions de l'article 23 RGPD, però no sembla que en el cas que ens ocupa concorri alguna d'aquestes limitacions.

Per tant, aquest seria un primer element a tenir en compte, a favor d'atorgar l'accés a les dades de la pròpia persona reclamant.

Més enllà d'això, cal valorar també si hi ha alguna altra limitació prevista en la Llei de transparència o, si escau, en normes d'accés específiques previstes en la legislació material aplicable d'acord amb l'apartat segon de la disposició addicional primera de l'LTC, segons el qual *“L'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial és regulat per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei.”*

En aquest sentit, l'organisme reclamat denega l'accés en considerar que la normativa específica impedeix facilitar a la persona reclamant l'accés a l'expedient, en no considerar-la persona interessada. En concret, s'invoquen l'article 20.4 de la Llei 23/2015, i l'article 17.4 del Reial decret 928/1998, de 14 de maig, pel qual s'aprova el reglament general sobre procediments per a la imposició de sancions per infraccions d'Ordre Social i per als expedients liquidadors de quotes de la Seguretat.

L'article 20. 4 de la Llei 23/2015, estableix:

*“4. La acción de denuncia del incumplimiento de la legislación de orden social es pública. El denunciante no podrá alegar la consideración de interesado a ningún efecto en la fase de investigación, si bien tendrá derecho a ser informado del estado de tramitación de su denuncia, así como de los hechos que se hayan constatado y de las medidas adoptadas al respecto únicamente cuando el resultado de la investigación afecte a sus derechos individuales o colectivos reconocidos por la normativa correspondiente al ámbito de la función inspectora.”*

D'acord amb aquest precepte la persona denunciant no té la condició d'interessada en la fase d'investigació prèvia a l'inici d'un expedient sancionador. És criteri jurisprudencial consolidat que la fase d'investigació prèvia a l'inici d'un procediment sancionador no constitueix pròpiament un procediment administratiu (entre d'altres, STSJM 471/2006, de 24 de maig), així com que la seva naturalesa reservada (el seu coneixement pot comportar un perjudici clar per al resultat de la mateixa) impedeix que durant la seva tramitació es pugui facilitar l'accés al seu contingut (entre d'altres, STS 21/2018, de 15 de febrer).

En aquesta línia, l'LTC estableix expressament la possibilitat de limitar o denegar l'accés a la informació pública si el seu coneixement o divulgació comporta un perjudici per a la investigació o la sanció de la infracció penal, administrativa o disciplinària de què es tracti (article 21.1.b)). Per tant, malgrat que l'article 15 de l'RGPD reconeix el dret de la persona reclamant a accedir a la seva informació personal, l'article 20.4 de la Llei 23/2015 limita aquest accés mentre duri la investigació i per tant la persona reclamant no tindria dret a accedir al seu contingut.

En aquest cas, la investigació ha conclòs i, per tant, no sembla que una restricció que es fonamenta en l'eventual perjudici que pugui suposar l'accés sobre les actuacions que s'estan

duent a terme, pugui limitar el dret d'accés (article 15 l'RGPD) de la persona reclamant (denunciant) a les seves pròpies dades.

Per altra banda, l'organisme reclamat considera que, acabades les actuacions, els únics que poden tenir dret de vista dels documents que hi ha a l'expedient són els subjectes responsables que formulen al·legacions a l'acta d'infracció, de conformitat amb l'article 17.4 del Reial decret 928/1998 :

*“El sujeto o sujetos responsables que formulen alegaciones frente al acta, tendrán derecho a vista de los documentos obrantes en el expediente, sin más excepciones que las necesarias para asegurar la confidencialidad del origen de cualquier queja, de conformidad con el artículo 15.c del Convenio número 81 de la Organización Internacional del Trabajo y el artículo 12.1 de la Ley 42/1997, de 14 de noviembre.”*

Ara bé, aquest precepte és aplicable dins el marc d'actuacions del procediment sancionador regulat als articles 13 a 21 del Reial decret 928/1998 que pot iniciar-se arran de les actuacions d'investigació prèvia. En aquest cas, però, segons l'organisme reclamat , les actuacions haurien finalitzat sense que s'hagi iniciat cap expedient sancionador.

