

Informe emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació contra la denegació parcial d'un ajuntament de la sol·licitud d'accés a l'expedient de selecció de dues places de tècnic d'administració general

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 parcial d'un ajuntament de la sol·licitud d'accés a l'expedient per a la selecció de dues places de tècnic d'administració general en règim de funcionari de carrera.

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 8 de maig de 2022, una ciutadana sol·licita a l'ajuntament accedir a l'expedient per a la selecció de dues places de tècnic d'administració general en règim de funcionari de carrera i a obtenir còpia, si ho considerava necessari, d'algun dels documents d'aquell expedient. La sol·licitant havia participat en el procés selectiu, les proves del qual, segons indica, van tenir lloc el 25 de març de 2019.

2. En data 31 de juliol de 2022, la mateixa persona, a la vista de la resposta donada per l'Ajuntament que li ha facilitat accés a l'expedient, amplia la seva petició i sol·licita:

"(...)obtenir còpia dels emails que s'haguessin enviat/rebut entre el personal adscrit al servei de recursos humans en aquell moment, entre els membres que van formar part del tribunal de selecció i del personal adscrit a secretaria relacionats amb el procediment de selecció des del seu inici (amb l'acord d'aprovació de l'expedient) i fins a la finalització del mateix."

3. En data 20 de setembre de 2022 la persona sol·licitant presenta reclamació davant la GAIP contra l'ajuntament per la denegació de l'accés a la documentació requerida relativa a l'expedient de selecció de personal. En la reclamació fa constar que vol accedir a:

"(...)Un cop examinat l'expedient en aquest no hi figura ni la convocatòria als membres del tribunal de selecció, ni les puntuacions que va atorgar cada membre del tribunal, ni la nota mitjana que va obtenir cadascun dels aspirants per tal de determinar la superació del període de pràctiques ; hi ha tot un seguit de documents i tràmits que s'han portat a terme via email i aquests emails formen part de l'expedient administratiu tot i que no es van incorporar a l'expedient electrònic. Sol·licito/reclamo: poder fer efectiu el dret d'accés i, com a mesura de mediació proposo que aquesta tasca la porti a terme un pèrit informàtic de la meua confiança/proposat per mi, anant al meu càrrec les despeses que això pugui comportar, si es considera necessari."

4. En data 4 d'octubre de 2022 la GAIP tramet la reclamació a l'ajuntament i li comunica que aquesta es tramitarà, per petició expressa de la reclamant, pel procediment de mediació i li sol·licita la designació de la persona o persones que representaran a l'ajuntament en aquell procediment. Així mateix li requereix l'emissió d'informe en què fonamenti les seves posicions, així com l'expedient complet relatiu a la sol·licitud d'accés a la informació pública i la identificació de les terceres persones que resultin afectades per l'accés reclamat.
5. En data 11 d'octubre de 2022 l'Ajuntament tramet a la GAIP la designació de la persona que representa a l'Ajuntament en el procediment de mediació.
6. En data 11 d'octubre de 2022 la persona reclamant presenta un escrit a la GAIP en el qual especifica que vol accedir a la documentació següent:

“1. E-mails que s'envien els membres del tribunal per escollir quins dos supòsits pràctics hauran de desenvolupar els aspirants, ja que d'acord amb les bases de selecció aquests els havien d'escollir conjuntament els membres del tribunal i el dia de l'examen ja venien redactats i impresos.

2. E-mail o altre document en el qual hi figuri la puntuació que va otorgar cada membre del tribunal respecte els dos exercicis teòrics de cadascun dels aspirants.

D'acord amb les bases, Qualificació de les proves (base 8ª): la puntuació cadascun dels exercicis ha de ser avaluat per cadascun dels membres del tribunal i la nota final serà la mitjana aritmètica dels punts atorgats per cada membre del tribunal i, respecte la correcció del l'exercici teòric (a diferència de pràctic que si que s'ha incorporat a l'expedient la nota que va atorgar cada membre del tribunal) només hi ha anotats uns comentaris respecte el nivell de l'explicació i es deixa per un altre dia acabar-ho. Atès que no consta que es tornessin a reunir, segurament les puntuacions les van otorgar via email i es va fer la mitjana sense incloure l'email a l'expedient.

