

## **Resolució 1/2018, de 4 de gener**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 464/2017.

**Administració reclamada:** Institut Català del Sòl (INCASOL).

**Informació reclamada:** criteris de selecció, barems aplicats i puntuació obtinguda pels candidats en els processos de selecció d'ofertes de treball temporal.

**Sentit de la Resolució:** Estimació.

**Resum:** La finalitat de la transparència, que és el control de l'actuació pública en el procés de provisió de personal, encara que sigui temporal, requereix i justifica l'accés a informació de la persona seleccionada a qui s'ha beneficiat amb l'adjudicació de la plaça, tot i contenir dades personals, com ara la identitat, l'acompliment dels requisits fixats a la convocatòria i l'aplicació dels criteris de selecció i els barems de valoració que s'hagin seguit. Aquesta informació és necessària per controlar que no es produeixin contractacions per amiguisme, clientelisme o nepotisme i per comprovar que la persona seleccionada és idònia per a la plaça a cobrir. En relació amb la resta de persones aspirants no seleccionades, tenint en compte que no han estat beneficiades per l'Administració, la finalitat de la transparència no justificaria el dany en l'esfera privada derivat de la divulgació de les dades personals identificatives. Quant als mèrits professionals valorats en el procés de selecció i al resultat final obtingut per cada aspirant, pot ser una informació rellevant per a la comprovació de l'acompliment dels requisits i mèrits professionals requerits per al lloc i l'adequada valoració dels mateixos en relació amb tots els aspirants -especialment tenint en compte que la persona reclamant és el Comitè d'Empresa i, per tant, entre les seves funcions hi ha la de vigilància i control de legalitat dels procediments de selecció de persona- i, per tant, se n'ha de permetre l'accés per bé que anonimitzada o dissociada de la identitat dels candidats no-seleccionats.

**Paraules clau:** Generalitat. Institut públic. Comitè d'empresa. Personal. Provisió de llocs de treball. Reclamació contra desestimació. Límits. Dades personals.

**Ponent:** Elisabet Samarra i Gallego

### **Antecedents**

1. El 27 d'octubre de 2017 va tenir entrada en el registre de la GAIP la Reclamació 464/2017, presentada per un representant del Comitè d'Empresa de l'Institut Català del Sòl (en endavant, INCASOL) contra aquest organisme públic, en relació amb la sol·licitud d'accés a informació detallada a l'antecedent següent, que hauria estat només parcialment resposta. La persona reclamant declina el procediment de mediació regulat a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).



2. El dia 20 de setembre de 2017 el President del Comitè d'empresa de l'INCASOL va registrar un escrit en el qual feia la sol·licitud d'informació següent: *“Criteris de selecció i barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporal iniciats a partir del mes de gener de 2016 a l'Institut Català del Sòl, i puntuacions obtingudes pels participants en cadascun dels processos esmentats, en virtut dels apartats a) i b) de l'article 55.2 del 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 (TREBEP), i l'apartat e) de l'article 9.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG).”*
3. El 24 d'octubre de 2017 l'INCASOL va respondre la sol·licitud transcrita afirmant que l'INCASOL compleix acuradament el deure d'informació al Comitè d'empresa previstos a l'article 55.2 EBEP i les previsions de l'article 9.1 LTAIPBG, informant-lo de les convocatòries i de la persona que ha estat seleccionada, a través de la intranet Intrasol. Més concretament, afirma en relació amb l'objecte de la reclamació que: *“Respecte als criteris de selecció, a les mateixes bases consten els requisits i aquests són els criteris que s'utilitzen i es segueixen. Respecte els barems seguits, cal tornar a esmentar que estem davant un procediment excepcional no estandarditzat, que no pretén assignar una plaça com indefinida a ningú, pel que, juntament amb la celeritat requerida, es barema en funció dels criteris i requisits fonamentals dels llocs, que són basats en coneixements, experiència i competència, etc. De fet, el resultat de la convocatòria depèn de la valoració total del procés, format per entrevistes, tant amb la Coordinació de Persones com amb el responsable del lloc a cobrir, així com proves i documentació aportada pels candidats, atorgant una puntuació final a cadascun dels candidats”*. La resposta de l'INCASOL no revesteix la forma de Resolució de l'òrgan competent d'acord amb l'LTAIPBG, ni indica els recursos a interposar-hi.
4. El 3 de novembre de 2017 la GAIP comunica a la persona reclamant que s'admet provisionalment a tràmit la reclamació, identifica la persona responsable de la seva tramitació, li indica els propers tràmits que se seguiran, així com les dades de contacte electrònic per si vol fer-ne el seguiment.
5. El 6 de novembre de 2017 la GAIP comunica a l'Administració la presentació d'aquesta Reclamació i li demana que, en el termini de quinze dies, li trameti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions en relació amb les sol·licituds d'accés en què es fonamenten les reclamacions, i que li en trameti sengles expedients.
6. El 23 de novembre de 2017 té entrada a la GAIP l'informe de l'INCASOL, que afirma que dóna per correctament i adequadament resposta la sol·licitud d'informació del sindicat. Afirmar que *“[ ] l'INCASOL entén que s'acompleix amb escriure l'article 55.2 b) de l'EBEP en relació al deure d'informació al Comitè d'empresa”* i que *“a l'INCASOL la contractació de personal temporal*



