

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 servei públic d'ocupació de la sol·licitud d'accés a informació relativa al procés de selecció d'aspirants a un curs de formació

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 servei públic d'ocupació de la sol·licitud d'accés a informació relativa al procés de selecció d'aspirants a un curs de formació.

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 27 d'octubre de 2022, una persona presenta una sol·licitud davant un servei públic d'ocupació en què sol·licita l'accés a la següent informació:

“- Bases de la convocatòria al curso 21/CIFOS/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA, con detalle de todos los requisitos para poder participar en la misma y de cómo será el proceso de selección.

- Copia de las Pruebas realizadas en el proceso selectivo de todos los aspirantes al curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA realizadas [...] con indicación de la puntuación obtenida por cada uno de los aspirantes. De las pruebas de los participantes no seleccionados, pueden identificarlas únicamente con las iniciales de sus nombres y apellidos.

- Documentación acreditativa para el acceso a la formación de nivel 2 del certificado de profesionalidad del curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA de los alumnos seleccionados, incluidas copia de las pruebas de competencias clave de matemáticas y comunicación lingüística de nivel 2.

- Plantilla correctora manejada por el tribunal del proceso selectivo que indique el nivel mínimo exigido para la superación de cada uno de los ejercicios u otra documentación manejada por el tribunal para objetivar el ejercicio de su discrecionalidad técnica.

- Listado de los aspirantes al curso 21/CIFOS/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA que superaron la entrevista personal con indicación del día y hora que hicieron entrevista.

- Justificante de las razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a los aspirantes en la entrevista personal.

- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a (la persona sol·licitant) en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la no preferencia de (la persona sol·licitant) frente a los demás.

- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para considerar aptos a los aspirantes al curso en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto:

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la preferencia de cada aspirante frente a los demás.

- Información del medio empleado para cada uno de los participantes para comunicar el resultado de la prueba de selección y de la entrevista personal”.

La persona sol·licitant exposa que “*el interés de esta parte en la documentación solicitada es por ser necesarios para estudiar posibles acciones legales contra los responsables de presuntamente dictar resoluciones arbitrarias en asuntos administrativos*”.

2. En data 4 de desembre de 2022, la persona sol·licitant presenta una reclamació davant la GAIP en la qual reitera els termes de la seva sol·licitud.

3. En data 2 de gener de 2023, la GAIP tramet la reclamació servei públic d'ocupació, i li demana 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.

4. En data 8 de febrer de 2023, la GAIP sol·licita informe a aquesta Autoritat, d'acord amb el que preveu l'article 42.8 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

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, en especial, d'acord amb les al·legacions efectuades per les parts, els límits previstos als articles 21.1.d) i 21.1.g).

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

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

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

L'accés públic a documents en poder de les autoritats públiques o organismes públics 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).

La disposició addicional primera de l'LTC estableix que *"l'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu"*.

D'acord amb aquesta previsió, quan la sol·licitud d'accés s'efectui per una persona interessada en un procediment administratiu que estigui en tràmit serà d'aplicació la normativa de procediment administratiu.

A partir de la informació de què es disposa, qui sol·licita l'accés a la informació relativa al curs de pastisseria i confiteria sembla que és una persona que ha participat en el procés, la qual, segons el que estableix l'article 4 de l'LPAC, té la condició de persona interessada, en la mesura que pot resultar afectada pel resultat d'aquest procediment administratiu.

Però, també a partir de la informació de què es disposa, sembla que el procés selectiu hauria finalitzat en el moment en què es va presentar la sol·licitud d'accés, atès que la persona reclamant fa referència al fet que determinada informació la sol·licita respecte dels alumnes seleccionats per participar en el curs.

En conseqüència, la sol·licitud d'accés a determinada informació relativa al procés de selecció d'aspirants al curs formatiu a què fa referència la reclamació està sotmesa a la normativa de transparència i al règim del dret d'accés que preveu article 18 de l'LTC.

