

Resolució 324/2021, de 15 abril**Número d'expedient de la Reclamació:** 139/2021**Administració reclamada:** Escola Superior de Música de Catalunya (ESMUC)**Informació reclamada:** L'acta de qualificacions i la data d'incorporació de les qualificacions als respectius expedients.**Sentit de la resolució:** Estimació parcial

Resum: S'ha de tenir en compte que, d'acord amb l'article 22.1 LTAIPBG, en la ponderació i aplicació dels límits al dret d'accés a la informació, s'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", per la qual cosa la concurrència d'un interès privat de la persona reclamant en el procés d'avaluació de l'esmentada prova podria justificar la prevalença del seu dret d'accés a la informació sobre el dret a la protecció de dades dels alumnes afectats i resultar decisiu per a l'aplicació mediatitzada de l'esmentat límit o, fins i tot, la seva inaplicació al cas (per exemple, en cas d'haver-se presentat també a l'esmentada prova i estar disconforme amb la seva nota o amb la donada a un altre alumne amb el qual competia, o per discrepar dels criteris d'avaluació i correcció, o per necessitar la informació de cara a un possible recurs contra l'esmentada avaluació en defensa dels seus drets). En aquests casos, i en d'altres similars, la concurrència d'un interès privat lligat al dret d'accés actuarà reforçant la posició de la persona que sol·licita la informació, de manera que el resultat de la ponderació entre els seus drets i els de tercers afectats ben bé es podria liquidar a favor de l'accés ple a la informació, sempre que el sacrifici en la protecció de dades personals resultés necessari i proporcionat per a la finalitat de defensa dels interessos legítims de la persona reclamant. Per tant, si bé és cert que la motivació o la justificació de l'interès en la informació no és exigible per a l'admissibilitat de la sol·licitud d'informació, ni tampoc ho és la condició jurídica de persona interessada o la invocació del fonament legal que l'empari (article 18.2 LTAIPBG), no ho és menys que l'expressió d'aquesta motivació o interès sí que és rellevant i necessària perquè l'administració a la qual s'adreça la sol·licitud, i aquesta Comissió en la resolució de la reclamació, puguin valorar-ho adequadament i donar-li el pes que hagi de tenir en la ponderació dels drets i interessos contraposats, ja que d'una altra manera ho desconèixerien, i si es produeix aquesta motivació, la resolució admetent o denegant l'accés no pot simplement desconèixer-la o ignorar-la, sinó que expressament s'ha de pronunciar sobre l'efecte que hagi de tenir en la ponderació de l'esmentat interès privat amb els altres drets que hi concorrin. En aquests termes, s'ha de declarar que la ponderació entre el dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada (les actes amb les qualificacions de la prova Concert/Treball Final del Màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles" impartit en el curs 2018/2019 de tots els alumnes de la promoció) i el dret a la protecció de dades personals dels esmentats alumnes, s'ha de resoldre, atenent la finalitat de l'accés, a favor de la protecció de la privacitat dels alumnes excepte en allò que resulti adequat, rellevant i necessari per a la defensa dels interessos de la persona reclamant en el procés de selecció de personal al què es presenti juntament amb algun o alguns d'ells, per la qual cosa s'ha de desestimar l'accés a les qualificacions dels alumnes que no competeixin amb la reclamant en un concurs públic, i s'ha d'estimar parcialment en relació amb l'alumne o alumnes que concorrin amb la reclamant en un procés de selecció al·legant l'esmentada titulació com mèrit o requisit.

Paraules clau: Entitat pública. Notes. Actes. Reclamació contra silenci. Límits. Protecció de dades. Ponderació. Interès privat superior. Finalitat de l'accés.