*només es realitza en casos excepcionals i per a la cobertura de necessitats urgents i inajornables, sempre i quan la necessitat no pugui ser atesa amb recursos humans existents, seguint l'establert en l'Acord de Govern de 13 de juny de 2017 sobre criteris per a la formalització de nomenaments i contractacions de personal temporal en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic.*" L'INCASOL annexa l'expedient el qual conté l'informe jurídic signat pel Director de Serveis, del qual se n'extreu que per al "cas que hi hagués informació especialment protegida sobre alguna de les persones s'haurà de preservar la seva confidencialitat, llevat que amb la sol·licitud s'hagués aportat el consentiment exprés de les persones afectades o que concorri alguna altra de les circumstàncies habilitadores previstes a l'article 15.1 de la Llei 19/2013. De no concórrer cap d'aquestes circumstàncies, el dret a la protecció de dades prevaldria sobre el dret a l'accés a la informació ", i després d'una prolixa anàlisi de la normativa a aplicar, conclou en relació amb la informació relativa als mèrits i aspectes valoratius tinguts en compte que només en el cas que aportin informació sobre salut o altres dades especialment protegides es pot limitar l'accés, mentre que "pel que fa a la informació relativa als mèrits i aspectes valoratius que s'han tingut en compte en l'elecció de cadascun dels candidats seleccionats, la normativa de protecció de dades personals no impedeix donar accés als representants deis treballadors a la informació sobre la puntuació respecte aquests mèrits i altres elements valoratius que han obtingut els candidats finalment seleccionats". Anexa la informació següent: l'acord de 2 de juliol de 2002 del sistema de còmput i valoració dels factors per a la selecció interna del personal de l'Institut Català del Sòl signat entre la Direcció i els seus representants sindicals; l'acord de Govern de 13 de juny de 2017, sobre criteris per a la formalització de nomenaments i contractacions de personal temporal en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i el seu sector públic i les convocatòries de llocs de treball temporals des del gener de 2016 fins a l'actualitat (1/16, 2/16, 3/16, 4/16, 5/16, 6/16, 8/16, 1/17, 2/17 i 6/17).

7. L'1 de desembre de 2017 la GAIP es va dirigir a l'INCASOL, mitjançant correu electrònic, per tal de sol·licitar aclariments en relació amb l'Informe rebut. En resposta a les preguntes formulades per la GAIP, l'INCASOL respon el següent el 4 de desembre de 2017: confirma que no s'ha tramitat Resolució en relació amb la sol·licitud i que l'única resposta donada al Comitè d'empresa és la carta de 20 d'octubre de 2017 de la Coordinadora de persones, indicada a l'antecedent 3; que en el cas d'una vacant de plantilla, s'informa al Comitè de les puntuacions dels candidats seleccionats, mentre que en cas de convocatòria de vacant temporal mai no s'ha facilitat al Comitè d'empresa les puntuacions dels candidats; que no ha fet trasllat de la sol·licitud d'informació a les persones afectades; que l'INCASOL publica a la seva intranet el nomenament del candidat temporal seleccionat; que els caps de la unitat orgànica d'adscripció del lloc de treball temporal que es proveeix no elaboren cap informe proposta de nomenament, sinó que és



