

GUIA SOBRE L'APLICACIÓ DEL LÍMIT DE LA PROTECCIÓ DE DADES EN EL DRET D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA



Contingut

1. Objecte i finalitat de la guia	3
2. Normativa d'aplicació:.....	4
3. Dret d'accés a la informació pública en la Llei 19/2013, de 9 de desembre i en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat:	4
4. Límits al dret d'accés:	5
5. Regulació de la protecció de dades de caràcter personal en el dret d'accés a la informació pública:	6
6. Criteris per a l'aplicació del límit de protecció de dades en el dret d'accés a la informació pública.....	8
7. Criteris aplicables a la ponderació de drets de l'article 15.3 de la Llei 19/2013.....	12
CAS PRÀCTIC.....	18
8. Cas particular d'accés a la informació per part dels diputats i les diputades.	20
ANNEX I Procediments d'accés de la informació pública.....	24
ANNEX II. PRINCIPALS CRITERIS INTERPRETATIUS EN LA PONDERACIÓ DE DRETS:.....	28
II.1. Informes del Consell de Transparència i Bon Govern i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.....	28
A. Criteri 1/2015: Obligacions del sector públic estatal a facilitar informació sobre RLT i retribucions.....	28
B. Criteri 2/2015: Aplicació dels límits al dret d'accés.	32
C. Criteri 4/2015: Publicitat activa sobre les dades del DNI i la signatura manuscrita	32
D. Criteri 2/2016: Informació relativa a les agendes dels responsables públics	33
E. Criteri 1/2020: Informació pública del personal eventual en l'AGE i aplicació de l'article 19.3 de la Llei de transparència	35
II.2. Informes del Consell de Transparència de la CV.	37
A. Resol. 42) 28-3-2018: Sol·licitud d'accés a actes de valoració d'admissió d'alumnat per a comprovar la correcció i compliment de la legalitat en la puntuació.....	37
B. Informe 29.06.207: Sobre la condició de persona interessada en un expedient administratiu	40
C. 05-2020 de 21-05-2020 Informe sobre dades de procés selectiu per a nomenament interí d'un enginyer tècnic industrial.....	41
D. 07-2021 de 28-05-2021 informe sobre accés a informació retribucions i compatibilitat d'antic interventor de la Diputació.	42
E. 03-2021 de 22-03-2021 informe sobre lliurament d'informació d'expedients sobre personal empleat públic.....	45



F. 05-2021 de 16-04-2021 informe sobre règim jurídic dret d'accés de pacients a la seua història clínica en el qual consten les dades de professionals que han accedit a aquesta..... 47

GUIA SOBRE L'APLICACIÓ DEL LÍMIT DE LA PROTECCIÓ DE DADES EN EL DRET D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

“El tractament de dades personals ha d'estar concebut per a servir a la humanitat. El dret a la protecció de les dades personals no és un dret absolut, sinó que ha de considerar-se en relació amb la seua funció en la societat i mantindre l'equilibri amb altres drets fonamentals, conformement amb el principi de proporcionalitat. El reglament regulador de la protecció de dades respecta tots els drets fonamentals i observa les llibertats i els principis reconeguts en la Carta tal com es consagren en els tractats, en particular el respecte de la vida privada i familiar, del domicili i de les comunicacions, la protecció de les dades de caràcter personal, la llibertat de pensament, de consciència i de religió, la llibertat d'expressió i d'informació, la llibertat d'empresa, el dret a la tutela judicial efectiva i a un judici just, i la diversitat cultural, religiosa i lingüística”.

1. Objecte i finalitat de la guia

Aquesta guia naix amb la idea de ser una eina completa perquè el personal gestor dels departaments del Consell i entitats del sector públic instrumental de la Generalitat que **tramiten les sol·licituds d'accés a la informació pública** puguen aplicar el límit del dret a la protecció de dades, d'acord amb els criteris establits per la normativa, l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, el Consell de Transparència i Bon Govern i el Consell de Transparència.

El present document ha sigut elaborat per la Delegació de Protecció de Dades de la Generalitat i té com a objecte, únicament, el desenvolupament dels criteris que han de seguir-se per a la ponderació del dret a la protecció de dades en les sol·licituds d'accés a la informació pública.

En conseqüència, aquesta guia no té entre el seu objecte:

- Establir criteris relacionats amb la publicitat activa, sense perjudici que l'article 5 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, estableix que li seran aplicables els mateixos límits que al dret d'accés a la informació pública (articles 14 i 15 de la citada llei).
- Analitzar altres límits al dret d'accés, en particular els previstos en l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.



2. Normativa d'aplicació:

REGLAMENT (UE) 2016/679 DEL PARLAMENT EUROPEU I DEL CONSELL de 27 d'abril de 2016 relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (d'ara en avant RGPD).
Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals.
Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern ¹ .
Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana.
Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, accés a la informació pública i bon govern.
Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

3. Dret d'accés a la informació pública en la Llei 19/2013, de 9 de desembre i en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat:

Dret d'accés a la informació pública: És el dret que assisteix a qualsevol ciutadà o ciutadana, mitjançant sol·licitud prèvia a la informació pública sense més limitacions que les que estableixen les lleis.

Aquest dret es regula en el capítol III del Títol I de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern², així com en el mateix número de títol i capítol de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana³.

¹ Les fonts reguladores de l'accés a la informació pública són, a més de les normes de transparència, els diferents règims especials o sectorials que inclouen regulació de dret d'accés a informació en poder de les administracions públiques (medi ambient, secrets oficials, arxius, reutilització d'informació, urbanisme, patrimoni, procediment administratiu, etc.) als quals resulta aplicable la disposició addicional primera de la Llei 19/2013.

² Article 12 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre: Totes les persones tenen dret a accedir a la informació pública, en els termes establerts en l'article 105.b) de la Constitució Espanyola, desenvolupats per aquesta Llei.

³ Article 27.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat: Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, mitjançant sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les contemplades en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.



S'ha de tindre en compte que a més del dret d'accés a la informació pública regulat en les lleis de transparència, existeixen altres drets d'accés diferents regulats en altres normes⁴, com el dret a accedir a expedients per part de les persones interessades o el dret d'accés en matèria de protecció de dades; per aclarir l'aplicació dels diferents procediments existents i les seues particularitats, es pot consultar l'annex I d'aquesta guia. Aquests procediments, diferents al dret d'accés a la informació pública, comparteixen parcialment l'essència d'aquest dret, no obstant això, existeixen diferències quant a l'àmbit subjectiu i objectiu quant a l'accés a la informació, així com en les garanties de defensa dels drets i els límits aplicables. Per tant, per a fer una distinció entre uns i altres haurà que analitzar el contingut de cada petició, així com la condició de la persona sol·licitant per a, així, determinar el règim jurídic aplicable en cada cas.

4. Límits al dret d'accés:

S'ha de partir de la idea que on dret d'accés il·limitat resultaria incompatible amb un estat democràtic de dret. Per aquest motiu, les lleis estableixen uns límits que garanteixen, en contraposició amb l'accés i la transparència, altres drets i interessos legítims de les persones.

Els límits al dret d'accés estan previstos, principalment, en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, així com en els articles 9 i 28 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat.

Aquesta guia se centra en l'estudi del límit regulat en el citat article 15 de la Llei 19/2013, així com en l'article 9 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, que són els corresponents a la protecció de dades personals.