Ponent Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 3 de febrer de 2021 entra en la GAIP la Reclamació 139/2021, presentada davant del Consejo de Transparencia y Buen Gobierno (CTBG) el dia 2 de febrer de 2021, contra l'Escola Superior de Música de Catalunya (ESMUC), en relació amb la sol·licitud indicada en 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 13 de novembre de 2020 la persona reclamant presenta un escrit, en el qual sol·licita la informació següent:
 - Acta de qualificacions de la prova Concert/Treball Final del Màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles" impartit en el curs 2018/2019, i
 - Data d'incorporació de les qualificacions als expedients personals de l'alumnat. Es sol·licita que es faciliti aquesta informació en format escrit (acta en còpia i la data en el text del correu a remetre a qui subscriu.
3. El 23 de novembre de 2020, mitjançant correu electrònic, l'ESMUC respon a la sol·licitud anterior, en els termes següents: "Li escric en relació amb la sol·licitud que ens vau enviar demanant l'acta de les qualificacions de la prova Concert/Treball Final del Màster oficial de Lied, impartit en el curs 2018-2019 i la data d'incorporació de les qualificacions als expedients personals de l'alumnat. No entenem gaire bé la seva petició ja que no ens consta al nostre gestor acadèmic com a alumna. Hi ha un tema de confidencialitat de protecció de dades que hem de complir. Ens agradaria tenir més informació sobre la petició per ajudar-nos a prendre la decisió adequada."
4. El 27 de gener de 2021 la persona reclamant s'adreça novament a l'ESMUC, mitjançant correu electrònic, manifestant que encara no hauria rebut la informació.
5. El 29 de gener de 2021 l'ESMUC envia un correu electrònic a la persona reclamant en el que li manifesta que: "Després d'haver consultat novament la vostra petició amb el gerent de l'ESMUC, reitero que necessitem tenir més informació sobre els motius de la seva petició, concretament la seva vinculació i legitimitat en relació amb la informació que sol·licita"
6. La Reclamació presentada davant del CTBG i derivada per aquest a la GAIP en data 3 de febrer de 2021, indica que: "No se m'ha contestat fins ara, amb el pretext que (segons correu electrònic rebut el 29 de gener passat): "Després d'haver consultat novament la vostra petició amb el



gerent de l'ESMUC, reitero que necessitem tenir més informació sobre els motius de la seva petició, concretament la seva vinculació i legitimitat en relació amb la informació que sol·licita". Considero que aquestes exigències no s'ajusten al que disposa la Llei de Transparència i Bon Govern, el sol·licitant no ha de justificar cap legitimitació (art. 12.1) ni està obligat a motivar la seva sol·licitud d'accés a la informació. Tanmateix, podrà exposar els motius pels quals sol·licita la informació i que podran ser tinguts en compte quan es dicti la resolució (art. 17). No obstant això, l'absència de motivació no serà per si sola causa de rebutj de la sol·licitud. Per tant, el fet de no haver estat alumna i que no reveli els motius de la sol·licitud no obsta perquè es faciliti la informació, que entra dins del dret que m'assisteix segons la referida Llei, a més de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, del Parlament de Catalunya."

7. El 9 de febrer de 2021 la GAIP demana a la persona reclamant que aporti còpia de la sol·licitud d'informació degudament registrada i que empleni el formulari de la Reclamació.
8. El 10 i 11 de febrer de 2021, la persona reclamant aporta la documentació anteriorment sol·licitada. Presenta una còpia del justificant de presentació presencial en un registre de la Junta d'Andalusia de del qual es desprèn que l'escrit sol·licitant la informació, datat el 14 de setembre i aportat a la reclamació, hauria estat registrat el 13 d'octubre de 2021, i s'hauria dirigit al departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya.
9. El 10 de febrer de 2021, la GAIP comunica la Reclamació a l'ESMUC i li requereix a què, 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. No consta resposta municipal a aquest requeriment, malgrat les diverses gestions telefòniques fetes per la GAIP reclamant-la.
10. El 24 de febrer de 2021, la GAIP rep l'informe de l'ESMUC, el qual manifesta que: "La Sra. XXX [la reclamant] es va dirigir a la Directora Acadèmica - Subdirectora General d'Ordenació i Planificació Acadèmica d'aquest centre demanant les actes de qualificacions del concert final del Màster de Lied. La Sra. XXX no és ni ha estat mai alumna del nostre centre, per la qual cosa en data 23 de novembre de 2020 se li va requerir el propòsit de la petició, ja que tractem confidencialment l'avaluació del nostre alumnat i cedim els resultats exclusivament als o les interessades. Malgrat les sol·licituds de propòsit posterior (29 de gener de 2021), la Sra XXX mai no ha dit l'objecte de la seva petició i nosaltres no hem cedit a tercers la informació del nostre alumnat o graduats." Afegeix, tanmateix, que posteriorment i per un altre canal, hauria pogut deduir un interès en la informació, ja que, amb data 25 de gener de 2021, l'ESMUC hauria rebut una sol·licitud d'informació per resoldre un recurs de reposició de la Conselleria d'Educació i



Esport de la Junta d'Andalusia, en relació amb la data d'acabament d'estudis d'un dels alumnes del màster, i adjunta la resposta donada per l'ESMUC.

