

Resolució 560/2020, de 16 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 390/2020

Administració reclamada: Consell Comarcal d'Urgell

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

Sentit de la Resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Resum: Encara no es té constància de l'efectivitat de l'accés sol·licitat i estimat, motiu pel qual el fonament jurídic següent de la Resolució fa referència a les facultats de la GAIP per a l'execució de les seves resolucions, pel cas que calgui fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. Cal tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació municipal de la sol·licitud d'informació de la que deriva i el subsegüent compromís de facilitar a la persona reclamant a la informació sol·licitada; en conseqüència, qualsevol impediment o limitació de l'Ajuntament en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar com un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

Paraules clau: Consells comarcals. Persona interessada. Personal. Procés de selecció. Reclamació contra silenci. Dades personals. Audiència terceres persones afectades. Estimació extemporània. Pèrdua d'objecte. Seguiment de l'execució.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 5 d'agost de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 390/2020, presentada contra el Consell Comarcal d'Urgell, en relació amb la sol·licitud 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 6 de juliol de 2020 la persona reclamant s'adreça al Consell comarcal d'Urgell, exposa que es va presentar a l'oferta d'una plaça de dissenyador gràfic dins del programa Enfeina't del SOC i demana la informació següent: "còpia de tota la documentació que forma l'expedient de selecció d'aquesta oferta concreta resolta per decret de Presidència de 3 de juliol de 2020".
3. El 5 d'agost de 2020 la Presidència del Consell Comarcal resol "permetre (a la persona reclamant) l'accés a la informació descrita en l'informe tècnic corresponent a l'expedient del procés de selecció del participant per a la plaça de disseny gràfic del programa



ENFEINA'T de la convocatòria 2019. Aquesta informació es facilitarà a l'interessat per mitjans electrònics segons les dades que figuren a la seva sol·licitud”.

4. La Reclamació presentada el 5 d'agost de 2020 manifesta el següent: “Vaig participar en un procés de selecció del programa ENFEINA'T del SOC al Consell Comarcal de l'Urgell. En data 06/07/2020 vaig demanar: “còpia de tota la documentació que forma l'expedient de selecció d'aquesta oferta concreta resolta per decret de presidència de 3 de Juliol de 2020”. Avui 05/08/2020, exhaurit el termini per presentar recurs de reposició, rebo només una part de la informació sol·licitada, mancant la que justifica el compliment d'aturat de llarga durada de l'altre candidat del procediment i la justificació dels mèrits avaluats i de la puntuació de l'entrevista. En l'expedient rebut consta que el SOC no té cap candidat que compleixi els requisits en data 13/03/2020, quan l'interessat complia aquests requisits. Sense accés a la documentació que manca en la còpia de l'expedient tramesa no es pot valorar si l'altre candidat també complia el requisit d'aturat de llarga durada en aquella data. Tampoc es pot valorar si els mèrits han estat puntuats correctament perquè no s'inclou en la còpia de l'expedient la documentació que els acrediti. Tampoc es pot valorar si la puntuació a l'entrevista és objectivament correcta perquè tampoc s'adjunta a la còpia de l'expedient la graella d'ítems a puntuar amb la corresponent forquilla de puntuació. No ha estat possible presentar recurs de reposició en rebre la informació sol·licitada més enllà del termini per a recórrer, i a més manca informació per a poder substanciar-lo. Se sol·licita la documentació que manca en l'expedient tramès; sol·licituds i documents que acreditin els requisits i mèrits.
5. L'11 d'agost de 2020 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
6. L'11 d'agost de 2020 la GAIP comunica la Reclamació al Consell Comarcal d'Urgell 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.
7. El 26 d'agost de 2020 la GAIP rep informació del Consell comarcal. Inclou un informe de la Secretària de la mateixa data que fa les consideracions següents: “Primera.- La disposició addicional primera de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC) estableix que “l'accés dels interessats als



documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu". D'acord amb aquesta previsió, quan la sol·licitud d'accés s'efectuï per una persona interessada en un procediment administratiu que estigui en tràmit, serà d'aplicació la normativa de procediment administratiu. A aquest respecte l'article 53.1.a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) reconeix a les persones interessades en un procediment administratiu, entre altres, el dret a accedir i a obtenir una còpia dels documents continguts en els procediments en els quals tenen aquesta condició. I, en el mateix sentit, l'article 26 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, reconeix que els ciutadans que tenen la condició de persones interessades en un procediment administratiu en tramitació tenen dret a accedir a l'expedient i a obtenir còpia dels documents que en formen part. En aquest sentit, qui sol·licita l'accés a l'expedient del procés selectiu és un participant en el mateix procés, el qual, segons el que estableix l'article 4 de la LPAC té la condició de persona interessada en la mesura que pot resultar afectada pel resultat d'aquell procediment administratiu. Així mateix, el procés selectiu sobre el que es sol·licita l'accés no havia finalitzat en el moment en que es presenta la sol·licitud. Segona.- Per bé que la normativa de procediment administratiu reconeix en termes força amplis el dret d'accés de les persones interessades, en la mesura que aquest dret d'accés comporti una limitació del dret fonamental a la protecció de dades d'altres persones diferents del sol·licitant, caldrà efectuar una ponderació que determini si es tracta d'una limitació proporcionada. Una primera conclusió, des del punt de vista de la protecció de dades, és que es pot facilitar la informació o documentació de l'expedient del procés selectiu en que no consten dades de caràcter personal. En concret, les bases de selecció, la sol·licitud de candidats al Servei públic d'ocupació, la seva resposta, l'informe tècnic de valoració dels mèrits i de l'entrevista, i el decret de contractació de la candidata millor puntuada. Pel que fa a la resta d'informació sol·licitada en que hi apareixen dades de la candidata seleccionada, s'ha de tenir en consideració que l'article 9.1 de l'RGPD prohibeix el tractament de categories especials de dades (aquelles que revelin l'origen ètnic o racial, les opinions polítiques, les conviccions religioses o filosòfiques o la afiliació sindical, i el tractament de dades genètiques, dades biomètriques destinades a identificar de manera unívoca una persona física, dades relatives a la salut o dades relatives a la vida sexual o l'orientació sexual d'una persona física) excepte que concorri alguna de les circumstàncies previstes a l'article 9.2 RGPD que permeten aixecar la prohibició general del tractament d'aquests tipus de dades (com podria ser el consentiment exprés de l'afectat en els termes de la lletra a) de l'article 9.2 RGPD). Així mateix, com s'ha exposat, és d'aplicació l'article 23 de l'LTC segons el qual les sol·licituds l'accés a la informació pública "han d'ésser



denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la ideologia, la filiació sindical, la religió, les creences, l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud." Pel que fa a la resta de la documentació sol·licitada, en la qual apareixen dades personals, s'haurà de facilitar únicament aquelles dades que es considerin necessàries per l'exercici de dret de defensa dels diferents candidats, que els permeti el control de la discrecionalitat tècnica que en tot procés de selecció suposa qualificar mèrits i entrevistes. Tercera.- L'Autoritat Catalana de protecció de dades, en l'informe emès sobre la reclamació 379/2017 presentada davant la Comissió de garantia del dret d'accés a la informació pública, disposa que als efectes de controlar l'actuació de l'Administració en la provisió d'un determinat lloc de treball, cal admetre l'accés de la persona reclamant a la informació consistent en el fet que el seleccionat compleix els requisits exigits per ocupar el lloc de treball i conèixer la puntuació obtinguda en la valoració de mèrits i en les proves de selecció, i afegeix que no sembla justificat facilitar l'accés a la documentació aportada per aquesta persona als efectes d'acreditar el compliment dels requisits, mèrits i proves realitzades. En aquest sentit, l'informe emès per la tècnica d'ocupació de valoració dels candidats, que ha estat inclosa en la documentació tramesa al sol·licitant d'informació, disposa que: [Finalment s'han admès dos candidats dels quals s'ha revisat la seva vida laboral i s'ha constatat que compleixen amb el requisit temporal per a ser considerat desocupat de llarga durada. Un cop realitzada l'entrevista de competències i habilitats, s'ha valorat l'adequació dels seus perfils a les tasques previstes en el lloc de treball i se'ls ha sol·licitat la presentació de les tasques realitzades en la seva experiència professional. S'ha fet la valoració dels mèrits presentats segons el procediment de selecció establert (...)]. I adjunta un quadre de valoració dels mèrits aportats pels candidats. Quarta.- Altrament, concretada per part del senyor xxxx la documentació que considera necessària per poder exercir el seu dret de defensa, els documents que acrediten que la candidata seleccionada complia els requisits per ser seleccionada són la vida laboral i el document del SOC conforme estava inscrita com a demandant d'ocupació, i els documents que acrediten els mèrits valorats són la mateixa vida laboral, contracte amb l'empresa xxxx i un certificat de Foment Targarí. Tenint en consideració que l'accés en aquest cas s'ha de referir a la informació estrictament necessària per donar resposta satisfactòria a l'exercici de la finalitat legítima esmentada (dret de defensa), l'accés haurà de limitar-se a les dades que s'hagin tingut en compte en la valoració dels requisits i mèrits. Caldrà, per tant ometre'n, amb caràcter previ a l'accés, les dades personals que per la seva naturalesa requereixin una especial protecció, així com les dades identificatives de la seleccionada