3. Les actes de cada sessió en que es reuneix el tribunal no s'han incorporat a l'expedient, pel que si no se n'ha fet acta és perquè es van atorgar les puntuacions finals per email.

La única acta que hi ha a l'expedient és l'acta d'avaluació dels dos aspirants si bé, respecte la del segon, és incompleta (hi figura que el tribunal es va reunir 17 de gener de 2020 a les 8,30 hores però manca documentació a l'expedient (convocatòria, avaluació ..)

4. Respecte el període de pràctiques, no se m'ha facilitat:

4.1) el programa de pràctiques que va consensuar el tribunal i comunicar al cap del servei on es desenvoluparan aquestes pràctiques.

4.2) Nota que d'acord amb les bases atorga la tutora del segon aspirant amb millor qualificació respecte la superació del període de pràctiques.

Se m'ha facilitat un Informe del tutor sobre la superació de les pràctiques però aquest no fa relació a que hagi obtingut una puntuació superior a 5 ni d'acord amb quin programa se l'ha avaluat.

4.3) La convocatòria als membres del tribunal per avaluar les pràctiques del segon dels aspirants, ja que d'acord amb les bases de selecció "(...)Una vegada finalitzat el període de pràctiques, el tribunal de selecció avaluarà l'aspirant seleccionat sobre les pràctiques realitzades, previ informe del cap de servei sobre la idoneïtat de l'aspirant per cobrir la plaça (puntuació mínima un 5). En cas que algun dels aspirants no superi el període de pràctiques, es procedirà al nomenament del següent aspirant per ordre de puntuació, sempre que hagi superat totes les proves. El període de pràctiques forma part del procés selectiu (...)

4.4) la nota que cadascun d'aquest va atorgar, d'acord amb les bases."

7. En data 27 d'octubre de 2022, l'ajuntament tramet a la GAIP l'informe reclamat, així com la relació de terceres persones interessades. L'informe es fonamenta en les consideracions que els correus electrònics no formen part de l'expedient administratiu reclamat i que l'accés als correus electrònics podria suposar una vulneració dels articles 6.1 i 9 de la LOPDGDD. Aquestes consideracions queden recollides a l'informe en els termes següents:

(...)De tot l'exposat fins ara queda acreditat que, per una banda, els correus electrònics no formen part de l'expedient administratiu ni, per altra banda, no hi ha cap obligació de conservar-los o donar accés a aquestes comunicacions. Però a més, cal tenir en compte que la petició d'accés és molt àmplia, afecta a persones que poden haver participat en el procés selectiu i que en l'actualitat no es troben en servei actiu a l'Ajuntament, amb els seus comptes de correu no operatius, i que es desconeix si van tenir comunicacions fetes per correu electrònic relatives al procés selectiu i en quina freqüència, contingut o quantitat. A més, la petició suposa accedir a comptes de correu de terceres persones, algunes amb la condició d'empleats públics de l'Ajuntament i d'altres que no tenen aquesta condició, cosa que no seria possible sense la necessària informació i autorització d'aquestes persones, i l'accés a comptes de correu aliens a l'Ajuntament.

5.- Finalment, i considerant la petició d'accés des d'un punt de vista del contingut del correu electrònic i el tracte que se'n dona des d'un punt de vista de caràcter personal, cal tenir en compte que l'accés podria suposar una vulneració dels articles 6.1 (tractar dades sense consentiment del titular) i 9 (no garantir la seguretat dels fitxers) de la Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals. Les comunicacions per correu electrònic, encara que sigui en comptes de correu d'empresa, no son aliens al respecte als drets a la protecció de dades (...)."