11. El 26 de febrer de 2021, vist que la informació sol·licitada conté dades personals, la GAIP sol·licita l'informe previst a l'article 42.8 LTAIPBG a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT), i li remet l'expedient relatiu a la reclamació. Seguidament, s'informa les parts de l'ampliació del termini per resoldre per quinze dies resultant de la petició d'aquest informe, de conformitat amb allò disposat a l'article 42.9 LTAIPBG.
12. El dia 24 de març de 2021 té entrada a la GAIP l'informe de l'APDCAT, que conclou el següent: "En el cas que ens ocupa, i a la vista de la normativa de protecció de dades, no resultaria justificat lliurar el document de l'acta de qualificacions de la prova concert/treball de final del màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles", relativa al curs 2018/2019, en la mesura que pot afectar negativament a l'esfera acadèmica, professional, social i familiar dels alumnes, sinó que caldria anonimitzar aquesta informació. No obstant això, sí que seria possible facilitar la informació merament identificativa que consti a l'acta i relativa al professor o als membres del tribunal que van estendre-la, tret del seu número del document nacional d'identitat, o document equivalent, així com la signatura manuscrita o bé, en cas de signatura electrònica, les propietats del certificat electrònic emprat, en cas que hi constessin. Tanmateix, és possible accedir a la data d'incorporació de les qualificacions als expedients personals dels alumnes en la mesura que no es pugui relacionar amb aquests".
13. El 26 de març de 2021 la persona reclamant es posa en contacte amb la GAIP en aquests termes: "Em poso en contacte amb vostès per sol·licitar-los de manera expressa la resposta a la Reclamació 139/2021 que vaig presentar davant d'aquesta comissió. Després de l'última notificació rebuda, el dia 2 de març, encara no he rebut cap document. L'esmentada documentació m'ha estat requerida en una al·legació a un Recurs de Reposició la data del qual expira el dia 6 d'abril."
14. El 31 de març la GAIP respon a la persona reclamant el següent: "En resposta a la vostra consulta i en relació amb la resolució de la Reclamació 139/2021, us informem que, una vegada emès l'informe de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades Personals, que ha tingut entrada el passat 24 de març, aquesta Comissió disposa ja dels informes preceptius requerits legalment per resoldre, el que procedirà a fer tan aviat li sigui possible, i conforme a l'ordre de presentació de les reclamacions pendents. Heu de tenir en compte que el termini legal per a la resolució de les reclamacions és de dos mesos des de la presentació de la sol·licitud (la vostra va tenir entrada en el registre d'aquesta Comissió el 3 de febrer de 2021), ampliat en quinze dies hàbils més quan es requereixin informes externs, tal com us vam informar en l'escrit d'admissió a tràmit de la reclamació i de comunicació de la petició d'informe a l'APDCAT, per la qual cosa el termini per



resoldre-la no finalitza fins a finals del proper mes d'abril. Una vegada acordada la resolució de la seva reclamació, li serà notificada dins dels tres dies següents a la seva adopció. En tot cas, tenint en compte les dates en què ens trobem, la resolució de la seva reclamació no podrà produir-se abans del 6 d'abril.

D'altra banda, ja que en aquesta última comunicació vostè fa referència per primera vegada a l'existència d'un recurs de reposició en relació amb la informació sol·licitada, i ja que ni en el procediment de sol·licitud ni en la interposició de la reclamació no ha justificat el seu interès en la informació, li oferim l'oportunitat que en els propers dies pugui motivar la finalitat de l'accés a la informació que reclama davant d'aquesta Comissió, si considera que ha de ser tingut en compte per determinar el sentit de la Resolució o pot ser rellevant per ponderar el seu dret d'accés.”

