

Resolució 1425/2024, de 14 de novembre

Número d'expedient de la Reclamació: 1059/2024

Administració reclamada: Generalitat de Catalunya. Departament d'Educació (ara d'Educació i Formació Professional)

Informació reclamada: Informació d'un procés de provisió de l'Institut Obert de Catalunya (IOC).

Sentit de la resolució: Inadmissió, desestimació i estimació parcials

Resum: Pel que fa a l'incompliment de les obligacions de transparència o publicitat activa regulades al Títol II de la Llei 19/2014 no queda dins l'àmbit de garantia de la GAIP i per tant, és procedent inadmetre parcialment la Reclamació (FJ 2). Pel que fa informació lliurada relativa al processos de selecció en els que la persona reclamant gaudeix del caràcter reforçat és procedent desestimar el dret d'accés a la informació pública reclamada (FJ 3). Pel que fa a l'accés a l'expedient Atri i el CV dels tots candidats aquesta Comissió ja s'ha expressat en reiterades ocasions en relació a l'accés a dades personals per part de persones interessades en un procés de provisió o selecció a la informació de les persones que no han estat seleccionades o que han quedat per sota d'aquest/a en el sentit que accedir a tots i cadascun dels expedients Atri i CV resulta excessiu per la finalitat perseguida, que és la de poder comprovar la legalitat de la decisió presa en la selecció de vacants i que aquesta hagi estat "objectiva i no arbitrària". És per això que aquesta Comissió considera que és procedent estimar parcialment el dret d'accés a la informació de les persones participants finalment seleccionades i/o que hagin obtingut una puntuació superior a la de la persona sol·licitant, però no així a la informació de les persones participants que hagin obtingut una puntuació inferior o que no hagin estat seleccionades, en el cas de les places en les que hagi participat. Pel cas de les places en les que no hagi participat i sobre les quals no gaudeix d'un caràcter reforçat, aquest accés és limitaria a la informació de les persones finalment seleccionades. Pel que fa a l'accés als projectes de desenvolupament de continguts de tots i cadascun dels candidats presentats, aquesta Comissió considera que és pertinent donar accés als projectes presentats per les persones candidates seleccionades amb el benentès que, per protegir el dret de propietat intel·lectual que se'n pugui derivar, aquest dret d'accés es realitzarà de forma presencial i garantint que no se'n pugui realitzar còpies per qualsevol mitjà tecnològic a l'abast en aplicació de l'article 36.2.f) en el cas que, un cop fet el trasllat previ per part del DEFP als tercers afectats, no n'hagi obtingut l'autorització raonada. En cas d'obtenir dita autorització, es podrà lliurar en format digital. I en darrer terme i pel que fa a l'accés "de tots i cada un dels candidats entrevistats i data de l'entrevista", especificat per especialitat (punt 4) i la baremació de totes les candidatures (punt 6), es considera pertinent estimar parcialment el dret d'accés a les dades dels candidats entrevistats i la data de l'entrevista d'acord així com de la baremació que s'hagi emprat. En tots els ítems ponderats caldrà tenir en compte el principi de minimització de dades.

Paraules clau: Generalitat de Catalunya. Departament d'Educació. Instituts. Recursos humans. Processos de provisions. Currículums vitae. Expedients Atri. Entrevistes. Dades. Dates. Projectes. TAAD. Reclamació contra estimació parcial. Límits. Dades personals. Propietat intel·lectual. Publicitat activa. Inadmissió parcial. Desestimació parcial. Estimació parcial.

Ponent: Mercè Aymerich i Boltà



Antecedents

1. El 28 de juliol de 2024 entra a la GAIP la Reclamació 1059/2024, presentada per una persona física contra el Departament d'Educació i Formació Professional (DEFP) de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud indicada al paràgraf següent, d'acord amb la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i el Reglament de la GAIP, aprovat pel Decret 111/2017, de 1 d'agost (RGAIP).

La persona reclamant manifesta que ha rebut resposta però que se li ha lliurat parcialment la informació.

2. El 10 de juny de 2024 la persona reclamant va presentar una sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) en relació amb el procés de selecció a la provisió de llocs vacants a l'Institut Obert de Catalunya curs 24-25, mitjançant e-Valisa, al Departament d'Educació en la que demanava:

“1. L'accés i la publicació de l'Expedient Atri + CV de tots i cada un dels candidats presentats. 2. L'accés i la publicació del projecte de desenvolupament dels continguts de tots i cada un dels candidats presentats. 3. L'accés i la publicació del justificant de data d'enviament de la candidatura de tots els candidats presentats. 4. L'accés i la publicació de tots i cada un dels candidats entrevistats i data de l'entrevista, especificat per especialitat. 5. L'accés i la publicació del comprovant i justificant de l'acceptació de la comissió de servei per al curs 24-25 de tots els candidats seleccionats i data de signatura i/o acceptació. 6. L'accés i la publicació de la baremació de totes les candidatures i, a poder, ser puntuada numèricament o de forma objectivable i detallada”.