que resultin innecessàries. Consideració que es pot fer extensible a qualsevol altre tipus de documentació acreditativa dels requisits o dels mèrits al·legats per la seleccionada que puguin constar en l'expedient. Cinquena.- Audiència a la candidata. Ni la Llei 26/2010 (art.26), ni l'LPAC (art. 53.1.a) art. 82.1) estableixen expressament que s'hagi de practicar cap audiència a la resta d'interessats en el procediment abans de donar accés a l'expedient al sol·licitant. Ara bé, l'Autoritat Catalana de protecció de dades considera recomanable que l'òrgan administratiu responsable de la tramitació acordi el tràmit d'audiència, atès que aquest tràmit permetrà avaluar d'una manera més precisa les conseqüències que l'accés pot tenir per a les persones afectades". L'informe de la Secretària formula les següents conclusions: "Primera.- Es pot lliurar a la persona reclamant, la documentació redactada per la tècnica responsable del programa justificativa dels mèrits i dels ítems valorats en l'entrevista. Segona.- Es pot donar accés a la documentació justificativa dels requisits de contractació i dels mèrits valorats, anonimitzant degudament les dades personals irrellevants en el procés de selecció. Tercera.- Es recomanable donar audiència a la candidata seleccionada com a persona afectada per la sol·licitud d'informació".

Sobre la base de l'informe de la Secretària i de la tècnica d'ocupació de valoració dels candidats, el Vicepresident primer del Consell Comarcal, per delegació del President, el 26 d'agost de 2020 resol: "Primer.- Donar audiència a la senyora xxxx, en el procés de sol·licitud d'informació per un termini de 10 dies hàbils a comptar des de la notificació del present decret. Segon.- Finalitzat aquest termini, trametre la informació sol·licitada juntament a les al·legacions presentades, si és el cas, a la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública. Tercer.- Comunicar aquest decret a la senyora xxxx i a la GAIP, sol·licitant a aquesta darrera una ampliació del termini inicialment concedit per a la presentació de la documentació, amb la finalitat de poder incloure les al·legacions presentades si és el cas".

8. El 31 d'agost de 2020 la GAIP notifica al Consell Comarcal l'ampliació del termini donat per facilitar la documentació indicada a l'antecedent 5.
9. El 6 d'octubre de 2020 la GAIP requereix al Consell Comarcal els resultats de l'audiència a la tercera persona afectada i s'interessa pel lliurament de la informació estimada.
10. El 7 d'octubre de 2020 la GAIP rep la resposta del Consell Comarcal, que adjunta la documentació que acreditaria el compliment per la candidata escollida dels requisits establerts a la convocatòria i afirma haver tramès a la persona reclamant aquesta i la resta d'informació sol·licitada pendent de lliurar-li.
11. El 13 d'octubre de 2020 la GAIP trasllada la informació anterior a la persona reclamant, per al seu coneixement.



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 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. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada sembla haver facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit.

Nogensmenys, encara no es té constància de l'efectivitat de l'accés sol·licitat i estimat, motiu pel qual el fonament jurídic següent de la Resolució fa referència a les facultats de la GAIP per a l'execució de les seves resolucions, pel cas que calgui fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. Cal tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació municipal de la sol·licitud d'informació de la que deriva i el subsegüent compromís de facilitar a la persona reclamant la informació sol·licitada; en conseqüència, qualsevol impediment o limitació de l'Ajuntament en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar com un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

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 16 d'octubre de 2020, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 390/2020 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra 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.