

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació contra la denegació per un Ajuntament a la sol·licitud de còpia de les gravacions de les sessions d'una comissió d'investigació municipal

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 Ajuntament a la sol·licitud de còpia de les gravacions de les sessions d'una comissió d'investigació municipal.

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

Antecedents

1. En data 15 de març de 2021, un representant sindical presenta una sol·licitud davant un Ajuntament en la qual, en representació d'una secció sindical, alhora, d'un funcionari, sol·licita entre altra informació una còpia dels vídeos de les sessions de la comissió d'investigació municipal constituïda per investigar uns fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical contra el dit funcionari, membre de la policia local, per part del cap de la policia local i d'un regidor de l'Ajuntament.

En la sol·licitud s'exposa la necessitat del funcionari d'obtenir una còpia dels vídeos de les sessions amb la finalitat de poder exercir “[...] *el seu dret fonamental a obtenir la tutela efectiva de jutges i tribunals en el exercici dels seus interessos legítims, sense que, en cap cas, pugui produir-se indefensió (article 24 de la Constitució).*”

Per altra banda, també es desprèn de la sol·licitud que en l'acord de constitució de la dita Comissió, es van acordar entre altres qüestions:

*[...] a) Establir un ordre en els torns de les compareixences. El primer en comparèixer seria el treballador afectat i després la resta de persones implicades i testimonis.
b) La participació en les sessions del treballador afectat acompanyat de la seva representació legal/sindical i poder realitzar les preguntes als diferents compareixents
c) La presència del regidor de governació en les compareixences de tots els testimonis
d) Enregistrar les sessions de la comissió Etc.”*

2. En data 19 de març de 2021, l'Ajuntament adreça un escrit al representant sindical en el qual manifesta que, en relació amb la petició de còpia dels vídeos de les sessions de la comissió d'investigació municipal, “[...] *els membres de l'esmentada Comissió van acordar per unanimitat dipositar els vídeos a l'Ajuntament i no entregar-los a cap peticionari dels mateixos*”.

3. En data 23 de març de 2021, el representant sindical adreça un altre escrit a l'Ajuntament en el qual al·lega que, en síntesi, la normativa de protecció de dades reconeix el dret del funcionari a accedir als vídeos de les sessions. En aquest sentit, reitera els termes de la seva sol·licitud i afegeix a la sol·licitud que *"[...] en el cas que els vídeos, o part d' aquests, no es facilitin al treballador aquests restin en dipòsit, a disposició judicial, i sense perjudici de les possibles accions legals per la negativa"*.

4. En data 20 de maig de 2021, el funcionari presenta davant la GAIP una reclamació en la qual manifesta que el seu representant sindical ha sol·licitat de l'Ajuntament, en el seu nom, una còpia dels vídeos de les reunions de la comissió d'investigació en la qual va participar com a denunciador, però l'Ajuntament no els hi ha lliurat, per aquest motiu reclama que se li atorgui accés a una còpia *"[...] per preparar les accions legals davant la situació de presumpte assetjament laboral i persecució sindical que he estat patint."*

A partir del que posa de manifest el funcionari, sembla que el curs de la investigació es va aturar quan va demanar la compareixença de l'alcalde davant la Comissió, motiu pel qual reclama l'accés a la còpia dels vídeos.

5. En data 27 de maig de 2021, la GAIP trameta la reclamació a l'Ajuntament, demanant un informe on exposi els antecedents de fet i fonamenti el seu posicionament en relació amb la reclamació, així com l'expedient complet i, si escau, que concreti les terceres persones que resultin afectades per l'accés reclamat.

6. En data 1 de juny de 2021, l'Ajuntament remet a la GAIP un escrit en el qual, entre altres qüestions, exposa que la denegació de l'accés a una còpia dels vídeos es fonamenta en l'acord per unanimitat de la comissió d'investigació de dipositar els vídeos a l'Ajuntament i no fer entrega d'una còpia a cap peticionari.

7. En data 3 de juny de 2021, la GAIP adreça a l'Ajuntament una petició d'informació addicional en relació amb la petició del reclamant. En particular, sol·licita a l'Ajuntament que descrigui quina és la tipologia dels vídeos, i assenyali i argumenti els límits en els quals fonamenten la denegació de l'accés.