3. Els punts de la SAIP que són objecte de la Reclamació són els números 1, 2, 4 i 6.
4. El 9 de juliol de 2024 el Departament mitjançant resolució, va estimar parcialment la SAIP. S'invoca l'article 24.2 de l'LTAIPBG que estableix que es pot donar accés a la informació que conté dades personals no especialment protegides amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. L'aplicació d'aquest límit es justifica en què la informació sol·licitada conté dades personals dels candidats que finalment no van ser seleccionats. Així, un cop ponderat el dret de la persona sol·licitant a accedir a aquesta informació i el dret a la protecció de dades dels aspirants, es facilita la informació de manera anonimitzada.

Respecte a aquesta resolució, la persona reclamant manifesta: “només rebo informació parcial que no permet esclarir la transparència d'aquest concurs de provisió de llocs vacants”.



5. L'1 d'agost de 2024, 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.
6. En la mateixa data la GAIP comunica la Reclamació al DEFP i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre la Reclamació, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
7. El 23 d'agost la GAIP rep del Departament l'expedient i l'informe requerits que en resum diuen:
 - 7.1. Que pel que fa a l'accés a l'expedient Atri i el CV de tots els candidats presentats, es va considerar que és d'aplicació l'article 24.2 LTAIPBG, segons el qual es pot donar accés a la informació que conté dades personals no especialment protegides amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. La informació sol·licitada conté dades de caràcter personal dels candidats que finalment no van ser seleccionats i, per aquest motiu, es va donar accés únicament a les dades sol·licitades respecte les persones finalment seleccionades.
 - 7.2. Que amb la resolució de la sol·licitud es van lliurar al reclamant les resolucions d'adjudicació de destinacions provisionals (Curs 2024-2025), amb la proposta per ocupar llocs de l'IOC i la conformitat de la persona proposada en relació amb cada candidat finalment seleccionat.
 - 7.3. Respecte a la petició dels projectes de desenvolupament dels continguts de tots i cada un dels candidats presentats considera que *"Aquests projectes són treballs originals d'autoria de cadascun dels candidats presentats, que els lliuren a la direcció de l'Institut Obert de Catalunya (IOC) amb la finalitat concreta de participar en la selecció de places vacants de professorat i sense autorització a fer-ne difusió o lliurar-lo a terceres persones. A més, si es lliura a una altra persona aquesta podria fer-ne ús per redactar futurs projectes i presentar-los en properes convocatòries de selecció de vacants"*. S'afegeix que *"el lliurament d'aquests projectes d'altres persones podria donar peu a queixes i reclamacions de les persones que els van redactar i, en aquest cas, atès que són treballs originals d'autoria, tampoc podrien considerar-se informació pública susceptible de ser lliurada al sol·licitant"*.
 - 7.4. Pel que fa a la petició d'accés a la publicació dels candidats entrevistats, la data de l'entrevista i la baremació de les candidatures, s'informa que es va lliurar juntament amb la resolució un full de càlcul on s'indicava, respecte dels candidats finalment seleccionats, la data d'entrevista i les puntuacions corresponents a l'expedient Atri i el currículum, el projecte presentat i la fase d'entrevista. A més, en aquest document



s'incorpora una explicació del que es valora en cadascun d'aquests punts. Per tant, amb el lliurament de la informació indicada es va donar una resposta complerta al reclamant, posant així a disposició d'aquest la informació de la que disposa l'Administració.

7.5. Finalment, informen que no hi ha terceres persones afectades en el procediment.

8. El 27 d'agost la GAIP trasllada la informació que ens ha fet arribar el DEFP a la persona reclamant amb l'avertiment que si no ens comunica el contrari en el termini de 5 dies entendrem que dona resposta a la seva SAIP i finalitzarem el procediment per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació. Aquesta notificació va ser acceptada el dia 29 d'agost.

9. El 6 de setembre la persona reclamant va presentar al·legacions en el sentit següent:

9.1. Pel que fa a la protecció de dades dels aspirants, considera que "hi ha maneres i mètodes per protegir les dades dels aspirants no explorades fins al moment pel que fa a la informació rebuda .../....". Afegeix que "pel que fa a la informació demanada, vull remarcar és molt més important el què que no pas el qui. L'objectiu final d'aquesta nova petició és poder comparar les candidatures per a comprovar que la decisió presa en la selecció de vacants és objectiva i no arbitrària. La informació rebuda no permet aquesta comparació, i com a conseqüència converteix el procés de provisió de vacants del curs 24-25 a l'IOC en un procediment opac i no objectivable". I tot seguit refereix possibles mètodes per a l'anonimització.

9.2. Pel que fa a l'autoria dels projectes de desenvolupament de continguts, "val a dir que aquests projectes no estan conformats per informació confidencial, i a més, cal precisar que un projecte pedagògic a desenvolupar en un centre públic hauria de ser d'interès general. Compartir estratègies educatives és una pràctica estesa, potenciada històricament pel Departament d'Educació i també dins de la mateix institució de l'IOC.

