

Resolució d'1 de març de 2016, de finalització de la Reclamació 32/2015

Administració reclamada: Generalitat de Catalunya. Departament d'Interior. Direcció General de la Policia.

Informació reclamada: Dades relatives a la provisió del lloc de treball de Cap de Secció de Recursos Materials i Logística de la Direcció General de la Policia.

Resum: El dret d'accés a la informació abasta tota la informació pública, i no només la llista taxada d'informació que està sotmesa al règim de publicitat activa. La provisió provisional dels llocs de treball també està sotmesa al règim d'accés. La protecció de les dades personals no es pot oposar a l'accés a la informació essencial dels expedients de provisió de llocs de treball públics, sigui provisional o definitiva.

Paraules clau: Publicitat activa i dret d'accés. Selecció i provisió de llocs de treball. Dades personals.

Ponent: Manuel Ibarz Casadevall

Antecedents:

1. El 22 de desembre de 2015 va tenir entrada en el registre de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) la reclamació contra la resolució dictada el 18 de desembre de 2015 pel Director General de la Policia, desestimant la sol·licitud d'accés a la informació relativa al lloc de treball de Cap de Secció de Recursos Materials i Logística de la Direcció General de la Policia.
2. En la seva sol·licitud d'accés a la informació, de data 20 de novembre de 2015, la persona reclamant demanava que la Subdirecció General de Recursos Humans de la Direcció General de la Policia li certifiqués ,en relació al lloc de treball de Cap de Secció de Recursos Materials i Logística de la Direcció General de la Policial, les dades, informació i còpies següents:
 - 1) *Data presa de possessió de la persona que l'ocupa.*
 - 2) *Forma de provisió realitzada: provisional o definitiva*
 - 3) *Si es provisional, forma d'accés (encàrrec de funcions, comissió de serveis,...)*
 - 4) *Publicació realitzada quan es va ofertar (còpia publicació DOGC., còpia publicació ATRI, ...)*
 - 5) *Còpia resolució del nomenament publicat.*



3. En la seva resolució desestimària de la sol·licitud, el Director General de la Policia fonamenta la seva negativa a facilitar l'accés a la informació en tres arguments:
 - a. D'una banda, argumentava que d'acord amb l'article 8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de Transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), entre els supòsits que contempla, preveu que la informació interessada ha de ser objecte de transparència (per publicitat activa) i no de petició d'accés a la informació, donant a entendre implícitament que, per petició expressa, no és procedent de facilitar-la.
 - b. D'altra banda, que el lloc de treball concret del qual es demana informació, en el moment de resoldre la sol·licitud és objecte d'una convocatòria per ser proveït amb caràcter definitiu, donant referència de la convocatòria.
 - c. Finalment, fent una interpretació de l'LTAIPBG, fa una diferenciació entre l'accés a la informació dels procediments administratius que estan en tràmit i els que estan tancats, per arribar a la conclusió que els primers només són accessibles per les persones que tinguin la consideració d'interessats d'acord amb la legislació reguladora del règim jurídic i el procediment administratiu, no sent d'aplicació les previsions de la Llei 19/2014, "sinó la normativa de procediment i la condició d'interessat" (sic).
4. El dia 29 de desembre de 2015 es va sol·licitar al Director General de la Policia un informe sobre la reclamació presentada així com la tramesa de tota la documentació relativa a l'expedient administratiu. En la mateixa data es va notificar a la persona reclamant l'admissió a tràmit de la seva reclamació.
5. El 19 de gener de 2016 el Director General de la Policia va remetre a la GAIP l'informe sol·licitat, datat del 15 de gener, en el qual s'inclouen diverses consideracions sobre la informació que, a criteri de la persona que emet l'informe, ha de ser objecte de transparència (per publicitat activa) i, en relació al lloc de treball al qual fa referència la sol·licitud, insisteix en que en el moment de l'emissió de l'informe, és objecte de convocatòria per a ser proveït de forma definitiva, per la qual cosa defensa que només pot tenir accés al contingut de l'expedient la persona que tingui la condició d'interessada.

Finalment l'informe explica que el lloc de treball interessat a la sol·licitud d'accés es troba ocupat provisionalment per una persona funcionària, amb encàrrec de funcions, i que el procediment seguit en aquests casos no comporta ni anunci o oferta de la plaça a ATRI, ni publicació del nomenament al DOGC (només un nomenament en funcions signat pel secretari general del Departament, que consta al seu expedient personal i per això entén que el lliurament d'aquesta informació a una tercera persona atemptaria la protecció dels seus drets i interessos.