8. En data 9 de novembre de 2022 la reclamant renuncia al procediment de mediació.

9. En data 14 de novembre de 2022 la GAIP sol·licita a aquesta Autoritat que emeti l'informe previst per l'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en relació amb la reclamació presentada.

Fonaments Jurídics

I

De conformitat amb l'article 1 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, l'APDCAT és l'organisme independent que té per objecte garantir, en l'àmbit de les competències de la Generalitat, els drets a la protecció de dades personals i d'accés a la informació que hi està vinculada.

L'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que regula la reclamació contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, estableix que si la denegació s'ha fonamentat en la protecció de dades personals, la Comissió ha de demanar 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 reclamació s'interposa contra la denegació per part d'ajuntament de l'accés a determinada documentació de l'expedient tramitat per aquell ajuntament per a la selecció de dues places de tècnic d'administració general en règim de funcionari de carrera.

En concret la reclamant sol·licita accedir als correus electrònics enviats entre "*el personal adscrit al servei de recursos humans en aquell moment, entre els membres que van formar*

part del tribunal de selecció i del personal adscrit a secretaria relacionats amb el procediment de selecció” en els quals constin els tràmits que especifica en la reclamació i que concreta en el document complementari presentat a la GAIP (en data 11 d’octubre de 2022), transcrits en els antecedents d’aquest informe. D’acord amb les manifestacions de la reclamant els tràmits sol·licitats no consten a l’expedient administratiu al qual va tenir accés i que eren preceptius d’acord amb les bases de la convocatòria, motiu pel qual considera que han d’estar als correus electrònics dels responsables de la tramitació de l’expedient i els membres del tribunal avaluador.

Si bé no correspon a aquesta Autoritat pronunciar-se sobre la informació que hagi de formar part de l’expedient administratiu objecte de la reclamació, en la mesura que l’Ajuntament justifica la denegació de l’accés en el fet que no pot accedir als correus electrònics dels responsables de la tramitació i dels membres del tribunal qualificador, sense vulnerar la normativa de protecció de dades, en concret els articles 6.1 (tractar dades sense consentiment del titular) i 9 (no garantir la seguretat dels fitxers) de la Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals LOPGD, es considera oportú efectuar les consideracions prèvies següents:

En primer lloc, d’acord amb les facultats de direcció del govern i els serveis municipals que corresponen a l’alcalde (article 53.1.b) TRLMRLC), aquest pot acordar que els treballadors municipals responsables de la tramitació de l’expedient de selecció de personal incorporin al mateix els tràmits que s’hagin efectuat utilitzant el correu corporatiu municipal i que estigui dipositat en les seves bústies de correu. Aquest tractament de les dades no tindria una finalitat diferent del tractament inicial i estaria emparat per la mateixa base jurídica (article 6.1.e) RGPD.

Sense perjudici d’això, i tenint en compte que segons s’indica per l’Ajuntament, alguns treballadors ja no presten serveis a l’Ajuntament, cal tenir en compte el que estableix l’article 87 de la LOPGD:

Artículo 87. Derecho a la intimidad y uso de dispositivos digitales en el ámbito laboral.

1. Los trabajadores y los empleados públicos tendrán derecho a la protección de su intimidad en el uso de los dispositivos digitales puestos a su disposición por su empleador.

2. El empleador podrá acceder a los contenidos derivados del uso de medios digitales facilitados a los trabajadores a los solos efectos de controlar el cumplimiento de las obligaciones laborales o estatutarias y de garantizar la integridad de dichos dispositivos.

3. Los empleadores deberán establecer criterios de utilización de los dispositivos digitales respetando en todo caso los estándares mínimos de protección de su intimidad de acuerdo con los usos sociales y los derechos reconocidos constitucional y legalmente. En su elaboración deberán participar los representantes de los trabajadores.

