

Resolució 2/2020, de 2 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 676/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Cerdanyola del Vallès

Informació reclamada: Documentació d'un expedient de selecció de personal.

Sentit de la Resolució: Estimació

Resum: La persona reclamant, en tant que aspirant no seleccionada a la plaça convocada, afegeix al dret d'accés a la informació pública que ostenta qualsevol persona el seu dret a la defensa dels seus drets i interessos professionals, motiu pel qual en la ponderació requerida per l'article 24.2 LTAIPBG ha de prevaldre el seu dret a accedir a la informació sol·licitada per damunt de l'eventual protecció de les dades personals no especialment protegides de la persona seleccionada, la identitat de la qual, a més, és perfectament coneguda per la persona reclamant i ha hagut de ser difosa amb la publicació legalment obligada del resultat del procés selectiu (article 9.1.e LTAIPBG). Cal concloure, per tant, que la persona reclamant té dret a la informació sol·licitada; ara bé: atès que aquest dret es fonamenta, almenys parcialment, en la seva condició de persona interessada i en atenció al principi de minimització de les dades personals, se l'insta a què no divulgui la informació obtinguda que contingui dades de l'altre aspirant (especialment el currículum) a les què difícilment hi podria accedir qualsevol altra persona que no tingui la condició d'interessada. El fet que alguns documents hagin estat aportats per la mateixa persona reclamant no justifica denegar-ne la còpia sol·licitada, ja que pot ser pertinent per al seu dret de defensa comprovar que precisament els documents que ha aportat han pogut ser tinguts en compte per valorar la seva candidatura, a part que l'accés a les pròpies dades està plenament garantit per la legislació de protecció de dades personals (article 15 del Reglament (UE) 2016/679).

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Personal. Selecció de personal. Dades personals. Dades pròpies.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 30 d'octubre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 676/2019, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, del 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, aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 19 de juny de 2019 la persona reclamant exposa que l'11 de juny hauria presentat una instància per tenir accés a la consulta de la documentació íntegra de l'expedient de la convocatòria per a la provisió del lloc de treball de Cap del Servei de Cultura, ja que el dia de la revisió de la puntuació no hauria pogut consultar tota aquesta informació. En conseqüència, demana *còpia íntegra de tota la documentació que forma part de l'expedient en format digital per poder consultar la puntuació dels dos candidats.*



3. La Reclamació presentada el 30 d'octubre de 2019 indica que en relació amb les sol·licituds anteriors l'Ajuntament encara no hauria deixat que la persona reclamant consulti la documentació següent:
 - *detall de la formació reglamentària i complementària dels dos aspirants i la seva puntuació segons les bases. L'acta entregada està el resultat de la puntuació total de cada apartat i no puc veure la puntuació de cada curs i en quin apartat s'ha puntuat.*
 - *Informe de la secretària i interventora de l'aprovació del resultat de la provisió del lloc de treball de Cap de Servei de Cultura.*
 - *Currículums*
 - *Resta documentació si n'hi ha.*

Cal fer constar, que en la revisió de l'examen, em van negar veure la documentació de l'altre aspirant: projecte, currículum, ... obstaculitzant i danyant els meus interessos.
4. El 5 de novembre de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
5. El 9 de desembre de 2019 la GAIP rep la documentació aportada per l'Ajuntament de Cerdanyola. Segons l'índex, facilitaria una relació de 28 documents (amb un total de 230 pàgines), que aparentment correspondrien a l'expedient sol·licitat per la persona reclamant; s'indica expressament que els documents lliurats han estat revisats pel delegat municipal de protecció de dades.
6. El 9 de desembre de 2019 la GAIP trasllada l'índex dels documents facilitats per l'Ajuntament a la persona reclamant, a qui demana confirmació sobre si ha tingut accés als documents facilitats per l'informe municipal.
7. El 12 de desembre de 2019 la persona reclamant comunica les següents consideracions a la GAIP: *Solament tinc accés a la diligència per a lliurament de documentació que fa l'Ajuntament, però no tinc accés als documents que descriu, no puc veure res annexat. A més , no em traslladen còpia de tot l'expedient tal i com vaig especificar, manca: - còpia del curriculum vitae (de la reclamant), - còpia de tots els cursos i titulacions de la pròpia reclamant, - quadre detallat de la valoració de les titulacions i dels cursos dels dos candidats amb els criteris establerts, ja que a l'acta entregada està el resultat de la puntuació total de cada apartat i no puc veure la puntuació de cada curs i en quin apartat s'ha puntuat i els criteris establerts, - resta documentació: manca informe intervenció i secretaria de la resolució, - desestimació recurs presentat per la reclamant.*
8. El 16 de desembre de 2019 la GAIP trasllada les al·legacions anteriors de la persona reclamant a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès i li demana que les informi. Concretament li demana el següent: *Tenint en compte les mancances assenyalades per la persona reclamant en les seves al·legacions i la*



