

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació contra un organisme per la denegació de l'accés a la fase d'entrevista d'un procés de selecció de lloc de treball.

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 d'un organisme de l'accés a la fase d'entrevista d'un procés de selecció de lloc de treball.

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 16 de març de 2023 la persona reclamant va presentar la sol·licitud d'accés a informació pública la qual demanava accedir a la informació següent:

*"- Tenint la condició d'interessada al procés de selecció REF. AS03/2022/1ES vull sol·licitar accés als informes qualificadors de la FASE B de l'esmentat procediment corresponents a les dues candidates finalistes.
(...)"*

2. Per correu electrònic de 3 d'abril de 2023 l'entitat reclamada comunica a la sol·licitant que en la mesura que la seva sol·licitud d'informació pública pot afectar a drets o interessos de tercers, se'ls ha de donar trasllat de la petició perquè en el termini màxim de 10 dies puguin presentar al·legacions.

3. En data 4 d'abril de 2023, l'entitat comunica a les persones interessades la sol·licitud d'accés a la informació pública que afecta les seves dades personals per tal que puguin presentar al·legacions al respecte.

4. En dates 6 i 12 d'abril de 2023 les dues persones afectades per la sol·licitud d'accés manifesten la seva oposició a l'accés a la informació sol·licitada.

5. En data 24 d'abril de 2023, l'entitat resol desestimar íntegrament la sol·licitud d'accés a la informació per les dades especialment protegides de la documentació requerida.

6. En data 25 d'abril 2023 es va presentar davant la GAIP la Reclamació 413/2023 contra l'entitat, en la qual es demana accedir a la "*informació relativa a la fase d'entrevista d'un procés de provisió de lloc de treball públic, com a persona interessada i candidata exclosa d'aquesta fase del procediment*".
7. En data 4 de maig de 2023 la GAIP tramet la reclamació a l'entitat i li demana un informe on exposi els antecedents de fet i els fonaments del seu posicionament en relació amb la reclamació, així com l'expedient complet i, si escau, que concreti les terceres persones afectades per l'accés reclamat.
8. En data 10 de maig de 2023 la persona sol·licitant presenta a la GAIP documentació complementària en relació amb la seva reclamació.
9. En data 28 de juliol de 2023 té lloc la sessió de mediació per a l'accés a la informació pública que finalitza sense acord de les parts.
10. En data 10 de novembre 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, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Fonaments Jurídics

I

(...)

II

La reclamació té per objecte accedir a "la informació relativa a la fase d'entrevista d'un procés de selecció de provisió de lloc públic, com a persona interessada i candidata". Aquesta informació conté dades personals en els termes de l'article 4.1) de l'RGPD, que defineix dada personal com 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.*"

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 reclamada 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.

La informació pública sol·licitada forma part d'un procés de selecció de personal. Pel que fa als processos selectius escau tenir en consideració l'article 61 de Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (EBEP), que estableix:

“1. Los procesos selectivos tendrán carácter abierto y garantizarán la libre concurrencia, sin perjuicio de lo establecido para la promoción interna y de las medidas de discriminación positiva previstas en este Estatuto. Los órganos de selección velarán por el cumplimiento del principio de igualdad de oportunidades entre sexos.

2. Los procedimientos de selección cuidarán especialmente la conexión entre el tipo de pruebas a superar y la adecuación al desempeño de las tareas de los puestos de trabajo convocados, incluyendo, en su caso, las pruebas prácticas que sean precisas. Las pruebas podrán consistir en la comprobación de los conocimientos y la capacidad analítica de los aspirantes, expresados de forma oral o escrita, en la realización de ejercicios que demuestren la posesión de habilidades y destrezas, en la comprobación del dominio de lenguas extranjeras y, en su caso, en la superación de pruebas físicas.

(...)

5. Para asegurar la objetividad y la racionalidad de los procesos selectivos, las pruebas podrán completarse con la superación de cursos, de periodos de prácticas, con la exposición curricular por los candidatos, **con pruebas psicotécnicas o con la realización de entrevistas. Igualmente podrán exigirse reconocimientos médicos.**
(...)”

En el present cas i, d'acord amb les bases de la convocatòria del procés de selecció, aquest consta de dues fases, una fase A, que consisteix en un “concurs de mèrits i barems i una prova pràctica opcional”, i una fase B (sobre la qual es demana la informació) que consisteix en “entrevista i competències”.

En les mateixes bases s'indica respecte de la fase B:

“Fase B (Puntuació Màxima 300 punts)

Fase de prova psicotècnica i/o d'entrevista de / competències

L'entrevista versarà sobre qüestions / competències relatives al lloc de treball objecte de la convocatòria i sobre el currículum presentat per l'aspirant.