el director de l'INCASOL qui signa el contracte del treballador. Finalment, en relació amb la participació del Comitè d'empresa en els processos de provisió de llocs de treball i la informació que reben dels seus resultats, informa que hi participa en la provisió de les de vacants de plantilla, en aplicació de l'Acord de 2 de juliol de 2002, mentre que no hi té participació en els processos de selecció de contractats temporals.

8. El 4 de desembre de 2017 la GAIP demana informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) a l'empara de l'article 40.7 LTAIPBG, considerant que la informació reclamada conté dades personals protegides per la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), i tot seguit comunica a les parts que amplia el termini per resoldre, d'acord amb l'article 33.7 del Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP).
9. El 22 de desembre 2017 té entrada a la GAIP l'informe de l'APDCAT, que conclou que: *“La normativa de protecció de dades no impedeix facilitar al comitè d'empresa accés a la informació referida als criteris de selecció i els barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporals iniciats a partir de gener de 2016 a l'INCASOL, així com a les puntuacions obtingudes per les persones seleccionades i contractades arran dels diferents processos selectius.”*

## **Fonaments jurídics**

### *1. Competència de la GAIP i admissibilitat de la Reclamació*

L'article 39.1 de la Llei 19/2014, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) estableix que les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública poden ser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant de la GAIP. L'Administració reclamada rau dins l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG i, per tant està obligada a facilitar l'accés a la informació pública de què disposi, i de conformitat amb l'article 72 LTAIPBG, la GAIP és competent per atendre les reclamacions que s'adrecin contra ella en matèria d'accés a informació públic.

La reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'LTAIPBG i per l'RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

### *2. Sobre la manca de Resolució de la sol·licitud d'informació.*

Segons es desprèn dels antecedents, l'INCASOL no ha seguit el procediment previst a l'LTAIPBG per a la tramitació i resolució de la sol·licitud d'informació, per considerar que no es tractava d'una



sol·licitud feta a l'empareda d'aquesta llei sinó d'una comunicació ordinària entre el Comitè d'Empareda i la Coordinadora de Persones. D'acord amb això, no ha emès la Resolució dictada per l'òrgan competent -que en aquest cas, seria l'òrgan de direcció i govern de l'Institut, d'acord amb l'article 32.c)- ni tampoc no ha indicat en la resposta les vies d'impugnació, especialment la reclamació davant d'aquesta Comissió.

L'article 34.8 LTAIPBG admet que, quan s'estimi la sol·licitud i no s'hagi produït oposició de terceres persones, pugui exceptuar-se de l'obligació de resoldre motivadament les sol·licituds d'accés aquells casos en què l'Administració comunica directament la informació sol·licitada o indica com accedir-hi, de manera que el lliurament material de la informació substituïria la resolució estimatòria total i incondicionada de l'accés demanat.

Ara bé, en la mesura en què la resposta donada a una sol·licitud d'accés suposi una limitació, total o parcial de la sol·licitud, l'Administració ve obligada a resoldre de manera expressa per l'òrgan competent, motivar i justificar en dret la desestimació o limitació que imposa a l'accés, i a notificar-la formalment a la reclamant tot indicant-li en peu de recurs les accions que la persona reclamant pot interposar en revisió d'aquesta Resolució, i fer-ho dins del termini d'un mes. (arts 32, 33 i 34.LTAIPBG).