6. A la vista de l'informe rebut, davant la possibilitat que la informació sol·licitada afectés a terceres persones, el 22 de gener de 2016 es va sol·licitar informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, segons allò que preveu l'article 42.8 de l' LTAIPBG.
7. En no constar que s'hagués donat notícia a la persona que podia resultar afectada per la reclamació, el 25 de gener de 2016 es va sol·licitar a la Cap de Servei de Gestió i Coordinació de Personal del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya que li fos notificada la reclamació per tal que, en el termini de deu dies, pogués presentar les al·legacions que considerés oportunes.
8. El 2 de febrer de 2016 la Cap de Servei de Gestió i Coordinació de Personal del Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya va comunicar i acreditar a la GAIP haver practicat la notificació a la persona interessada. En el termini dels deu dies següents a la notificació, la GAIP no va rebre cap al·legació.
9. El 3 de febrer de 2016 va tenir entrada a la GAIP l'informe emès per l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) en el què es fa una distinció entre aquelles dades que han de ser considerades d'especial protecció d'aquelles altres que, com les que són objecte de la reclamació, no tenen aquest caràcter.

En el cas sotmès a anàlisi, l'APDCAT conclou que no hi ha cap constància que concorri cap de les circumstàncies de l'article 24 de l'LTAIPBG i que, d'acord amb la Llei 7/2007, la provisió de llocs de treball del personal funcionari s'ha de dur a terme mitjançant procediments basats, entre d'altres, en el principi de publicitat. Abundant en l'argument, l'APDCAT recorda que, l'article 64 del Decret legislatiu 1/1997, de 31 d'octubre, que aprova la refosa dels textos legals vigents en matèria de funció pública, estableix que les convocatòries han de ser publicades en el DOCG, i que l'article 2.4 del Decret 123/1997, que aprova el Reglament general de provisió de llocs de treball i promoció professional dels funcionaris de l'Administració de la Generalitat de Catalunya, estableix que s'ha de respectar el principi de publicitat, cosa que implica tant la publicació de la convocatòria com del nomenament del candidat seleccionat en els processos de provisió definitiva.

Finalment, assenyala que" l'article 9.1.g) de l'LTAIPBG estableix que s'ha de publicar (al portal de la transparència o a la seu electrònica corresponent) els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal -no distingeix si es tracta de provisió provisional o definitiva- i l'article 10.1.b) de la Llei 29/2013, del 3 d'agost, de l'ús dels mitjans electrònics al sector públic de Catalunya, estableix que s'ha de difondre informació per mitjans electrònics sobre l'accés i la selecció del personal."

L'APDCAT conclou que el dret a la protecció de dades de caràcter personal no impedeix l'accés de qualsevol ciutadà a informació sobre un lloc de treball relativa a la forma de provisió (incloent,

si escau, la provisió provisional), la publicitat feta quan es va ofertar, la resolució de nomenament de la persona que l'ocupa i la data de presa de possessió.

Fonaments jurídics

1 *Sobre la informació pública*

El Capítol II de l'LTAIPBG, sota el títol genèric de "Publicitat activa" (articles 8 a 12), regula la informació que ha de fer pública l'Administració sense necessitat de petició.

Concretament, l'apartat 1.d) de l'article 8, disposa que per la via de la publicitat activa, l'Administració ha de fer pública la informació relativa a la plantilla, la relació de llocs de treball i el règim retributiu. D'altra banda, l'apartat 2 del mateix article precisa que les matèries a què fa referència l'apartat anterior han de comprendre totes les dades i els documents amb l'abast i la precisió que determinen els articles 9 a 15.

És a dir que, sense necessitat de petició expressa, la informació que ha de fer pública l'Administració en matèria de personal ha d'incloure la relació de llocs de treball del personal funcionari, laboral i eventual, i la plantilla i la relació de contractes temporals i d'interinatges no vinculats a cap lloc de treball de la relació de llocs.

En el cas que ens ocupa, es demana informació que excedeix o depassa la informació concreta inclosa en la relació de llocs de treball. Tanmateix, cal tenir en compte que el dret d'accés a la informació no té les limitacions del Capítol II de l'LTAIPBG. Efectivament, el dret d'accés a la informació pot tenir un objecte diferent que la informació que ha de ser objecte de publicitat activa, amb la única limitació que sigui informació pública, és a dir, "*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 de l'LTAIPBG)

I, tota vegada que la informació que es demana és clarament informació pública, no és procedent desestimar-ne l'accés per no ser matèria de publicitat activa.

2 *Sobre la informació concreta que és objecte d'aquesta resolució*

La persona reclamant, en la sol·licitud de data 20 de novembre de 2015 que és l'origen d'aquesta resolució, va demanar que li fos lliurada una certificació en relació a un lloc de treball concret dels que, en aquell moment, formava part de la plantilla de la Direcció General de la Policia, amb indicació d'unes dades precises:



- 1) Data presa de possessió de la persona que l'ocupa.
- 2) Forma de provisió realitzada: provisional o definitiva
- 3) Si es provisional, forma d'accés (encàrrec funcions, comissió de serveis,...)
- 4) Publicació realitzada quan es va ofertar (còpia publicació DOGC, còpia publicació ATRI, ...)
- 5) Còpia resolució del nomenament publicat.

