

Informe emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació presentada pel secretari general del Sindicat de Polícies de Catalunya contra un ajuntament per denegació de l'accés a les proves realitzades per les persones participants en un procés de selecció per cobrir tres places de caporal del cos de la Policia Local de l'ajuntament

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 pel secretari general d'un sindicat contra un ajuntament per denegació de l'accés a les proves realitzades per les persones participants en un procés de selecció per cobrir tres places de caporal del cos de la Policia Local de l'ajuntament, mitjançant el sistema de selecció de concurs oposició, reservades al torn de promoció interna.

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, emeto el següent informe.

Antecedents

1. En data 3 d'octubre de 2022, el secretari general d'un sindicat i una persona en representació de la secció sindical del mateix sindicat en un ajuntament adrecen un escrit al dit ajuntament en què sol·liciten la informació pública següent:

“Sol·licito: Que es tingui per presentada la present sol·licitud d'informació, s'admeti a tràmit, donant accés a aquesta part als EXÀMENS TIPO TEST DEL TEMARI I LES CORRECCIONS DELS EXÀMENS DELS CASOS PRÀCTICS QUE OBREN EN LA CONVOCATÒRIA RELATIVA AL PROCÉS DE SELECCIÓ PER A LA COBERTURA DEFINITIVA DE TRES PLACES DE CAPORAL DEL COS DE LA POLICIA LOCAL DE L'AJUNTAMENT DE (...).

QUE ELS MATEIXOS ES PODEN FACILITAR ESBORRANT O TAPANT QUALSEVOL MENA DE DADA PERSONAL DELS AFECTATS (...).”

2. En data 14 de novembre de 2022, el mateix secretari general del sindicat presenta reclamació davant la GAIP contra l'ajuntament per denegació de l'accés a la informació pública sol·licitada.

En l'escrit que acompanya la reclamació, manifesta que, arran les nombroses queixes rebudes pels funcionaris participants en el procés de selecció, van sol·licitar accés a l'expedient en data 27 de gener de 2021, el qual es va produir en data 19 de maig de 2021, per bé que no se'ls va facilitar còpia de la documentació integrant de l'expedient. Davant aquest fet, manifesta que van reiterar l'accés posteriorment fins en tres ocasions i

confirma, en aquest mateix escrit, la recepció de còpia de part de la documentació de l'expedient controvertit, però no dels exàmens test i casos pràctics realitzats per les persones participants.

3. En data 28 de novembre de 2022, la GAIP tramet la reclamació a l'ajuntament, requerint-li 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.

4. En data 22 de desembre de 2022, l'ajuntament remet a la GAIP còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés que és objecte de la present reclamació. També li remet l'informe emès pel Departament de Recursos Humans i Organització sobre el posicionament de l'ajuntament al respecte.

En aquest informe, l'ajuntament confirma que les persones sol·licitants han tingut accés presencial a l'expedient administratiu sol·licitat i que, posteriorment, se'ls ha lliurat còpia de la documentació següent:

- Resolució d'aprovació de la convocatòria i bases del procés de selecció per a la cobertura definitiva de tres places de caporal, reservades a la promoció interna.
- Edicte d'aprovació de la convocatòria i bases reguladores del procés de selecció.
- Publicacions als diaris oficials.
- Sol·licituds presentades per participar al procés de selecció.
- Resolució d'aprovació de la relació provisional de persones admeses i excloses al procés de selecció i publicació de la mateixa.
- Resolució d'aprovació de la relació definitiva de persones admeses i excloses al procés de selecció.
- Acta 1 de l'òrgan de selecció.
- Exercici teòric del procés de selecció (prova test) amb les resolucions correctes.
- Plantilla de correcció de l'exercici.
- Resultat de l'exercici.
- Anunci de la publicació dels resultats de la prova teòrica (test).
- Acta 2 de l'òrgan de selecció, plantilla de correcció de la prova pràctica i resultat desglossat per cadascun de les persones participants al procés de selecció.
- Exercici pràctic.
- Anunci de la publicació dels resultats de la prova pràctica.
- Acta 3 de l'òrgan de selecció.
- Acta 4 de l'òrgan de selecció.
- Informe emès per l'equip de serveis de psicologia en relació amb la prova psicotècnica i entrevista competencial.
- Anunci de la publicació dels resultats de la prova psicotècnica i entrevista competencial.
- Instàncies de les sol·licituds de revisió d'exàmens.