⁴ En aquest sentit els apartats 2 i 3 de l'article 27 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, estableixen el següent, en relació amb la disposició addicional primera:

- **El dret d'accés a la informació pública s'entendrà sense perjudici d'altres drets o procediments.** Així, no tindran aquesta consideració un altre tipus de comunicacions amb l'administració com el dret de petició, les consultes d'informació general pels canals d'atenció a la ciutadania, les queixes i suggeriments, els drets regulats en la normativa sobre protecció de dades. En aquests casos, es derivarà la sol·licitud al procediment o canal específic corresponent, la qual cosa es comunicarà a la persona sol·licitant.

- **Per a les matèries en què hi haja un règim específic d'accés a la informació, es regiran per aquest règim jurídic específic,** aplicant-se supletòriament la Llei 19/2013, de 9 de desembre. En aquests supòsits, només es podran aplicar límits o restriccions no previstes per aquesta llei quan estiguen determinades per una norma amb rang de llei. En tots els casos, el Consell Valencià de Transparència serà competent per a vetllar pel compliment del dret d'accés a la informació pública i conèixer les reclamacions contra els actes i les resolucions que es dicten de concessió o denegació total o parcial d'accés a la informació pública, amb l'excepció de les previstes en l'apartat 4 de l'article 38. Aquest sistema de garantia serà compatible amb l'aplicació dels mecanismes de garanties que regule la normativa específica, en el seu cas.



5. Regulació de la protecció de dades de caràcter personal en el dret d'accés a la informació pública:

L'article 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, regula el límit al dret d'accés en l'àmbit de la protecció de dades de caràcter personal. El seu contingut va ser modificat per la disposició final onzena de la Llei orgànica 3/2018, quedant la seua redacció final com segueix:

1. Si la informació sol·licitada continguera dades personals que revelen la ideologia, afiliació sindical, religió o creences, l'accés únicament es podrà autoritzar en cas que es comptara amb el consentiment exprés i per escrit de l'afectat, llevat que aquest afectat haguera fet manifestament públiques les dades amb anterioritat al fet que se sol·licitara l'accés.

Si la informació incloguera dades personals que facen referència a l'origen racial, a la salut o a la vida sexual, incloguera dades genètiques o biomètriques o continguera dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportaren l'amonestació pública a l'infractor, l'accés només es podrà autoritzar en cas que es compte amb el consentiment exprés de l'afectat o si aquell estiguera emparat per una norma amb rang de llei.

2. Amb caràcter general, i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interés públic en la divulgació que ho impedisca, es concedirà l'accés a informació que continga dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan.

3. Quan la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides, l'òrgan al qual es dirigisca la sol·licitud concedirà l'accés prèvia ponderació prou raonada de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades de les quals apareguen en la informació sol·licitada, en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal.

Per a la realització de l'esmentada ponderació, aquest òrgan prendrà particularment en consideració els següents criteris:

a) El menor perjudici als afectats, derivat del transcurs dels terminis establits en l'article 57 de la Llei 16/1985, de 25 de juny, del patrimoni històric espanyol.

b) La justificació pels sol·licitants de la seua petició en l'exercici d'un dret o el fet que tinguen la condició de personal investigador i motiven l'accés amb fins històrics, científics o estadístics.

c) El menor perjudici dels drets dels afectats en cas que els documents únicament contingueren dades de caràcter merament identificatiu d'aquells.

d) La major garantia dels drets dels afectats en cas que les dades contingudes en el document puguen afectar la seua intimitat o a la seua seguretat, o es referisquen a menors d'edat.

4. No serà aplicable el que s'estableix en els apartats anteriors si l'accés s'efectua prèvia dissociació de les dades de caràcter personal de manera que s'impedisca la identificació de les persones afectades.

5. La normativa de protecció de dades personals serà aplicable al tractament posterior de les obtingudes a través de l'exercici del dret d'accés.



L'article 9 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat regula la protecció de dades en l'àmbit de la transparència de l'activitat pública, sent la seua redacció la següent:

1. Atenent la seua naturalesa i finalitat, en l'elaboració d'informació pública i abans de facilitar-la o publicar-la s'han de tindre en compte els aspectes següents:

a) S'han de complir els principis de protecció de dades, especialment els referits a proporcionalitat del tractament de dades personals i la limitació del termini de conservació.

b) S'han d'adoptar mesures tècniques i organitzatives apropiades a fi de garantir i poder demostrar que el tractament és conforme amb la normativa de protecció de dades en relació al compliment d'aquesta llei.

c) S'ha de complir amb els principis de protecció de dades des del disseny i per defecte.

d) Quan es publiquen dades o informació en què s'hagen dissociat les dades que identifiquen persones, s'han de realitzar anàlisis per a comprovar que no és possible revertir el procés de dissociació o que requeriria esforços desproporcionats tenint en compte l'estat de la tècnica.

e) S'ha de realitzar una avaluació d'impacte en relació a la protecció de dades personals i, en el seu cas, s'ha de sol·licitar un informe al delegat o delegada de protecció de dades de la Generalitat quan el tractament de dades estiga referit a categories especials de dades, menors d'edat, víctimes de violència de gènere, persones en situació d'exclusió social o de vulnerabilitat i supòsits equiparables, i també a aquells que impliquen riscos per a la seguretat personal.

f) S'han d'aplicar els criteris continguts en la normativa de protecció de dades personals sobre la forma en què s'han d'identificar les persones interessades en les notificacions d'anuncis i publicacions d'actes administratius.

2. En el portal de transparència s'ha de proporcionar informació sobre protecció de dades en un apartat visible, que ha de contindre, almenys, la política de protecció de dades del portal, les dades de contacte del delegat o delegada de protecció de dades de la Generalitat i els procediments per a l'exercici dels drets regulats per la normativa sobre protecció de dades, especialment, el dret a la supressió de dades o dret a l'oblit.

3. Aquelles persones o entitats que recopilen dades i informació publicada en el portal de transparència, o facilitada en virtut de sol·licituds del dret d'accés a la informació pública, són responsables de l'ús o tractament que realitzen i respondran de les infraccions de la normativa sobre protecció de dades que puguen cometre.

4. Quan es publique informació en la qual s'identifique a persones en virtut del que s'estableix en aquesta llei, no s'ha d'incloure en cap cas el nom i cognoms de manera conjunta amb el número complet del document nacional d'identitat, número d'identitat d'estranger, passaport o document equivalent.

5. Quan se sol·licite informació pública que continga dades de caràcter personal, el règim aplicable és el previst en la normativa aplicable en matèria de transparència i accés a la informació pública i supletòriament en la normativa general de protecció de dades. En el cas que l'òrgan o entitat al qual s'haja sol·licitat la informació ho estime convenient per tindre dubtes raonables sobre la procedència de facilitar la informació per la possible afectació del dret de protecció de dades, pot sol·licitar un informe sobre aquest tema al delegat o delegada de protecció de dades, sempre que l'entitat dispose d'aquesta figura en virtut de la normativa aplicable.

6. El que es disposa en aquest article és aplicable als tractaments i les publicacions que es realitzen en compliment d'aquesta llei.



6. Criteris per a l'aplicació del límit de protecció de dades en el dret d'accés a la informació pública.

El Consell de Transparència i Bon Govern juntament amb l'Agència Espanyola de Protecció de Dades ha emés una sèrie de criteris interpretatius per a l'aplicació dels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013. Així, quan es rebu una sol·licitud d'accés a la informació pública prevista en la legislació de transparència, s'hauran de seguir les següents **fases** per a la correcta aplicació dels límits d'accés⁵:

PRIMERA: Valorar si la informació sol·licitada conté o no dades de caràcter personal.