Per altra banda, el fet que la denúncia *“te caràcter confidencial per normativa sectorial”*, tal com argumenta l'organisme reclamat , tampoc sembla pugui impedir l'accés a les pròpies dades.

En aquest sentit caldria tenir en consideració l'article 10 de la Llei 23/2015 que estableix:

*“1. Los funcionarios del Sistema de Inspección de Trabajo y Seguridad Social considerarán confidencial el origen de cualquier queja de que conozcan, en el ámbito de la función inspectora, sobre incumplimiento de las disposiciones legales.  
2. También vendrán obligados a observar secreto y a no revelar, aun después de haber dejado el servicio, los datos, informes o antecedentes de que puedan haber tenido conocimiento en el desempeño de sus funciones, salvo para la investigación o persecución de delitos públicos, en el marco legalmente establecido para la colaboración con la Administración Laboral, la de la Seguridad Social, la Tributaria, la de lucha contra el fraude, en sus distintas clases, y con comisiones parlamentarias de investigación, en la forma que proceda.(...)”*

En aquest cas, és la pròpia denunciant dels fets qui sol·licita l'accés, i per tant aquesta consideració d'informació confidencial (que té per objecte protegir els treballadors que denuncien fets suposadament irregulars) no pot suposar una limitació al dret d'accés a la informació o documentació que pugui constar en l'expedient referida exclusivament a la persona denunciant com a titular de les dades o *“interessat”* en termes de l'RGPD.

Per tant, el dret d'accés previst a l'article 15 RGPD, juntament amb l'absència de límits específics que limitin aquest dret són elements que poden portar a atorgar el dret d'accés exercit d'acord amb l'LTC.

Per altra banda, en la ponderació que s'ha de dur a terme, s'han de tenir en compte també altres elements.

Si atenem a la finalitat de l'accés, la persona reclamant manifesta en la seva sol·licitud que *“es de vital e imperiosa necesidad despejar todas las incógnitas y dudas generadas por el expediente 8/0003974/19 e informe final en sus conclusiones porque esta actuación de la ITSS de Barcelona pudo propiciar el archivo de las diligencias de investigación incoadas por la sección de Delitos de Odio y Discriminación de la Fiscalía provincial de Barcelona ante los indicios del delito tipificado en el artículo 314 del Código Penal.”* .Tot i que l'exercici del dret d'accés no resta subjecte a motivació i no requereix la invocació de cap norma (article 19.2 LTC) la finalitat de l'accés és una de les circumstàncies s'han de tenir en consideració en la ponderació entre l'interès públic a la divulgació de la informació i els drets de les persones afectades.

Sobre aquesta qüestió, cal tenir en compte que la finalitat de la llei de transparència és *“establir un sistema de relació entre les persones i l'Administració pública i els altres subjectes obligats, fonamentat en el coneixement de l'activitat pública, la incentivació de la participació ciutadana, la millora de la qualitat de la informació pública i de la gestió administrativa i la garantia del retiment de comptes i de la responsabilitat en la gestió pública”* (article 1.2 LTC).

En aquest sentit, l'obtenció de la informació sol·licitada per la reclamant podria ser rellevant no només a efectes d'avaluar la gestió realitzada per l'organisme reclamat en relació amb la investigació dels fets denunciats per la persona reclamant, sinó també als efectes de defensa els seus interessos.

Front això, no s'aprecien, des del punt de vista del dret a la protecció de dades, elements que justifiquin una limitació a l'accés a les pròpies dades. Tenint en compte això, és clar que la persona reclamant ha de poder tenir un accés complet a tota la informació referida a ella mateixa que consti a l'expedient sol·licitat.

Cal fet notar que el que s'acaba de dir inclou també la possibilitat d'accedir als correus electrònics i altra informació similar (WhatsApp de les encarregades dels torns de feina) en els quals la persona reclamant sigui la destinatària (o l'emissora), que pugui constar en la informació reclamada.

I també inclou el dret a obtenir qualsevol informació sobre l'origen de les dades (article 15.g) RGPD). Això, donaria dret a aquesta persona a accedir no només a la informació directa sobre la seva persona que pugui constar en l'expedient, sinó també a la identitat dels treballadors que han facilitat la informació com a testimonis.