La resposta per carta de la Coordinadora de Persones a la sol·licitud objecte de reclamació no es pot considerar una comunicació de la informació sol·licitada, ja que no aporta la informació concreta sol·licitada referida als processos de selecció des del 2016, sinó que simplement afirma que l'INCASOL estaria complint amb el deure d'informació al Comitè d'empareda previstos a l'article 55.2 EBEP i les previsions de l'article 9.1 LTAIPBG tot informant-lo de les convocatòries i de la persona que ha estat seleccionada, a través de la intranet Intrasol, que els criteris de selecció consten com a requerits a les mateixes bases de les convocatòries i que *"es barema en funció dels criteris i requisits fonamentals dels llocs, que són basats en coneixements, experiència i competència, etc"*, de manera que *"el resultat de la convocatòria depèn de la valoració total del procés, format per entrevistes, tant amb la Coordinació de Persones com amb el responsable del lloc a cobrir, així com proves i documentació aportada pels candidats, atorgant una puntuació final a cadascun dels candidats"*.

En cap cas, doncs, es pot considerar que la resposta donada per l'INCASOL sigui satisfactòria de la sol·licitud, que demanava precisament conèixer el resultat concret de l'aplicació de les valoracions pels criteris i barems als quals es fa una referència genèrica en cada procés de selecció i referida a cada candidat i, per tant no es pot considerar que en aquest cas la comunicació de la Coordinadora de Persones pugui substituir la Resolució de la sol·licitud, d'acord amb l'article 34.8 LTAIPBG.



### 3. *Sobre la informació objecte de reclamació i la protecció de dades personals*

La sol·licitud demana conèixer els criteris de selecció i barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporal iniciats per l'INCASOL des del primer de gener de 2016 fins a la data de la sol·licitud, així com les puntuacions obtingudes pels participants en cadascun dels processos esmentats.

La informació que es demana conté dades de caràcter personal, protegides per la Llei Orgànica 15/1999, de desembre, de protecció de dades de caràcter personal, (LOPD), i per tant, caldrà dirimir si ha de prevaldre el dret a aquesta protecció sobre el dret d'accés, i en quin cas, d'acord amb allò establert als articles 23 i 24 LTAIPBG. En aquest sentit, caldrà diferenciar entre l'accés a dades especialment protegides, que estaria expressament impedit per l'article 23 LTAIPBG tret que la persona sol·licitant aportí el consentiment exprés de la persona afectada, de l'accés a la resta de dades personals, en relació amb les quals és d'aplicació el règim de ponderació previst a l'article 24 LTAIPBG.

Caldrà, encara, fer una altra diferenciació entre l'accés a les dades de la persona seleccionada, de l'accés a les dades de la resta de candidats no-seleccionats. La Resolució de la Reclamació 51/2016 entre d'altres, i més recentment la Resolució 354/2017, es pronuncien en el sentit que, considerant que en la ponderació de l'accés cal tenir en compte el principi de qualitat de dades de l'article 4 LOPD -que requereix per a la cessió de dades personals, a més de l'empara legal que li ofereix la mateixa LTAIPBG, que s'avaluï que són dades necessàries, adequades i proporcionals a la finalitat de la cessió, en aquest cas, la transparència- i precisament atenent aquest principi de qualitat de les dades, es fa necessari diferenciar entre la informació personal relacionada amb la persona candidata finalment seleccionada per ocupar la plaça, de la resta de persones que s'hi van presentar però no van ser seleccionades.

Així, la finalitat de la transparència, que és el control de l'actuació pública en el procés de provisió de personal, encara que sigui temporal, requereix i justifica l'accés a informació de la persona seleccionada a qui s'ha beneficiat amb l'adjudicació de la plaça, tot i contenir dades personals, com ara la identitat, l'acompliment dels requisits fixats a la convocatòria i l'aplicació dels criteris de selecció i els barems de valoració que s'hagin seguit. Aquesta informació és necessària per controlar que no es produeixin contractacions per amiguisme, clientelisme o nepotisme i per comprovar que la persona seleccionada és idònia per a la plaça a cobrir.

En relació amb la resta de persones aspirants no seleccionades, tenint en compte que no han estat beneficiades per l'Administració, la finalitat de la transparència no justificaria el dany en l'esfera privada derivat de la divulgació de les dades personals identificatives, tenint en compte que aquestes persones sovint han participat en el procés de selecció amb una expectativa de privacitat i que la



difusió de que han intentat, sense èxit, accedir a un nou lloc de treball pot perjudicar la relació amb la seva unitat actual de treball o perjudicar el seu prestigi professional.