*Són **dades personals** tota informació sobre una persona física identificada o identificable; es considerarà persona física identificable tota persona de la qual pugui determinar-se la identitat, directament o indirectament, en particular mitjançant un identificador, com per exemple un nom, un número d'identificació, dades de localització, un identificador en línia o un o diversos elements propis de la identitat física, fisiològica, genètica, psíquica, econòmica, cultural o social d'aquesta persona.*

Si existeixen dades personals haurà de passar-se a la següent fase. En cas contrari, haurà de valorar-se l'aplicació d'algun dels límits regulats en l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

Així mateix, ha de tindre's en compte que no sols és dada personal aquella associada directament a un nom i cognoms, sinó també aquelles que puguen associar-se de manera indirecta a una persona física.

SEGONA: Valorar si les dades de caràcter personal són objecte de la sol·licitud d'accés a la informació pública.

D'acord amb el que es preveu en l'article 15.4 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, quan s'evidencia que, per a la persona sol·licitant, no són d'interés les dades personals que consten en la informació pública o la identitat de la persona a la qual aquests corresponen, procedirà a la seua **dissociació prèvia**⁶.

⁵http://www.consejodetransparencia.es/dam/jcr:77d11404-2f9a-45e6-be70-d6c96409acd5/C2_2015_limites_derecho_de_informacion.pdf

⁶ La dissociació suposa l'anonimització, és a dir, la ruptura total entre les dades personals tractats amb les dades identificatives de la persona, de manera que no es puguen associar a una persona ni identificar-la. S'ha de distingir l'anonimització de la seudonimització que, d'acord amb l'RGPD és aquella informació que, sense incloure les dades



En cas contrari, es continuarà amb el que es preveu en els apartats següents.

TERCERA: En cas que existisquen dades de caràcter personal d'interés per a la persona sol·licitant, valorar si les dades són o no dades especialment protegides o dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives.

En aquest cas, la relació amb les dades especialment protegides, el procediment serà el següent:

- **Sol·licitar consentiment exprés i per escrit de les persones afectades**, en cas que la informació sol·licitada continguera dades personals que revelen:
 - o la ideologia
 - o afiliació sindical
 - o religió o creences

No serà necessari el consentiment si la persona afectada haguera fet manifestament públiques les dades amb anterioritat al fet que se sol·licitara l'accés.

- **Sol·licitar consentiment exprés a la persona afectada o tindre empara per una norma amb rang de llei**, en cas que la informació sol·licitada incloguera dades personals que facen referència:
 - o a l'origen racial
 - o a la salut o a la vida sexual, incloguera dades genètiques o biomètriques
 - o continguera dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportaren l'amonestació pública de la persona infractora.

Quant a les dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives, haurà de comprovar-se si la sanció comporta o no amonestació pública.

En cas que no comporte amonestació pública, podria facilitar-se la informació si es dona alguna de les condicions assenyalades anteriorment:

- o **S'ha obtingut el consentiment exprés de la persona afectada; o l'accés estiguera emparat per una norma amb rang de llei.**

denominatives d'un subjecte, permeten identificar-lo mitjançant informació addicional, sempre que aquesta figure per separat i estiga subjecta a mesures tècniques i organitzatives destinades a garantir que les dades personals no s'atribuïsquen a una persona física identificada o identificable.





En relació amb les dades personals de les dones víctimes de violència és criteri de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, reflectit en diversos informes⁷, que qualsevol actuació dels poders públics en relació amb aquest col·lectiu ha d'oferir la màxima protecció en totes les seues facetes.

Per tant, a pesar que l'article 9 de l'RGPD no els qualifica de dades de categories especials, aquesta Delegació de Protecció de Dades considera que, llevat que concórrega alguna circumstància excepcional que haurà de ser posada en coneixement de la delegació per al seu informe (article 9.1e) de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat), no es facilitarà informació que revele la identitat de les dones víctimes de violència.

L'accés a la informació pública quan hi ha dades de dones víctimes de violència s'ha tractat de manera específica en les Recomanacions per a la protecció de dades de les dones víctimes de violència de gènere i altres tipus de violència en la seua relació amb l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental, elaborades per la Delegació de Protecció de Dades de la Generalitat i disponibles en la intranet Funcion@.

QUARTA: Si les dades no són especialment protegides, valorar si són o no exclusivament dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan (empleats/ades públics/ques).

Es concedirà l'accés a la informació si les dades són merament identificatives del personal empleat públic, llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets protegits constitucionalment.

*És doctrina reiterada de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades que són **dades merament identificatives** aquelles que es limiten exclusivament a: nom i cognoms, funcions o llocs exercits, adreça postal o electrònica, telèfon i número de fax professionals.*

No es facilitarà la informació quan l'accés afecte un o diversos/es empleats/ades o funcionaris/àries que es troben en una situació de protecció especial (per exemple, la de víctima

⁷ Veure Informe 149/2019.



de violència de gènere o la de subjecte a una amenaça terrorista), que pugua resultar agreujada per la divulgació de la informació relativa al lloc que ocupen⁸.

CINQUENA: Si les dades no són merament identificatives, caldrà ponderar

La **ponderació** està prevista en l'article 15.3 de la Llei 19/2013, que s'exposa en l'apartat 7.

SISENA: Realitzats els passos anteriors, s'haurà de valorar si resulten aplicables els límits previstos en l'article 14 de la Llei 19/2013.

NOTA IMPORTANT: *Per a l'aplicació de les fases SEGONA, TERCERA i QUARTA es tindrà en compte que, d'acord amb el criteri interpretatiu conjunt del Consell de Transparència i Bon Govern i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD) CI/001/2020, la sol·licitud del consentiment exprés (FASE TERCERA) o manifestació per part de la persona interessada de circumstàncies o situacions concretes (FASES QUARTA I CINQUENA) ha d'acudir-se a la possibilitat de fer el **TRÀMIT D'AUDIÈNCIA** a fi de tindre constància de l'existència de circumstàncies o situacions que haurien de tindre's en compte en decidir sobre l'accés.*

7. Criteris aplicables a la ponderació de drets de l'article 15.3 de la Llei 19/2013

Tal com hem vist anteriorment, en els casos en els quals existisquen dades de caràcter personal, però aquestes no tinguen la condició d'especialment protegides, haurà de fer-se una ponderació l'interés públic en la divulgació de la informació en relació amb els drets de les persones afectades, les dades de les quals apareguen en la informació sol·licitada, especialment la protecció de dades⁹. Per realitzar aquesta ponderació caldrà seguir el procediment que s'exposa a continuació. Posteriorment s'inclourà un cas pràctic amb la intenció d'aportar major claredat.

Primer: Si les dades que es sol·liciten no són dades especialment protegides, ni merament identificatives, escau aplicar la ponderació prevista en l'article 15.3 de la Llei 19/2013.

En primer lloc, ha de tindre's en compte el criteri jurisprudencial per a atorga prevalença bé a l'interés públic bé al dret a la protecció de dades, que podria resumir-se de la següent forma:

⁸ Obtingut del Criteri interpretatiu CI/001/2015 del Consell de Transparència i Bon Govern i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.

⁹ S'ha de tindre en compte que, feta aquesta ponderació, haurà de considerar-se l'aplicació de la resta de límits aplicables a l'accés a la informació pública (article 14 Llei 19/2013, de 9 de desembre).