15. El 5 d'abril, la persona reclamant respon a la GAIP que “La informació sol·licitada és per acreditar la data que els alumnes de l'ESMUC, en el títol a què es refereix la sol·licitud, i en el curs acadèmic 2018-2019, van finalitzar els seus estudis després del 21 de maig de 2019, el què té la seva incidència en l'existència o no d'un requisit per accedir a unes proves selectives el termini de presentació de sol·licituds del qual, amb la concurrència de tots els requisits exigibles (inclòs el títol), finalitzava en la data indicada.”.
16. El 6 d'abril de 2021, en vista de l'interès i de la urgència manifestats per la reclamant, i prèvia consulta i autorització de la directora de l'ESMUC, la GAIP li dona trasllat de la documentació que ha aportat l'ESMUC a la GAIP en el marc d'aquest procediment, en els termes següents: “Vista la finalitat de la seva petició que ara ens expressa, ens ha semblat del seu interès donar-li trasllat de la resposta que l'ESMUC va donar a la Junta d'Andalusia en relació amb la data de lliurament del treball de final de màster d'un alumne en concret, que l'ESMUC va aportar a l'informe lliurat a la GAIP en aquest procediment i que ens ha autoritzat a remetre-li per si serveix per la defensa dels seus drets. En els propers dies, procedirem a resoldre la seva reclamació, en els termes en què va ser presentada (actes de qualificació i data d'incorporació a l'expedient de tots els alumnes d'aquest curs), excepte que ens manifesti que amb el lliurament d'aquesta informació desapareix el seu interès a mantenir el procediment i desisteix d'ell.” La GAIP no ha rebut resposta de la persona reclamant.

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 expresses 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 es planteja en relació amb la desatenció d'una sol·licitud d'informació adreçada a una administració obligada per l'LTAIPBG (article 3.1.a).

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”.

L'article 42.8 LTAIPBG preveu que la Comissió sol·liciti a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) que, dins del termini de quinze dies, emeti informe sobre l'adequació de l'accés a la normativa de protecció de dades quan la desestimació de l'accés s'hagi fonamentat en aquesta causa, i l'apartat 9 del mateix article disposa que per aquesta causa, el termini de resolució de la reclamació pot ampliar-se per quinze dies més, la qual cosa s'haurà de comunicar a les parts abans que expiri el termini per resoldre.

2. *Sobre la motivació de la finalitat de l'accés i la ponderació dels interessos privats superiors en l'aplicació dels límits a l'accés.*

Al formulari de reclamació presentat davant del CTBG - i derivat per aquell a aquesta Comissió en ser l'òrgan de garantia competent per revisar les decisions en matèria d'accés a la informació de l'administració de Catalunya-, la persona reclamant manifesta la seva queixa per la reiterada petició de motivació que li dirigeix l'ESMUC davant de la sol·licitud d'aquesta informació (“Després d'haver consultat novament la vostra petició amb el gerent de l'ESMUC, reitero que necessitem tenir més informació sobre els motius de la seva petició, concretament la seva vinculació i legitimitat en relació amb la informació que sol·licita”) i qüestiona que sigui adequada a dret aquesta petició (“Considero que aquestes exigències no s'ajusten al que disposa la Llei de Transparència i Bon Govern, el sol·licitant no ha de justificar cap legitimitació (art. 12.1) ni està obligat a motivar la seva sol·licitud d'accés a la informació. Tanmateix, podrà exposar els motius pels quals sol·licita la informació, que podran ser tinguts en compte quan es dicti la resolució (art. 17). No obstant això, l'absència de motivació no serà per si sola causa de rebuig de la sol·licitud. Per tant, el fet de no haver estat alumna i que no reveli els motius de la sol·licitud no obsta perquè es faciliti la informació, que entra dins del dret que m'assisteix segons la referida Llei, a més de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, del Parlament de Catalunya.”). Resulta adequat, doncs, pronunciar-se en primer terme sobre la procedència i l'adequació a dret de la petició de motivació realitzada per l'ESMUC.

D'entrada, s'ha d'aclarir que els preceptes citats en aquesta al·legació de la reclamant són de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBGE) que no és el marc jurídic aplicable al cas, ja que l'Escola Superior de Música de Catalunya (ESMUC), com a ens vinculat a l'Administració de la Generalitat de Catalunya, rau dins de l'àmbit d'aplicació de la Llei del Parlament de Catalunya 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, però en qualsevol cas, aquesta conté una



regulació (article 18.2 i 22.1 LTAIPBG) que substancialment no difereix del sentit dels preceptes invocats per la reclamant.