En aquest mateix informe, l'ajuntament sosté que no s'ha lliurat còpia dels exàmens realitzats per les persones participants, atès que *“podria suposar una vulneració del dret a la intimitat i es tractaria de dades personals objecte de protecció per part de l'Administració”*. Afegeix que *“la possibilitat d'anonimitzar les mateixes és gairebé nul·la atès que el nombre de participants és molt reduït i pel resultat final de les mateixes és fàcilment deduïble la identitat de cadascun dels participants.”*

També identifica un total de 18 persones que resultarien afectades per l'accés que es reclama.

5. En data 11 de gener 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 l'LTC, 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 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 (article 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

L'objecte de la reclamació és, segons es desprèn de les manifestacions de la part reclamant i del conjunt d'informació que consta en l'expedient, l'accés i còpia a les proves realitzades per les persones participants en el procés selectiu dut a terme per l'ajuntament per a la cobertura definitiva de tres places de caporal del cos de la Policia Local, mitjançant el sistema de selecció de concurs oposició, reservades al torn de promoció interna.

Tal com es recull en els antecedents d'aquest informe, l'ajuntament hauria estimat l'accés i lliurat a les persones sol·licitants còpia de part de la documentació que conforma l'expedient relatiu al procés de selecció en qüestió. No hauria lliurat però els exàmens tipus test i els casos pràctics realitzats per les persones participants.

L'article 4.2) 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 (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 documentació relativa al procés de selecció dut a terme per l'ajuntament objecte de reclamació és informació pública als efectes de l'article 2.b) de l'LTC i, conseqüentment, resta sotmesa al règim del dret d'accés (article 18 LTC).

III

La Disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTC disposa 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."*

Per la informació de què es disposa, la persona que presenta la reclamació és el secretari general d'un sindicat de policies. Ara bé, tant en la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte de la present reclamació, com en les anteriors sol·licituds d'accés presentades vinculades al procés de selecció en qüestió, a què s'ha fet esment en els antecedents d'aquest informe, consta com a sol·licitant de l'accés, a banda del sindicat de policies, la secció sindical d'aquest sindicat a l'ajuntament, representada per un dels seus membres.

A partir de la informació tramesa no es desprèn si la persona que representa la secció sindical ostenta el càrrec de delegat sindical a l'ajuntament, per bé que, prenent en consideració que l'ajuntament ja hauria facilitat l'accés presencial a l'expedient en qüestió, així com còpia de determinats documents, no es pot descartar que actués com a representant sindical dels treballadors, fet que, d'ésser així, ha de ser tingut en compte a l'hora de valorar la possibilitat d'accedir a la informació concreta objecte de controvèrsia.

En aquest sentit, cal tenir present que els drets reconeguts als sindicats o les seccions sindicals són diferents dels que corresponen als delegats sindicals i als representants dels treballadors.

L'article 8.2 de la Llei orgànica 11/1985, de 2 d'agost, de Llibertat sindical (LOLS) preveu que, sens perjudici de que el conveni col·lectiu pugui establir, les seccions sindicals dels sindicats més representatius i dels que tinguin representació en els comitès d'empresa i en els òrgans de representació que estableixin les administracions públiques o tinguin delegats de personals, tenen drets relacionats amb la divulgació d'informació relativa a les condicions de treball, la negociació col·lectiva i l'ús d'un local quan l'empresa o centre de treball tingui més de 250 treballadors.

Per la seva part, l'article 10.3.1 de l'LOLS reconeix als delegats sindicals les mateixes garanties establertes legalment per als membres dels comitès d'empresa o dels òrgans de representació que estableixin les administracions públiques, en els casos que no formin part d'aquests òrgans de representació. En particular, als efectes que ens interessin, cal tenir present que aquest article de l'LOLS els reconeix, entre altres, el dret a *“tener acceso a la misma información y documentación que la empresa ponga a disposición del comité de empresa, estando obligados los delegados sindicales a guardar sigilo profesional en aquellas materias en las que legalmente proceda”*.