9.3. Pel que fa a la suposició d'un possible mal ús de la informació per redactar futurs projectes, a part de ser ofensiu, perquè pressuposa la falta d'honestedat de la persona sol·licitant de la informació, és a més a més absurd, ja que com a participant en el concurs de vacants ja he presentat el meu projecte i l'únic objectiu desitjat és la comparació de propostes. A més a més, atès que aquests projectes queden en custòdia de la direcció de l'IOC és fàcilment comprovable un futurible plagi tan sols comparant els projectes actuals amb qualsevol hipotètic projecte futur. Tot això fa sospitar de la motivació sobre la negativa de mostrar els projectes demanats".

9.4. Afegeix que "la informació proporcionada no és suficient per garantir la interdicció de l'arbitrarietat" referida a l'article 20.4 LTAIPBG.



- 9.5. Aclareix que demana la informació “de tots els candidats de totes les especialitats, no només les de les especialitats a les quals m’he presentat”.
- 9.6. Considera que hi ha evidències suficients per sospitar d’un procés de selecció irregular per: “a) Entrevistes a candidats que no complien l’antiguitat mínima necessària al cos. b) L’Excel enviat no conté quina és la puntuació màxima de cada apartat, els criteris puntuats són volgudament ambigus si els comparem, per exemple, amb la provisió de vacants de professorat a l’IOC per quatre anys (RESOLUCIÓ EDU/172/2024) i a més, no van ser informats degudament prèviament a la presentació de les candidatures. En el document « Valoracions vacants_BATX(ECO)_FP(622_501).xls» no està indicada la puntuació desglossada per cada apartat que s’ha valorat. Hi ha 3 columnes de títol (1) Expedient ATRI+CV , (2) Projecte i (3) Fase Entrevista. En cadascuna d’aquestes columnes hi ha números atorgats a cada candidat, però no s’explica d’on surten aquests números, és a dir, quina és la puntuació atorgada en cada aspecte que s’ha valorat dins de cadascuna d’aquestes columnes ni quin criteri objectiu s’ha utilitzat per puntuar cada aspecte). Entenc que la valoració dels mèrits del candidat s’hauria de fer d’acord amb les indicacions de l’Annex 3 de la RESOLUCIÓ EDU/172/2024 i la valoració del projecte de desenvolupament de continguts, s’hauria de fer d’acord amb les indicacions de l’Annex 4 de la RESOLUCIÓ EDU/172/2024. c) Atès que els dos candidats seleccionats per a les vacants d’Economia van presentar candidatura i projecte el 14 de maig, fora de termini, ja que el procés de selecció diu clarament: Enviar correu, abans del 14 de maig, a direccio@ioc.cat i, per tant, no diu, en cap cas 14 de maig com a data límit, o 14 de maig inclòs i que per tant, un mateix dia no és abans d’ell mateix. d) La manca d’informació i la notable opacitat del procés de selecció, em genera una situació de total indefensió. No puc comparar ni objectivar la meua experiència professional, ni els projectes de desenvolupament dels continguts presentats, amb els dels altres candidats. Aquesta situació és deguda a la manca de criteris objectius i contrastables, fet que provoca que la valoració feta per la directora de l’IOC sigui completament subjectiva. Per aquest motiu, presento com a prova la llista definitiva de valoració de mèrits a la fase 1 del concurs de provisió de vacants de 4 anys quan em vaig presentar el maig de 2022 a la vacant de música (6è començat pel final, amb DNI XXX) amb puntuació superior a la màxima (10 punts) i els criteris de valoració (independents de l’especialitat), i superior també a la puntuació rebuda aquest maig de 2024 amb un 8 sobre no se sap quina puntuació màxima (el candidat millor valorat consta amb 14 punts), perquè serveixi de comparació i prova de menysteniment de la meua vàlua professional aquest curs 23-24 amb relació a valoracions passades per accedir a una vacant al mateix centre (IOC). A més a més, haig de dir que el passat 15 de juliol de 2024 vaig informar de tot això a través d’e-valisa a la Secretaria General d’Educació, la Directora General



de Professorat i Personal de Centres Públics, la Subdirectora General d'Administració i Organització de Centres Públics i la Subdirectora General de la Inspecció d'Educació i encara no n'he obtingut cap mena de resposta”.

10. El 6 de setembre la GAIP, atès que la informació sol·licitada conté dades de caràcter personal, trasllada l'expedient de la Reclamació a l'APDCAT perquè emetin informe d'acord amb l'article 42.8 LTAIPBG.
11. En la mateixa data la GAIP comunica l'ampliació del termini a les parts afectades.
12. El 21 d'octubre la GAIP rep l'informe de l'APDCAT que conclou: “El dret a la protecció de dades no impedeix que la persona reclamant, que ha participat en el procés selectiu sense ser seleccionada, accedeixi a la informació del procediment objecte de publicitat activa, d'acord amb l'article 9.1.e) LTC i l'article 21 de RLTC. Així mateix, tampoc impedeix l'accés a les dades en què es van realitzar les entrevistes dels participants en el procés de selecció, ni als currículums i els projectes dels candidats seleccionats, sempre que es garanteixi la supressió de dades personals que no siguin necessàries, com ara domicili, número de telèfon, DNI, correu electrònic o número de la Seguretat Social.