Cal fer avinent, però, què aquest dret d'accés 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

La persona reclamant va sol·licitar al servei públic d'ocupació determinada informació relacionada amb la convocatòria i procés de selectiu dels alumnes al curs 21/CIFOS/561/0168554/011 de Pastisseria i Confiteria (d'ara endavant, el curs).

D'entrada, cal tenir en compte que si bé la persona reclamant no aporta més informació sobre el curs de pastisseria i confiteria, segons es desprèn de la seva sol·licitud, sembla que probablement fa referència al curs o la formació relativa a l'obtenció del certificat de professionalitat de nivell 2 de pastisseria i confiteria, de la família professional d'indústries alimentàries i el qual s'identifica amb el codi l'INAF0109, d'acord amb el que estableix l'annex V del Reial decret 646/2011, de 9 de maig, pel qual s'estableixen tretze certificats de professionalitat de la família professional Indústries alimentàries que s'inclouen en el Repertori Nacional de certificats de professionalitat i s'actualitza el certificat de professionalitat establert com a annex I en el Reial decret 1380/2009, de 28 d'agost.

Un cop situat quin és l'objecte de la informació que se sol·licita, l'anàlisi ha de partir de la base de l'article 25.4.c) de la Llei 13/2015, del 9 de juliol, d'ordenació del sistema d'ocupació i del Servei Públic d'Ocupació de Catalunya, pel qual s'estableix que l'estructura territorial del Servei Públic d'Ocupació de Catalunya és formada, entre d'altres, pels centres d'innovació i formació ocupacional.

I, d'acord amb l'article 34.3 de la Llei 13/2015, del fet que els centres d'innovació i formació ocupacional (d'ara endavant, CIFO) *“[...] formen la xarxa de centres de referència en la formació professional ocupacional. Basen llur activitat fonamentalment a impartir accions de formació professional per a l'ocupació, de qualitat i adaptades a les necessitats de les persones, de les empreses i dels territoris, i, si s'escau, de formació professional, d'acord amb els requisits del sistema de formació i qualificació professionals de Catalunya”*.

Tal com s'ha exposat, la persona reclamant sol·licita determinada informació relacionada amb el procés de selecció dels alumnes al curs o formació per l'obtenció del certificat de professionalitat de pastisseria i confiteria (codi INAF0109).

El Reial decret 34/2008, de 18 de gener, pel qual es regulen els certificats de professionalitat té com a finalitat regular els aspectes essencials dels certificats de professionalitat, com ara els seus efectes, estructura i contingut, vies per a la seva obtenció i els relatius a la impartició i avaluació de les corresponents ofertes de formació professional per a l'ocupació, d'acord amb el que estableix la Llei Orgànica 5/2002, de 19 de juny, de les Qualificacions i de la Formació Professional (art. 1).

El certificat de professionalitat és l'instrument d'acreditació oficial de les qualificacions professionals del Catàleg Nacional de Qualificacions Professionals en l'àmbit de l'administració laboral, que acredita la capacitat per al desenvolupament d'una activitat laboral amb significació per a l'ocupació i assegura la formació necessària per a la seva adquisició, en el marc del subsistema de formació professional per a l'ocupació regulada en el Reial decret 395/2007, de 23 de març (art. 2.1 Reial decret 34/2008). En termes similars ho preveu l'article 3 i 28.1 del Decret 182/2010, de 23 de novembre, d'ordenació de la formació professional per a l'ocupació de Catalunya.

Pel que fa als requisits d'accés a la formació dels certificats de professionalitat, l'article 20 del Reial decret 34/2008 estableix el següent:

“1. Corresponderá a la Administración laboral competente la comprobación de que los alumnos poseen los requisitos formativos y profesionales para cursar con aprovechamiento la formación en los términos previstos en los apartados siguientes.