El acceso por el empleador al contenido de dispositivos digitales respecto de los que haya admitido su uso con fines privados requerirá que se especifiquen de modo preciso los usos autorizados y se establezcan garantías para preservar la intimidad de los trabajadores, tales como, en su caso, la determinación de los períodos en que los dispositivos podrán utilizarse para fines privados.

Los trabajadores deberán ser informados de los criterios de utilización a los que se refiere este apartado.”

En aquest mateix sentit la [Recomanació 1/2013](#) d'aquesta Autoritat sobre l'ús del correu electrònic en l'àmbit laboral, preveu que els empleadors, en aquest cas l'Ajuntament, han d'establir criteris d'utilització dels dispositius digitals posats a disposició dels treballadors per al desenvolupament de les seves tasques, entre ells i principalment, del correu electrònic. Aquests criteris, que han de ser coneguts pels treballadors, han de concretar els usos admesos, les garanties per a preservar la intimitat dels treballadors, definir les condicions en què, si escau, aquesta eina es pot utilitzar amb finalitats privades, així com definir, entre d'altres, les mesures de seguretat i les polítiques de conservació de la informació.

En aquest context, en supòsits com el plantejat per l'ajuntament en el seu informe, en què es doni la circumstància que ja no presti serveis en el municipi algun dels treballadors responsables de la tramitació d'un expedient i estigui dipositada en les seves bústies de correu informació necessària relacionada amb aquell expedient concret, es podria accedir, amb les corresponents garanties, als missatges de correu electrònic d'aquests treballadors que estiguin vinculats al procés selectiu esmentat, sense vulnerar la normativa de protecció de dades.

Les mesures que es podrien prendre per garantir que no s'afecta a la privacitat de les persones afectades, seria per exemple, com es recull a la Recomanació 1/2013, esmentada, que l'òrgan superior de la persona treballadora absent valori de forma motivada la necessitat de la intervenció i identifiqui la informació concreta a la que cal accedir, que l'accés al compte de correu electrònic es comuniqui, si és possible a la persona treballadora i que s'accedeixi sota la supervisió de l'òrgan superior de la persona treballadora, entre d'altres.

III

En la mesura que la documentació reclamada conté dades personals, serà d'aplicació a l'accés la normativa de protecció de dades personals.

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.*”

L'RGPD disposa que tot tractament de dades personals ha de ser lícit (article 5.1.a)) i, en aquest sentit, 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*”.

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

aquesta base jurídica de l'article 6.1.c) 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 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 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”*.

Per la seva part, l'article 53.1 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (RLTC), concreta que és informació pública objecte del dret d'accés *“tota la informació, qualssevol dades o documents que les administracions públiques han elaborat, posseeixen, o poden legítimament exigir a terceres persones com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions.”*

La informació de què disposa l'Ajuntament vinculada al procediment de selecció de personal objecte de reclamació, independentment de la forma o el format en que es conservi, és informació pública als efectes de l'article 2.b) de l'LTC i, per tant, resta 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 s. LTC).

En concret, i pel que fa al dret a la protecció de dades personals, cal tenir en compte allò establert als articles 23 i 24 de l'LTC, així com els principis de la normativa de protecció de dades personals.

IV

D'entrada cal posar de manifest que, en relació amb l'accés als expedients dels processos selectius, el criteri sostingut per aquesta Autoritat respecte de les persones interessades en el procediment, ja sigui respecte d'expedients que no han finalitzat en el moment de presentar la sol·licitud (en quin cas seria d'aplicació la normativa de procediment administratiu amb els límits de la legislació de transparència) com respecte dels expedients finalitzats (com seria el cas que ens ocupa en què s'aplica directament la normativa de

transparència), és favorable a l'accés a la informació en els termes que s'exposen a continuació.