Quant als mèrits professionals valorats en el procés de selecció i al resultat final obtingut per cada aspirant, pot ser una informació rellevant per a la comprovació de l'acompliment dels requisits i mèrits professionals requerits per al lloc i l'adequada valoració dels mateixos en relació amb tots els aspirants -especialment tenint en compte que la persona reclamant és el Comitè d'Empresa i, per tant, entre les seves funcions hi ha la de vigilància i control de legalitat dels procediments de selecció de persona- i, per tant, se n'ha de permetre l'accés per bé que anonimitzada o dissociada de la identitat dels candidats no-seleccionats.

Tot això referit a la petició genèrica objecte d'aquesta reclamació, i sens perjudici que en un cas concret on s'apreciïn indicis d'irregularitats, la ponderació pugui ser favorable també a l'accés a les dades identificatives dels aspirants no seleccionats, si resulten rellevants per a la finalitat de control i de transparència.

Aquest criteri coincideix plenament amb l'expressat per l'APDCAT en l'informe emès arran d'aquesta Reclamació, que conclou que *"[l]a normativa de protecció de dades no impedeix facilitar al comitè d'empresa accés a la informació referida als criteris de selecció i els barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporals iniciats a partir de gener de 2016 a l'INCASOL, així com a les puntuacions obtingudes per les persones seleccionades i contractades arran dels diferents processos selectius"*. És coincident, igualment, amb l'informe emès per l'INCASOL arran d'aquesta Reclamació (antecedent 6) que conclou que *"pel que fa a la informació relativa als mèrits i aspectes valoratius que s'han tingut en compte en l'elecció de cadascun dels candidats seleccionats, la normativa de protecció de dades personals no impedeix donar accés als representants dels treballadors a la informació sobre la puntuació respecte aquests mèrits i altres elements valoratius que han obtingut els candidats finalment seleccionats"*.

D'acord amb l'exposat, s'estima la reclamació i es reconeix el dret del Comitè d'empresa a obtenir informació sobre els criteris de selecció i barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporal que ha realitzat des del primer de gener de 2016 fins al 20 de setembre de 2017, així com a la puntuació obtinguda per cada participant, que haurà de d'oferir-se dissociada de les dades personals indetificatives en el cas de les persones participants no-seleccionades.

#### 4. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG i l'article 48 RGAIP estableixen l'obligació de les administracions i subjectes obligats a comunicar a la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública les actuacions realitzades per a l'execució dels acords de mediació i per al compliment de les



Resolucions dictades per la GAIP dins del termini dels quinze dies següents que els hagin estat comunicades. Les persones interessades poden comunicar a la GAIP les incidències que es produeixin en l'execució dels acords de mediació i de les Resolucions per a que la GAIP en requereixi el compliment, d'acord amb l'article 49 RGAIP.

La desatenció dels requeriments de la GAIP en relació amb el compliment dels acords de mediació i de les seves Resolucions pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats, d'acord amb el que estableix l'article 77 LTAIPBG i 49 RGAIP, i és objecte de publicació al portal de la GAIP mentre no cessi l'incompliment, d'acord amb l'article 25.k RGAIP.

#### 5. *Publicitat* de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

### **Resolució**

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 4 de gener de 2018, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'INCASOL la informació relativa a:
  - a. els criteris de selecció i barems aplicats en cadascun dels processos de selecció d'ofertes de treball temporal que ha realitzat des del primer de gener de 2016 fins al 20 de setembre de 2017.
  - b. La puntuació i les dades identificatives de la persona seleccionada en cada procés.
  - c. Les puntuacions obtingudes per les persones participants no seleccionades, prèviament anonimitzades.
2. Requerir l'INCASOL a que lliuri al Comitè d'Empresa reclamant la informació indicada a l'apartat anterior dins del termini màxim de quinze dies.
3. Requerir a l'INCASOL a informar la GAIP de les actuacions dutes a terme per a l'execució d'aquesta Resolució dins del termini de quinze dies.
4. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 464/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 4 de gener de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

---

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per part de l'Administració reclamada.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.