Té raó la persona reclamant quan manifesta que la configuració legal del dret d'accés a la informació no condiona la legitimació per al seu exercici a la concurrència de la condició jurídica de persona interessada ni a l'acreditació d'un interès legítim que ho justifiqui. Però això no pot portar al sil·logisme que s'expressa en la part final de tal al·legació: "Per tant, el fet de no haver estat alumna i no reveli els motius de la sol·licitud no obsta perquè es faciliti la informació, que entra dins del dret que m'assisteix segons la referida Llei", perquè la desestimació de l'accés no s'ha justificat en la falta de motivació de la sol·licitud, sinó en la prevalença del dret dels alumnes a mantenir en l'esfera privada aquestes qualificacions, i el dret d'accés a la informació no és un dret absolut i oposable *erga omnes*, sinó que la pròpia llei preveu que pugui veure's restringit per la concurrència de límits que protegeixen altres béns jurídics, en aquest cas el relatiu a la protecció de dades personals, segons resulti de la ponderació casuística dels drets en conflicte i les circumstàncies particulars del cas.

S'ha de tenir en compte que, d'acord amb l'article 22.1 LTAIPBG, en la ponderació i aplicació dels límits al dret d'accés a la informació, s'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", per la qual cosa la concurrència d'un interès privat de la persona reclamant en el procés d'avaluació de l'esmentada prova podria justificar la prevalença del seu dret d'accés a la informació sobre el dret a la protecció de dades dels alumnes afectats i resultar decisiu per a l'aplicació mediatitzada de l'esmentat límit o, fins i tot, la seva inaplicació al cas (per exemple, en cas d'haver-se presentat també a l'esmentada prova i estar disconforme amb la seva nota o amb la donada a un altre alumne amb el qual competia, o per discrepar dels criteris d'avaluació i correcció, o per necessitar la informació de cara a un possible recurs contra l'esmentada avaluació en defensa dels seus drets). En aquests casos, i en d'altres similars, la concurrència d'un interès privat lligat al dret d'accés actuarà reforçant la posició de la persona que sol·licita la informació, de manera que el resultat de la ponderació entre els seus drets i els de tercers afectats ben bé es podria liquidar a favor de l'accés ple a la informació, sempre que el sacrifici en la protecció de dades personals resultés necessari i proporcionat per a la finalitat de defensa dels interessos legítims de la persona reclamant.

Per tant, si bé és cert que la motivació o justificació de l'interès en la informació no és exigible per a l'admissibilitat de la sol·licitud d'informació, ni tampoc ho és la condició jurídica de persona interessada o la invocació del fonament legal que l'empari (article 18.2 LTAIPBG), no ho és menys que l'expressió d'aquesta motivació o interès sí que és rellevant i necessària perquè l'administració a la qual s'adreça la sol·licitud, i aquesta Comissió en la resolució de la reclamació, puguin valorar-ho adequadament i donar-li el pes que hagi de tenir en la ponderació dels drets i interessos contraposats, ja que d'una altra manera ho desconixerien, i si es produeix aquesta motivació, la



resolució admetent o denegant l'accés no pot simplement desconèixer-la o ignorar-la, sinó que expressament s'ha de pronunciar sobre l'efecte que hagi de tenir en la ponderació de l'esmentat interès privat amb els altres drets que hi concorrin.

Així ho estableix l'article 54.3.c del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública:

“3. Cal donar tràmit a la sol·licitud d'accés a la informació encara que: (...)

c) La sol·licitud d'accés a la informació pública no exposi una motivació que justifiqui l'interès a satisfer amb l'obtenció de la informació sol·licitada, ni fonamenti jurídicament la seva pretensió.

No obstant això, si en la sol·licitud d'accés o durant el procediment de tramitació la persona sol·licitant fa constar la motivació o la justificació de la finalitat de l'accés a la informació pública, l'òrgan competent, en la resolució que adopti, ha de motivar la seva ponderació amb altres drets o interessos concurrents, si escau..”

D'acord amb aquests preceptes, suposaria una infracció de la legislació de transparència la inadmissió d'una sol·licitud d'informació per la manca de motivació, però si, sense oposar-se a la tramitació de la sol·licitud, l'òrgan al què li correspon resoldre-la sol·licita que s'expressi si hi concorre un interès privat en la informació sol·licitada, no s'està vulnerant el seu dret, sinó que ben al contrari, s'assegura la seva adequada protecció i garantia en permetre que la resolució tingui en compte la concurrència d'un interès privat que, si hi és, pugui actuar reforçant la posició de la persona sol·licitant de la informació, sobretot quan l'accés a la informació està afectat per la concurrència d'un límit que ha de ser ponderat atenent les circumstàncies del cas i els drets confrontats.