Si l'administració no ha complert amb l'obligació de publicar els resultats dels processos selectius, tal com estableix la LTC, la persona reclamant té dret a sol·licitar i obtenir aquesta publicació”.
13. El 28 d'octubre trasllada l'informe de l'APDCAT al DEFP juntament amb les al·legacions de la persona reclamant perquè en el termini de 5 dies hàbils es pronunciï respecte a l'aclariment de l'objecte de la Reclamació en relació a: "Vull aclarir que demano la informació de tots els candidats de totes les especialitats, no només les de les especialitats a les quals m'he presentat."
14. L'11 de novembre es trasllada l'informe de l'APDCAT a la persona reclamant.

Fonaments jurídics

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

D'acord amb l'article 39.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i 29 del Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP) aquesta Comissió és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació. L'article 2.b i c LTAIPBG defineixen la informació pública i preveuen el dret d'accés a les persones per a sol·licitar i obtenir-la que d'acord amb l'article 18.1 LTAIPBG, tant a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda.



L'article 20 LTAIPBG preveu els requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública, que l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. Els articles 21 i 22 LTAIPBG estableixen que aquests límits no són d'aplicació automàtica i absoluta i han de ser aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat i han 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. Sobre la inadmissió parcial de l'objecte de la Reclamació

En primer ordre de coses, i considerant que en cadascun dels ítems de la petició d'informació, tant en la SAIP com en la Reclamació, la persona reclamant sol·licita "accés i la publicació", és necessari aclarir que la regulació del sistema de garanties de l'LTAIPBG (Títol VII) limita i acota la via de reclamació davant la GAIP en relació exclusivament amb el dret d'accés a la informació pública, regulat a l'article 18 LTAIPBG, i preveu un procediment d'exercici individual per obtenir informació en poder de les administracions. Així, l'article 39.1 de l'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, i la forma i termini d'interposició es preveu a l'article 42.1 LTAIPBG.

L'incompliment de les obligacions de transparència o publicitat activa regulades al Títol II de la Llei, que no necessiten l'exercici o impuls d'una acció individual sinó que es preveuen com a obligacions derivades de la llei de difusió proactiva d'informació pública en un portal de transparència, no queda dins l'àmbit de garantia de la GAIP. La competència per a avaluar el compliment en l'àmbit de la publicitat activa correspon al Síndic de Greuges (article 92 LTAIPBG) que elabora un informe anual i el presenta al Parlament i que podria, si en l'exercici de les seves funcions, detectés un incompliment greu o molt greu de la Llei, instar els òrgans competents a què fa referència l'article 86 LTAIPBG a incoar el procediment sancionador. Per tant, la GAIP en no disposar de competències revisores ni sancionadores en relació amb els incompliments de l'LTAIPBG que no estiguin relacionats amb l'exercici del dret d'accés (Títol II de la Llei) no pot requerir el compliment de les disposicions de l'LTAIPBG relacionades amb la publicitat activa (títol II de la Llei) o el bon govern (Títol V).

En conseqüència, és procedent inadmetre parcialment la Reclamació pel que fa a la publicació de la informació sol·licitada i reclamada. Pel que fa al dret d'accés a la informació pública, es procedeix a avaluar en els fonaments jurídics següents.



3. Sobre la desestimació parcial de l'objecte de la Reclamació i la veracitat de la informació

En un segon ordre de coses, i pel que fa a l'objecte de la Reclamació, si bé és cert que es va formular en termes que poden donar peu a fer una interpretació restrictiva del dret d'accés només als processos de selecció en els quals la persona reclamant va participar, tenint en compte les alegacions formulades i que aquestes han estat traslladades al DEFP per al seu posicionament sense haver rebut cap informació al respecte, aquesta Comissió considera pertinent considerar com objecte de la Reclamació "el procés de selecció a la provisió de llocs vacants a l'Institut Obert de Catalunya curs 24-25", hi hagi participat o no la persona reclamant. Per tant, caldrà ponderar el dret d'accés tenint en compte que la persona reclamant gaudeix d'un dret reforçat com a persona interessada només per als casos dels processos de provisió en els quals ha participat.

La informació sol·licitada i reclamada, -expedients ATRI, CV, projectes, candidats entrevistats i data de l'entrevista, baremació-, és d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG informació pública, ja que és "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". Cal tenir en compte que l'article 53.1 DTAIP inclou "qualssevol dades o documents que les administracions públiques han elaborat, posseeixen, o poden legítimament exigir a terceres persones com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions".