2. Para acceder a la formación de los módulos formativos de los certificados de profesionalidad de los niveles de cualificación profesional 2 y 3 los alumnos deberán cumplir alguno de los requisitos siguientes:

- a) Estar en posesión del título de Graduado en Educación Secundaria Obligatoria para el nivel 2 o título de Bachiller para nivel 3.*
- b) Estar en posesión de un certificado de profesionalidad del mismo nivel del módulo o módulos formativos y/o del certificado de profesionalidad al que desea acceder.*
- c) Estar en posesión de un certificado de profesionalidad de nivel 1 de la misma familia y área profesional para el nivel 2 o de un certificado de profesionalidad de nivel 2 de la misma familia y área profesional para el nivel 3.*
- d) Cumplir el requisito académico de acceso a los ciclos formativos de grado medio para el nivel 2 o de grado superior para el nivel 3, o bien haber superado las correspondientes pruebas de acceso reguladas por las administraciones educativas.*
- e) Tener superada la prueba de acceso a la universidad para mayores de 25 años y/o de 45 años.*
- f) Tener las competencias clave necesarias, de acuerdo con lo recogido en el anexo IV de este real decreto, para cursar con aprovechamiento la formación correspondiente al certificado de profesionalidad.*

Para el acceso a los certificados de profesionalidad se realizarán pruebas de competencia matemática y de comunicación en lengua castellana y, si la hubiere, en lengua cooficial, en el nivel que corresponda.[...] Estas pruebas se realizarán en relación con las competencias definidas en el anexo IV de este real decreto.

[...]

Para verificar con objetividad y rigor técnico el cumplimiento de este requisito, los Servicios Públicos de Empleo determinarán el procedimiento de realización de las pruebas de competencias clave necesarias para acceder a la formación de los certificados de profesionalidad, como parte del proceso de selección de los alumnos, así como los resultados concretos que han de comprobarse y los criterios para su medición. Las pruebas se podrán realizar bien directamente por los Servicios Públicos de Empleo o a través de los centros formativos, para lo cual deberán estar previamente autorizados, en base a pruebas previamente establecidas o las que puedan proponer dichos centros.

Estarán exentos de la realización de estas pruebas, las personas que hayan superado con evaluación positiva acciones formativas correspondientes a competencias clave que figuren en el fichero de especialidades formativas del Servicio Público de Empleo Estatal.”

En idèntics termes a l'article 20.2 del Reial decret 34/2008, quant als requisits d'accés, es refereix l'article 4 del Reial decret 646/2011, de 9 de maig, pel qual s'estableixen tretze certificats de professionalitat de la família professional Indústries alimentàries que s'inclouen en el Repertori Nacional de certificats de professionalitat i s'actualitza el certificat de professionalitat establert com a annex I en el Reial decret 1380/2009, de 28 d'agost.

IV

La persona reclamant sol·licita accedir, respecte del procés de selecció dels alumnes al curs per obtenir el certificat de professionalitat nivell 2 de pastisseria i confiteria (INAF0109), a la següent informació:

“- Bases de la convocatoria al curso 21/CIFOS/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA, con detalle de todos los requisitos para poder participar en la misma y de cómo será el proceso de selección.

- Copia de las Pruebas realizadas en el proceso selectivo de todos los aspirantes al curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA realizadas [...] con indicación de la puntuación obtenida por cada uno de los aspirantes. De las pruebas de los participantes no seleccionados, pueden identificarlas únicamente con las iniciales de sus nombres y apellidos.

- Documentación acreditativa para el acceso a la formación de nivel 2 del certificado de profesionalidad del curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA de los alumnos seleccionados, incluidas copia de las pruebas de competencias clave de matemáticas y comunicación lingüística de nivel 2.

- Plantilla correctora manejada por el tribunal del proceso selectivo que indique el nivel mínimo exigido para la superación de cada uno de los ejercicios u otra documentación manejada por el tribunal para objetivar el ejercicio de su discrecionalidad técnica.

- Listado de los aspirantes al curso 21/CIFOS/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA que superaron la entrevista personal con indicación del día y hora que hicieron entrevista.

- Justificante de las razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a los aspirantes en la entrevista personal.

- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a D. Francisco Molina Cano en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la no preferencia de D. Francisco Molina Cano frente a los demás.

- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para considerar aptos a los aspirantes al curso en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto:

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la preferencia de cada aspirante frente a los demás.

