

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació presentada per un representant dels treballadors contra un organisme per la denegació d'accés a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària de personal estatutari d'una Gerència Territorial

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 representant dels treballadors contra un organisme per la denegació d'accés a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària de personal estatutari d'una Gerència Territorial.

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, s'emet l'informe següent:

Antecedents

1. En data 24 de febrer de 2021, un ciutadà presenta un escrit a l'organisme en el que sol·licita el "Llistat de mobilitat voluntària, de personal estatutari, oberta de manera permanent (a la Gerència territorial)". En concret, demana:

"La relació de sol·licituds de mobilitat voluntària, de personal estatutari, oberta de manera permanent per a atenció primària de l'empresa pública Institut Català de la Salut, realitzades pel personal de la Gerència Territorial ... identificant-les amb el seu nom i cognoms i les xifres 4^o, 5^a, 6^a i 7^a del NIF, especificant el SAP demanat, els dispositius assistencials demanats, i la data de la sol·licitud."

2. Consta en l'expedient còpia de la Resolució de l'organisme, de 21 de març de 2021, adreçada al sol·licitant, segons la qual la informació sol·licitada es trobaria publicada en el llistat provisional de persones admeses i excloses de la participació en la convocatòria única del concurs de trasllat obert i permanent previst a la Mesa Sectorial de Sanitat, aprovada per la Resolució SLT/2099/2020, de 25 d'agost, informació que es trobaria disponible, segons la Resolució, al Portal de la Transparència.

3. En data 22 de març de 2021 el reclamant, que signa com a "representant dels treballadors/es", presenta un escrit a l'ICS en el que exposa que la seva sol·licitud no té cap relació amb la convocatòria aprovada per la Resolució SLT/2099/2020, sinó amb la Resolució TSF/993/2016, de 18 d'abril, per la qual es disposa la inscripció i la publicació del Pacte de la Mesa sectorial de negociació de sanitat de mobilitat voluntària, de personal estatutari, oberta de manera permanent per a l'atenció primària de l'empresa pública Institut Català de la Salut. En conseqüència, el reclamant demana una rectificació de la Resolució de 21 de març i que s'atengui la seva sol·licitud.

4. En data 5 de maig de 2021, la persona sol·licitant presenta reclamació davant la GAIP, en la que exposa que ha demanat a l'organisme la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària en els termes referits, i indica que se li ha denegat l'accés a la informació. En concret, explica que l'organisme hauria resolt que la informació sol·licitada es troba publicada en el Portal de transparència així com en uns enllaços facilitats, però que això és erroni, ja que la sol·licitud es relaciona amb la Resolució TSF/993/2016, i que ha presentat un recurs de reposició en data 22 de març de 2021, respecte el que no hauria obtingut resposta.

5. En data 13 de maig de 2021, la GAIP comunica a l'organisme la reclamació presentada, i li sol·licita l'emissió d'informe, l'expedient complet relatiu a la sol·licitud d'accés a la informació pública, i la identificació de les terceres persones afectades, si n'hi ha.

6. En data 3 de juny de 2021, 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.

7. En data 10 de juny de 2021, la GAIP tramet a aquesta Autoritat documentació complementària a l'expedient, entre d'altres, còpia de la Resolució de l'organisme, de 18 de maig de 2021, en resposta al recurs de reposició del reclamant (22 de març de 2021), en què es resol estimar parcialment el recurs del reclamant i lliurar un llistat explicatiu de les sol·licituds formulades a què es refereix la sol·licitud, sense incloure dades personals (nom, cognoms i DNI dels sol·licitants), i còpia de l'informe de l'organisme, de data 2 de juny de 2021, adreçat a la GAIP. En aquest informe, entre d'altres, es comunica a la GAIP que es troba pendent l'elaboració de la relació de terceres persones afectades, per a la seva tramesa a la GAIP.

8. En el mateix informe de 2 de juny (apartat 6), l'organisme fa constar que en data 23 de maig de 2021 el reclamant hauria presentat un recurs extraordinari de revisió contra la Resolució de 18 de maig, *"perquè la informació facilitada no serveix absolutament per satisfer les peticions realitzades"*, per la qual cosa sol·licita novament l'accés a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària.

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 (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).

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, com seria el cas del límit establert a l'article 21.1.b) de l'LTC, relatiu a la investigació o la sanció d'infraccions penals, administratives o disciplinàries l'aplicació del qual podria comportar que el dret d'accés de la persona reclamant hagi d'ésser denegat o restringit als efectes de protegir la investigació.