La primera consideració, des del punt de vista de la protecció de dades, és que no hi hauria inconvenient en facilitar a la persona sol·licitant l'accés i còpia d'aquella documentació de l'expedient de selecció de personal en què no constin dades de caràcter personal (article 4.1 RGPD). Seria el cas dels barems i els criteris de correcció o valoració dels mèrits i proves, i, per exemple en el cas de la reclamació, els criteris tècnics per valorar les diferents fases de la convocatòria (les previstes a la base 5 del procés de selecció de dues places de tècnic/a d'administració general publicat al BOP 239 de 14 de desembre de 2018), els supòsits pràctics escollits pel tribunal i el programa de pràctiques (base 11), reclamats expressament per la persona sol·licitant de l'accés a la informació.

Per tant, en el cas de la reclamació no hauria inconvenient en facilitar a la persona reclamant la documentació sol·licitada relativa als supòsits pràctics escollits pel tribunal que havien de desenvolupar els aspirants (punt 1 del document presentat per la reclamant) ni *"el programa de pràctiques que va consensuar el tribunal i comunicar al cap del servei on es desenvoluparan aquestes pràctiques"* (punt 4.1 del document presentat per la reclamant).

Així mateix, tampoc hi hauria inconvenient en facilitar-li l'accés i còpia d'aquella documentació de l'expedient en què constin exclusivament dades personals seves, sobre la base de l'article 15 de l'RGPD, que regula el dret d'accés de l'afectat a les seves pròpies dades personals (la documentació relativa al seu currículum, als exàmens o proves que, hagi realitzat, a la valoració efectuada pel tribunal qualificador al respecte, etc). Seria el cas, de la puntuació que li van atorgar cada membre del tribunal respecte els dos exercicis teòrics realitzats per ella i que reclama com a part de la informació a que fa referència el punt 2 del document que concreta la reclamació (puntuació que va atorgar cada membre del tribunal respecte els dos exercicis teòrics de cadascun dels aspirants).

V

Pel que fa a la informació merament identificativa de les persones que hagin intervingut en la tramitació del procés selectiu per raó del seu càrrec (com ara, els membres del Tribunal qualificador, o el personal de recursos humans de l'ajuntament), a priori, no hi hauria inconvenient per facilitar-la a la persona interessada.

En la mesura que la informació reclamada estigui o pugui estar en correus electrònics que s'hagin pogut intercanviar durant la tramitació del procés selectiu els responsables de la seva gestió i els membres del tribunal qualificador, facilitar l'accés als correus electrònics comportarà facilitar dades personals dels emissors i destinataris.

Cal partir de la premissa que el correu corporatiu municipal és l'eina que l'administració municipal posa a l'abast dels seus empleats per a la realització de les seves tasques. El correu corporatiu facilita una adreça de correu per als diferents treballadors municipals. Per tant, és de preveure que en els missatges de correu electrònic que hagin pogut enviar els responsables de la tramitació de l'expedient hi constin les seves dades personals com són el nom i cognoms, el càrrec, l'adreça electrònica i, si escau, el telèfon.

D'entrada, acord amb l'article 24.1 de 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."

L'article 70.2 del RLTC concreta què s'entén per dades personals merament identificatives en els termes següents:

"Als efectes del que preveu l'article 24.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, són dades personals 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.

En els casos en els quals la publicació o l'accés a un document administratiu requereixi la identificació de l'autor, s'han d'eliminar, especialment, les dades de localització, el número del document nacional d'identitat o document equivalent i la signatura manuscrita.

Si la signatura és electrònica, s'ha de publicar el document signat electrònicament de manera que no es pugui accedir a les propietats del certificat electrònic emprat per a la signatura.

Les dades de localització s'han de suprimir en el cas que no es tracti de les dades merament identificatives de l'autor en la seva condició de càrrec o personal al servei de les administracions públiques."

En atenció als articles transcrits, facilitar l'accés de la persona reclamant a les dades merament identificatives de les persones que, en atenció a les responsabilitats o funcions que tenen assignades, han participat en el procés de selecció objecte de la reclamació en els termes apuntats, a priori no seria contrari al dret a la protecció de dades personals. Això, llevat que, excepcionalment, en un cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.

