

## **Resolució 137/2018, de 8 de juny**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 108/2018.

**Administració reclamada:** Generalitat de Catalunya. Agència per a la Competitivitat de l'Empresa.

**Informació reclamada:** Informació sobre processos de provisió a ATRI promoguts per l'Agència per a la Competitivitat de l'Empresa.

**Sentit de la Resolució:** Inadmissió.

**Resum:** L'Administració ha posat a disposició del sindicat reclamant la informació amb caràcter previ a la formalització de la reclamació davant la GAIP, per la qual cosa resulta inadmissible per manca d'objecte.

**Paraules clau:** Generalitat. Sindicat. Personal. Provisió de llocs. Reclamació contra manca de lliurament de la informació. Inadmissió. Manca d'objecte. Límits. Protecció de dades personals. Anonimització.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego.

### **Antecedents**

1. El 10 d'abril de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 102/2018, presentada per la secretària general del sindicat IAC CATAAC contra el Consorci de Comerç, Artesania i Moda de Catalunya (CCAM) de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació regulat per 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, aprovat pel Decret 1111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 29 de maig de 2017 es va presentar una sol·licitud d'accés a la Direcció General de la Funció Pública (DGFP) per part del sindicat reclamant, demanant accés a la informació que seguidament es detalla, referida a totes les ofertes de treball publicades al portal ATRI des del 13 de gener de 2016 fins a la data de la sol·licitud: 1. Motivació d'haver utilitzat un sistema extraordinari de provisió de lloc de treball; 2. Adequació del perfil de la persona seleccionada, i específicament: informació del compliment dels requisits per exercir el lloc per part de la persona seleccionada, els barems aplicats i l'avaluació dels mèrits i capacitats de tots els demandants a l'oferta, especificant la puntuació per a cadascun d'ells així com de cadascuna de les proves (entrevista, prova informàtica, test psicotècnic, valoració coneixements, experiència, formació...)



- amb la puntuació total final; 3. Resolucions de nomenament provisional de la persona seleccionada.
3. El 10 de juliol de 2017 la DGFP resol inadmetre a tràmit la sol·licitud fonamentant-ho en el fet que no disposava materialment de la informació, ja que la motivació de la provisió l'efectua el Departament que publica l'oferta i l'adequació del perfil del seleccionat a les característiques dels llocs consta a l'expedient de selecció de cadascuna de les ofertes publicades al portal ATRI, que gestiona cadascun dels Departaments o ens de la Generalitat que ha fet l'esmentada oferta. Per tant, en atenció al fet que la DGFP no tenia centralitzada la informació, considerava complexa la tasca necessària per proveir-se'n atenent l'ampli abast de la sol·licitud, que abastava 5.476 expedients. Igualment, la DGFP oposava a l'accés el límit relatiu a la protecció de dades personals i la inadmissibilitat derivada de la complexitat d'elaboració de la informació, considerant l'elevat volum d'expedients que abastava la sol·licitud.
  4. El 10 d'agost de 2017 la persona reclamant formula la Reclamació 379/2017 contra la inadmissió a tràmit de la sol·licitud d'accés esmentada a l'antecedent anterior, la qual és estimada parcialment per la GAIP en la seva Resolució 388/2017, de 28 de novembre. La Resolució de la GAIP considera que la manca de possessió de la informació per part de la DGFP no pot justificar la inadmissió per la complexitat d'obtenir-la, sinó que la DGFP l'hagués hagut de derivar cap als òrgans que en disposessin, per tal que cadascun d'ells resolgués, d'acord amb les circumstàncies pròpies de cada cas. Considerant l'article 32.a LTAIPBG, la GAIP considera que la DGFP era incompetent per resoldre inadmetent la sol·licitud i disposa la retroacció del procediment al seu inici tot ordenant a la DGFP que fes les derivacions oportunes. En relació amb les altres qüestions al·legades per la DGFP (la protecció de dades personals i la complexitat d'elaborar una informació relativa a un nombre tan gran d'expedients), la Resolució 388/2017 les avalua de cara a orientar els òrgans que, un cop derivada la sol·licitud, hauran de resoldre, de manera que -tot i que la Resolució no es pronuncia sobre l'abast del dret d'accés a la informació, sinó sobre la improcedència de la resolució d'inadmissió dictada per la DGFP, per ser òrgan incompetent, i amb la finalitat d'evitar successives reclamacions- la Resolució de la GAIP acota la part de l'objecte de la sol·licitud que no resulta afectada pel límits i les causes d'inadmissibilitat i, per tant, ha de ser objecte de les futures resolucions. Així, d'una banda, el FJ4 analitza l'impacte del límit relatiu a la protecció de dades personals i, d'acord amb el criteri de l'APDCAT, conclou que en relació amb el candidat seleccionat, resulta prevalent l'interès públic en la divulgació de la informació i, per tant, l'accés a les seves dades no s'ha de veure limitat, mentre que en relació amb els candidats o aspirants no seleccionats, no està justificada la divulgació de les seves valoracions si estan associades a dades personals identificatives o que els facin identificables. Quant a la complexitat d'elaboració, es té en compte que, efectivament, la sol·licitud és massiva i indiscriminada i que abasta gairebé 5.500 processos de provisió, i d'altra