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 reclamació s'interposa contra la denegació de l'accés a informació individualitzada, en concret, la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària del personal estatutari, oberta de manera permanent per a l'atenció primària de l'ICS, realitzades pel personal de la Gerència Territorial, identificant les persones afectades amb el nom i cognoms i determinades xifres del DNI.

Segons l'article 19 de la Llei 8/2007, de 30 de juliol, de l'ICS:

"1. El personal de l'Institut Català de la Salut pot ésser integrat per:

*a) Personal estatutari dels serveis de salut, que es regeix per la Llei de l'Estat 55/2003, del 16 de desembre, de l'Estatut marc del personal estatutari dels serveis de salut, i per la normativa de desplegament que aprovi la Generalitat. (...).
(...)."*

La Resolució TSF/993/2016, a la que es refereix el reclamant, té per objecte *"facilitar la mobilitat voluntària del personal estatutari dins de l'àmbit d'atenció primària d'una mateixa Gerència territorial"* (punt 1 Resolució).

Per tant, la informació que sol·licita el reclamant es refereix als treballadors estatutaris de l'ICS. Les dades del personal estatutari de l'ICS, que els identifiquen o que permeten la seva identificació, com pot ser la informació relativa a una sol·licitud de mobilitat voluntària formulada

per un treballador concret i identificat, són dades personals i estan protegides pels principis i garanties de la normativa de protecció de dades (RGPD).

La Llei 19/2014 del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC), té per objecte regular i garantir la transparència de l'activitat pública.

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) 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, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LT), en els seus articles 12 (dret d'accés a la informació pública) i 13 (informació pública).

La informació relativa a les sol·licituds de mobilitat voluntària de treballadors estatutaris de l'ICS, objecte de la reclamació de què disposa l'organisme, és *“informació pública”* a efectes de l'article 2.b) de l'LTC, sotmesa al règim d'accés previst en aquesta normativa, que estableix, com a criteri general, que el dret d'accés a la informació pública només pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis (article 20 i seg. LTC). En concret, i pel que fa a la informació que conté dades personals, com seria el cas, caldrà valorar si el dret a la protecció de dades de les persones afectades justificaria o no la limitació del dret d'accés a la informació pública regulat a l'LTC.

III

La disposició addicional primera de l'LTC, disposa en l'apartat 2 que *“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.”*

El reclamant signa el seu escrit de 22 de març de 2021 (recurs de reposició), com a *“representant dels treballadors”*, tot i que no consta en l'expedient informació sobre aquesta condició de representant dels treballadors de l'ICS per part del reclamant. En la Resolució de l'organisme, de 18 de maig de 2021 (FJ 4), es fa esment que el reclamant *“va formular la seva sol·licitud com a persona física i en nom propi, tot i que la seva sol·licitud pugui estar motivada per les tasques sindicals que desenvolupa en la seva condició de delegat sindical i membre de la Junta de Personal.”*

Per això, cal tenir en compte en primer lloc les previsions que poden afectar en el cas que la persona reclamant tingui la consideració de representant dels treballadors, com és el cas que ens ocupa, atesa la informació disponible.

Segons la normativa, són les juntes o delegats de personal (art. 39 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,

TRLEBEP), els òrgans específics de representació dels funcionaris, i com a tals exerceixen les funcions que els atorga la corresponent normativa (art. 40 TRLEBEP), entre d'altres, la funció de vigilància del compliment de la normativa, que els atorga el dret a obtenir determinada informació per al desenvolupament de les seves funcions de negociació i defensa dels drets dels treballadors. Segons l'article 40.1 TRLEBEP, les juntes i delegats de personal tenen les següents funcions, entre d'altres:

“a) Recibir información, sobre la política de personal, así como sobre los datos referentes a la evolución de las retribuciones, evolución probable del empleo en el ámbito correspondiente y programas de mejora del rendimiento

b) Emitir informe, a solicitud de la Administración Pública correspondiente, sobre el traslado total o parcial de las instalaciones e implantación o revisión de sus sistemas de organización y métodos de trabajo.;

(...)

e) Vigilar el cumplimiento de las normas vigentes en materia de condiciones de trabajo, prevención de riesgos laborales, Seguridad Social y empleo y ejercer, en su caso, las acciones legales oportunas ante los organismos competente; (...).”

Atès que la sol·licitud d'informació es refereix a personal estatutari, fem notar que segons l'article 79.1 de l'Estatut marc, *“1. La negociación colectiva de las condiciones de trabajo del personal estatutario de los servicios de salud se efectuará mediante la capacidad representativa reconocida a las organizaciones sindicales en la Constitución y en la Ley Orgánica 11/1985, de 2 de agosto, de Libertad Sindical.”* (LOLS).