3. Ponderació del límit relatiu a la protecció de les dades personals

La informació que es reclama conté nombroses dades personals que no són pròpies, sinó de tercers. No són, d'altra banda, dades de categoria especial l'accés a les quals requereixi el consentiment exprés dels afectats. Per tant, s'ha de descartar l'aplicació al cas del règim d'accés a dades pròpies de l'article 24.3 LTAIPBG, i del règim general d'exclusió de l'accés de les dades especialment protegides de l'article 23 LTAIPBG.

Part de les dades personals que es troben a les actes reclamades estaran relacionades amb els membres del tribunal (dades identificatives i rúbrica o firma). En tant que l'esmentat tribunal està format per personal que actua en el marc de l'exercici de les funcions públiques d'avaluació i acreditació oficial de coneixements artístics superiors que corresponen a l'ESMUC, adscrita al Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, correspon aplicar-hi el règim general d'accés previst en l'apartat 1 de l'article 24 LTAIPBG, que disposa que: “1. S'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el



funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.”

Desenvolupant aquest precepte, l'article 70.2 del Decret 8/2021, de 9 febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (DTDAIP) estableix que: “Als efectes del que preveu l'article 24.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, són dades personals merament identificatives les consistents en el nom i cognoms, el càrrec o lloc ocupat, cos i escala, les funcions desenvolupades i el telèfon i les adreces, postal i electrònica, de contacte professional, referides al personal al servei de les administracions públiques, alts càrrecs i personal directiu del sector públic de les administracions públiques.

En els casos en els quals la publicació o l'accés a un document administratiu requereixi la identificació de l'autor, s'han d'eliminar, especialment, les dades de localització, el número del document nacional d'identitat o document equivalent i la signatura manuscrita. Si la signatura és electrònica, s'ha de publicar el document signat electrònicament de manera que no es pugui accedir a les propietats del certificat electrònic emprat per a la signatura.

Les dades de localització s'han de suprimir en el cas que no es tracti de les dades merament identificatives de l'autor en la seva condició de càrrec o personal al servei de les administracions públiques.”

Igualment, quan l'accés a la informació pública suposa la cessió de dades personals, s'han de tenir en compte els principis generals establerts en la normativa de protecció de dades, i, en particular el principi de minimització, conforme al qual, les dades personals cedides han de ser adequades, pertinents i limitades a allò necessari en relació amb les finalitats per a les quals són tractades (article 5.1.c del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques respecte al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel que es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades), en endavant RGPD). L'aplicació d'aquest principi de minimització porta a excloure la cessió de dades identificatives que siguin redundants entre si (nom i cognoms i DNI, per exemple) o que siguin innecessàries o inadequades per a la finalitat de la cessió. En absència d'una motivació específica de la finalitat de l'accés a la informació, s'ha d'atendre la finalitat genèrica de la llei de transparència establerta al seu article 1.2 LTAIPBG “2. La finalitat d'aquesta llei és establir un sistema de relació entre les persones i l'Administració pública i els altres subjectes obligats, fonamentat en el coneixement de l'activitat pública, la incentivació de la participació ciutadana, la millora de la qualitat de la informació pública i de la gestió administrativa i la garantia del retiment de comptes i de la responsabilitat en la gestió pública..” Per a l'esmentada finalitat genèrica de l'article 1.2 LTAIPBG, resulta adequat i pertinent mantenir l'accés a les dades identificatives dels membres del



tribunal, mentre que resulta desproporcionat i redundant l'accés al seu número de DNI o document equivalent si ja han quedat identificats pel seu nom, i l'accés a la seva rúbrica manuscrita o firma digital, essent suficient que es faci constar que apareixen les esmentades signatures a l'acta original. Aquesta ponderació no queda alterada si es té en compte la finalitat al·legada al final d'aquest procediment per la reclamant, ja que les dades identificatives redundants dels membres del Tribunal no aporten informació necessària ni adequada per acreditar la data en la qual els alumnes van obtenir la titulació, que és allò rellevant als efectes de determinar la seva admissibilitat en el procés de selecció en el què hi té interès la part reclamant.

Respecte a les dades personals relacionades amb les persones examinades de l'esmentada prova/treball final del Màster oficial, i a falta de poder examinar la documentació reclamada, l'acta ha de contenir, almenys, la identificació de l'alumne (amb nom i cognoms, DNI o codi d'alumne) i la seva qualificació pel treball de final de màster, sens perjudici que hi puguin constar també altres observacions acadèmiques o personals, eventualment. En aquest últim cas, si les observacions permetessin relacionar un alumne identificat o identificable amb dades personals especialment protegides (per exemple, la incompareixença o retard en el treball per malaltia), el seu accés quedaria automàticament exclòs sense més ponderació, per expressa previsió de l'article 23 LTAIPBG, ja que no s'aporta el consentiment exprés de l'afectat.