banda, es recorda que el dret d'accés no empara que s'elaborin informe justificatius de nou sinó que només es pot projectar sobre informació preexistent i, per tant, els departaments no estan obligats a elaborar l'informe de justificació del procés de provisió utilitzat, ni a que estigui signat pel secretari general, per satisfer la sol·licitud del sindicat. D'acord amb això, el FJ5 estableix que, en relació amb el primer punt de l'objecte de la sol·licitud, es pot satisfer vàlidament amb qualsevol informe previ que consti a l'expedient i que compleixi amb la finalitat de motivar o justificar la necessitat de cobrir una plaça pel sistema de provisió provisional (per exemple, el del director de serveis o càrrecs anàlegs que preveu el punt 2.3 de l'Acord de Govern de 12 de maig de 2015, o qualsevol altra informe preexistent), sense que sigui exigible a l'Administració per aquesta via de reclamació que, si no s'ha elaborat prèviament a la sol·licitud, s'elabori ara un informe, o que es faci signar ara pel secretari general si no ho estava originàriament. En relació amb el segon punt de la sol·licitud (l'adequació del perfil del seleccionat a les característiques dels llocs, compliment dels requisits, barems o criteris previstos i aplicats, avaluació dels mèrits i capacitats i puntuació final) es recorda que l'informe de proposta de nomenament de la persona seleccionada pot contenir tota aquesta informació, i per tant, si existeix, es pot facilitar com a resposta a aquest apartat de la sol·licitud; quant a la informació relativa als candidats no seleccionats, considerant la limitació a l'accés de les seves dades personals i la complexitat de la tasca d'anonimització i dissociació de les dades relatives a les avaluacions dels mèrits, requisits i proves de les dades identificatives o que en permetin la identificació, s'opta per eliminar-la de l'accés i, amb criteris pràctics i per facilitar aquesta discriminació de dades, s'indica que si com és habitual, *"aquesta informació consta en una taula annexa d'avaluació dels candidats, bastarà amb suprimir-la"*. Finalment, pel que fa a la tercera petició (les resolucions de nomenament), es fa la consideració de que *"han de constar a l'expedient i que han de ser públiques, de manera que se n'ha de permetre l'accés sense restriccions, considerant que, d'acord amb el FJ4, les dades personals que s'hi inclouen són les de l'autoritat que nomena i les de la persona seleccionada per ocupar el lloc"*. D'acord amb això, la Resolució 388/2017 de la GAIP ordena derivar la sol·licitud als departaments i ens del sector públic de la Generalitat que tinguin en el seu poder la informació, els quals hauran de tramitar la sol·licitud i resoldre sobre l'accés als documents i dades que s'indiquen en el FJ5 de la Resolució 388/2017 de la GAIP, sens perjudici que *"contra cadascuna de les resolucions que els departaments i ens del sector públic dictin estimant o desestimant l'accés, o eventualment inadmetent a tràmit la sol·licitud, es podrà interposar reclamació davant d'aquesta Comissió"*.

5. El 28 de desembre de 2017, la DGFP de la Generalitat de Catalunya sol·licita a la GAIP una ampliació del termini d'execució de la Resolució 388/2017, atès el gran volum d'ofertes publicades en el període objecte de reclamació, la multiplicitat d'operadors que insten la publicació d'ofertes a ATRI i la complexitat tècnica de la compilació de la informació requerida,



que entenen que justifica una ampliació de termini i, prèvia audiència del sindicat reclamant, el Ple de la GAIP, amb data 4 de gener de 2018, acorda ampliar-lo per trenta dies més.