Segons l'article 6.3 de la LOLS: *“3. Las organizaciones que tengan la consideración de sindicato más representativo según el número anterior, gozarán de capacidad representativa a todos los niveles territoriales y funcionales para:*

a) Ostentar representación institucional ante las Administraciones públicas u otras entidades y organismos de carácter estatal o de Comunidad Autónoma que la tenga prevista.

(...)

c) Participar como interlocutores en la determinación de las condiciones de trabajo en las Administraciones públicas a través de los oportunos procedimientos de consulta o negociación. (...).”

I segons l'article 80.2 de l'Estatut marc, han de ser objecte de negociació a les meses de negociació (art. 80.1), entre d'altres qüestions, les matèries relatives a la selecció de personal estatutari i a la provisió de places, incloent l'oferta global de treball del servei de salut (apartat d)), els plans d'ordenació de recursos humans (apartat g)), i, en general, totes aquelles matèries que afectin a les condicions de treball i a l'àmbit de relacions del personal estatutari i les seves organitzacions sindicals amb l'Administració pública o el servei de salut (apartat k)).

La informació relativa a l'ordenació dels recursos humans de l'ICS, en concret, determinada informació sobre les sol·licituds de mobilitat del personal estatutari a què es refereix el reclamant,

és una informació que, ateses les previsions normatives esmentades, podria comunicar-se als representants dels treballadors com a informació general, sense que es pugui desprendre d'aquestes previsions, que la informació necessàriament s'ha de facilitar associada o individualitzada per a cada treballador afectat.

En aquest punt, resulta d'especial rellevància la STS de 9 de febrer de 2021 (rec. 1229/2020), relativa a la comunicació als delegats sindicals i representants dels treballadors de dades personals d'aquests, en base al marc normatiu que regula el dret d'informació d'aquests representants, sentència a la que fa expressa referència la Resolució de 18 de maig de 2021, així com l'informe adreçat a la GAIP, da 2 de juny de 2021.

Segons el FJ cinquè de la dita STS: *"(...), los mentados artículos 40.1.a) del TR de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, 10.3.1ª de la Ley Orgánica de Libertad Sindical, que invoca la parte recurrente, además del general artículo 64 del Estatuto de los Trabajadores, atribuyen derechos de información a los representantes sindicales de los trabajadores, en este caso, del personal estatutario, que resultan esenciales para el ejercicio de su labor de control y la defensa de los intereses de los trabajadores."*

Segons el FJ sisè de la mateixa STS de 9 de febrer de 2021: *"... debemos averiguar si los preceptos invocados -- artículos 40.1.a) del TR de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, y 10.3.1ª de la Ley Orgánica de Libertad Sindical--, suponen una excepción a la exigencia del consentimiento. Teniendo en cuenta que la documentación solicitada supone un volcado masivo de datos, en los términos trascritos en los fundamentos anteriores."*

Pues bien, ni el expresado artículo 10.3.1ª, por lo que se refiere a la equiparación, a estos efectos, de los delegados sindicales, con los órganos de representación que se establezcan en las Administraciones públicas, respecto del "acceso a la misma información y documentación", ni el citado artículo 40.1.a) que señala como función de los delegación de personal "recibir información, sobre la política de personal, así como sobre los datos referentes a la evolución de las retribuciones, evolución probable del empleo en el ámbito correspondiente y programas de mejora del rendimiento", describen un supuesto legalmente previsto que excepcione el consentimiento de los interesados a los efectos del artículo 11.2.a) de la Ley de 1999, en un caso como el examinado en el que se solicita una cuantiosa e indiscriminada cesión de datos, sin proporcionar una mínima explicación, al tiempo de su solicitud, de la necesidad o relevancia de esos datos para el ejercicio de sus labores sindicales."

Resulta relevante, por tanto, que medie la debida relación entre los datos personales del personal estatutario que se solicitan, con la importante función sindical que se desarrolla. De modo que únicamente cuando estos datos personales son necesarios para el ejercicio de las labores sindicales, podrían considerarse excepcionados del consentimiento, pero no cuando se encuentran desvinculados o se desconozca su relación, al no haberse puesto de manifiesto su conexión con dichas funciones sindicales."

(...).