- Información del medio empleado para cada uno de los participantes para comunicar el resultado de la prueba de selección y de la entrevista personal”.

D'entrada, des del punt de vista de la normativa de protecció de dades, no planteja cap problema donar accés a la persona reclamant a les bases de la convocatòria del curs amb el detall dels requisits per poder participar i la informació relativa al procediment del procés de selecció, així com la plantilla de correcció de les proves del procés de selecció de què disposi el tribunal, atès que és informació la qual a priori no hauria de contenir dades personals i, a més, en el cas de les bases de la convocatòria i el desenvolupament del procés de selecció, es tracta d'informació sotmesa a les obligacions de publicitat activa.

Quant a la resta d'informació sol·licitada, en la mesura que contingui dades personals, l'anàlisi de la possibilitat d'accés s'ha de dur a terme d'acord amb els criteris de l'article 24 de l'LTC, atès que en la informació sol·licitada a priori no sembla que hagi de contenir dades especialment protegides en els termes previstos a l'article 23 de l'LTC, això és, 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. En cas de ser així, l'accés a aquesta informació s'ha de denegar llevat que es disposi del consentiment de les persones afectades, o bé concorri alguna altra de les circumstàncies habilitant previstes a l'article 15.1 de l'LT.

L'article 24 de l'LTC estableix el següent:

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

2. Si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23, es pot donar accés a la informació, amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, entre altres, les circumstàncies següents:

a) El temps transcorregut.

b) La finalitat de l'accés, especialment si té una finalitat històrica, estadística o científica, i les garanties que s'ofereixin.

c) El fet que es tracti de dades relatives a menors d'edat.

d) El fet que pugui afectar la seguretat de les persones.

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

Cal tenir en compte que entre la informació sol·licitada, la persona reclamant pretén accedir a dades que li són pròpies (en síntesi, les raons per les quals el tribunal qualificador la va excloure del procés de selecció en la fase d'entrevista personal) i d'altres que afecten terceres persones.

Quant a les dades pròpies, la persona reclamant sol·licita accedir a la següent informació:

"- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a (la persona reclamant) en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la no preferencia de (la persona reclamant) frente a los demás".

D'acord amb el que estableix l'article 24.3 de l'LTC, 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.

En relació amb aquesta previsió, cal acudir a l'article 15 de l'RGPD, el qual regula el dret d'accés en els següents termes:

"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.”

[...]

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”.

Aquest precepte reconeix, portat al cas que ens ocupa, el dret de la persona reclamant a accedir a una còpia de les seves dades de caràcter personal sotmeses a tractament, incloent-hi, si escau, “[...] el material o fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico; criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico; expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la no preferencia de (la persona reclamant) frente a los demás”.

En canvi, no podria accedir per aquesta via a la resta d'informació que afecta terceres persones, sinó que la possibilitat d'accedir a aquesta informació s'ha d'analitzar d'acord amb la ponderació a què fa referència l'article 24.2 de l'LTC.

V

D'acord amb el que preveu l'article 24.2 de l'LTC, la possibilitat de facilitar la informació sol·licitada, que afecta terceres persones, diferents de les que preveu l'article 24.1 de l'LTC, i que no faci referència a dades a les quals fa referència l'article 23 de l'LTC, requereix la prèvia ponderació raonada entre l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades -en aquest cas les persones que van participar en el procés selectiu d'alumnes-, prenent en consideració, entre altres, el temps transcorregut, la finalitat de l'accés, les garanties que s'ofereixen, si n'hi ha menors d'edat afectats o el fet que l'accés pretès pugui afectar la seguretat de les persones.

En particular, respecte de terceres persones que van participar en el procés de selecció del curs de pastisseria i confiteria, la persona reclamant sol·licita:

[...]

- Copia de las Pruebas realizadas en el proceso selectivo de todos los aspirantes al curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA realizadas [...] con indicación de

la puntuación obtenida por cada uno de los aspirantes. De las pruebas de los participantes no seleccionados, pueden identificarlas únicamente con las iniciales de sus nombres y apellidos.