8. En data 14 de juny de 2021, la GAIP sol·licita 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.

9. En data 18 de juny de 2021, la GAIP trasllada a aquesta Autoritat la resposta de l'Ajuntament a la petició formulada en data 3 de juny de 2021, en la qual l'Ajuntament informa que els vídeos sol·licitats pel funcionari corresponen a les sessions de la comissió d'investigació dutes a terme en diferents dates en les quals van comparèixer el funcionari, el seu representant sindical i els membres de la comissió.

Informa que la Comissió s'integra per l'alcalde i d'un regidor/a de cada grup polític municipal (un total de 5 persones), i que tots els membres van accedir a poder ser enregistrats amb imatge i veu en les sessions, però no a la seva entrega ni difusió.

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'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, 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

La normativa de protecció de dades, d'acord amb el que estableixen els articles 2.1 i 4.1) de l'RGPD, s'aplica als tractaments que es duiguin a terme sobre qualsevol informació *“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”*.

L'article 4.2) de l'RGPD considera *“«tratamiento»: 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”*.

D'acord amb el que preveu l'article 5.1.a), qualsevol tractament de dades personals ha de ser lícit, lleial i transparent en relació amb l'interessat i, en aquest sentit, l'RGPD estableix la necessitat de concórrer en alguna de les bases jurídiques de l'article 6.1, entre les quals l'apartat c) preveu el supòsit que el tractament *“es necesario para el cumplimiento de una obligación legal aplicable al responsable del tratamiento”*.

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

Per la seva part, l'article 86 de 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”*.

La regulació i garantia de l'accés públic a documents oficials en poder de les autoritats públiques o organisme públic es regula 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), la qual reconeix a les persones el dret d'accés a la informació pública, entenent-se com a tal *“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”* (article 2.b) i 18 LTC). En termes similars es pronuncia la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LT), en els seus articles 12 (dret d'accés a la informació pública) i 13 (informació pública).

En el cas que ens ocupa, als efectes que ens interessa en el present informe, en què es reclama una còpia dels vídeos de les sessions dutes a terme per la comissió d'investigació constituïda per investigar uns fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical contra un funcionari, aquesta informació ha de ser considerada pública d'acord amb l'article 2.b) de l'LTC

i sotmesa al dret d'accés (article 18 de l'LTC), en ser informació en el seu poder a conseqüència de l'exercici de llurs competències.

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.

III

Prèviament a l'anàlisi de les qüestions de fons, convé fer referència a qui és la persona que exerceix el dret d'accés a la informació pública, atès que aquesta circumstància pot condicionar la resolució del cas que ens ocupa des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades.

D'acord amb la documentació que conté l'expedient tramès, la sol·licitud d'accés inicial (de data 15 de març de 2021) va ser tramesa a l'Ajuntament per part d'una persona que s'identificava com a representant sindical, en nom i representació d'una secció sindical i d'un treballador (funcionari). No obstant això, la reclamació formulada davant la GAIP davant la negativa de l'Ajuntament a atorgar l'accés a la informació pública es formula pel propi funcionari, és a dir, a títol individual.

A la vista d'això, en el cas que ens ocupa, la pretensió d'accés s'analitzarà a continuació des del punt de vista del funcionari interessat, i no des del punt de vista del representant sindical.

L'origen de la sol·licitud d'accés parteix de l'acord de constitució d'una comissió d'investigació, per part de l'Ajuntament, amb la finalitat d'investigar uns fets denunciats per un funcionari (la persona reclamant) que presumptament serien constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical atribuïbles al seu cap i a un regidor de la corporació local. En l'acord de constitució, entre altres extrems, es va acordar la gravació de totes les sessions així com la participació del funcionari i del seu representant sindical.

L'anàlisi de la qüestió de fons del cas que ens ocupa ha de partir del reconeixement que fa la normativa als ens locals, entre ells els municipis, en la seva qualitat d'administració pública de caràcter territorial, i dins de l'esfera de les seves competències, de la potestat d'autoorganització, d'acord amb l'article 4.1.a) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local (LBRL), així com l'article 8 del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMRLC).

Cal tenir en compte que, a diferència de la normativa relativa al funcionament i organització de les Corts Generals, així com la relativa al Parlament de Catalunya, entre altres, la normativa de règim local no regula expressament les comissions d'investigació. A tal efecte, la seva constitució pot entendre's des de la perspectiva de la funció d'inspecció, control i supervisió del govern municipal atribuïda a l'òrgan del Ple (art. 22.2.a) de l'LBRL, i 52.2.a) del TRLMRLC), en relació amb la potestat d'autoorganització.