- Quan l'accés a la informació pública contribuïska a un major coneixement dels criteris d'organització i funcionament de les institucions, de l'assignació dels recursos, de l'exercici del poder públic, de la protecció de drets fonamentals, com educació, salut, justícia, o de la defensa d'altres interessos públics com els relacionats amb el medi ambient, caldrà considerar l'existència d'un **interés públic prevalent** sobre els drets a la protecció de dades i a la intimitat en els termes i excepcions establides per la Llei 19/2013.
- Per contra, quan la informació no contribuïska a un major coneixement del que s'assenyala en l'apartat anterior, **prevaldrà el respecte als drets de protecció de dades**.

Aquesta prevalença de l'interés públic sobre la protecció de dades no pot equivaldre a deixar desprotegits els béns i drets constitucionals, com la protecció de les situacions especials del personal funcionari o treballador públic, com ara la violència de gènere o l'amenaça terrorista (sense que hagen de ser les úniques raons que puga al·legar la persona interessada). En tots dos casos, el bé jurídic que es pretén protegir és la integritat física de la persona afectada, però poden existir uns altres igualment dignes de protecció com la seguretat o dades que es referisquen a menors¹⁰.

Segon: D'acord amb el que es disposa en l'article 15.3 de la Llei 19/2013 caldrà determinar quins dels següents criteris per a la ponderació de drets ha de tindre's en compte per al cas concret:

Com a qüestió preliminar en aquest punt, ha de considerar-se que, d'acord amb el que es disposa en l'article 17.3 de la Llei 19/2013 i el 27 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, la persona sol·licitant no està obligada a motivar la seua sol·licitud d'accés a la informació; no obstant això, en el cas que es requerisca fer aquesta ponderació és important conèixer la motivació de l'accés per part de la persona interessada per a identificar tots els drets que han de valorar-se en aquesta fase.

¹⁰ Extret del Criteri interpretatiu CI/001/2020 del Consell de Transparència i Bon Govern i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.



Conforme a la Llei 19/2013, els elements a valorar són els següents:

- a) El menor perjudici a les persones afectades, derivat del transcurs dels terminis establits en l'article 57 de la Llei 16/1985, de 25 de juny, del patrimoni històric espanyol.
- b) La justificació per les persones sol·licitants de la seua petició en l'exercici d'un dret o el fet que tinguen la condició de personal investigador i motiven l'accés en fins històrics, científics o estadístics.
- c) El menor perjudici dels drets de les persones afectades en cas que els documents únicament contingueren dades de caràcter merament identificatiu d'aquells.
- d) La major garantia dels drets de les persones afectades en cas que les dades contingudes en el document puguen afectar la seua intimitat o a la seua seguretat, o es referisquen a menors d'edat.

Sobre aquests criteris cal fer les següents matisacions:

a) Transcurs dels terminis establits en la Llei 16/1985, de 25 de juny, del patrimoni històric espanyol

“Els documents que continguen dades personals de caràcter policial, processal, clínic o de qualsevol altra índole que puguen afectar la seguretat de les persones, al seu honor, a la intimitat de la seua vida privada i familiar i a la seua pròpia imatge, no podran ser públicament consultades sense que hi haja consentiment exprés de les persones afectades o fins que haja transcorregut un termini de vint-i-cinc anys des de la seua mort, si la seua data és coneguda o, en un altre cas, de cinquanta anys, a partir de la data dels documents” (apartat a de l'article 57 de la Llei 16/1985, de 25 de juny).

Ha d'interpretar-se que hi ha una equiparació entre les dades a què fa referència aquest article amb les dades personals especialment protegides, ja que, si no, existiria un règim de protecció més ampli per a les persones mortes que per a les persones vives en el moment de presentar-se la sol·licitud d'accés a la informació pública. Així, aquest precepte ha d'interpretar-se com un criteri de ponderació i no de decisió, és a dir, el transcurs dels terminis no faculta al lliurament de la documentació, sinó la valoració del menor perjudici que s'ocasionarà a les persones afectades.

Referent a això, l'AEPD interpreta que quan no es localitze a la persona afectada, s'aplicarà l'últim apartat del precepte esmentat, és a dir, els cinquanta anys des de la data del document.



Finalment, cal assenyalar que correspondria a l'Administració comprovar la defunció de la persona afectada i el transcurs dels terminis respecte a la data de la sol·licitud d'accés. En cas que els documents siguen molt antics es pot arribar a presumir la defunció d'aquesta persona.

b) La persona sol·licitant està exercint un dret o té la condició d'investigadora.

En aquest apartat poden donar-se dues situacions diferents:

- La persona interessada sol·licita l'accés a la informació pública amb motiu d'un dret reconegut en una norma, i en aquest cas caldrà ponderar entre aqueix dret i el dret a la protecció de dades.
- La persona interessada té la condició d'investigadora: Per a poder aplicar aquest criteri cal tindre en compte que ha d'aplicar-se un concepte restrictiu respecte al terme d'investigador, i caldrà ajustar-se la definició prevista en l'article 13 de la Llei 14/2011, d'1 de juny, de la ciència, la tecnologia i la innovació: *“A l'efecte d'aquesta llei, es considera personal investigador el que, estant en possessió de la titulació exigida en cada cas, duu a terme una activitat investigadora, entesa com el treball creatiu realitzat de manera sistemàtica per a incrementar el volum de coneixements, inclosos els relatius a l'ésser humà, la cultura i la societat, l'ús d'aqueixos coneixements per a crear noves aplicacions, la seua transferència i la seua divulgació”.*

Així mateix, ha de concórrer la segona condició establida, que l'accés es base en fins històrics, científics o estadístics.

S'ha de tindre en compte que, en aquests casos, serà necessari que la persona sol·licitant motive en la seua petició el dret que li assisteix o la seua condició de persona investigadora a l'efecte que l'òrgan competent puga considerar-ho en la ponderació a efectuar.

En tot cas, ha de considerar-se que el Tribunal Europeu de Drets Humans considera que el dret d'accés a la informació pública té caràcter fonamental i només ha de limitar-se per un sistema restringit d'excepcions.



c) La documentació conté dades de caràcter merament identificatiu.

La llei de transparència entén que, quant la informació pública únicament continga dades merament identificatives¹¹, preval amb caràcter general el dret a l'interés públic enfront del perjudici de la persona interessada, que ha de considerar-se de caràcter menor. Tot això sense perjudici que aquestes persones es troben en una situació de vulnerabilitat que requerisca anteposar el dret a la protecció de dades de caràcter personal o altres drets constitucionalment protegits enfront de l'interés públic.

S'ha de tindre en compte que en aquest apartat la llei de transparència s'està referint a dades de persones que no siguen empleats públics o, en cas que ho siguen, a dades personals que no estiguen relacionades amb l'organització o funcionament de l'administració o entitat pública.

d) Situacions d'especial vulnerabilitat o menors d'edat.

Finalment, la Llei 19/2013 atorga una intensitat especial en la ponderació a situacions específiques on el dret a la intimitat i la seguretat de les persones puguen veure's especialment afectats¹², com poden ser circumstàncies relacionades amb la violència de gènere, risc d'exclusió social, etc. Així mateix, en el cas dels menors d'edat, és criteri constant en el nostre ordenament jurídic la prioritat del dret que empara l'interés superior del menor, especialment regulat en la Llei orgànica 1/1996, de 15 de gener, de protecció jurídica del menor.

Si, com a resultat de la ponderació, s'aprecia la prevalença d'un interés públic que justifique l'accés a la informació, hauran d'adoptar-se les cauteles necessàries (seudonimització, agregació d'informació, etc.) per a protegir degudament la intimitat dels col·lectius especialment vulnerables¹³.