- Documentación acreditativa para el acceso a la formación de nivel 2 del certificado de profesionalidad del curso 21/CIFO/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA de los alumnos seleccionados, incluidas copia de las pruebas de competencias clave de matemáticas y comunicación lingüística de nivel 2.

[...]

- Listado de los aspirantes al curso 21/CIFOS/561/0168554/011 PASTISSERIA I CONFITERIA que superaron la entrevista personal con indicación del día y hora que hicieron entrevista.

- Justificante de las razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para excluir a los aspirantes en la entrevista personal.

[...]

- Razones técnicas sobre las que se basó el tribunal calificador para considerar aptos a los aspirantes al curso en la entrevista personal, motivando el juicio técnico, en concreto:

Expresión y material o Fuentes de información sobre las que operó el juicio técnico.

Criterios de valoración cualitativa que se utilizaron para emitir el juicio técnico.

Expresión del por qué la aplicación de esos criterios condujo al resultado individualizado que otorgó la preferencia de cada aspirante frente a los demás. [...]"

D'acord amb el que estableix l'article 24.2 de l'LTC, la finalitat de la sol·licitud d'accés és un dels elements que es poden tenir en compte per dur a terme la ponderació.

Cal tenir en compte que si bé l'article 18.2 de l'LTC disposa que l'exercici del dret d'accés no és condicionat a la concurrència d'un interès personal, i no resta subjecte a motivació ni requereix la invocació de cap norma, conèixer la motivació per la qual la persona reclamant desitja obtenir la informació pot ser un element rellevant a tenir en compte en la ponderació.

En el cas que ens ocupa, es desprèn dels termes de la sol·licitud d'accés que la persona reclamant ha participat en el procés selectiu d'alumnes al curs de pastisseria i confiteria al qual fa referència, i no ha estat de les persones seleccionades. Això té sentit amb el fet que la persona reclamant fonamenta la seva sol·licitud d'accés amb l'objectiu de "[...] estudiar posibles acciones legales contra los responsables de presuntamente dictar resoluciones arbitrarias en asuntos administrativos".

Vist això, sembla clar que la persona reclamant motiva la seva petició d'accés en poder valorar si hi ha hagut irregularitats o arbitrietat en el procés selectiu en què ha participat, que l'haurien perjudicat directament i en la possibilitat d'exercir accions legals en relació amb el procés selectiu. I, per tant, fonamenta l'accés en un interès personal o particular, atesa la seva condició de participant en el procés de selecció.

La dimensió privada o particular del dret d'accés a la informació pública es concreta en permetre a les persones accedir a la informació que pugui tenir interès per a la seva esfera d'interessos particulars i, en aquest sentit, la finalitat de l'accés juga un paper essencial a l'hora de ponderar entre els dos drets en joc. De fet, d'acord amb el que s'ha avançat, l'interès particular que pot ser perseguit pel ciutadà amb l'accés està previst com a criteri de ponderació en l'article 15.3.b) de l'LT, en establir expressament que cal prendre en consideració *"la justificación por los solicitantes de su petición en el ejercicio de un derecho (...)*.

Al seu torn, l'article 22.1 de l'LTC disposa que *"els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació."*

En tot cas, a l'efecte de fer la correcta ponderació, revesteix especial importància que la informació a què es vol accedir i obtenir còpia s'emmarca en un procediment de concurrència competitiva en el qual la persona reclamant ha participat.

Així ho va recollir el Tribunal Suprem en la STS de 26 de gener de 2011, on es deia que el dret d'accés a l'expedient *"está ciertamente dirigido a facilitar el derecho de defensa (...) y esto lo que significa es ofrecer al interesado la posibilidad de conocer en un procedimiento administrativo todos los hechos y datos que puedan resultar relevantes para la tutela de los derechos e intereses que quiera ejercitar por cualquier vía"*.