Per tant, cal tenir en compte que, pel que fa a aquest dret d'accés a informació i documentació, l'LOLS el recull exclusivament en relació amb els delegats sindicals i no respecte dels sindicats o les seccions sindicals com a tals.

Així, en el cas que qui exerceix el dret d'accés a la informació pública, en representació de la secció sindical, tingui el càrrec de delegat sindical (qüestió que no es pot descartar), cal tenir en compte la previsió de l'article 10.3.1 de l'LOLS transcrit, pel qual es reconeix als delegats sindicals l'equiparació, pel que fa a l'accés a la informació i documentació, als membres del comitè d'empresa o dels òrgans de representació a les administracions públiques.

Per tant, d'ésser així, cal tenir en compte amb caràcter prioritari el règim específic d'accés a la informació establert per als representants dels treballadors pel Text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre (EBEP), així com pel Text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre (ET). I això sens perjudici que supletòriament també s'hagi de tenir en compte el que estableix la normativa de transparència.

IV

L'EBEP i l'ET atribueixen a les juntes o delegats de personal (article 39 EBEP), així com als delegats de personal o Comitè d'Empresa (articles 62 i 63 ET), com a òrgans específics de representació dels funcionaris i dels treballadors públics amb contracte laboral, respectivament, determinades funcions per a l'exercici de les quals els reconeix el dret a accedir a determinada informació, que podria incloure dades personals dels treballadors.

En concret, l'article 40.1 de l'EBEP atribueix a les juntes de personal i als delegats de personal, el dret 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”* (lletra a)), així com la funció de *“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 competentes”* (lletra e)).

Pel que fa al personal laboral, l'article 64 de l'ET atribueix al Comitè d'empresa i per extensió també als delegats de personal (article 62.2 ET) el dret a ser informats *“(…) sobre aquellas cuestiones que puedan afectar a los trabajadores, así como sobre la situación de la empresa y la evolución del empleo en la misma, en los términos previstos en este*

artículo.” Afegint que s’entén per informació “la transmisión de datos por el empresario al comité de empresa, a fin de que este tenga conocimiento de una cuestión determinada y pueda proceder a su examen” (article 64.1 ET). L’apartat 7 d’aquest mateix precepte atribueix també als òrgans de representació la funció, entre d’altres, “de vigilancia en el cumplimiento de las normas vigentes en materia laboral, de Seguridad Social y empleo, así como el resto de los pactos, condiciones y usos de empresa en vigor, formulando, en su caso, las acciones legales oportunas ante el empresario y los organismos o tribunales competentes.”

Ambdós textos legals reconeixen als òrgans de representació la funció de vigilància en el compliment de les normes vigents en matèria d’ocupació. L’EBEP afegeix, a més a més, el dret a rebre informació sobre les polítiques de personal.

Vist això, l’eventual accés a la informació personal dels treballadors per part dels seus òrgans de representació i també dels delegats sindicals, per aplicació de l’article 10.3.1 de l’LOLS, hauria de trobar, en tot cas, la seva habilitació en aquesta funció de vigilància de les normes vigents.

Ara bé, més enllà dels preceptes citats, no hi cap altra previsió específica que estigui relacionada directament amb els processos de selecció de personal per a la provisió de llocs de treball i/o promoció professional. Per això, a banda de les previsions del règim específic d’accés esmentades (EBEP i ET), cal tenir en compte les previsions de la legislació de transparència, la finalitat de la qual és, com es desprèn de l’article 1.2 de l’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.

En aquest context, si els ciutadans han de poder tenir aquesta capacitat de controlar i demanar comptes a les Administracions públiques, amb més motiu, si escau, cal reconèixer aquesta capacitat als representants sindicals dels treballadors, en tant que representants dels interessos col·lectius corresponents.

El dret d’accés a informació pública (article 18 LTC) no és absolut i pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes a 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 les limitacions i criteris previstos a la legislació de transparència (articles 23 i 24 LTC), i els principis de la normativa de protecció de dades personals.