De conformitat amb el que es preveu en l'article 9.1 e) de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, se sol·licitarà informe a la Delegació de Protecció de Dades en aquells casos en els

¹¹ S'entén com a dada merament identificativa el nom, cognoms, adreça, telèfon o lloc de treball. NO tenen la consideració de dades merament identificatives el DNI o la signatura manuscrita (Criteri interpretatiu 4/2015 del CTBG i l'AEPD):

https://www.consejodetransparencia.es/dam/jcr:936f611d-e6f4-436f-bc3c-6e56a8e38779/C4_2015_firma_manuscrita.pdf.

¹² Ha de considerar-se la necessitat que la petició d'accés haja de motivar-se per a valorar tals circumstàncies.

¹³ Veure Resolució 42) 28-3-2018 amb els criteris del Consell de Transparència en relació amb l'alumnat menor (resumida en l'Annex II d'aquesta guia).



quals existisquen dubtes sobre com donar accés a la informació pública sense detriment del dret a la protecció de dades personals corresponents als referits col·lectius.

e) Tràmit d'audiència

Finalment, a l'efecte de fer la ponderació i valorar les circumstàncies estudiades anteriorment, quan l'accés a la informació sol·licitada puga afectar drets o interessos de tercers -sent el dret a la protecció de dades personals un d'aquests, però no l'únic possible- les persones gestores de sol·licituds d'informació han de procedir a l'obertura d'un **tràmit d'audiència als tercers afectats**, d'acord amb el que es disposa en l'article 19 de la Llei 19/2013¹⁴.

Tercer: A continuació, s'ha d'analitzar si el legislador o els òrgans especialitzats en transparència i protecció de dades¹⁵ ja han ponderat el dret a l'interés públic com a prevalent al dret de la protecció de dades i li ha donat una importància especial (vegeu l'annex II).

Quart: Les conclusions derivades de la ponderació seran sotmeses a un judici de proporcionalitat i, per tant, es comprovarà si compleix els següents requisits: a) Que siga adequada per a aconseguir la fi que proposa; b) Que la intervenció serà necessària mentre no hi haja una mesura alternativa menys onerosa per a la persona interessada, i c) Que siga proporcional en sentit estricte, és a dir, que no supose un dret excessiu del dret o interés sobre el qual es produeix la intervenció pública.

Cinqué: Si com a resultat de la ponderació cal protegir determinades dades de caràcter personal, es procedirà a anonimitzar¹⁶ o pseudo-anonimitzar¹⁷ part de la informació pública a la qual es concedisca l'accés. En aquest cas es dissociarà¹⁸ aquella informació que haja de ser objecte de protecció.

¹⁴ Extret del criteri informatiu CI/ 001/2020

¹⁵ En l'annex d'aquesta guia es relacionen els principals informes que estudien el límit de la protecció de dades en l'accés a la informació pública.

¹⁶ Informació anònima: informació que no guarda relació amb una persona física identificada o identificable.

¹⁷ Segons disposa l'article 4.5 de l'RGPD, la pseudo-anonimització és el tractament de dades personals de manera tal que ja no pugen atribuir-se a una persona interessada o sense utilitzar informació addicional, sempre que aquesta informació addicional figure per separat i estiga subjecta a mesures tècniques i organitzatives destinades a garantir que les dades personals no s'atribuïsquen a una persona física identificada o identificable.

¹⁸ Dissociació és tot tractament de dades personals pel qual la informació que s'obtinga no puga associar-se a persona identificada o identificable.



Per tant, l'accés parcial que es dona en aquest cas es presenta com una eina que permet un tractament equilibrat entre el dret d'accés i la protecció de dades de caràcter personal.

Sisé: Finalment, quan es concedisca el dret d'accés a informació pública que continga dades de caràcter personal, caldrà advertir a la ciutadania que queda sotmesa a la normativa de protecció de dades quant a qualsevol tractament d'aquestes que haja de fer-se després de la seua obtenció, tot això de conformitat amb l'article 15.5 de la Llei 19/2013.

CAS PRÀCTIC

SOL·LICITUD: Un ciutadà sol·licita a una conselleria el detall de les dietes i indemnitzacions per quilometratge cobrades per la directora general X, així com els extractes de la targeta de crèdit o dèbit que tinguera assignada, durant el període del seu mandat.

PONDERACIÓ:

1) Es verifica si les dades que se sol·liciten no són dades especialment protegides, ni merament identificatives, és procedent aplicar la ponderació prevista en l'article 15.3 de la Llei 19/2013.

En aquest cas, es considera que les dades personals no tenen la naturalesa de dades especialment protegides, segons la definició legal efectuada d'aquestes. Per part seua, tampoc constitueixen dades merament identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'òrgan o entitat corresponent. Això, per tant, condueix a efectuar la ponderació prevista en l'article 15.3 de l'LTAIBG.

2) Es pondera segons els criteris establits en l'article 15.3 de la Llei 19/2013:

En aquest cas, es consideren les següents circumstàncies: criteris de transcurs de temps, la finalitat i l'especial afecció a la seguretat de l'anterior D.G. X.

3) Es comprova si el legislador o els òrgans especialitzats en transparència i protecció de dades ja han ponderat el dret a l'interés públic com a prevalent al dret de la protecció de dades i li ha donat una importància especial:

En el cas que ens ocupa:

- Les **dietes** dels alts càrrecs són objecte de publicitat activa en les lleis de transparència, per tant, el seu reconeixement exprés en la llei determina que aquesta ponderació ja ha sigut realitzada, amb el que l'Administració haurà d'aportar les dades que li sol·liciten.



- Quant als **extractes de les targetes de crèdit o de dèbit**, la ponderació és més complexa. En particular haurà de tindre's en compte:
 - En favor del dret interès públic:
 - Que les dades són d'interès general, ja que, d'una banda, és informació econòmica en relació amb els recursos públics, i per un altre, permet el control dels dirigents públics o de les dirigents públiques.
 - Que les dades que se sol·liciten ho fan respecte d'un període concret en el qual la persona afectada ocupava el càrrec de D.G.
 - En favor de la protecció de dades i altres drets constitucionals.
 - La possibilitat que la informació pugua revelar dades especialment protegides.
 - La possibilitat que el detall dels moviments exposara dades íntimes o de la seua vida familiar.
 - La possibilitat que l'exposició de les dades de caràcter personal pugua afectar la seguretat de la persona.

4) Judici de proporcionalitat: a) Que siga adequada per a aconseguir la fi que proposa; b) Que la intervenció siga necessària en tant que no existisca una mesura alternativa menys onerosa per a la persona interessada, i c) Que siga proporcional en sentit estricte, és a dir, que no supose un dret excessiu del dret o interès sobre el qual es produeix la intervenció pública. Si escau, 5) Si es procedirà a anonimitzar o pseudo-anonimitzar part de la informació pública a la qual es concedisca l'accés.

Es procedeix a analitzar la ponderació de tots aquests factors. Els dos primers punts acrediten la validesa de la motivació de l'interès general a l'hora de sol·licitar aqueixes dades. Quant als elements que podrien actuar en contra: en la seua avaluació es considera que és poc probable que hi haja dades que afecten la intimitat, i menys encara amb la familiar, atés que les targetes estan lligades amb la vida pública. D'altra banda, i en relació amb la seguretat de la persona afectada, quan els moviments de la targeta, a la revelació de pautes de desplaçament es contraposa el fet que el temps transcorregut i el fet que la persona afectada no ocupe el càrrec minimitzen el risc. Quant a les despeses que revelaren informació especialment protegida, com poden ser els relatius a la vida sexual, a la salut o a la comissió d'infraccions penals o administratives aquests sí que haurien de tindre un tractament específic que els protegira de l'accés a la informació.