En relació amb la informació acadèmica (qualificacions obtingudes pel treball final de Màster), és una dada personal si es lliura associada a una persona física identificada o identificable, l'accés a la qual s'ha de sotmetre al règim d'accés ponderat previst per l'article 24.2 LTAIPBG, d'acord amb el qual: "2 ... es pot donar accés a la informació, amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, entre altres, les circumstàncies següents:

- a) El temps transcorregut.
- b) La finalitat de l'accés, especialment si té una finalitat històrica, estadística o científica, i les garanties que s'ofereixin.
- c) El fet que es tracti de dades relatives a menors d'edat.
- d) El fet que pugui afectar la seguretat de les persones."

Dels elements de ponderació citats en aquest precepte, resultaria únicament d'aplicació a les qualificacions dels alumnes el relatiu a la finalitat de l'accés. En aquest sentit, s'ha d'assenyalar que als efectes de la finalitat específica assenyalada per la reclamant (de comprovar que un alumne ha obtingut la titulació requerida en un procés de selecció en el què competeix amb ella) només resultaria adequat i necessari conèixer la informació en relació amb aquell alumne en concret, i no de tots els de la promoció, i n'hi hauria prou amb saber que ha superat la prova, sense necessitat de



conèixer la qualificació concreta. I pel que fa a la finalitat genèrica de garantia del retiment de comptes i de la responsabilitat en la gestió pública, prevista a l'article 1.2 LTAIPBG, no sembla proporcionada ni necessària la intromissió en la privacitat dels alumnes amb la divulgació de les seves qualificacions en el treball de final de màster; s'ha de tenir en compte, en aquest sentit, que el règim de transparència suposa sotmetre a escrutini de la ciutadania l'acció i actuació dels poders públics, no dels particulars, que tanmateix queden sotmesos a les exigències de l'LTAIPBG en la mesura en què es beneficiïn de les decisions o dels recursos públics, singularment quan siguin adjudicataris de contractes, beneficiaris de subvencions o ajuts públics, obtinguin una concessió administrativa o una llicència, ocupin un lloc de treball en l'administració, o intervinguin en el procés de presa de decisions o influeixin a l'agenda pública. D'acord amb això, la informació rellevant i adequada per a la finalitat de la transparència serà la que permeti avaluar l'exercici de les funcions públiques de l'ESMUC en l'avaluació i acreditació de l'ensenyament superior artístic (nombre d'alumnes, qualificacions dissociades que permetin obtenir una idea global del nivell acadèmic aconseguit, criteris d'avaluació, solvència del professorat i del tribunal), i no les que informin del rendiment acadèmic de cada alumne.

En aquests termes, s'ha de declarar que la ponderació entre el dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada (les actes de qualificacions de la prova Concert/Treball Final del Màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles" impartit en el curs 2018/2019 de tots els alumnes de la promoció) i el dret a la protecció de dades personals dels esmentats alumnes, s'ha de resoldre, atenent la finalitat de l'accés, a favor de la protecció de la privacitat dels alumnes excepte en allò que resulti adequat, rellevant i necessari per a la defensa dels interessos de la persona reclamant en el procés de selecció de personal en el què es presenti juntament amb algun o alguns d'ells, per la qual cosa s'ha de desestimar l'accés a les qualificacions dels alumnes que no competeixin amb la reclamant en un concurs públic, i s'ha d'estimar parcialment en relació amb l'alumne o alumnes que concorrin amb la reclamant en un procés de selecció al·legant l'esmentada titulació com mèrit o requisit.

Pel que fa a la data en què es va incorporar la qualificació d'aquesta prova als respectius expedients de cada alumne, no sembla rellevant per a la finalitat al·legada (ho serà la data en què es va superar la prova i es va obtenir la qualificació, no tant la data en què es va fer constar al seu expedient, que no és constitutiva del dret) però en tot cas, no resulta contrària a la protecció de dades personals si s'ofereix dissociada de la identitat dels alumnes.