En la documentació aportada per l'organisme reclamat, no queda clar si les quatre persones que integren el grup de treball de *“fabricación de líquidos”* juntament amb la reclamant, van ser entrevistades per l'organisme reclamat, ja que aquesta documentació no ha estat tramesa. Del contingut dels escrits presentats per la reclamant sembla que únicament es va prendre declaració al seu representant i que va ser en aquest tràmit quan el representant va presentar tota la documentació que tenia en el seu poder relativa a les seves reclamacions contra l'empresa.

Aquesta informació afectaria terceres persones. Ara bé, la finalitat de poder rebatre determinats fets o situacions descrites per terceres persones i, en definitiva, tenir una visió de conjunt dels motius de la resolució del conflicte, requereix que la persona reclamant tingui una informació completa als efectes de la finalitat pretesa, que inclogui l'origen de les declaracions que l'organisme reclamat ha pogut tenir en compte, i que repercuten directament en la seva situació

laboral. Des d'aquesta perspectiva, conèixer l'origen de la informació sobre la seva persona pot ser necessari per a la finalitat pretesa per la persona reclamant.

En el cas concret de la documentació aportada pel representant en la seva presa de declaració, aquesta previsió afectaria únicament a la documentació en la que la reclamant també és part, però no aquella documentació que faci referència exclusivament a la relació del representant amb l'empresa denunciada.

Cal tenir en compte, però, que en el cas que ens ocupa els possibles declarants son companys de feina de la denunciant i les declaracions o les opinions vessades en el possible tràmit de declaració, podria acabar afectar negativament les relacions laborals dels treballadors afectats.

El caràcter reservat que tenen aquest tipus d'actuacions d'investigació fa que els treballadors que declaren o faciliten informació sobre fets o successos produïts en el si de l'empresa, ho facin confiant en que, sens perjudici dels accessos necessaris per garantir el dret de defensa de les persones responsables, sigui preservada la seva identitat.

Per aquest motiu, en cas que hi hagi identificats testimonis seria especialment rellevant, complir amb el tràmit d'audiència previst a l'article 31 de l'LTC, i conèixer si existeixen circumstàncies personals o motius que justificarien que es preservés la seva identitat i el contingut de les seves declaracions. En cas que sigui així, caldria limitar el dret d'accés de la reclamant a dita informació.

## VI

Per altra banda, a l'expedient reclamat hi hauria també altra informació relativa a companys de feina de la reclamant.

En primer lloc, aquest seria el cas de la documentació que va ser requerida per l'organisme reclamat a l'empresa denunciada, en concret relativa a *“contratos de trabajo, recibos de salarios correspondientes a los dos últimos años, explicación detallada y justificación de los pluses percibidos por los trabajadores y horarios y turnos realizados por los trabajadores en els últimos seis meses”*, respecte dels treballadors del grup anomenat *“Fabricaciones de Líquidos”*.

Respecte d'aquesta informació caldria efectuar també la ponderació dels drets i interessos en joc prevista a l'article 24.2 de l'LTC. Cal tenir en consideració, tal com ja s'ha exposat, que l'expedient de l'organisme reclamat ja havia finalitzat i s'havia acordat l'arxiu sense càrrecs. Aquest fet implica que ja no es pugui apreciar la concurrència d'un interès superior en el dret de defensa de la persona reclamant que pugui justificar l'accés a la informació de terceres persones, més enllà de la referida en el fonament jurídic anterior, sense que, amb la informació de què es disposa, hi hagi algun altre element que pugui justificar l'accés a aquesta informació. En qualsevol cas, a efectes de ponderació cal tenir en compte el principi de minimització, segons el qual les dades personals han de ser *“adecuados, pertinentes y limitados a lo necesario en relación con los fines para los que son tratados”* (art. 5.1.c) RGPD).

En aquest cas, en la ponderació entre l'interès públic a la divulgació de la informació i el dret a la privacitat de les persones interessades, la finalitat de l'accés manifestada per la reclamant en la seva sol·licitud, en el sentit de conèixer els elements tinguts en compte per l'organisme reclamat

en la resolució de l'expedient i en definitiva disposar d'elements per a la defensa dels seus interessos, podria ser un criteri favorable a l'accés a aquesta informació.