D'acord amb el que indiquen tant el delegat sindical a les seves sol·licituds, com el propi funcionari a la reclamació, la comissió d'investigació es va constituir amb l'objectiu d'investigar els fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical atribuïbles al seu cap i a un regidor de la corporació local. A partir d'aquesta informació, i tenint en compte que no se'n

després que s'hagi incoat cap procediment sancionador, a priori sembla que la finalitat en la constitució de la comissió d'investigació està relacionada amb la previsió de l'article 55 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, pel qual:

“1. Con anterioridad al inicio del procedimiento, el órgano competente podrá abrir un período de información o actuaciones previas con el fin de conocer las circunstancias del caso concreto y la conveniencia o no de iniciar el procedimiento.

2. En el caso de procedimientos de naturaleza sancionadora las actuaciones previas se orientarán a determinar, con la mayor precisión posible, los hechos susceptibles de motivar la incoación del procedimiento, la identificación de la persona o personas que pudieran resultar responsables y las circunstancias relevantes que concurran en unos y otros.

Las actuaciones previas serán realizadas por los órganos que tengan atribuidas funciones de investigación, averiguación e inspección en la materia y, en defecto de éstos, por la persona u órgano administrativo que se determine por el órgano competente para la iniciación o resolución del procedimiento”.

Alhora l'article 275 del Decret 214/1990, de 30 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament del personal al servei de les entitats locals preveu el següent:

“L'òrgan competent per a la incoació de l'expedient disciplinari [...] té les atribucions següents:

a) Disposar, amb caràcter previ, la realització d'una informació reservada. [...]”

És criteri jurisprudencial consolidat que la fase d'investigació prèvia a l'inici d'un procediment sancionador o disciplinari no constitueix pròpiament un procediment administratiu (entre d'altres, STSJM 471/2006, de 24 de maig), en el sentit que consisteix en una actuació administrativa tendent a la comprovació i investigació d'uns fets que s'han posat en coneixement de l'administració pública, amb l'objectiu de comprovar aspectes relatius a la realitat dels fets o de la seva autoria.

En el cas que ens ocupa, cal tenir en compte que en l'acord de constitució es va acordar que, a més de la participació del funcionari denunciador (i reclamant) i el seu representant sindical, les sessions fossin enregistrades.

A partir de la informació que consta en l'expedient tramès, es desconeix la finalitat per la qual l'acord de constitució de la comissió incloïa també l'enregistrament de les sessions, com ara si l'objectiu era d'obtenir un material de suport amb la finalitat d'estendre posteriorment l'acta, o bé com a element probatori que pogués ser incorporat posteriorment a l'expedient disciplinari en cas de que fos incoat.

Cal tenir en compte que, en el cas que les gravacions de les sessions s'hagin acordat amb la finalitat de facilitar l'elaboració de l'acta de les sessions, cal tenir present el principi de limitació del termini de conservació (art. 5.1.e) RGPD):

“1. Los datos personales serán: [...] mantenidos de forma que se permita la identificación de los interesados durante no más tiempo del necesario para los fines del tratamiento de los datos

personales; los datos personales podrán conservarse durante períodos más largos siempre que se traten exclusivamente con fines de archivo en interés público, fines de investigación científica o histórica o fines estadísticos, de conformidad con el artículo 89, apartado 1, sin perjuicio de la aplicación de las medidas técnicas y organizativas apropiadas que impone el presente Reglamento a fin de proteger los derechos y libertades del interesado («limitación del plazo de conservación»).

Si aquesta era l'única finalitat de l'enregistrament de les sessions, la conservació de les sessions enregistrades un cop l'acta ha estat aprovada podria suposar la infracció del principi de limitació del termini de conservació de l'article 5.1.e) de l'RGPD, en haver-se assolit la finalitat original per la qual es va acordar el seu enregistrament, és a dir, la de servir de suport per l'extensió de l'acta.

En el cas que ens ocupa, però, semblaria que la finalitat per la qual es va acordar l'enregistrament de les sessions de la comissió investigadora seria la d'obtenir elements probatoris que poguessin ser portats a la instrucció d'un procediment sancionador o disciplinari, en cas que s'apreciés responsabilitat dels funcionaris presumptament responsables pels fets que es denunciaren.