Pel que fa a l'accés "de tots i cada un dels candidats entrevistats i data de l'entrevista", especificat per especialitat (punt 4) i baremació de totes les candidatures (punt 6) el DEFP va informar en el marc d'aquest procediment que va lliurar juntament amb la resolució un full de càlcul on s'indicava, respecte dels candidats finalment seleccionats, la data d'entrevista i les puntuacions corresponents a l'expedient Atri i el currículum, el projecte presentat i la fase d'entrevista. A més, en aquest document s'incorpora una explicació del que es valora en cadascun d'aquests punts. Per tant, amb el lliurament de la informació indicada es va donar una resposta complerta al reclamant, posant així a disposició d'aquest la informació de la qual disposa l'Administració (antecedent 7.4).

En aquest sentit, i amb caràcter general, convé recordar la doctrina de la GAIP pel que fa a la veracitat de la informació (per totes, la Resolució 86/2023, de 2 de febrer). Segons aquesta Comissió, la veracitat és requerida per l'article 6.1.a LTAIPBG, als efectes de garantir la qualitat d'allò que es divulga en exercici de les obligacions de transparència o publicitat activa, ja que la veracitat és necessària per oferir la imatge real de l'organització i el funcionament de l'Administració. En canvi, als efectes del dret d'accés a la informació pública (articles 2.a i b i 18 LTAIPBG), aquesta és essencialment definida a partir de fet de trobar-se en poder de o a disposició de l'Administració, sense cap requisit explícit de veracitat.



Dit això, i pel que fa a la informació dels processos de provisió en els quals ha participat la persona reclamant i que ja va ser facilitada en el marc del procés de resolució de la sol·licitud, és procedent desestimar parcialment la Reclamació pel que fa a la informació pública ja lliurada.

4. Sobre l'estimació parcial de l'objecte de la Reclamació i límits

La llei de transparència reconeix el dret subjectiu d'accés a la informació pública a qualsevol persona, en els termes i condicions regulats per la pròpia Llei (art. 2.c). D'acord amb els articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona hi té dret, llevat que concorrin causes legals que en determinin la denegació o l'accés restringit i que s'han d'interpretar de manera proporcional a la seva finalitat i a la presència d'interessos públics i privats que hi concorrin (article 22.1 LTAIPBG) i l'exercici d'aquest dret d'accés no resta condicionat a l'existència d'una motivació prèvia expressada per la persona sol·licitant (art. 26.2 in fine de l'LTAIPBG). En aquest sentit, la persona reclamant manifesta interès per esclarir la transparència del concurs de provisió de llocs vacants i gaudeix d'un dret reforçat en haver participat en els processos dels quals es demana informació. En aquest context queda justificat que, en exercici del dret de defensa i amb l'objectiu de comprovar possibles actuacions arbitràries de l'òrgan qualificador contràries als principis referits, la persona reclamant tingui accés a la informació relativa als diversos aspectes avaluats en els processos de provisió de llocs vacants. Això inclou tant els coneixements i les capacitats (a través de l'accés als exàmens, proves realitzades o projecte aportat), com els mèrits acreditats (tant acadèmics com d'experiència), així com les puntuacions obtingudes.

Ara bé, el dret de defensa i el dret d'accés a la informació pública no és un dret absolut. És necessari ponderar considerant els límits aplicats i aquests han de ser proporcionals a l'objecte i finalitat de la protecció, atendre les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés (article 22.1 LTAIPBG).

No podem deixar de banda que el Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic (EBEP), estableix els principis rectors a l'accés a l'ocupació pública en l'article 55 i preveu que: "1. Tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública d'acord amb els principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat, i d'acord amb el que preveuen aquest Estatut i la resta de l'ordenament jurídic. 2. Les administracions públiques, entitats i organismes a què es refereix l'article 2 d'aquest Estatut han de seleccionar el seu personal funcionari i laboral mitjançant procediments en què es garanteixin els principis constitucionals abans expressats [.../...]". I l'article 78 EBEP inclou aquests principis en el procediment de concurrència competitiva com és el cas dels processos de provisió de llocs de treball.

Amb caràcter general, la Taula d'Avaluació i Accés Documental (TAAD 83, DOGC 8296) relativa als expedient de provisió general de llocs de treball estableix un règim d'accés



restringit, sense perjudici d'accés parcial perquè majoritàriament poden contenir dades personals que no són ni merament identificatives ni de categories especials així com dades personals merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'Administració.

Per tant, la informació reclamada conté dades de caràcter personal referides a persones físiques identificades o identificables. El RGPD disposa que tot tractament de dades personals ha de ser lícit (article 5.1.a) i, en aquest sentit, estableix un sistema de legitimació del tractament de dades que es fonamenta en la necessitat que concorri alguna de les bases jurídiques establertes al seu article 6.1. En concret, l'apartat c) disposa que el tractament serà lícit si és necessari pel compliment d'una obligació legal aplicable al responsable del tractament. Tal com es desprèn de l'article 6.3 del RGPD i recull expressament l'article 8 de Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD) "1. El tractament de dades només podrà considerar-se fonamentat en el compliment d'una obligació legal exigible al responsable, en els termes que preveu l'article 6.1.c del Reglament (UE) 2016/679, quan així ho prevegi una norma de dret de la Unió Europea o una norma amb rang de llei, que pot determinar les condicions generals del tractament i els tipus de dades objecte d'aquest així com les cessions que escaiguin com a conseqüència del compliment de l'obligació legal (.../...)"; i "2. El tractament de dades personals només es pot considerar fonamentat en el compliment d'una missió duta a terme en interès públic (.../...)". En aquests mateixos termes s'expressa l'article 86 de l'RGPD.