En consecuencia, la mera invocación, ayuna de justificación, de la representación sindical no puede servir de excusa para acceder a todo tipo de documentación, si no se quiere por esta vía

vaciar el contenido del derecho fundamental a la protección de datos, cuando el titular de los mismos ignore el uso que se hace de sus datos, perdiendo su poder de disposición, en supuestos en los que no se justifica la concurrencia de alguna de las excepciones legalmente establecidas.”

Sens perjudici que la STS de 9 de febrer de 2021, esmentada, es refereix a un supòsit i a un tipus d'informació dels treballadors que no és el mateix que en el cas que ens ocupa (i que la pròpia STS qualifica de *“cuantiosa e indiscriminada cesión de datos”*), cal fer notar que en el cas que ens ocupa el reclamant sol·licita la informació sobre la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària de forma individualitzada i amb la identificació directa d'aquests treballadors (nom i cognoms, i xifres del DNI), sense que aporti més arguments o justificació d'aquesta sol·licitud que la seva condició de *“representant dels treballadors”*.

Ateses les previsions del règim específic aplicable a dret d'accés a informació dels representants dels treballadors en la normativa aplicable, i vist que el reclamant simplement invoca la seva condició de representant del treballadors sense més concreció respecte la necessitat o pertinença d'accedir a la informació individualitzada, no sembla que en base a aquesta normativa necessàriament el representant dels treballadors hagi d'accedir a la informació sol·licitada amb identificació directa dels treballadors afectats (nom, cognoms i part del DNI), de les persones afectades que el reclamant demana conèixer.

Ara bé, sens perjudici d'això, cal fer avinent que la possible limitació d'accés a informació individualitzada dels treballadors en base a les previsions de la normativa esmentada, no esgota les possibilitats que els representants dels treballadors puguin accedir a aquesta informació.

En aquest sentit, per analitzar la possibilitat de comunicar la informació individualitzada sobre les sol·licituds de mobilitat voluntària de determinats treballadors de l'ICS, en els termes que sol·licita el reclamant, en base a les previsions de la legislació de transparència.

IV

La informació sol·licitada és informació pública als efectes de l'article 2.b) de l'LTC i sotmesa al dret d'accés (article 18 de l'LTC). Ara bé, el dret d'accés a la informació pública no és absolut i pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes a les lleis, com és el cas dels límits dels articles 23 i 24 de l'LTC pel que fa a les dades personals.

D'entrada, s'ha de dir que la normativa de protecció de dades no impediria facilitar la informació en els termes en què ja s'hauria facilitat aquesta informació (l·listats adjunts a la Resolució de 18 de maig de 2021), en concret: *“un l·listat explicatiu de les sol·licituds formulades pel personal estatutari de la Gerència Territorial ... que ha demanat participar en el procediment de mobilitat voluntària, oberta de manera permanent per a l'atenció primària de l'empresa pública Institut Català de la Salut, regulat a la Resolució TSF/993/2016, de 18 d'abril, en els següents termes:*

“a) En aquest l·listat hi constarà el SAP i el dispositiu assistencial demanat, però no hi constarà ni el nom ni cognoms de les persones sol·licitants, ni les xifres 4^a, 5^a, 6^a i 7^a del NIF.

b) En aquest l·listat hi constarà la data de la sol·licitud, només quan el sol·licitant no hagi obtingut encara cap adjudicació.”

Per tant, des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades, el fet que l'ICS faciliti un llistat en aquests termes, és a dir, un llistat en què no hi consten dades identificatives ni altra informació que permeti identificar directa o indirectament les persones afectades, no resultaria problemàtic, ja que no s'estaria donant informació de persones físiques identificades o identificables.

Dit això, atès que el reclamant demana la informació individualitzada, identificant els afectats amb nom i cognoms i determinades xifres del DNI, haurem d'atenir-nos al que es deriva del límit consistent en el dret a la protecció de les dades personals recollit als articles 23 i 24 de l'LTC.

Les dades referides a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària, per la informació de què es disposa, en principi no sembla que hagi d'afectar dades especialment protegides a les quals es refereix l'article 23 LTC).