És en aquest punt on s'introduiria el judici de proporcionalitat. Efectivament, després de les consideracions ací detallades i l'asseveració que ha de donar-se la informació sol·licitada s'estipula una sèrie de mesures a fi que aquest accés a la informació siga proporcional: "S'estima el dret d'accés a la informació objecte d'aquesta reclamació, que haurà de facilitar-se amb el detall requerit, llevat que



resulte necessari agrupar la despesa per categories en un període de temps determinat a la vista de dades especialment protegides". Per tant, s'estima que l'actuació és a) Adequada, ja que és útil a l'efecte d'aconseguir la fi assenyalada per l'interés general, és a dir, el coneixement i control de l'actuació pública; b) Es necessària, atès que s'ha acceptat la no necessitat d'accedir a la informació de les targetes de manera detallada, però es manté el deure d'accedir a aquesta per conceptes, i c) Es proporcional, en la mesura en què no es dona un perjudici oneros, ja que se salvaguarda la protecció de les dades més íntimes o sensibles.

8. Cas particular d'accés a la informació per part dels diputats i les diputades.

Finalment, resulta important particularitzar les peticions d'informació que realitzen els/les diputats/ades de les Corts en l'exercici de les seues funcions de control a l'Administració. Conformement amb reiterada doctrina del Tribunal Constitucional¹⁹ el dret d'informació dels/de les diputats/ades forma part del dret fonamental reconegut en l'article 23.1 de la Constitució²⁰. No obstant això, com tot dret fonamental, és limitat quan entra en col·lisió amb altres drets, com el dret a la protecció de dades personals.

Amb caràcter general, el dret d'accés dels/de les diputats/ades prevaldrà sobre el dret a la protecció de dades de caràcter personal, amb les particularitats que s'assenyalen més endavant. La base de legitimació per a aquest accés és l'article 6.1c de l'RGPD: *"el tractament és necessari per al compliment d'una obligació legal aplicable al responsable del tractament"*. S'ha de tindre en compte que el Reglament de les Corts reconeix i regula l'accés dels/de les parlamentaris/àries a les dades, informes i documents administratius. El Tribunal Constitucional considera els reglaments parlamentaris assimilats a les lleis i disposicions normatives amb força de llei. En conseqüència, existeix licitud per a la comunicació d'informació que continga dades de caràcter personal al/a les diputats/ades.

No obstant això, com s'ha assenyalat anteriorment, existeixen particularitats per a tindre en compte en el dret d'accés per part dels diputats i les diputades, en particular quan es donen les següents circumstàncies:

¹⁹ STC 203/2001, de 15 d'octubre, i 107/2001, de 23 d'abril, entre altres.

²⁰ "Els ciutadans tenen el dret a participar en els assumptes públics, directament o per mitjà de representants, lliurement elegits en eleccions periòdiques per sufragi universal"



- Quan l'accés a aquestes dades poguera generar situacions de discriminació o es referisca a dades pertanyents a grups d'afectats/ades en situació d'especial vulnerabilitat: persones amb discapacitat, menors o víctimes de violència de gènere.
- Quan es tracte de categories especials de dades personals de les previstes en l'article 9.1 de l'RGPD.

Considerant que el dret d'informació dels/de les diputats/ades respon a l'existència d'un interès públic essencial, la comunicació de dades a aquests estaria emparada per l'apartat 2.g de l'article 9 de l'RGPD²¹. En tot cas, la aplicació d'aquest article requereix, per tant, la realització del triple judici d'idoneïtat, necessitat i proporcionalitat:

- Idoneïtat: S'ha de valorar si la comunicació d'aquestes dades personals és susceptible d'aconseguir el seu objectiu, que és la finalitat de control.
- Necessitat: S'ha de determinar aquesta és mesurada és necessària, és a dir, si la finalitat no pot aconseguir-se per altres mitjans que no requerisquen la comunicació d'aquestes dades (per exemple, a través d'informació agregada, que no permetera la identificació de les persones físiques).
- Proporcionalitat: S'ha d'analitzar si de la comunicació deriven més beneficis o avantatges per l'interès general que perjudicis.

Així, en aquells casos que la valoració arribe a la conclusió que, per al compliment del deure essencial d'accés per part dels diputats i les diputades, és necessari posar a la seua disposició dades de caràcter personal de categories especials o d'alt nivell de sensibilitat, el protocol a seguir serà el següent:

- Primer: comuniquen a la Mesa de les Corts (a través del Consell) el caràcter reservat de la informació, sol·licitant a la citada Mesa el caràcter no públic de les actuacions. Això sobre la base del que es disposa en l'article 12.4 del Reglament de les Corts:

“Quan les dades, informes o documents sol·licitats pels diputats o diputades afecten el contingut essencial dels drets fonamentals o llibertats públiques constitucionalment reconegudes, la Mesa, a petició del Consell, podrà declarar el caràcter no públic de les

²¹ “El tractament és necessari per raons d'un interès públic essencial, sobre la base del Dret de la Unió o dels estats membres, que ha de ser proporcional a l'objectiu perseguit, respectar en l'essencial el dret a la protecció de dades i establir mesures adequades i específiques per a protegir els interessos i drets fonamentals de les persones interessades”.



actuacions, disposant l'accés directe a aquells en els termes establits en l'apartat anterior, i el diputat podrà prendre notes, però no obtindre còpies ni actuar acompanyat d'assessors".

- Segon: en aplicació dels principis establits en l'article 5 de l'RGPD, es recomana adoptar les següents mesures:
 - L'accés a la documentació es durà a terme en una sala preparada a aquest efecte.
 - Hi haurà personal funcionari de suport, que vigilarà que no es realitzen fotos, ni existeix contacte amb l'exterior.
 - S'estendrà acta de l'accés a la informació per part del diputat o diputada. En aquesta acta es farà constar la següent informació o una altra similar: "L'accés a la informació sobre suposa una cessió de dades de caràcter personal al diputat/ada i al seu grup parlamentari, que tindran la condició de responsables del tractament, de conformitat amb el que es preveu en l'article 77 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i, en conseqüència, s'hauran de complir els principis en matèria de protecció de dades i les mesures tècniques i organitzatives necessàries en funció dels majors riscos associats a les dades accedides (categories especials o dades de col·lectius especialment vulnerables)".

Finalment, s'ha de tindre en compte que quan es faciliten les dades, informes i documents administratius als diputats o diputades s'adjuntarà a aquests un escrit amb el següent text o un altre similar: "La comunicació d'aquesta informació suposa una cessió de dades de caràcter personal al diputat/ada i al seu grup parlamentari, que tindran la condició de responsables del tractament, de conformitat amb el que es preveu en l'article 77 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i, en conseqüència, assumiran les següents obligacions:

- Aplicació dels principis de limitació de finalitat, minimització i conservació, de conformitat amb el que es preveu en l'article 5 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 pel que fa al tractament de



dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades).

- Adopció de les mesures tècniques i organitzatives per a assegurar la confidencialitat i seguretat de les dades de caràcter personal tractades, analitzant el risc de manera que es garantisquen els drets i llibertats de les persones físiques afectades, tot això de conformitat amb el que es disposa en els articles 5, 24 i 25 del Reglament general de protecció de dades”.