Des d'aquest punt de vista, és rellevant de cara a analitzar l'accés pretès pel funcionari reclamant (i denunciant dels fets) la informació que pot veure's afectada per les gravacions de les sessions de la comissió d'investigació. A tal efecte, segons la informació que consta a l'expedient tramès, sembla que l'acord de constitució incorporaria un ordre de torns de compareixences, essent la primera la del funcionari denunciant, i posteriorment de la resta de persones implicades i testimonis, però a partir de la resposta de l'Ajuntament a la sol·licitud d'informació addicional per part de la GAIP, aquest només fa referència a que els vídeos enregistrats hi són en relació amb diferents sessions de la comissió d'investigació on va comparèixer el propi reclamant, el seu representant legal i els membres de la comissió, constituïda per l'Alcalde i un regidor/a de cada grup polític municipal (un total de 5 persones). En conseqüència, no queda clar quines altres categories de persones podrien veure's afectades per l'accés pretès.

Així doncs, en síntesi, a priori sembla que com a mínim en el contingut de les gravacions es veuran afectades les dades personals del funcionari denunciant, el seu representant sindical, els membres de la comissió, així com del funcionari i regidor als quals se'ls atribueixen els fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució laboral.

IV

A l'hora d'analitzar el dret d'accedir a la informació pretesa, és rellevant el fet que gran part de la informació que pot veure's afectada en les gravacions de les sessions es refereix al funcionari reclamant, com a perjudicat pels presumptes fets denunciats. En aquest sentit, cal tenir en compte que l'article 24.3 de l'LTC estableix que les sol·licituds d'accés a la informació que només contingui dades de la persona sol·licitant s'ha de resoldre d'acord amb la normativa de protecció de dades:

“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.”

No obstant això, cal tenir en compte que en el cas que ens ocupa el funcionari pretén accedir a una còpia dels vídeos de les sessions de la comissió d'investigació els quals, especialment per la seva naturalesa, no només es veuen afectades dades personals del propi funcionari (en relació amb l'article 24.3 de l'LTC) sinó que de forma simultània també es veurien afectades dades del seu representant sindical, dels membres de la comissió, a la vegada que ha de deduir-se que en les sessions es farà referència al funcionari i al regidor presumptament autors dels fets que es varen denunciar. Fins i tot, tot i que en la informació que consta a l'expedient no s'esmenta de manera expressa, no es pot descartar que es puguin veure afectades també dades personals de testimonis i altres persones implicades en els fets, atès que l'acord de constitució de la comissió preveia un ordre de compareixences. Per això, s'ha de resoldre d'acord amb l'LTC.

En qualsevol cas, és necessari recordar, com a punt de partida els amplis termes en què la normativa de protecció de dades reconeix a les persones afectades el seu dret d'accés a la seva informació personal. Així, d'acord amb l'article 15 RGPD:

“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, incluida la elaboración de perfiles, a que se refiere el artículo 22, apartados 1 y 4, y, al menos en tales casos, información significativa sobre la lógica aplicada, así como la importancia y las consecuencias previstas de dicho tratamiento para el interesado.

2. [...]

3. El responsable del tratamiento facilitará una copia de los datos personales objeto de tratamiento. El responsable podrá percibir por cualquier otra copia solicitada por el interesado un canon razonable basado en los costes administrativos. Cuando el interesado presente la solicitud por medios electrónicos, y a menos que este solicite que se facilite de otro modo, la información se facilitará en un formato electrónico de uso común.

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

D'acord amb el que preveu aquest article, la persona afectada té el dret a confirmar si un responsable del tractament està tractant les seves dades i a la resta de la informació que preveu l'article 15.

V

D'entrada, des del punt de vista de les categories de dades personals relatives a terceres persones que poden veure's afectades per la sol·licitud d'accés del funcionari a una còpia de les sessions de la comissió d'investigació la qual, recordem, té com a objectiu investigar els fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical atribuïbles al seu cap i a un regidor de la corporació local, ha de ser analitzada d'acord amb la previsió de l'article 23 de l'LTC, el qual preveu un règim específic per a categories considerades d'especial protecció.

Alhora, també cal tenir en compte que en la mesura que en l'acord de constitució de la comissió d'investigació es va acordar la participació del representant sindical del funcionari, és molt probable que també hagi quedat enregistrada informació relativa a la seva afiliació sindical.

En aquest sentit, l'article 23 de l'LTC preveu el següent:

“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.”

Per altra banda, també cal fer referència a l'article 15.1 de l'LT, a partir del qual:

“1. Si la informació sol·licitada contuviera datos personales que revelen la ideología, afiliación sindical, religión o creencias, el acceso únicamente se podrá autorizar en caso de que se contase con el consentimiento expreso y por escrito del afectado, a menos que dicho afectado hubiese hecho manifiestamente públicos los datos con anterioridad a que se solicitase el acceso.