Ara bé, en el cas que la informació sol·licitada pogués contenir altres categories de dades personals mereixedores d'una especial reserva o confidencialitat en atenció a la concurrència de determinades circumstàncies dels afectats, com per exemple, dades relacionades amb la violència de gènere, caldria tenir-ho en compte, ja que es tracta d'una informació mereixedora d'una especial reserva o confidencialitat, ja que cal tenir present que podria revelar l'existència d'una situació d'especial necessitat. Sobre això, cal tenir en compte les previsions de l'article 2 de la Llei orgànica 1/2004, de 28 de desembre, de Mesures de protecció integral contra la violència de gènere, que té com un dels seus principis rector: "*d) Garantizar derechos en el ámbito laboral y funcional que concilien los requerimientos de la relación laboral y de empleo público con las circunstancias de aquellas trabajadoras o funcionarias que sufran violencia de género.*" (art. 2.d))." L'article 26 de la mateixa Llei es refereix a: "*La acreditación de las circunstancias que dan lugar al reconocimiento de los **derechos de movilidad geográfica de centro de trabajo**, excedencia, y reducción o reordenación del tiempo de trabajo, (...).*" Per la informació disponible, no podem descartar que en aplicació del procediment de mobilitat voluntària establert a la Resolució TSF/993/2016 (art. 6), es tinguin en compte aquests elements, com a criteris de preferència, pel que fa al sistema de puntuació (art. 7), fins i tot encara que la Resolució no ho expliciti en aquests termes.

Per tant, i tenint també en compte la previsió de l'article 14.2 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (RLTC), en el cas que la informació sol·licitada pogués donar informació sobre aquestes circumstàncies, caldria limitar l'accés a la informació per aplicació de l'article 23 de l'LTC.

Dit això, per a la resta d'informació, cal referir-se a la previsió de 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.”*

Cal tenir en compte que la finalitat de l'accés és una de les circumstàncies que s'estableixen per a la dita ponderació (art. 24.2.b) LTC).

Tot i que la legislació de transparència no exigeix que la persona reclamant faci constar els motius que justifiquen l'exercici del dret d'accés a la informació pública (art. 18.2 LTC), la finalitat de l'accés és un element a tenir en compte a l'hora de valorar els diferents drets i interessos en joc.

Per la informació disponible, el reclamant no argumenta els motius de la seva sol·licitud, més enllà de fer avinent la seva condició de representant dels treballadors.

En qualsevol cas, la finalitat de la Llei de transparència és, segons es desprèn de l'article 1.2 LTC, 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.

Així, si els ciutadans han de poder tenir aquesta capacitat de controlar i demanar comptes a les Administracions públiques, amb més motiu, si escau, caldrà reconèixer aquesta capacitat a un representant dels treballadors (el reclamant vincula la seva sol·licitud d'informació sobre la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària a la seva condició de “representant dels treballadors”), en relació amb la informació que pugui ser rellevant per al desenvolupament de les seves funcions.

Per tant, si el reclamant forma part dels òrgans de representació dels treballadors de l'ICS, aquesta seria una qüestió rellevant a tenir en compte als efectes de la ponderació (art. 24.2 LTC), ja que la normativa estudiada reconeix l'exercici de les funcions de representació als corresponents òrgans de representació dels treballadors.

V

Segons l'article 17.1 de l'Estatut marc, el personal estatutari dels serveis de salut té el dret, entre d'altres, “e) **A la movilidad voluntaria, promoción interna y desarrollo profesional, en la forma en que prevean las disposiciones en cada caso aplicables.**”

Pel que fa a les previsions de la normativa sobre els procediments de mobilitat voluntària, l'article 37 de la Llei 55/2003 (Estatut marc), disposa el següent:

*“1. Con el fin de garantizar la movilidad en términos de **igualdad efectiva del personal estatutario** el conjunto del Sistema Nacional de Salud, el Ministerio de Sanidad y Consumo, con el informe de la Comisión de Recursos Humanos del Sistema Nacional de Salud, procederá, con carácter previo, a la homologación de las distintas clases o categorías funcionales de personal estatutario, en cuanto resulte necesario para articular dicha movilidad entre los diferentes servicios de salud.*

*2. Los **procedimientos de movilidad voluntaria**, que se efectuarán con carácter periódico, preferentemente cada dos años, en cada servicio de salud, estarán abiertos a la participación del personal estatutario fijo de la misma categoría y especialidad, así como, en su caso, de la misma modalidad, del resto de los servicios de salud, que participarán en tales procedimientos con las mismas condiciones y requisitos que el personal estatutario del servicio de salud que realice la convocatoria. **Se resolverán mediante el sistema de concurso, previa convocatoria pública y de acuerdo con los principios de igualdad, mérito y capacidad.***

(...).”

Així, la legislació aplicable parteix de la base que els procediments de mobilitat voluntària en aquest cas a l'ICS, s'han de resoldre mitjançant el sistema de concurs, amb compliment dels principis previstos a la normativa, i prèvia convocatòria pública.