documentació que forma part de l'expedient objecte de la reclamació us demanem que, en el termini de cinc dies, ens confirmeu si disposeu de la informació assenyalada per la persona reclamant. En cas afirmatiu, us demanem que faciliteu a la persona reclamant la informació que disposeu, l'expedient de forma completa, i que en cas de no disposar d'alguns dels documents sol·licitats, ho manifesteu expressament.

9. El 20 de desembre la GAIP rep la resposta següent de l'Ajuntament: *Posem de manifest la consideracions següents:*

- La pròpia interessada està demanant còpia del seu propi curriculum que ella mateixa va presentar.

- La pròpia interessada és la que va aportar còpia dels cursos i titulacions que van servir com a referència al procés de valoració de mèrits.

- D'acord amb les bases reguladores, en aquestes apareixien identificats els criteris de puntuació de cada curs i els apartats que eren puntuables. Aquestes bases reguladores van ser publicades i la interessada era coneixedora ja que es va presentar al procés de selecció. La Junta d'avaluació del procés selectiu va accedir a la petició de la interessada i li va concedir audiència per donar-li explicacions del procediment de puntuació i de les puntuacions per ella obtingudes.

- El servei de recursos humans de l'Ajuntament com a responsable de la proposta de resolució de desestimació del recurs presentat per la Sra. XXXXX a data d'aquesta comunicació no disposa de cap informe d'intervenció i secretaria de dita desestimació, el que si disposem és de l'informe que jo mateix com a Cap de Servei de RRHH he incorporat a l'expedient i que es posarà a disposició de la interessada una vegada resolt i notificat el recurs presentat. Informe que poso a la vostra disposició.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que *"Les resolucions expressives o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol"*. L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

L'article 2.c LTAIPBG defineix el dret d'accés a la informació pública com *"el dret subjectiu que es reconeix a les persones per a sol·licitar i obtenir la informació pública, en els termes i les condicions regulats per aquesta llei"*. Per la seva banda, l'apartat b del mateix precepte defineix la 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”.

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, *“Les persones tenen el dret d'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”.* I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix que *“El dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix aquesta llei. El dret d'accés a la informació pública només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis”.*

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG estableixen els següents requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública: *“2. Les limitacions legals al dret d'accés a la informació pública han d'ésser aplicades d'acord amb llur finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no es poden ampliar per analogia. 3. Per a aplicar límits al dret d'accés a la informació pública, l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. En la motivació cal explicitar el límit que s'aplica i raonar degudament les causes que en fonamenten l'aplicació”.*

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte “poden” dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: *“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. 2. Els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació”.*

2. Sobre el dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada

La persona reclamant demana una còpia íntegra en format digital de tota la documentació que forma part de l'expedient per proveir el lloc de treball de Cap del Servei de Cultura; consta a la Reclamació que la persona reclamant era una de les dues aspirants al lloc de treball indicat i que sol·licita la informació assenyalada per tal de poder consultar la puntuació dels dos candidats.

Està clar que allò sol·licitat és informació pública, atès el contingut que dóna a aquest concepte l'article 2.b LTAIPBG, transcrit al fonament jurídic anterior, perquè la documentació de la que es demana còpia o bé ha estat elaborada per l'Administració, o bé es troba en el seu poder. Per una altra banda, l'Ajuntament no invoca cap límit legal que justifiqui l'eventual denegació de l'accés sol·licitat, motiu pel qual cal presumir el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada.