Si la información incluyese datos personales que hagan referencia al origen racial, a la salud o a la vida sexual, incluyese datos genéticos o biométricos o contuviera datos relativos a la comisión de infracciones penales o administrativas que no conllevasen la amonestación pública al infractor, el acceso solo se podrá autorizar en caso de que se cuente con el consentimiento expreso del afectado o si aquel estuviera amparado por una norma con rango de ley.”

Prenent en consideració el que preveuen aquests articles, amb caràcter general, l'accés a informació que contingui alguna d'aquestes categories de dades hauria de ser denegat llevat que consti el consentiment exprés dels afectats, siguin dades que el mateix afectat hagi fet manifestament públiques o bé una norma amb rang de llei ho empari.

Ara bé, en el cas que ens ocupa cal tenir en compte que, per una banda, la informació relativa a la presumpta comissió d'infraccions penals o administratives atribuïbles al cap del funcionari, i a un regidor de l'ajuntament, és informació que precisament el mateix funcionari reclamant hauria facilitat en el moment d'informar a la corporació d'aquests fets amb l'objectiu que s'incoés un procediment sancionador o disciplinari. Per això no semblaria necessari limitar l'accés per protegir aquesta informació, quan l'origen de la mateixa és la persona que sol·licita l'accés.

Per altra banda, en relació amb les dades d'afiliació sindical del representant sindical, d'acord amb el que estableix l'article 15.1 de l'LT, en la mesura que aquesta informació s'ha fet manifestament pública pel propi afectat de les dades, tampoc semblaria justificat denegar l'accés a aquesta informació. Això és encara més evident en un cas com el que ens ocupa en el que el representant sindical va ser qui originalment va adreçar la sol·licitud d'accés en representació del funcionari (ara reclamant), en la qual informava de la seva condició de representant sindical.

A més cal tenir en compte també encara una altra circumstància, atès que segons la informació de que es disposa, el propi funcionari reclamant hauria estat present en totes les sessions en les quals aquesta informació s'ha tractat. Per això, prèviament a la sol·licitud d'accés ja seria coneixedor d'aquesta informació.

VI

Pel que fa a la resta de dades personals, cal acudir a les previsions de l'article 24 de l'LTC:

“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.

[...].”

En relació amb les dades identificatives dels membres de la Comissió (l'alcalde i un regidor de cada grup municipal, segons ha informat l'Ajuntament) d'acord amb el que preveu el primer apartat de l'article 24 de l'LTC, en principi no hauria d'haver-hi cap impediment en accedir a aquestes dades.

A aquests efectes, cal tenir en compte el que preveu l'article 70.2 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, pel qual cal entendre com a dades merament identificatives les consistents en el nom i cognoms, el càrrec o lloc ocupat, cos i escala, les funcions desenvolupades i el telèfon i les adreces, postal i electrònica, de contacte professional, referides al personal al servei de les administracions públiques, alts càrrecs i personal directiu del sector públic de les administracions públiques.

L'Ajuntament ha posat de manifest que la negativa a atorgar l'accés pretès pel funcionari es fonamenta en l'acord unànim de la comissió d'investigació de no comunicar o posar a l'abast els vídeos de les sessions, quedant-hi dipositats aquests en la seu de l'Ajuntament. No obstant això, més enllà de la manifestació de la seva negativa de la informació aportada no se'n deriven motius o circumstàncies a partir les quals es pugui apreciar que hagi de prevaldre el dret a la protecció de dades dels membres de la comissió, o un altre dret constitucionalment protegit, sobre el dret d'accés del funcionari reclamant, en la mesura que no s'acrediten circumstàncies personals que ho justifiquin.

Per altra banda, pel que fa a la resta de dades personals, la pretensió d'accés requereix que sigui sotmesa a un judici de ponderació d'acord amb la previsió de l'article 24.2 de l'LTC, és a dir, una ponderació raonada prèvia entre l'interès públic en la divulgació i el dret de les persones afectades en la qual es tinguin en compte totes les circumstàncies que afectin cada cas concret amb l'objectiu de dilucidar sobre la prevalença entre el dret d'accés i els drets de les persones afectades, prenent de base els diferents elements que enumera el citat article (finalitat de l'accés, el fet que pugui afectar la seguretat de les persones, etc.). Això afectaria tant a dades de la pròpia persona reclamant, com a dades de testimonis o altres persones implicades.