Prenent en consideració que la informació sol·licitada forma part de l'expedient relatiu a un procés de concurrència competitiva (procés de selecció d'alumnes al curs), convé fer referència, a tall d'exemple, a la Sentència 623/2018 del Tribunal Superior de Justícia de Madrid la qual recull els criteris següents:

"(...) se afirma que en los procesos de concurrencia competitiva, el principio de publicidad y transparencia se torna en esencial, como garantizador del principio de igualdad. Así, la Audiencia Nacional ha ponderado el principio de publicidad con la protección de datos de carácter personal, llegando a la conclusión que durante la tramitación del proceso selectivo ha de prevalecer el primero, pues una de las excepciones a la exigencia de consentimiento para el tratamiento de datos es el de la colisión con intereses generales o con otros derechos de superior valor que hagan decaer la protección de datos por la preferencia que deba concederse a ese otro interés. Al tratarse de un procedimiento de concurrencia competitiva, consideró la Audiencia Nacional que conforme al artículo 103 de la CE, las garantías que exige el tratamiento de datos personales no pueden servir para empañar o anular estas exigencias generales que obligan a que los procesos se conduzcan cumpliendo unas mínimas exigencias de transparencia y publicidad. La superioridad de estos otros valores aconseja que en este caso se entienda que no era exigible el consentimiento de aquellas personas que participan en un procedimiento de concurrencia competitiva para el tratamiento de las calificaciones obtenidas en dicho procedimiento y ello como garantía y exigencia de los demás participantes para asegurar la limpieza e imparcialidad del procedimiento en el que concurren.

Por ello concluye el Defensor que la Administración debe proporcionar al solicitante el acceso a aquella información relevante del proceso selectivo que le permita comprobar la

limpieza e imparcialidad del procedimiento en el que concurrió, incluidos los datos de carácter personal de terceros también participantes en los mismos procesos selectivos con los que el solicitante compitió por las mismas plazas.”

És clar que en la valoració de les proves realitzades i dels mèrits acreditats pels candidats, que cal fer en el procés selectiu, hi ha 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 afectat per la decisió administrativa (la persona candidata no seleccionada) té la possibilitat de conèixer els elements fàctics dels quals parteix la valoració efectuada al respecte 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 reclamant pugui disposar d'informació sobre els diferents aspectes que s'han pogut valorar en el procés selectiu.

Però, 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, la qüestió s'ha de centrar en determinar si aquesta informació ha de ser exclusivament de les persones aspirants finalment seleccionades o bé pot abastar també altres participants en el procés selectiu.

La jurisprudència citada resol la qüestió en el sentit de considerar que s'ha de poder accedir a la informació esmentada relativa als candidats que han obtingut millor puntuació o posició que la persona reclamant en el procés de selecció, però no als que han obtingut una pitjor puntuació o posició, 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 de la persona que sol·licita l'accés no suposaria cap perjudici per als seus drets i interessos.

Per això, prenent en consideració que, segons es desprèn de la sol·licitud, la persona reclamant no va superar el procés selectiu en la fase d'entrevista personal, atès que entre la informació que se sol·licita conèixer demana accedir a les raons a partir les quals el tribunal qualificar es va basar per excloure-la del procés en l'entrevista personal, cal reconèixer el dret de la persona reclamant a accedir i obtenir còpia de la informació sol·licitada, però exclusivament dels participants que sí que van superar l'entrevista personal.

Conclusió

La normativa de protecció de dades no impedeix accedir a la informació relativa a les bases de la convocatòria, incloent-hi la informació relativa als requisits per poder participar i el procés de selecció, així com la plantilla o criteris de correcció de les proves. Tampoc hi ha d'haver cap problema en atorgar accés a la persona reclamant a les dades que li són pròpies.

Ara bé, respecte de la informació que afecta tercers que han participat en el procés de selecció, i ateses les circumstàncies que concorren en el cas concret, la persona reclamant només té dret d'accés a la informació sol·licitada respecte de les persones que van superar la fase d'entrevista personal, per tractar-se d'informació rellevant per al control de l'actuació de l'òrgan de selecció i per a la defensa dels seus interessos.

Barcelona, 24 de febrer de 2023