La petició es fa, doncs, sense concretar que es vol referida a la provisió definitiva, sinó de la que sigui la forma de provisió per la qual actualment aquest càrrec està ocupat. Per tant, tot i que s'estigui en procés de provisió definitiva, res no obsta per a què es facilitin les dades sol·licitades en relació amb la provisió provisional del lloc de treball.

En resposta, però, a aquella petició, la resolució que li va ser comunicada per la Direcció General de la Policia va desestimar la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada, fent referència a que la provisió definitiva estava tramitant-se i, per tant, es tractava d'un expedient encara en tràmit, cosa que no ha d'impedir l'accés a les dades del lloc de treball al qual feia referència la sol·licitud.

3 *Sobre l'accés a la informació inclosa en expedients no resolts*

És cert que la disposició addicional primera de l'LTAIPBG remet l'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit al règim que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu, és a dir, a la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (LRJPAC). Però d'això no se'n desprèn, com fa l'Administració reclamada, que l'accés als expedients encara en tràmit resti fora de l'abast del règim d'accés a la informació pública. L'única cosa que fa la DA1 és garantir que a les persones interessades en un procediment obert se li aplicarà el règim d'accés de l'LRJPAC en ser més favorable que el regulat per l'LTAIPBG, que s'aplicaria supletòriament. (Vegeu FJ2 de la Resolució sobre la Reclamació 17/2015).

En aquest cas, però, l'objecte de la sol·licitud d'accés no s'ha limitat a les dades relatives al procediment de provisió definitiva, en tràmit en aquell moment, sinó que s'especifica en la sol·licitud que el que es vol és la informació sobre el procediment de provisió seguit per la persona que actualment ocupa el lloc (ja sigui provisional o definitiva) que ha d'estar ja tancat puig que la plaça està efectivament ocupada.

4 *Sobre la divulgació de dades de caràcter personal*

L'informe emès per la Direcció General de la Policia referència a la necessitat de protegir les dades personals del funcionari que en l'actualitat ocupa el lloc de treball com a límit a l'accés a l'informació a la qual vol accedir la persona reclamant.

Malgrat que aquesta consideració, però, no va ser recollida a la resolució i que, per tant, no era de preceptiva aplicació l'article 42.8, de l'LTAI PBG, en no haver constància a l'expedient que s'hagi donat trasllat de la sol·licitud d'informació a la persona interessada i davant la possibilitat que els seus interessos resultessin afectats per aquesta resolució, la GAIP va acordar que se li en donés notícia per tal que pogués formular alegacions (no n'ha formulat) i demanar informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, que el va emetre el 3 de febrer de 2016 tot conclouent que, en el cas que ens ocupa, *"la protecció de dades de caràcter personal no impedeix l'accés de qualsevol ciutadà a informació sobre un lloc de treball relativa a la forma de provisió (incloent, si escau, el tipus de provisió provisional), la publicitat feta quan es va ofertar, la resolució de nomenament de la persona que l'ocupa i la data de presa de possessió"*.

La GAIP coincideix plenament amb l'argumentació de l'APDCAT.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de l'1 de març de 2006, resol:

- 1 Estimar la reclamació presentada i reconèixer el dret de la persona reclamant a obtenir la certificació sol·licitada en relació amb la provisió provisional i la definitiva, si escau, del lloc de treball de Cap de Secció de Recursos Materials i Logística de la Direcció General de la Policia, que contingui la informació següent:
 - a) La data de presa de possessió de la persona que l'ocupa,
 - b) la forma de provisió de la plaça,
 - c) la forma d'accés,
 - d) la publicació realitzada quan es va oferir (còpia publicació DOGC, ATRI), o si escau, la fonamentació jurídica de l'exclusió de la publicitat de l'oferta, i
 - e) còpia de la resolució de nomenament.
- 2 Anul·lar la Resolució de 18 de desembre de 2015 de la Direcció General de la Policia per la qual es desestima la sol·licitud d'informació en allò que s'oposi a l'apartat anterior.
- 3 Requerir a la Direcció General de la Policia que, en el termini màxim de quinze dies, lliuri a la persona reclamant la informació sol·licitada.



- 4 Requerir a la Direcció General de la Policia que informi la GAIP de les actuacions fetes per a l'execució material d'aquesta resolució.
- 5 Convidar a la persona reclamant que comuniqui a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
- 6 Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 32/2015.
- 7 Ordenar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 1 de març de 2016

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

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.