El reclamant demana informació personal relacionada amb la Resolució TSF/993/2016, que estableix *“els criteris generals que han de regir les bases de caràcter general de mobilitat voluntària del personal estatutari oberta de manera permanent per a l'atenció primària”* (apartat 1).

Per tant, convé referir-se als mecanismes que estableix aquesta Resolució de 2016, respecte el procediment per a l'accés dels candidats a les vacants que es produeixen.

L'apartat 4 de la Resolució TSF/993/2016 estableix que pot participar *“tot el personal estatutari fix i en situació de servei actiu o assimilat en la mateixa categoria en la que s'ostenta la vinculació fixa, amb adscripció definitiva (o reingrés provisional) a qualsevol dispositiu d'atenció Primària”*, amb determinades limitacions que estableix el mateix apartat de la Resolució (per exemple, no pot participar el *“personal de contingent i zona (personal en plaça no homologada)”*).

L'apartat 6 de la Resolució de 2016 estableix el procés que s'ha de seguir en aquest cas:

“El procés s'articularà per mitjà d'un registre informàtic obert de manera permanent, mitjançant la inscripció telemàtica en el Registre de preferències que permetrà la inscripció per localitat i per dispositius assistencials, gestionats per l'Institut Català de la Salut, existents en cada localitat (no es relacionaran consultoris locals).

Es podrà demanar, de manera ordenada, un màxim de tres dispositius.

En ocasió de vacant sense reserva es procedirà, en primer lloc, a revisar, per part del responsable de fer la proposta de nomenament, el Registre de preferències per visualitzar si hi ha candidats amb interès en el dispositiu assistencial on hi ha la vacant.”

És a dir, pel que es desprèn de la informació disponible, els treballadors estatutaris de l'ICS que hi estiguin interessats poden inscriure's al “registre de preferències”, per tal d'accedir a les vacants que es puguin produir, en els termes i amb el procediment que preveu la Resolució (art. 6).

En funció de les vacants que es produeixen i dels candidats que hi hagi caldrà aplicar els barems i criteris establerts per seleccionar la persona que ha d'ocupar el lloc vacant d'acord amb el barem que preveu l'apartat 7 de la Resolució.

Pel que fa a aquests barems, l'apartat 7 de la Resolució TSF/993/2016, disposa que:

“El sistema de puntuació serà el mateix que el barem emprat en el Pacte de la mesa sectorial de negociació de sanitat del concurs de mobilitat voluntària de personal estatutari 2013, de l'empresa pública Institut Català de la Salut. Aquest apartat tindrà una ponderació del 85%.

Adicionalment, s'afegirà el càlcul de la mitjana d'assoliment dels objectius individuals (DPO), fins a 5 dels darrers exercicis. Aquest apartat tindrà una ponderació del 15%.

En cas d'empat s'empraran els mateixos paràmetres que amb el mateix propòsit estan fixats al mateix Pacte abans citat.”

Per la informació de què es disposa, sembla que la remissió al Pacte de la mesa sectorial de negociació de 2013 (art. 7), es podria referir a la Resolució EMO/2515/2013, de 20 de novembre, per la qual es disposa la inscripció i la publicació del pacte de la Mesa sectorial de negociació de sanitat del concurs de mobilitat voluntària de personal estatutari 2013, de l'empresa pública Institut Català de la Salut (codi de conveni número 79100032132013). En aquesta Resolució s'estableix que en els processos de mobilitat voluntària *“es valoraran els serveis prestats, el darrer nivell de carrera professional i els crèdits assolits en aquest darrer nivell de suficiència de català, d'acord amb la següent distribució (...)”*, i s'estableixen les corresponents puntuacions.

Vistes aquestes previsions, arran del procediment establert en la Resolució de 2016, en relació amb el qual el reclamant demana la informació, es produeix un **procediment de concurrència competitiva**, des del moment que varies persones inscrites al Registre podrien optar a una mateixa vacant i que, tal i com està previst (punt 6 Resolució) cal tenir en compte una sèrie de criteris i barems per fer la proposta de quina persona candidata ha d'obtenir el lloc que s'ofereix.

A més, l'apartat 10 de la Resolució TSF/993/2016, disposa que:

“Les vacants que es generin podran ser ocupades per mitjà de la definició del perfil professional si el lloc es va cobrir amb anterioritat per mitjà d'aquest.