D’acord amb l’apartat 7.a) de les bases de la convocatòria del procés de selecció, la fase d’oposició comprèn la realització dels exercicis següents: un exercici teòric, un o més casos pràctics, una prova de coneixement de llengua catalana, una prova psicotècnica i una entrevista competencial. A banda d’això, un cop valorada la fase de concurs, es preveu la realització també d’una prova mèdica a les persones aspirants classificades en les tres primeres posicions.

Tant en la sol·licitud d’accés com en l’escrit de reclamació, la part sol·licitant limita l’objecte de la seva petició en aquesta ocasió als exàmens tipus test i casos pràctics realitzats per les persones participants. Per tant, la informació vinculada a la resta d’exercicis (proves de

coneixement de llengua catalana en cas que s'hagin realitzat, psicotècnics, entrevistes i proves mèdiques) hauria de restar fora de l'accés sol·licitat.

A la vista d'aquestes consideracions, s'examina, tot seguit, l'accés i obtenció de còpia de la part sol·licitant als exercicis teòrics i casos pràctics realitzats per les persones participants en el dit procés selectiu que es veuen afectades per l'accés.

V

L'article 23 de l'LTC preveu que 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.”*

En termes similars, l'article 15.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LT), en la seva redacció donada per la disposició final onzena de l'LOPDGDD, disposa el següent:

“1. Si la información solicitada 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 conllevaran 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.”

En el present cas i d'acord amb les bases de la convocatòria del procés de selecció, a què s'ha fet esment anteriorment, el primer exercici de coneixements consisteix *“en un qüestionari tipus test de 40 preguntes relacionades amb les matèries de l'annex 1”* (el temari); i la prova pràctica consisteix *“en resoldre per escrit, un o més casos pràctics proposats pel Tribunal relacionat amb el temari”*.

Tenint en compte això, no sembla que en els exàmens de les persones participants a què es refereix la sol·licitud d'accés hagi de constar informació de categories especials o especialment protegida per l'article 23 de l'LTC. En qualsevol cas, si constés alguna dada d'una categoria especial o especialment protegida, caldria excloure-la de l'accés, llevat que amb la sol·licitud s'hagués aportat el consentiment exprés de les persones afectades o que concorri alguna altra de les circumstàncies habilitants previstes a l'article 15.1 de l'LT, citat. De no concórrer cap d'aquestes circumstàncies, el dret a la protecció de dades prevaldria sobre el dret a l'accés a aquesta informació.

VI

Vist això, l'accés als dits exàmens requereix d'una ponderació raonada entre l'interès públic en la divulgació de la informació i els drets de les persones afectades, tal com disposa l'article 24.2 de l'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.

(...).”

Als efectes de la dita ponderació, cal tenir present que la informació sol·licitada (exàmens) no forma part de la informació que, d'acord amb la normativa aplicable al procés de selecció en qüestió (bases de la convocatòria, normativa de funció pública i de transparència), cal fer pública en virtut del principi de transparència, per la qual cosa les persones participants poden tenir una certa expectativa de privacitat al respecte, si més no en el sentit que aquesta informació no ha de ser coneguda per qualsevol persona aliena al procés de selecció que la sol·liciti.

Atès que en el present cas la sol·licitud s'entén que l'efectua un representant sindical dels treballadors públics a l'Ajuntament, cal analitzar si l'accés a aquesta informació seria necessari per assolir la finalitat d'accés perseguida, la qual hauria d'emmarcar-se dins l'exercici de funcions sindicals, o almenys si resultaria justificat accedir-hi per assolir les finalitats de transparència previstes a l'LTC.

Si bé l'exercici del dret d'accés no resta subjecte a motivació (article 18.2 LTC), conèixer la motivació per la qual la persona reclamant desitja accedir a la informació o, en aquest cas concret, una mínima explicació de la necessitat o rellevància de les dades sol·licitades per a l'exercici de les seves funcions sindicals pot ser un element rellevant a tenir en compte a aquests efectes.