Tal com indica el mateix article 70.2 del RLTC, no resulta pertinent en aquests casos facilitar altres dades identificatives dels empleats o càrrecs públics -tals com el número de DNI o la signatura manuscrita- que puguin constar en la documentació objecte d'accés, atès que aquestes dades, des del punt de vista del principi de minimització (article 5.1.c) RGPD), resulten innecessàries per a la finalitat pretesa.

En conseqüència, no hauria inconvenient en facilitar l'accés a les dades merament identificatives dels responsables de la tramitació de l'expedient que puguin constar en els correus electrònics, inclosa l'adreça electrònica.

VI

En relació amb la resta de dades personals dels participants en el procés de selecció de personal que no tinguin la consideració de dades especialment protegides, caldrà efectuar una ponderació raonada entre l'interès públic en la divulgació de la informació i els drets de les persones afectades en els termes de l'article 24.2 LTC, segons el qual:

“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.*
- (...).”*

La ponderació prèvia raonada prevista a l'article 24.2 de l'LTC, porta a concloure, en primer lloc, que es pot facilitar l'accés a la informació que ha estat objecte de difusió en el transcurs del procés selectiu que pugui constar en l'expedient.

En aquest sentit, la mateixa LTC estableix, al seu article 9.1.e), l'obligació de publicar (al portal de la transparència o seu electrònica) les convocatòries i els resultats dels processos de selecció i provisió de personal.

L'article 21.2 del RLTC concreta, al respecte, que *“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.”* En la convocatòria objecte de la reclamació la base 8 preveu la publicació de la . la relació d'aspirants que han superat el procés de selecció per ordre de puntuació.

Per tant, no sembla que facilitar l'accés a la informació que ha estat objecte de difusió en el transcurs del procés selectiu que pugui constar en la informació reclamada hagués de tenir especial rellevància pel que fa al dret a la protecció de dades personals de les persones afectades, particularment quan la persona que sol·licita l'accés, com en els cas que ens ocupa, ha participat en el procés selectiu, per la qual cosa seria probable que ja fos del seu coneixement.

Respecte l'accés a la informació sobre la puntuació concreta que han obtingut els altres participants en el procés selectiu (document 2 presentat per la reclamant), a efectes de la ponderació prevista a l'article 24.2 LTC, s'ha de tenir en compte els motius pels quals a la sol·licitant li interessa conèixer la informació que segons fa constar la reclamant estan en fer un control de la legalitat del procediment com a conseqüència del fet que ha participat en el procés selectiu i té un interès directe en verificar que el procediment s'ha adequat a la normativa reguladora del mateix.

En la valoració de les proves realitzades i dels mèrits acreditats pels candidats, que cal fer en el procés selectiu, hi ha sens dubte un marge de discrecionalitat tècnica que correspon a l'òrgan qualificador. El control d'aquest marge de discrecionalitat, per evitar que s'incorri en arbitrarietat, només es pot dur a terme si el subjecte perjudicat per la decisió administrativa (el candidat no seleccionat) té la possibilitat de conèixer els elements fàctics dels quals parteix la valoració efectuada per l'òrgan de selecció.

Així, en exercici del dret de defensa i als efectes de poder comprovar eventuais actuacions arbitràries de l'òrgan qualificador contràries als principis d'igualtat, mèrit, capacitat i transparència que han de regir en qualsevol procediment d'aquest tipus, resultaria justificat que la persona sol·licitant pugui disposar d'informació sobre els diferents aspectes que s'han pogut valorar en el procés selectiu, això és els coneixements i les capacitats (mitjançant l'accés als exàmens efectuats si escau), els mèrits (tant acadèmics com d'experiència) i la puntuació obtinguda, així com la valoració i la puntuació obtinguda en el període de pràctiques (base 11 de la convocatòria objecte de la reclamació).