*En el cas que es consideri que el lloc ha de ser cobert per mitjà d'un perfil professional caldrà que, prèviament a l'inici del procés de cobertura, aquest sigui aprovat d'acord amb els requisits establerts en el Pacte de selecció temporal. En aquest cas s'oferirà la vacant a les persones inscrites al Registre de preferències que compleixin aquest perfil, ordenades pel mateix sistema de puntuació que està previst en aquesta o, **si s'escau, es realitzaran les proves addicionals** a les persones inscrites que compleixin aquest perfil.”*

Sigui com sigui, cal tenir en compte les previsions de l'LTC en relació amb les obligacions de publicitat activa, en concret, l'article 9.1.e) de l'LTC, que estableix que s'han de fer públiques *“Les*

convocatòries i els resultats dels **processos selectius de provisió i promoció del personal**, provisió en la que haurien de considerar-se inclosos els procediments de mobilitat voluntària (art. 37 Estatut marc).

En el mateix sentit, l'article 21 del Decret 8/2021 estableix:

“1. Als efectes de la lletra e) de l'article 9.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, les administracions públiques han de publicar les convocatòries i els resultats de:

a) Procediments d'accés als cossos i escales de personal funcionari, estatutari i personal laboral.

b) Procediments de promoció interna.

*c) **Procediments de provisió provisional i definitiva.***

d) Procediments de selecció de personal interí o laboral temporal, incloses les borses d'interins.

(...).

2. Les dades a publicar han de fer referència, com a mínim, a l'anunci de la convocatòria, a les bases, als anuncis oficials i al nom i cognoms i als quatre números del document nacional d'identitat o document equivalent de les persones admeses en cada prova o exercici del procés i de la persona finalment seleccionada, d'acord amb els criteris establerts en matèria de protecció de dades.

3. L'actualització de la publicació de les dades és contínua, en funció del desenvolupament de cada convocatòria. En el cas que no hi hagi dades a publicar, s'ha de fer constar aquest extrem.”

Per altra banda, com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors, en els processos de selecció de personal que comporten una concurrència competitiva, cal entendre que hi hauria suficient habilitació legal per a fer pública la identitat de les persones finalment seleccionades, segons es preveu a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment administratiu comú de les Administracions públiques (LPAC), en relació amb la notificació de resolucions i actes administratius (article 40 i s. LPAC), concretament, en l'article 45.1.b), segons el qual els actes administratius han de ser publicats:

“Cuando se trate de actos integrantes de un procedimiento selectivo o de concurrencia competitiva de cualquier tipo. En este caso, la convocatoria del procedimiento deberá indicar el medio donde se efectuarán las sucesivas publicaciones, careciendo de validez las que se lleven a cabo en lugares distintos.”

Tenint en compte les previsions en matèria de publicitat respecte la identitat de les persones a qui s'ha adjudicat un lloc de treball a través de qualsevol dels processos de provisió, en principi no sembla que hagi de plantejar problemes des del punt de vista del dret a la protecció de dades poder donar a conèixer la identitat de les persones que han emprat el mecanisme previst a la resolució de 2016 i han obtingut un nou lloc de treball. Això, llevat que del tràmit d'audiència que cal fer a les persones interessades en resulti alguna circumstància que justifiqui mantenir la confidencialitat de la informació. En aquest sentit, segons l'informe de 2 de juny de 2021, adreçat a la GAIP, l'organisme estaria recopilant la relació d'afectats per trametre-la a la GAIP, als efectes del que disposa l'article 31 LTC. En qualsevol cas, no consta en el moment d'emetre aquest informe, que algun afectat hagi al·legat algun element o circumstància personal que pugui justificar la limitació del dret d'accés del reclamant a la identitat d'algun afectat.

A efectes de ponderació (art. 24.2 LTC), conèixer la identitat de les persones inscrites al dit registre de preferències que obtenen una plaça vacant, no sembla que hagi de suposar una afectació especial per al dret a la protecció de dades personals d'aquestes persones. En aquest sentit, i a partir del moment en què són seleccionades, les expectatives de privacitat que poden tenir els treballadors que s'inscriuen al registre, no justificarien el no revelar o donar accés a la seva identitat, ateses les previsions de publicitat derivades de la normativa vigent.

Això podria incloure també la informació sol·licitada sobre la data de presentació de la sol·licitud de participació, atès que no comporta una especial intrusió per al dret a la protecció de dades i, en canvi, tenint en compte que la persona sol·licitant manifesta ser representant dels treballadors, aquesta informació pot ser rellevant per avaluar el funcionament d'aquest sistema de mobilitat.

A més, com element afegit en el cas que ens ocupa, accedir a la identitat de les persones que han obtingut una vacant tampoc no implica accedir a informació relativa a retribucions, ni a un canvi de categoria professional ni, en definitiva, a informació sobre possibles canvis retributius, ja que, per la informació disponible, la mobilitat es produeix respecte vacants de la mateixa categoria del lloc que ja s'ocupava anteriorment.