L'Autoritat Catalana de Protecció de Dades conclou la seva anàlisi de l'adequació de la sol·licitud a la normativa de protecció de dades personals de la forma següent: "En el cas que ens ocupa, i a la vista de la normativa de protecció de dades, no resultaria justificat lliurar el document de l'acta de qualificacions de la prova concert/treball de final del màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles",



relativa al curs 2018/2019, en la mesura que pot afectar negativament a l'esfera acadèmica, professional, social i familiar dels alumnes, sinó que caldria anonimitzar aquesta informació. No obstant això, sí que seria possible facilitar la informació merament identificativa que consti a l'acta i relativa al professor o als membres del tribunal que van estendre-la, tret del seu número del document nacional d'identitat, o document equivalent, així com la signatura manuscrita o bé, en cas de signatura electrònica, les propietats del certificat electrònic emprat, en cas que hi constessin. Tanmateix, és possible accedir a la data d'incorporació de les qualificacions als expedients personals dels alumnes en la mesura que no es pugui relacionar amb aquests”.

Aquesta conclusió no té en compte la finalitat de l'accés finalment manifestada per la reclamant, ja que no es coneixia en el moment d'emetre el seu dictamen. Però en vista d'ella, aquesta Comissió considera que ha de variar la ponderació i permetre l'accés sense dissociació de la identitat de l'alumne en cas que concorri amb la reclamant en un procés de selecció en el qual tal titulació sigui requisit o mèrit per accedir al lloc pel qual competeix amb ella, de manera que en aquest cas, l'interès privat superior de la reclamant comportarà l'aplicació mediatitzada del límit relatiu a la protecció de dades personals de l'article 24.2 i determinarà l'accés parcial a la informació relativa a si es va superar o no la prova i la data en què es va obtenir la titulació.

La informació proporcionada per l'ESMUC en el marc d'aquest procediment (la resposta que va elaborar per a la Junta d'Andalusia amb motiu, sembla ser, del recurs plantejat per la mateixa reclamant a la resolució del procés de selecció per considerar que el candidat seleccionat no reunia els requisits per no haver obtingut la titulació de l'ESMUC dins del termini requerit) contenia la identificació de l'alumne en qüestió, la data d'acabament del màster (15 de maig de 2019) i la identificació dels tres membres del tribunal signants de l'acta. Aquest document que, amb consentiment de l'ESMUC i per requeriment de la reclamant per a la defensa dels seus drets dins del termini d'al·legacions en l'esmentat recurs, li ha estat ja facilitat anteriorment a aquesta resolució, sembla satisfer adequadament la informació personal estimada, per la qual cosa s'ha de considerar perdut l'objecte de la reclamació en relació amb aquesta informació ja proporcionada per l'ESMUC i obtingut per la reclamant en el marc d'aquest procediment.

En relació amb la resta de la informació sol·licitada, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret d'accés parcial a les actes de qualificacions, que contindran únicament el nom dels membres del tribunal suprimint altres dades identificatives redundants o excessives d'ells (DNI i firma manuscrita, o les metadades del certificat utilitzat per a la signatura electrònica, en el seu cas), la qualificació i la data, prèvia eliminació de qualsevol dada que identifiqui o faci identificable a l'alumne i qualsevol altra informació personal que consti a les actes. Igualment es declara el dret a obtenir informació de la data en què es va informar d'aquesta qualificació als expedients dels alumnes, dissociada de la seva identitat.



4. 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.

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 15 d'abril de 2021, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat parcialment aquest procediment en relació amb la informació ja aportada a la reclamant en el marc d'aquest procediment relativa a l'alumne que es presentava amb la persona reclamant en un procés de selecció.
2. Estimar parcialment la reclamació 139/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la informació següent: còpia parcial de les actes de qualificacions de la prova Concert/Treball Final del Màster oficial de Lied "Victoria de los Ángeles" impartit en el curs 2018/2019 en les que consti el nom dels membres del tribunal i es suprimeixin altres dades identificatives redundants o excessives d'ells (DNI i firma manuscrita, o les metadades del certificat utilitzat per a la signatura



electrònica, en el seu cas), la qualificació i la data, prèvia eliminació de qualsevol dada que identifiqui o faci identificable a l'alumne i qualsevol altra informació personal que consti a les actes. Igualment, s'estima el dret a obtenir informació de la data en què es va informar d'aquesta qualificació als expedients dels alumnes, dissociada de la seva identitat.

3. Requerir l'ESMUC a lliurar a la persona reclamant la informació detallada en l'apartat 2 dins del termini de 15 dies, i a informar-ne la GAIP.
4. Convidar la persona reclamant que informi en la GAIP de qualsevol incidència a què es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 139/2021 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 adreci 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.