En l'ofici de remissió de la documentació al diputat/ada es farà referència al citat escrit amb les obligacions en matèria de protecció de dades de caràcter personal.



ANNEX I Procediments d'accés de la informació pública

S'ha de distingir cadascun dels procediments que poden donar accés a la informació pública i el règim jurídic aplicable a cadascun d'aquests; en termes generals podem distingir els següents:

- **A. Dret d'accés a la informació pública.** D'acord amb el que s'ha assenyalat anteriorment, aquest dret està previst en l'article 12 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre i article 27 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat de la Llei 2/2015, de 2 d'abril. La gestió d'aquest dret és el que pretén facilitar la guia.

- **B. Dret a accedir als documents continguts en els expedients per part de les persones interessades. Dret regulat en les normes del procediment administratiu²²:** L'article 53.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre estableix que *“deixant a banda la resta de drets previstos en aquesta Llei, les persones interessades en un procediment administratiu tenen els següents drets:*

a) A conèixer, en qualsevol moment, l'estat de la tramitació dels procediments en els quals tinguen la condició de persones interessades; el sentit del silenci administratiu que corresponga, en cas que l'Administració no dicte ni notifique resolució expressa en el termini escaient; l'òrgan competent per a la seua instrucció, si escau, i resolució; i els actes de tràmit dictats. Així mateix, també tindran dret a accedir i a obtindre còpia dels documents continguts en els esmentats procediments”.

No obstant això, és criteri del Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana que La Llei 19/2013, de 9 de desembre, és d'aplicació supletòria a aquelles matèries que tinguen un règim jurídic específic d'accés a la informació pública, tal com estableix la disposició addicional primera. Per tant, és aplicable amb aquest caràcter al procediment d'accés a l'expedient per part dels interessats.

²² Per als casos d'expedients amb dades de dones víctimes de violència, s'han de consultar les Recomanacions per a la protecció de dades de les dones víctimes de violència de gènere i altres tipus de violència en la seua relació amb l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental, elaborades per la Delegació de Protecció de Dades de la Generalitat i disponibles en la intranet Funcion@.



- **C. Dret d'accés en matèria de protecció de dades.** Aquest dret permet a la persona interessada a conèixer les dades que sobre la seua persona està tractant un determinat responsable del tractament. L'article 15.1 de l'RGPD i 13 de la Llei orgànica 3/2018 estableixen que la persona interessada tindrà dret a obtindre del responsable del tractament confirmació de si s'estan tractant o no dades personals que el concerneixen i, en tal cas, dret d'accés a les dades personals i a la següent informació:
 - a) Els fins del tractament.
 - b) Les categories de dades personals de què es tracte.
 - c) Els destinataris o les categories de destinataris als quals es van comunicar o seran comunicades les dades personals, en particular destinataris en tercers o organitzacions internacionals.
 - d) Si és possible, el termini previst de conservació de les dades personals o, de no ser possible, els criteris utilitzats per a determinar aquest termini.
 - e) La existència del dret a sol·licitar del responsable la rectificació o supressió de dades personals o la limitació del tractament de dades personals relatives a les persones interessades a, o a oposar-se a aquest tractament.
 - f) El dret a presentar una reclamació davant una autoritat de control.
 - g) Quan les dades personals no s'hagen obtingut de la persona interessada, qualsevol informació disponible sobre el seu origen.
 - h) L'existència de decisions automatitzades, inclosa l'elaboració de perfils, a què es refereix l'article 22, apartats 1 i 4, i, almenys en tals casos, informació significativa sobre la lògica aplicada, així com la importància i les conseqüències previstes d'aquest tractament per a la persona interessada.

En relació amb aquest dret, la persona interessada podrà accedir sense límits a les seues pròpies dades. No obstant això, cal fer les següents puntualitzacions:

- En l'exercici d'un dret d'accés ha de respondre's aportant informació de les dades personals objecte de tractament, conformement amb el que s'estableix en l'article 15.1 de l'RGPD. Es tracta d'un àmbit objectiu més restrictiu que el previst en la normativa de transparència i en la Llei 39/2015, perquè es redueix a conèixer si s'estan o no tractant



dades personals de la persona sol·licitant per una entitat, i en el seu cas, quines dades són, com s'han obtingut, i el tractament que se les ha donat.

No obstant això, es podrà facilitar còpia de documents administratius si així se sol·licita i aquests es refereixen a informació exclusiva de la persona interessada²³.

- D'altra banda, el propi article 15 de l'RGPD estableix que el dret d'accés no podrà afectar negativament els drets i llibertats d'uns altres. El dret d'accés ve configurat com un accés de la persona interessada al tractament de les seues dades personals, però no a dades de tercers. L'objecte del dret d'accés a la informació regulat en la normativa de protecció de dades personals és aconseguir que la persona afectada accedisca a les seues pròpies dades, que estan sent tractades pel responsable de tractament, però no accedir a una informació que també es referisca a terceres persones. En cas d'accedir a documents que continguen dades personals de terceres persones, caldrà reconduir la sol·licitud formulada al procediment d'accés a la informació pública regulat en la normativa en matèria de transparència, llevat que siga viable l'anonimització completa de les dades personals de tercers.

QÜESTIONS RELACIONADES AMB L'EXERCICI D'AQUESTS DRETS:

Cadascun d'aquests procediments té les seues particularitats en l'abast subjectiu i objectiu del dret d'accés a la informació pública, així com en l'aplicació del límit de la protecció de les dades de caràcter personal.

Encara que no són objecte d'aquesta guia, es procedeix a assenyalar algunes de les característiques dels procediments assenyalats en els apartats B i C en relació amb el límit de la protecció de dades de caràcter personal.

- La Llei 19/2013, de 9 de desembre és d'aplicació supletòria a aquelles matèries que tinguen un règim jurídic específic d'accés a la informació pública, tal com estableix la

²³ Veure SENTÈNCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTÍCIA (Sala Segona) de 20 de desembre de 2017. En l'assumpte C 434/16, que té per objecte una petició de decisió prejudicial plantejada, conformement a l'article 267 TFUE, per la Supreme Court (Tribunal Suprem, Irlanda), mitjançant resolució de 29 de juliol de 2016, rebuda en el Tribunal de Justícia el 4 d'agost de 2016, en el procediment entre Peter Nowak i Data Protection Commissioner.



seua disposició addicional primera. Per tant, és aplicable amb aquest caràcter al procediment d'accés a l'expedient per part de les persones interessades²⁴.

- La protecció del dret d'accés a la informació està singularment reforçada en el cas del dret d'accés per part de la persona interessada al seu expedient respecte a l'accés regulat en les lleis de transparència per part de qualsevol ciutadà o ciutadana. Aquest dret d'accés té una intensa i qualificada protecció constitucional i legal prevista expressament en el 53.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

Sobre la base d'aquesta aplicació supletòria de la Llei 19/2013, es podrà:

- Aplicar l'article 15 de l'esmentada llei, que estableix el límit a la protecció de dades, en els casos en què en l'expedient administratiu hi haja dades de caràcter personal corresponents a terceres persones. Així mateix, cal tindre en compte que, en cas que haja de fer-se una ponderació entre l'interés públic i els drets de les persones afectades, les dades de les quals apareguen en l'expedient, especialment el dret a la protecció de dades de caràcter personal haurà de considerar-se que el dret d'accés compta amb una protecció reforçada, tal com s'ha assenyalat anteriorment.