Per tant, en la ponderació dels drets que cal fer respecte de la sol·licitud d'accés a la informació, és a dir, en el que podríem anomenar "test de l'interès públic" que ha de determinar si l'accés a la informació contribueix a un millor coneixement dels criteris d'organització i funcionament de l'Administració pública, de l'organització de l'estructura administrativa, i de la gestió que es fa de les sol·licituds de mobilitat voluntària en aquest cas, es pot considerar que l'accés a la informació sol·licitada en relació amb les persones que obtenen una vacant pot ser rellevant per al control d'aquesta organització administrativa, de la distribució dels efectius de l'ICS, i en definitiva de la correlació entre els treballadors apuntats al registre de mobilitat voluntària i l'efectiva assignació de llocs de treball a aquests treballadors, en funció dels barems i condicions establertes.

Qüestió diferent és que s'hagi de donar accés a la identitat de tota la resta de persones inscrites al Registre. En aquest cas, pot tractar-se de persones inscrites han optat a una vacant però que finalment no l'han obtingut, o també pot tractar-se de persones inscrites i interessades en places que encara no han estat formalment ofertades.

En aquest casos, facilitar la identitat de persones que simplement estan inscrites al registre, però que no han obtingut una vacant, no sembla que hagi d'aportar cap informació d'interès en relació amb l'aplicació del procediment de l'article 6 de la Resolució de 2016, ni sobre l'aplicació dels barems i criteris de l'article 7 de la mateixa Resolució, ja que això encara no s'haurà produït, al menys, en relació amb aquestes persones.

Conèixer la identitat de totes les persones incloses en la "relació de sol·licituds" que consten en el registre, però que encara no han estat objecte de cap valoració, no sembla que hagi d'aportar res a efectes de comprovar si el procediment d'assignació es du a terme de forma adequada.

A diferència del que s'ha exposat en relació amb les persones que efectivament obtenen una vacant, el mer fet d'inscriure's al registre de vacants no implica que aquestes persones accedeixin a un lloc de treball, de manera que comunicar el seu nom, cognoms i determinades xifres del DNI pel simple fet d'estar inscrites al Registre, sí podria afectar en major mesura les seves

expectatives de privacitat. Suposaria donar a conèixer informació sobre la seva situació laboral (com a mínim, l'interès en canviar aquesta situació) que pot afectar d'alguna manera a la seva esfera personal i laboral, sense que es constati cap benefici, pel fet de conèixer la identitat d'aquestes persones, pel que fa a l'exercici dels drets de representació dels treballadors.

En qualsevol cas, a efectes de comprovar, per exemple, el nombre total de persones interessades en una determinada vacant, podria ser suficient facilitar una indicació numèrica de persones inscrites per cada vacant, sense necessitat d'identificar-les, incloent la data de la sol·licitud i el lloc al qual s'opta. Aquesta possibilitat no resultaria contrària a la normativa de protecció de dades.

En conclusió, els elements examinats porten a concloure que el dret a la protecció de dades de les persones afectades hagi de cedir davant l'interès públic en el coneixement de la informació sol·licitada pel reclamant, pel que fa a la identitat (nom i cognoms i determinades xifres del número de DNI) dels treballadors inclosos a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària que hagin obtingut una vacant. Això, llevat que en algun cas la comunicació de la informació pugui revelar informació protegida per l'article 23 LTC.

Pel que fa a la resta de persones inscrites al registre, que no han obtingut una vacant, no sembla justificat que la seva identitat hagi de ser coneguda, per la qual cosa la informació s'hauria de lliurar sense incloure nom i cognoms ni cap xifra del número de DNI.

Conclusió

La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés per part de la persona reclamant a la identitat (nom i cognoms i les xifres 4 a 7 del número de DNI) dels treballadors inclosos a la relació de sol·licituds de mobilitat voluntària que hagin obtingut un lloc de treball en virtut del mecanisme de mobilitat previst a la Resolució TSF/993/2016, identificant la data de la sol·licitud i el lloc obtingut. Això, llevat que en algun cas la comunicació de la informació pugui revelar informació protegida per l'article 23 LTC.

No resulta justificat l'accés de la persona reclamant a la identitat de la resta de persones que consten inscrites al registre de mobilitat i que no han obtingut un nou lloc de treball en virtut d'aquest mecanisme de mobilitat.

Barcelona, 12 de juliol de 2021