Així queda palès en la recent STS de 9 de febrer de 2021, en assenyalar (FJ VI) que *“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. (...) cuando se solicita la documentación e información, no se expresa ninguna explicación, ni se hace ninguna referencia o mención, sobre la utilidad de la misma para el cumplimiento de sus tareas sindicales. Tampoco se intenta vincular su solicitud de datos con las tareas legalmente atribuidas a los representantes sindicales. (...).”*

Tenint en compte l'equiparació que l'article 10.3.1 de l'LOLS fa dels representants sindicals als representants dels treballadors, en quant a l'accés a certa informació, i el paper que els primers duen a terme en la defensa dels interessos col·lectius dels treballadors, pot dir-se que el representant sindical hauria de poder disposar de la informació necessària per vigilar l'evolució de la política d'ocupació o de personal de l'Ajuntament (articles 40 EBEP i 64 ET). Això abastaria poder disposar d'informació sobre les convocatòries realitzades, el seu contingut, els mecanismes de publicitat emprats, el nombre de persones que hi ha participat o altra informació sobre les convocatòries.

Ara bé, el fet d'haver de disposar d'informació relativa als processos de selecció i/o promoció professional duts a terme per l'Ajuntament no implica necessàriament que s'hagi de donar accés a la informació de totes les persones que hi participen com aspirants, de manera que resultin identificables.

Aquesta Autoritat ve considerant en el context examinat (entre d'altres, als informes [IAI 18/2021](#), [IAI 20/2021](#) o [IAI 26/2022](#), disponibles al seu web) que és convenient en aquests casos distingir l'accés a la informació de les persones participants no seleccionades de l'accés a aquesta mateixa informació de les persones finalment seleccionades.

Així, vist que la present sol·licitud d'informació del representant sindical dels treballadors s'ha d'entendre feta en el context i a efectes de control sobre les actuacions dutes a terme per l'Ajuntament en el procés de selecció controvertit, que necessàriament es regeix pels principis de mèrit, capacitat, igualtat, publicitat i transparència (article 78 EBEP i article 9.1.e) LTC), no es veu, en aquest sentit, quina incidència pot tenir en el control de l'actuació administrativa de l'òrgan de selecció per part del representant sindical el fet de conèixer informació (com ara els exàmens) relativa a persones participants en el procés de selecció que no han estat seleccionades, de manera que aquestes resultin identificables.

Aquestes persones, malgrat optar a una de les tres places de caporal convocades, no han estat finalment seleccionades, per la qual cosa no s'han vist en cap moment afavorides amb la decisió adoptada per l'administració actuant.

Els motius adduïts per la part reclamant en la seva sol·licitud d'accés relatius a l'observança d'irregularitats, sense més concreció al respecte ("*a causa de les nombroses queixes rebudes pels funcionaris participants*"), no poden considerar-se suficients als efectes de justificar la prevalença del dret d'accés reclamat pel representant sindical sobre el dret a la protecció de dades de les persones afectades (participants no seleccionats).

Per altra banda, cal descartar la possibilitat de lliurar les dades anonimitzades. En un cas com aquest l'eliminació de les dades personals que permetrien la identificació de les persones que han realitzat els exàmens no seria una eina eficaç per garantir-ne l'anonimització, atès que la informació es podria relacionar fàcilment amb una persona concreta identificable. Cal tenir present, en aquest sentit, el context en el qual es produeix la sol·licitud i el fet que la informació sobre la identitat i la puntuació desglossada obtinguda per totes les persones participants en relació amb les proves realitzades ja es trobaria en poder de la part sol·licitant, en atenció a la informació de què es disposa.

Per tant, des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades, no resultaria justificat obtenir l'accés i còpia al contingut dels exàmens relatius a les persones

participants del procés de selecció que no han estat seleccionades. Això, llevat que es compti amb el consentiment d'aquestes persones.

Sobre aquesta qüestió, consta a l'expedient tramès el compliment del tràmit d'audiència previst a l'article 31 de l'LTC, per la qual cosa en el cas que alguna de les persones participants no seleccionades doni el seu consentiment vers l'accés sol·licitat no hi hauria inconvenients per lliurar al sol·licitant còpia de l'examen corresponent.