No es pot desconèixer, tanmateix, que almenys part de la informació sol·licitada pot estar afectada pel límit legal de la protecció de dades personals, com podria ser el currículum i la valoració i puntuació dels candidats. Nogensmenys, es tractaria o bé de dades personals pròpies (de la mateixa persona aspirant, a les quals evidentment hi té dret), o bé de dades personals no especialment protegides de l'aspirant seleccionat, a les quals, en aplicació del previst per l'article 24.2 LTAIPBG, seria procedent donar-hi accés "amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades".

La persona reclamant, en tant que aspirant no seleccionada a la plaça convocada, afegeix al dret d'accés a la informació pública que ostenta qualsevol persona el seu dret a la defensa dels seus drets i interessos professionals, motiu pel qual en la ponderació requerida per l'article 24.2 LTAIPBG ha de prevaldre el seu dret a accedir a la informació sol·licitada per damunt de l'eventual protecció de les dades personals no especialment protegides de la persona seleccionada, la identitat de la qual, a més, és perfectament coneguda per la persona reclamant i ha hagut de ser difosa amb la publicació legalment obligada del resultat del procés selectiu (article 9.1.e LTAIPBG).

Cal concloure, per tant, que la persona reclamant té dret a la informació sol·licitada. Ara bé: atès que aquest dret es fonamenta, almenys parcialment, en la seva condició de persona interessada i en atenció al principi de minimització de les dades personals, se l'insta a què no divulgui la informació obtinguda que contingui dades de l'altre aspirant (especialment el currículum) a les que difícilment hi podria accedir qualsevol altra persona que no tingui la condició d'interessada.

De les aportacions fetes per les parts i reflectides als antecedents se'n pot deduir que si bé la persona reclamant ha pogut accedir a part de la informació sol·licitada, no està clar que hagi pogut obtenir tota la demanada. En conseqüència, seria procedent requerir a l'Ajuntament que li faciliti còpia digital de tota la informació sol·licitada que encara no li hagi facilitat en aquest format (de còpia digital). A aquests efectes, i a la vista de les consideracions aportades per les parts, caldria tenir en compte el següent:

En primer lloc, que allò que ha de facilitar l'Ajuntament és una còpia digital dels documents que formen part de l'expedient indicat a la sol·licitud. Això vol dir que si hi ha documents demanats expressament per la persona reclamant a les seves al·legacions que tanmateix no consten a l'expedient, n'hi haurà prou amb què l'Ajuntament assenyali expressament la seva no existència (com semblaria ser el cas dels informes de Secretaria i d'Intervenció). I que, per major seguretat, cal que l'Ajuntament manifesti expressament que es facilita a la reclamant còpia de tota la informació que consta a l'expedient en qüestió, en la data de què es tracti.

En segon lloc, que el fet que alguns documents hagin estat aportats per la mateixa persona reclamant no justifica denegar-ne la còpia sol·licitada, ja que pot ser pertinent per al seu dret de defensa comprovar que precisament els documents que ha aportat han pogut ser tinguts en compte per valorar la seva candidatura, a part que l'accés a les pròpies dades està plenament garantit per la legislació de protecció de dades personals (article 15 del Reglament (UE) 2016/679).



En tercer lloc, que el fet que la Junta d'avaluació hagi donat explicacions (orals, segurament) a la persona reclamant sobre les puntuacions obtingudes no treu que tingui tot el dret a obtenir les seves puntuacions i les de l'aspirant seleccionat per escrit, amb tot el detall que consti a l'expedient de selecció, ja que aquesta informació pot ser rellevant per a la defensa dels seus drets i interessos professionals.

3. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

4. *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 2 de gener de 2020, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 676/2019 i declarar el dret de la persona reclamant a una còpia íntegra en format digital de tota la documentació que forma part de l'expedient per a la provisió del lloc de treball del Cap de Servei de Cultura de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès.



2. Requerir a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1, que no li hagi lliurat encara, dins del termini màxim de deu dies, d'acord amb les consideracions i indicacions formulades pel fonament jurídic 2.
3. Requerir a la persona reclamant a què no divulgui la informació obtinguda que contingui dades de l'altre aspirant (especialment el currículum) a les que difícilment hi podria accedir qualsevol altra persona que no tingui la condició d'interessada.
4. Requerir a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 676/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a gaip@gencat.cat, per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreça la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

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.