Tenint en compte que l'article 18.2 LTAIPBG estableix l'obligació de les administracions públiques de garantir el compliment del dret d'accés a la informació pública d'acord amb el que estableix el títol III de l'LTAIPBG, s'ha de concloure que el tractament o cessió de les dades personals dels quals l'administració n'és responsable per atendre i satisfer el dret d'accés a la informació pública queda legitimat si, d'acord amb el que estableix el títol III de l'LTAIPBG, s'ha d'estimar l'accés. Comptant amb aquesta base jurídica legitimant (LTAIPBG), no resulta necessari el consentiment de les persones afectades, excepte si es tracta de dades sensibles especialment protegides (vida sexual, origen racial, salut, ideologia, creences, afiliació sindical o la comissió d'infraccions penals o administratives). En aquest cas i per expressa disposició de la legislació de transparència, s'haurà d'aportar el consentiment exprés de l'afectat (article 23 LTAIPBG). Pel cas concret objecte d'aquesta Resolució, és evident que no existeixen dades especialment protegides i per tant, no serà necessari aquest consentiment en el cas que es conclougui que s'ha d'estimar el dret d'accés.

Per la tipologia d'informació demanada relativa a un procés de provisió de personal no sembla que aquesta hagi de incloure informació de categories especials o especialment protegida per l'article 23 de l'LTAIPBG.

Per tot l'exposat, i pel que fa a l'accés a l'expedient Atri i el CV dels candidats, el DEFP ha informat en el marc d'aquest procediment (antecedent 7.1) que ha facilitat l'accés únicament a



les dades sol·licitades respecte les persones finalment seleccionades en relació als processos de selecció en els quals la persona reclamant ha participat. Ja hem vist, però, que la persona reclamant demana els de tots els candidats i de tots els processos de provisió.

En aquest sentit, aquesta Comissió ja s'ha expressat en reiterades ocasions en relació amb l'accés a dades personals per part de persones interessades en un procés de provisió o selecció a la informació de les persones que no han estat seleccionades o que han quedat per sota d'aquest/a en el sentit que accedir a tots i cadascun dels expedients Atri i CV resulta excessiu per la finalitat perseguida, que és la de poder comprovar la legalitat de la decisió presa en la selecció de vacants i que aquesta hagi estat "objectiva i no arbitrària".

És per això que aquesta Comissió i, en concordança amb el posicionament de l'APDCAT, entén que en aplicació del principi de minimització de dades (article 5.1.c) RGPD), l'interès manifestat i que l'article 24.2 LTAIPBG preveu que es pot donar accés a la informació que conté dades personals no incloses en l'article 23 amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades és procedent estimar parcialment el dret d'accés a la informació de les persones participants finalment seleccionades i/o que hagin obtingut una puntuació superior a la de la persona sol·licitant, però no així a la informació de les persones participants que hagin obtingut una puntuació inferior o que no hagin estat seleccionades, en el cas de les places en les que hagi participat. Pel cas de les places en les que no hagi participat i sobre les quals no gaudeix d'un caràcter reforçat, aquest accés és limitaria a la informació de les persones finalment seleccionades.

Pel que fa a l'accés als projectes de desenvolupament de continguts de tots i cadascun dels candidats presentats, el DEFP invoca drets d'autor atès que són treballs originals i que aquests han estat presentats "amb la finalitat concreta de participar en la selecció de places vacants de professorat i sense autorització a fer-ne difusió o lliurar-lo a terceres persones". Ens trobem doncs davant del límit previst en l'article 21.1.g) relatiu al secret professionals i als dret de propietat intel·lectual i industrial.

Així, i per atendre l'interès públic manifestat i complir les finalitats de la transparència establertes a l'article 1.2 de l'LTAIPBG aquesta Comissió considera que és pertinent donar accés als projectes presentats per les persones candidates seleccionades amb el benentès que, per protegir el dret de propietat intel·lectual que se'n pugui derivar, aquest dret d'accés es realitzarà de forma presencial i garantint que no se'n pugui realitzar còpies per qualsevol mitjà tecnològic a l'abast en aplicació de l'article 36.2.f) LTAIPBG en el cas que, un cop fet el trasllat previ per part del DEFP als tercers afectats, no n'hagi obtingut l'autorització raonada. En cas d'obtenir dita autorització, es podrà lliurar en format digital.

Pel que fa a la resta de projectes presentats, es considera que només en el cas que s'obtingui la deguda autorització dels afectats es podrà atendre el dret d'accés entenent que, al no ser els candidats seleccionats, no resulta necessari verificar, comprovar i constatar una possible mala



praxis que justifiqui ponderar a favor l'interès públic per davant d'un dret privat com és el de la propietat intel·lectual.