Pel que fa a les persones finalment seleccionades, i atesa la referència a l'observança de possibles irregularitats en el si del procés de selecció per part del representant sindical en la seva sol·licitud d'accés, cal plantejar-se si l'accés a la dita informació podria resultar justificat a la vista d'allò establert a l'article 31.6 de l'EBEP.

Aquest article 31.6 de l'EBEP disposa el següent:

“6. Las organizaciones sindicales más representativas en el ámbito de la Función Pública están legitimadas para la interposición de recursos en vía administrativa y jurisdiccional contra las resoluciones de los órganos de selección.”

Aquest precepte reconeix la legitimació de les organitzacions sindicals més representatives per impugnar els acords dels òrgans de selecció. I, en conseqüència, aquesta legitimació permet pressuposar la seva habilitació per analitzar l'expedient abans de fer la impugnació.

Tal com es va posar de manifest als informes [IAI 20/2021](#) i [IAI 26/2022](#), a què ens remetem (disponibles al web de l'Autoritat), si qui sol·licita la informació forma part d'una organització sindical que té la condició de més representativa per a dur a terme el control de l'actuació administrativa sembla que l'accés podria abastar no només la identitat de la persona o persones seleccionades, sinó també el coneixement dels diferents aspectes que s'han pogut valorar en el procés selectiu, com ara els coneixements i les capacitats (mitjançant l'accés als exàmens efectuats), els mèrits al·legats (titulació, formació, cursos, experiència, serveis prestats) i la puntuació obtinguda.

En els dits informes l'Autoritat considera que, si bé aquest accés comportaria una afectació considerable del dret a la protecció de dades de les persones seleccionades com a resultat del procés de selecció, atès que permetria conèixer no només les puntuacions obtingudes, sinó altres aspectes rellevants de la seva vida acadèmica o professional que permeten obtenir-ne un perfil, aquesta limitació sembla que es derivaria necessàriament del reconeixement de la legitimació esmentada per l'EBEP, atès que no tindria sentit reconèixer la legitimació per recórrer en via administrativa o en via contenciosa, sense poder accedir a la informació necessària per analitzar la viabilitat del recurs.

Per tant, en el cas concret, el reconeixement legal d'aquesta legitimació per impugnar les resolucions de l'òrgan de selecció vers les organitzacions sindicals més representatives i la no constància en el cas concret de la concurrència de determinades circumstàncies personals de les tres persones participants finalment seleccionades que poguessin justificar la limitació del dret d'accés de la part sol·licitant als exàmens realitzats (article 31 LTC), podrien justificar l'accés del representant sindical a la dita informació sempre que formi part d'una organització sindical que tingui la condició de més representativa, en els termes de l'article 6 de l'LOLS.

D'ésser així, als efectes d'estudiar la viabilitat d'interposar recurs, l'accés als dits exàmens sembla que hauria d'abastar també la possibilitat d'obtenir-ne una còpia, tenint en compte que els exàmens formen part de la informació fonamental que s'ha tingut en compte en el procés de selecció; que és informació que permetria contrastar la correcció de la valoració feta a les actes de valoració de l'òrgan de selecció ja lliurades; que el nombre limitat de persones seleccionades (per la informació de què es disposa serien tres) permetria, si escau, eliminar aquelles dades que puguin resultar irrellevants; i el deure de confidencialitat que l'LOLS imposa als representants sindicals respecte la informació obtinguda en exercici de llurs funcions sindicals, de manera que no pot ser utilitzada per a una finalitat diferent a la que justifica l'accés.

En el cas però de no tractar-se d'un representant d'una organització sindical que tingui la condició de més representativa, la informació a què podria tenir accés s'hauria de limitar a la consulta de la identitat de les persones que han estat seleccionades (que per tractar-se de membres d'un cos policial hauria d'efectuar-se a través del seu TIP (article 70.3 RLTC)) i les puntuacions obtingudes per aquestes en els diferents exàmens.

Conclusió

El dret a la protecció de dades no impediria l'accés i obtenció de còpia dels exàmens realitzats per les persones participants en el procés de selecció que han resultat seleccionades per la part sol·licitant en la mesura que es tracti d'un representant sindical d'una organització sindical que tingui la consideració de més representativa.

Barcelona, 30 de gener de 2023