Tal com ha vingut sostenint aquesta Autoritat, des del punt de vista del principi de minimització de dades (article 5.1.c) RGPD), segons el qual les dades objecte de tractament han de ser adequades, pertinents i necessàries per al compliment de la finalitat pretesa amb l'accés, s'ha de poder accedir a la informació esmentada relativa als candidats que han obtingut millor puntuació que la persona sol·licitant, però no als que han obtingut una puntuació pitjor, ni a dades personals innecessàries per a la defensa de la persona interessada, com serien el domicili, número de telèfon, correu electrònic, etc.

Disposar de la informació referida a persones aspirants que han obtingut pitjor puntuació, o que no han superat el procés selectiu, no resultaria justificat, atès que la seva posició respecte la persona que sol·licita l'accés no suposaria cap perjudici per als seus drets i interessos. Per tant, no hauria de facilitar-se. Cal tenir en consideració que d'acord amb la informació facilitada per la persona reclamant, aquesta hauria ocupat el tercer lloc i per tant, per davant d'ella únicament estarien els dos candidats que haurien passat a la fase del període de pràctiques.

En el cas de la reclamació se sol·licita la puntuació que va atorgar cada membre del tribunal respecte els dos exercicis teòrics de cadascun dels aspirants, d'acord amb els criteris exposats, no sembla que hagi d'haver inconvenient en facilitar la documentació que continguin aquesta informació respecte dels aspirants que haguessin obtingut millor puntuació que la persona reclamant (els dos candidats seleccionats), en el cas que es disposi d'aquesta informació. En canvi, caldria denegar l'accés respecte de les puntuacions concretes de la resta de participants amb pitjor puntuació que la reclamant.

Els mateixos criteris s'han d'aplicar a l'accés a les actes del tribunal qualificador, respecte de les quals es podrà facilitar l'accés a aquella informació que hi pugui constar referida als candidats que haguessin obtingut millor puntuació que la persona reclamant suprimint de les mateixes la informació referida a les valoracions de la resta de candidats.

Pel que fa a la documentació que continguin la valoració i puntuació obtinguda en la fase de pràctiques, que també és objecte de la reclamació, en la mesura que sigui una informació sobre els candidats finalment seleccionats, no hi hauria inconvenient en facilitar-ne l'accés.

Els correus electrònics, a més de la informació identificativa de l'emissor i el destinatari i la documentació que s'adjunta als mateixos, poden incorporar en el propi cos del correu, informació diversa que contingui dades personals. Per determinar si es pot accedir al cos d'aquests correus s'ha d'efectuar també una ponderació en els termes de l'article 24.2, que haurà de tenir en consideració els criteris fins ara exposats. D'acord amb això, en la mesura que la informació que continguin estigui vinculada al procés selectiu reclamat, i sempre que no contingui informació personal relativa als aspirants que hagin obtingut pitjor puntuació que la persona reclamant, caldrà donar-hi accés.

Conclusió

La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés de la persona reclamant a la informació reclamada que no contingui dades personals com ara la relativa als supòsits pràctics que han de desenvolupat els aspirants o el programa de pràctiques que havien de realitzar els candidats seleccionats. Tampoc impediria accedir a la puntuació que cada membre del tribunal va atorgar als dos exercicis efectuats per la persona reclamant ni a les puntuacions dels dos exercicis realitzats per la resta de candidats que haguessin obtingut una puntuació superior a la de la persona reclamant, ni així mateix, a la puntuació dels candidats en la fase de pràctiques.

Pel que fa a les actes del tribunal qualificador la persona reclamant ha de poder accedir al seu contingut sempre que no continguin puntuacions o informació sobre els candidats que han obtingut una puntuació inferior a la persona reclamant.

També ha de poder accedir a les dades merament identificatives com el nom i el cognom i el càrrec de les persones que han intervingut en la tramitació de l'expedient, inclosa la seva adreça de correu electrònic.

Barcelona 2, de desembre de 2022