En darrer terme i pel que fa a l'accés "de tots i cada un dels candidats entrevistats i data de l'entrevista", especificat per especialitat (punt 4) i la baremació de totes les candidatures (punt 6), es valora en aquest fonament jurídic *només* el dret d'accés a la informació dels processos en els que no hi va participar donat que els altres ja han estat atesos en el fonament jurídic 3.

No hem d'oblidar que tant en la valoració de les proves com dels mèrits en un procés de selecció o provisió, l'òrgan qualificador disposa d'un marge de discrecionalitat tècnica. Per aquest motiu, aquesta Comissió, el 16 de novembre de 2023, va aprovar el Criteri 1/2023 sobre la publicitat activa dels enunciats, plantilles de correcció dels exàmens i altres criteris de valoració dels processos selectius¹. Accedir als elements objectius sobre els quals s'ha basat la valoració realitzada per l'òrgan de selecció és un exercici de transparència que ha de garantir l'accés a la funció pública d'acord amb els principis rectors referits i evitar possibles arbitriarietats.

En relació al límit de protecció de dades personals, si bé, les entrevistes, quan tenen per objecte avaluar aspectes psicològics de la personalitat de l'entrevistat, poden considerar-se dades de salut, en el cas que ens ocupa no tindrien aquesta consideració atès que la seva finalitat és valorar els mèrits i la capacitat de cada candidat i només poden versar sobre aspectes estrictament professionals, sense que es puguin considerar en les mateixes altres aspectes personals dels candidats.

En aquest punt convé recordar que les convocatòries i els resultats dels processos selectius de provisió i promoció del personal és informació de publicitat activa (article 9.1.e) LTAIPBG). L'article 21.2 del Decret 8/2021 concreta que "les dades a publicar han de fer referència, com a mínim, a l'anunci de la convocatòria, a les bases, als anuncis oficials i al nom i cognoms i als quatre números del document nacional d'identitat o document equivalent de les persones admeses en cada prova o exercici del procés i de la persona finalment seleccionada, d'acord amb els criteris establerts en matèria de protecció de dades."

Dit això, es considera pertinent estimar parcialment el dret d'accés a les dades dels candidats entrevistats i la data de l'entrevista d'acord amb les previsions indicades en el paràgraf anterior així com de la baremació que s'hagi emprat. Pel cas que no existeixi prèviament elaborada, aquesta és la informació que s'ha de facilitar a la persona reclamant sense que l'Administració quedi obligada a elaborar-la per donar compliment a aquesta Resolució.

En tots els ítems ponderats en aquest fonament jurídic caldrà tenir en compte el principi de minimització de dades i per tant, caldrà suprimir aquelles dades que no siguin necessàries com

¹ <https://www.gaip.cat/ca/qui-som/que-es-la-gaip/noticies/noticia/Aprovat-el-Criteri-1-2023-de-la-Comissio> [consulta el 22/10/2024]



són el domicili, telèfon, DNI, correus electrònics o número de seguretat social per donar compliment a l'article 23, 24 i 25 LTAIPBG.

5. *Obligatorietat dels titulars de documents públics i de les dades a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD)*

L'article 7 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents modificada per la Llei 20/2015, de 29 de juliol estableix l'obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD) que garanteixi el tractament correcte dels documents en tot el seu cicle de vida i que permeti complir amb les obligacions de transparència. L'article 8 afegeix que l'organització, l'avaluació i la conservació dels documents públics i l'accés a aquests són responsabilitat directa dels titulars respectius.

En l'àmbit de la Generalitat, les seves entitats autònomes, empreses públiques i consorcis amb participació majoritària de la Generalitat, el SGD es regula pel Decret 76/1996, de 5 de març, pel qual es regula el sistema general de gestió de la documentació administrativa i l'organització dels arxius de la Generalitat de Catalunya.

El capítol X del Reial decret 4/2010, del 8 de gener, pel qual es regula l'Esquema Nacional d'Interoperabilitat en l'àmbit de l'Administració electrònica estableix que les AAPP han d'adoptar les mesures organitzatives i tècniques per a garantir la recuperació i conservació del document electrònic entre aquestes, la definició d'una política de gestió de documents, la inclusió en els expedient d'un índex electrònic signat per l'òrgan o entitat que garanteixi la integritat de l'expedient electrònic i permeti la seva recuperació, la identificació única i inequívoca de cada document que permeti classificar-lo i recuperar-lo, l'associació de metadades, la classificació d'acord amb un quadre de classificació, el període de conservació segons les convencions de cada comissió avaluadora, l'accés complet i immediat dels documents entre d'altres.