Certament, conèixer si altres treballadors en les mateixes condicions laborals que la persona reclamant han percebut retribucions com a conseqüència de la realització de torns, seria una informació necessària per tal que la reclamant pogués efectuar un control de l'actuació de l'organisme reclamat en relació amb els fets denunciats. Però, per a assolir aquesta finalitat podria ser suficient que es facilités la informació sense sacrificar la privacitat de les persones afectades. Es a dir, podria ser suficient informar del nombre de treballadors que tenen previst en el seu contracte el cobrament del "*plus de turnicitat*" a què fa referència la reclamant, el nombre de persones que han efectuat torns i els que efectivament han percebut el plus i, en el seu cas, l'import percebut per aquest concepte.

L'RGPD 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) principi de minimització de dades). En aquest cas, amb la informació de què es disposa no sembla que existeixin motius que justifiquin l'accés de la reclamant a aquesta informació personal de la resta de treballadors (contractes de treball, rebuts de salaris, horaris i torns realitzats, etc.), que pugui constar en l'expedient sol·licitat.

En aquest sentit, la mateixa reclamant manifesta la seva voluntat d'excloure de la documentació sol·licitada les còpies dels contractes de treball i les nòmines de les persones integrants de l'equip de treball de "*Fabricaciones de Líquidos*".

En segon lloc, com a conseqüència de la declaració dels companys de feina de la reclamant davant l'organisme reclamat poden constar a l'expedient altres dades identificatives d'aquests com el seu DNI o el seu domicili o altres dades relatives a aquestes terceres que es consideren excessives per la finalitat pretesa i caldria limitar-ne l'accés. Així mateix, en les seves declaracions poden haver aportat informació sobre altres terceres persones diferents de la denunciada. Respecte d'aquesta informació, tenint en consideració el principi de minimització de dades, les expectatives de privacitat de la persona declarant i la finalitat de l'accés, amb la informació que es disposa, no sembla que existeixin motius que justifiquin que se'n faciliti l'accés.

En tercer lloc, consta a l'expedient la documentació presentada pel representant de la reclamant amb la seva declaració davant l'organisme reclamat (diverses comunicacions al Comitè d'empresa, una demanda al jutjat del Social de Barcelona, la corresponent sentència del Jutjat del Social, un recurs de súplica, un expedient per un cas d'assetjament laboral, correus electrònics i WhatsApp en els que és únic destinatari, etc.).

Aquesta informació, relativa exclusivament a la relació del representant de la persona reclamant amb l'empresa denunciada, no té una relació directa amb la denúncia presentada per la reclamant davant l'organisme reclamat.

En aquest cas, atesa la finalitat esgrimida per la reclamant i el principi de minimització de dades, (qualsevol tractament de dades s'ha de limitar a les dades mínimes necessàries per assolir la finalitat pretesa), juntament amb les expectatives de privacitat que pot tenir la persona declarant sobre el contingut de la informació aportada en la seva declaració, hauria de comportar que

prevalgui en aquest cas el dret a la protecció de dades d'aquest tercer i limitar, per tant, l'accés de la persona reclamant a aquesta documentació.

### **Conclusions**

La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés de la persona reclamant a l'expedient de l'organisme reclamat com a conseqüència d'una denúncia seva, incloent les seves pròpies dades personals i la identitat de les persones que haurien intervingut com a testimonis o que hagin intervingut en exercici de les seves funcions en la tramitació de l'expedient, llevat que respecte d'aquestes terceres persones concorrin circumstàncies concretes que en justifiquin la limitació.

Caldria limitar l'accés a altra informació de terceres persones que pugui constar a l'expedient sol·licitat, com els contractes de treball, rebuts de salaris, horaris i torns, aportats per l'empresa, així com altres dades identificatives de les persones que hagin prestat declaració davant l'organisme reclamat (DNI, domicili, etc.), la informació sobre terceres persones que aquests hagin revelat en les seves declaracions i la documentació que hagin aportat que no tingui una relació directa amb l'objecte de l'expedient.

Barcelona 13 de novembre de 2020