Pel que fa a l'accés a les pròpies dades, tal com ja s'ha avançat, la ponderació s'ha de decantar necessàriament en favor de l'accés de la persona reclamant a les seves pròpies dades en els termes de l'article 15 RGPD.

Per altra banda, pel que fa a les dades de terceres persones, tot i que l'article 18.2 de l'LTC preveu que l'exercici del dret d'accés a la informació pública no es condiona al fet que concorri un interès personal, així com no resta subjecte a la motivació o invocació de cap norma, conèixer la motivació de la sol·licitud pot ser un element rellevant a tenir en compte.

Segons es desprèn de l'expedient tramès, i en particular a partir del que exposa el funcionari reclamant, davant la inactivitat, o la discrepància amb l'activitat duta a terme, per part de l'administració municipal, la finalitat de l'accés pretès és la de preparar l'estratègia legal davant la presumpta situació d'assetjament laboral i persecució sindical patida.

Cal tenir en compte que d'acord amb el que preveu l'article 24 de la Constitució espanyola, totes les persones tenen dret a obtenir la tutela efectiva dels jutges i tribunals en l'exercici dels seus drets, així com, entre altres, tenen dret a emprar els elements probatoris que siguin pertinents per a la seva defensa.

Des de la perspectiva del funcionari perjudicat, és evident que l'accés a una còpia de les gravacions de les sessions dutes a terme per la comissió d'investigació, en la mesura que poden contenir les decisions adoptades o les actuacions empreses per la comissió, les compareixences de testimonis, altres implicats i, en definitiva, tercers que puguin ajudar a aclarir els fets denunciats pel funcionari, poden ser rellevants per a la seva pretensió en seu judicial, si escau. D'aquesta forma, davant la inactivitat de l'administració pública, d'acord amb el que ha exposat el funcionari perjudicat, seria rellevant per a la defensa dels seus drets en via jurisdiccional.

D'igual manera, també és rellevant tenir en compte que l'acord de constitució de la comissió d'investigació incorporava, entre altres termes, la participació del propi funcionari a totes les sessions. Aquesta circumstància, des de la perspectiva de l'accés pretès pel funcionari,

necessàriament ha de ser considerada en el cas que ens ocupa en la mesura que, atès que ha participat en les sessions de la comissió d'investigació, qualsevol informació que hagi sigut revelada o comunicada en el seu transcurs seria coneguda pel mateix funcionari en el moment de la sol·licitud d'accés.

Pel que fa a les dades dels autors dels fets que presumptament serien constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical, cal tenir en compte que farien referència a uns fets que repercuteixen directament sobre el funcionari perjudicat.

Per altra banda, des de la perspectiva dels testimonis o altres implicats que hagin comparegut davant la comissió i la declaració dels quals s'hagi enregistrat, si escau, val a dir que no consta que hagin exercit el seu dret d'oposició. En qualsevol cas, si bé les seves declaracions, i l'autoria de les mateixes resultarien rellevants per a la defensa dels drets de la persona perjudicada, especialment tenint en compte que l'article 15 RGPD inclou en el contingut del dret d'accés previst a la normativa de protecció de dades l'obtenció d'informació sobre l'origen de les dades, seria convenient acomplir amb el tràmit d'audiència previst a l'article 31 de l'LTC per verificar si hi poden haver motius que puguin justificar, si escau, la limitació del dret d'accés del funcionari reclamant.

Per tot el que s'ha exposat, tenint en compte que la persona sol·licitant és la persona perjudicada, i atesa la necessitat de proveir-se de les proves necessàries per obtenir la tutela judicial efectiva per part del funcionari reclamant, davant l'actuació o manca d'actuació municipal, no sembla que hagi de prevaldre el dret a la protecció de dades dels presumptes autors dels fets o dels testimonis sobre el dret d'accés del funcionari, en la mesura que aquesta informació podria ser rellevant per a la finalitat per la qual sol·licita l'accés.

Conclusió

D'acord amb la normativa de protecció de dades, l'accés del funcionari perjudicat a una còpia dels vídeos enregistrats relatius a les sessions, en les quals va participar, de la comissió d'investigació d'uns fets presumptament constitutius d'assetjament laboral i persecució sindical pel seu cap i un regidor de l'Ajuntament, estaria justificat en la necessitat de poder exercir el seu dret a la tutela judicial efectiva.

Barcelona, 1 de juliol de 2021