Pel que fa a gestió de la documentació i arxiu dels documents electrònics, la Disposició Addicional Onzena de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya estableix que els documents electrònics s'han de gestionar i conservar en expedients electrònics d'acord amb les prescripcions de la normativa en matèria d'arxius i documents; que l'arxiu dels documents i expedients electrònics ha d'assegurar la identitat i la integritat a llarg termini de la informació que contenen; que els documents públics electrònics han de tenir garantides l'autenticitat i la integritat dels continguts, i també la conservació de l'aparença i la funcionalitat originals i, quan escaigui, llur confidencialitat, durant el termini establert per la normativa vigent en matèria d'arxius i documents; que les administracions públiques han d'assegurar la possibilitat de transformar els documents per raons tecnològiques, per a adaptar-ne el format i la sintaxi informàtica a les necessitats de gestió i preservació establertes per la normativa d'arxius i documents; que els sistemes d'informació que utilitzin les administracions públiques incloses en l'àmbit d'aplicació



d'aquesta llei han de garantir, sempre que sigui possible, l'autenticitat i la integritat de llurs dades, i també la traçabilitat de les accions que portin a terme; que les dades contingudes en els sistemes d'informació de les administracions públiques es consideren documents públics electrònics, i els són aplicables les disposicions d'aquesta llei relatives a l'arxiu electrònic.

Igualment, l'article 67 del Decret 76/2020, de 4 d'agost, d'Administració digital estableix que el SGD garanteix el compliment de la política de gestió documental i arxiu i que els sistemes d'informació i aplicacions de gestió han d'emprar preferentment les eines de gestió documental corporatives. En cas d'emprar solucions no corporatives, aquestes han de garantir el compliment de les polítiques de gestió documental al llarg de la fase de tramitació i han de ser aprovades d'acord amb l'apartat 2 de l'article 33 d'aquest Decret. L'article 68, relatiu a l'arxiu digital únic, detalla les característiques i condicions per garantir la implementació de les polítiques de gestió documental i el seu compliment.

L'ordre CLT/172/2014, de 14 de maig, per la qual s'aprova el protocol de gestió de documents electrònics i arxiu de la Generalitat de Catalunya, determina les condicions tècniques i organitzatives de classificació funcional, seguretat i disposició dels documents administratius des de l'inici del procediment administratiu, amb la finalitat de garantir-ne l'autenticitat, la fiabilitat, la integritat i la disponibilitat futura. Així mateix, el protocol fixa les directrius corporatives en matèria d'arxiu electrònic. Aquesta ordre, d'acord amb la Disposició transitòria sisena del referit Decret 76/2020 és vigent fins que s'aprovi el model organitzatiu que ha de preveure la planificació, el seguiment i avaluació dels resultats, participació en la definició dels sistemes d'informació corporatius transversals i disposició dels recursos necessaris per fer efectiu el desplegament de l'Administració digital.

Tanmateix, l'LTAIPBG reconeix els sistemes de gestió de documents públics com a facilitadors de dades i documents autèntics (art. 5.2), la necessitat d'estructurar la informació seguint criteris temàtics i cronològics, seguint el quadre de classificació documental corporatiu i incorporant-hi índexs o guies de consulta (art. 6.1.d) i l'obligació d'establir un sistema de gestió de documents, informació i dades integrat que permeti la interoperativitat entre les administracions, la localització de qualsevol document o informació i la vinculació automàtica de cada document o conjunt de dades al seu règim d'accés i publicitat (art. 19.3).

Altrament, l'article 19.2 de la Llei 9/1993, de 30 de setembre, del patrimoni cultural català que regula els documents que integren el patrimoni documental de Catalunya inclou, entre altres, "els documents produïts o rebuts, en l'exercici de llurs funcions i com a conseqüència de llur activitat política i administrativa, per la Generalitat, pels ens locals i per les entitats autònomes, les empreses públiques i les altres entitats que en depenen" i en conseqüència estan subjectes al Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents.



Així doncs, atenent a aquests preceptes legals, la informació sol·licitada i reclamada, en el cas que existeixi, ha de formar de diferents expedients administratius, que han d'estar perfectament classificats de manera que permeti la seva recuperació i facilitar-ne, si escau, l'accés.

6. 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.

7. 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 14 de novembre de 2024, resol per unanimitat:

1. Inadmetre parcialment la Reclamació 1059/2024 pel que fa a la publicitat activa d'acord amb les consideracions fetes en el fonament jurídic 2.
2. Desestimar parcialment la Reclamació 1059/2024 pel que fa a l'accés a la informació dels candidats entrevistats, data de l'entrevista i baremació dels processos de provisió en les que té la condició de persona interessada sobre la base de les consideracions fetes en el fonament jurídic 3.



3. Estimar parcialment la Reclamació 1059/2024 pel que fa a l'accés a la informació dels expedients Atri, CV, projectes desenvolupats, candidats entrevistats, data de l'entrevista i baremació de la resta de processos de provisió sobre la base de les consideracions fetes en el fonament jurídic 4.
4. Requerir al Departament d'Educació i Formació Professional de la Generalitat de Catalunya que faciliti a la persona reclamant la informació pública estimada dins el termini màxim d'UN MES des de la notificació d'aquesta Resolució.
5. Requerir al Departament d'Educació i Formació Professional que informi en aquest mateix termini a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
6. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
7. Declarar finalitzat el procediment relatiu a al Reclamació 1059/2024 i donar publicitat d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
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, 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.

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 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.