6. El 29 de gener de 2018 va resoldre estimar la sol·licitud d'informació i:
  - Subministrar els informes justificatius preexistents a la sol·licitud sobre la necessitat de cobrir un lloc de treball pel sistema de provisió provisional.
  - Subministrar la informació relativa a la puntuació final assolida per la persona seleccionada amb un quadre de text en format Excel on consti: el número de l'oferta i la data de publicació a l'ATRI, la puntuació total en la fase de mèrits, la puntuació màxima assolible en la fase de mèrits, la puntuació total en la fase de capacitats, la puntuació màxima assolible en la fase de capacitats, la puntuació final i el nom i cognoms de la persona seleccionada.
  - Informar que l'ICAEN no elabora resolucions de nomenament atesa la naturalesa del seu personal que es regeix per la legislació laboral.
7. El 10 d'abril de 2018 es presenta aquesta reclamació. Al·lega la part reclamant que passat el termini d'un mes de la recepció de la resolució d'estimació encara no havia rebut la informació pública sol·licitada. Afegeix a més que *"atenent l'antecedent d'incompliment del Departament d'Empresa i Coneixement que hem reclamat en quan a l'ampliació dels límits d'accés i que les resolucions d'aquests organismes segueixen exactament el model de la resolució del director de serveis del Departament al qual estan adscrits, us demanem, si així ho considereu oportú, aclariment dels termes en què els organismes han de lliurar la informació pública sol·licitada, d'acord amb l'establert en la vostra Resolució i que no s'admetin interpretacions més restrictives"*.
8. El 17 d'abril de 2018 la GAIP trasllada la Reclamació a ACCIÓ i li demana un informe sobre ella, així com una còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la qual deriva.
9. El 4 de maig de 2018 la GAIP rep l'informe d'ACCIÓ, exposa que la informació va ser lliurada a la interessada en un arxiu comprimit per via del Tramitador Genèric en data 29 de gener de 2018, a continuació de la notificació de la resolució estimatòria de la sol·licitud. A més, argumenta que ACCIÓ *"va orientar la seva resolució partint d'un enfocament restrictiu i curós per tal d'assolir un compliment òptim de la normativa en matèria d'accés a la informació pública. Amb aquesta finalitat, va cenyir-se a facilitar informació de la persona adjudicatària del lloc de treball, ometent la relativa a la resta de persones aspirants que van concórrer en el procediment selectiu"*.
10. El 16 de maig de 2018 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 Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP), aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol.

11. El 18 de maig de 2018 té entrada a la GAIP l'informe de l'APDCAT, que es ratifica en les consideracions fetes a l'informe IAI 38/2017 en el si del procediment de la Reclamació 379/2017, presentada pel mateix sindicat reclamant, que va finalitzar amb la Resolució 388/2017, i conclou que *"no resulta justificat l'accés de la persona reclamant a la informació sobre la puntuació obtinguda per les persones no seleccionades en relació amb els mèrits al·legats i/o les proves que hagin pogut realitzar en els processos de provisió provisional duts a terme per l'Agència per a la Competitivitat de l'Empresa"*.
12. El 23 de maig de 2018 la GAIP demana a ACCIÓ informació addicional en relació al lliurament de la informació produït el 29 de gener en el marc de la sol·licitud d'informació.
13. L'1 de juny de 2018 té entrada a la GAIP la resposta d'ACCIÓ, que exposa que el lliurament *"es va dur a terme mitjançant GSIT a través de la carpeta del ciutadà, de manera que no hi ha constància de l'evidència electrònica"* però que l'informe de la reclamació *"conté una impressió de pantalla del Tramitador Genèric on consta el lliurament de l'arxiu comprimit i la data, així com del detall de les metadades del document adjunt"*. En conseqüència, la informació sol·licitada s'havia posat a disposició de la persona reclamant el 26 de gener de 2018.

## Fonaments jurídics

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

L'article 39.1 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'objecte de les reclamacions ha de ser la desestimació d'una sol·licitud d'informació prèvia, o la manca de lliurament material de la informació.

En aquest cas, la sol·licitud del sindicat ha estat estimada i la informació va ser posada a disposició del sindicat reclamant amb anterioritat a la presentació de la Reclamació, segons acredita ACCIÓ. La posada a disposició de la informació a través de la plataforma electrònica corresponent suposa el compliment de l'obligació de lliurar la informació, amb independència de si la persona reclamant hi ha accedit o no, i, per tant, la reclamació ha de ser inadmesa a tràmit, per manca d'objecte, en no haver-se produït el supòsit de manca de lliurament material de la informació previst a l'article 29.2 RGAIP. Nogensmenys, el sindicat pot demanar d'ACCIÓ que faci un nou intent de lliurament electrònic de la informació, per tal d'accedir-hi.



D'altra banda, de l'informe es desprèn que la informació l'accés a la qual es va facilitar concorda i s'ajusta a la ponderació feta en el FJ5 de la Resolució de la GAIP 388/2017, que ordenava la seva admissió a tràmit i derivació. Per tant, responent a la petició del sindicat reclamant d'aclarir si la interpretació feta per ACCIÓ i concordant amb la realitzada pel Departament d'Empresa i Coneixement pel que fa a la limitació de l'accés a les dades personals dels aspirants no seleccionats, resulta adequada o excessivament limitativa, cal dir que és ajustada considerant el caràcter massiu de la sol·licitud d'origen i la complexitat derivada d'eliminar les dades que puguin identificar-los o fer-los identificables, d'acord amb el que estableix la Resolució de la GAIP 110/2018, de 24 de maig..

## *2. 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 8 de juny de 2018, resol per unanimitat:

1. Inadmetre la Reclamació 108/2018, per manca d'objecte, en haver estat posada la informació a disposició del sindicat amb caràcter previ a la reclamació.
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 108/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 8 de juny de 2018

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.