La puntuació màxima que es pot obtenir en aquesta fase és de 300 punts màxim. Caldrà assolir un mínim de 50% del punts per superar aquesta fase.

També, durant aquesta fase del procés selectiu, les persones aspirants que no tinguin la nacionalitat espanyola hauran d'acreditar el coneixement de llengua castellana en l'expressió oral, tenint en compte que s'hi ha d'exigir un grau de coneixements idiomàtics adequats a l'exercici de les funcions corresponents al lloc de treball. Aquest coneixement s'haurà d'acreditar documentalment, o bé si això no és possible, caldrà efectuar un exercici, que serà avaluat pel tribunal. “

L'article 23 de la LTC estableix 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."

Segons l'article 70.1 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública:

"Als efectes del que preveu l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, correspon a la persona sol·licitant aportar el consentiment exprés i escrit de les persones titulars de les dades personals afectades per l'accés sol·licitat. Les administracions públiques poden donar trasllat de la sol·licitud i del consentiment a la persona titular de les dades amb la finalitat d'acreditar el consentiment escrit aportat, en cas de dubte de la seva veracitat."

No es desprèn de la informació disponible que la reclamant disposi del consentiment de la resta de persones afectades. De fet, consta a l'expedient la negativa d'aquestes persones d'accedir a la seva informació personal.

En el cas que ens ocupa la persona sol·licitant aporta a l'expedient el seu informe personal per posar de manifest que les dades i capacitats recollides en la informació reclamada són únicament "un test de competències i una entrevista personal per a un lloc de treball públic", i que en cap cas es recull informació especialment protegida. Ara bé, no es pot obviar que els ítems inclosos en la valoració psicotècnica, segons la documentació aportada, fan referència a aspectes psicològics dels aspirants com són la valoració de l'autocontrol, l'estabilitat emocional, l'autoconfiança o la resistència a l'adversitat. Així mateix, l'informe resultant de l'entrevista també incorpora aspectes de valoració de la personalitat de l'aspirant.

Com ha posat de manifest reiteradament aquesta Autoritat (entre d'altres als informes IAI 25/2018, IAI 16/2021, IAI 46/2022, que es pot consultar al web de l'Autoritat) per la naturalesa d'aquest tipus de proves psicotècniques, en què poden ser objecte de valoració diversos aspectes de la personalitat dels aspirants que poden portar a l'elaboració d'un perfil

psicològic sobre aquestes persones, sembla clar que la informació sobre el resultat d'aquestes proves ha de ser considerada com informació que conté dades de salut dels aspirants i, per tant mereixedores d'especial protecció en els termes de l'article 23 LTC, en aplicació del qual caldria denegar-ne l'accés.

Aquesta consideració es pot fer extensiu a la prova consistent en la realització de l'entrevista personal, en el cas que l'objectiu de l'entrevista personal sigui la concreció d'aspectes examinats o detectats en la prova psicotècnica, com sembla que es fa en el cas que ens ocupa. Si fos així, i l'entrevista personal tingués un caràcter de concreció o de reforç de la prova psicotècnica, cal tenir en compte que la informació obtinguda seria informació de salut, de manera que s'hauria de considerar especialment protegida i denegar-ne també l'accés.

En qualsevol cas al marge de les dades que puguin estar relacionades amb la salut de les persones candidates, no es pot descartar que l'informe d'avaluació de l'entrevista pugui contenir també altres dades especialment protegides (com ara les relatives a la ideologia, orientació sexual, etc.) d'accés restringit, així com altra informació de caràcter sensible que podria afectar la intimitat de la persona.

En el cas que ens ocupa cal tenir en consideració, també, que si bé la persona reclamant demana conèixer la informació de manera anonimitzada, la informació sol·licitada es refereix únicament a "les persones finalistes" del procés respecte de les quals és evident que ja coneix la identitat. Això, afegit a la resta d'informació de que disposaria la reclamant, fa que l'anonimització en aquest cas no sigui un mecanisme viable per assegurar la privacitat de les persones afectades.

Finalment cal recordar, que des de la perspectiva de la normativa de protecció de dades, no hi hauria inconvenient en donar accés a informació sobre criteris d'avaluació i metodologia emprada pel tribunal, ja que aquesta informació, no contindria dades personals dels aspirants.

Conclusió

En conclusió, l'Administració reclamada hauria de denegar l'accés a la informació sol·licitada, tret que es disposés del consentiment exprés i per escrit de les persones afectades, ja que aquesta conté dades personals especialment protegides de les persones participants en un procés de selecció de personal.

Barcelona, 12 de desembre de 2023