²⁴ Veure Criteri Interpretatiu CI/008/2015, de 12 de novembre de 2015 del Consell de Transparència i Bon Govern. Així mateix, el Consell de Transparència fa una interpretació extensiva de la legitimació de les persones interessades per a interposar el recurs no judicial davant dita de garantia.



ANNEX II. PRINCIPALS CRITERIS INTERPRETATIUS EN LA PONDERACIÓ DE DRETS:

Els criteris interpretatius s'hauran d'aplicar de manera flexible i genèrica als diferents supòsits concrets en funció de les circumstàncies concretes de cada cas.

A continuació, s'exposen extractes corresponents a les principals conclusions dels informes que contenen els criteris interpretatius. Per aquest motiu és convenient llegir de manera íntegra els informes per a comprovar que, efectivament, en el cas a aplicar concorren els pressupostos i premisses en què es basen els criteris.

II.1. Informes del Consell de Transparència i Bon Govern i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades.

A. Criteri 1/2015: Obligacions del sector públic estatal a facilitar informació sobre RLT i retribucions.

1. Informació referida a les RLT, catàlegs, plantilles orgàniques, etc., dels òrgans, organismes públics i entitats del sector públic estatal enumerats en l'article 2 de l'LTAIBG.

A. En principi i amb caràcter general, la informació referida a l'RLT, catàleg o plantilla orgànica, amb o sense identificació dels empleats o funcionaris públics ocupants dels llocs, es consideren dades merament identificatives relacionats amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan de manera que, conformement amb l'article 15, número 2, de la Llei 19/2013 (LTAIBG), i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets protegits constitucionalment sobre l'interés públic en la divulgació, es concedirà l'accés a la informació.

B. Això no obstant i en tot cas:

- a) La informació –sempre en el cas que resulte obligat facilitar-la conformement amb les regles de l'anterior apartat A- no es facilitarà quan l'accés supose un perjudici per a un o diversos dels béns enumerats en l'article 14.1 de l'LTAIBG i la limitació siga justificada, proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció i haja tingut en compte les



circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència en aquest d'un interès superior que justifique l'accés.

b) Tampoc es facilitarà quan l'accés afecte una o diverses persones, empleats o funcionaris públics, que es troben en una situació de protecció especial – per exemple la de víctima de violència de gènere o la de subjecte a una amenaça terrorista-, que pugua resultar agreujada per la divulgació de la informació relativa al lloc de treball que ocupen.

En aquest últim cas, si l'òrgan, organisme o entitat responsable de la informació té coneixement o pot deduir raonablement de la informació de què disposa que algun o alguns dels empleats concernits per una sol·licitud d'informació poguera trobar-se en una situació de protecció especial, haurà de recaptar de la o de les persones afectades la informació necessària per a dilucidar si efectivament es dona el supòsit i conducta en conseqüència amb la resposta.

2. Informació referida al lloc de treball exercit per una o diverses persones, empleats o funcionaris públics, o a les retribucions assignades a un o diversos llocs de treball determinats.

A. Atés que en un i un altre cas la informació inclou dades de caràcter personal, l'òrgan, organisme o entitat responsable d'aquesta, a l'hora d'autoritzar l'accés, haurà de fer la ponderació d'interessos i drets prevista en l'article 15.3 de l'LTAIBG, tal com ja ha vist que succeïa en el supòsit de la lletra b) del precedent apartat A.

B. Per a efectuar la ponderació, hauran de tindre's en compte les següents regles:

a) Amb caràcter general, quan el personal empleat públic ocupe un lloc d'especial confiança, un lloc d'alt nivell en la jerarquia de l'òrgan, organisme o entitat o un lloc que es proveïska mitjançant un procediment basat en la discrecionalitat, ha d'entendre's que preval l'interès públic sobre els drets a la intimitat o la protecció de dades de caràcter personal. I això perquè, en els tres casos, l'interès de la ciutadania per conèixer les retribucions del personal empleat públic que ocupa aqueix tipus de llocs connecta directament amb el seu dret a conèixer el funcionament de les institucions públiques i la manera en què es facen servir els recursos públics i prima sobre l'interès individual en la preservació de la intimitat o les dades de caràcter personal.



b) En aquest sentit -i sense perjudici del que s'ha dit en els antecedents d'aquest escrit sobre el caràcter flexible i genèric dels criteris interpretatius continguts en el mateix i sobre la competència exclusiva de les unitats d'Informació per a resoldre i avaluar en cada cas concret-, amb la finalitat de contribuir a la més clara comprensió de les regles establides en el precedent apartat a) i a títol merament exemplificatiu, pot dir-se que **l'òrgan, organisme o entitat responsable de la informació concediria l'accés a la informació sobre les retribucions corresponents a:**

- Personal eventual d'assessorament i especial confiança –personal assessor en els gabinets de ministres i secretaris d'estat-, encara que siguen funcionaris de carrera en situació especial.
- Personal directiu, això és: a) El personal expressament identificat com a tal en els estatuts de les agències estatals, els organismes i els ens públics; b) Els subdirectors generals; c) Els subdelegats del Govern a les províncies i c) Els càrrecs equivalents en les fundacions públiques i les societats mercantils.
- Personal no directiu de lliure designació. En aquest cas, la prevalença de l'interés públic sobre els drets individuals és decreixent en funció del nivell jeràrquic de l'empleat o funcionari públic, considerant-se que en els llocs de nivell 30 no subdirectors generals o assimilats, 29 i 28 –aquests últims sempre que siguen de lliure designació- o equivalents, podria prevaldre, amb caràcter general, l'interés públic en la divulgació de la informació relativa a les retribucions dels llocs proveïts amb un grau de discrecionalitat sobre l'interés individual en la preservació de la intimitat i les dades de caràcter personal i que en els llocs de nivells inferiors prevaldria, amb caràcter general, l'interés individual en la protecció dels drets fonamentals esmentats.



C. En tot cas, la informació sobre les retribucions es facilitarà en còmput anual i en termes íntegres, sense incloure deduccions ni desglossament de conceptes retributius. La raó és que el coneixement d'aquestes dades pot permetre l'accés a dades de caràcter personal especialment protegides en els termes de la legislació en matèria de protecció de dades, això és, dades reveladores de la ideologia, l'afiliació sindical, la religió i les creences i dades referents a l'origen racial, a la salut i a la vida sexual. Si la sol·licitud d'informació requereix expressament el desglossament de les retribucions o el seu import líquid hauran d'aplicar-se les normes establides en la llei.

D. També en tot cas, i en el cas que resulte obligat facilitar la informació, s'observarà el que s'assenyala en la regla B del precedent epígraf 1 respecte a l'aplicació de l'article 14.1 de l'LTAIBG i a les situacions especials dels funcionaris o empleats públics que desaconsellen el subministrament de la informació.

3.- Informació referent a les retribucions vinculades a la productivitat o al rendiment, amb identificació o no dels seus perceptors, i informació relativa al complement de productivitat o incentiu al rendiment percebut per personal funcionari o empleat públic determinat.

Amb caràcter general, la quantia dels complements o incentius retributius lligats a la productivitat o el rendiment percebuts efectivament per personal empleat o funcionari d'un determinat òrgan, organisme o entitat del sector públic estatal no pot conèixer-se a priori, doncs, per essència, depèn de la productivitat o rendiment personal desenvolupat i aquest és una dada que només pot determinar-se a posteriori, una vegada verificat aquest rendiment o productivitat. D'aquesta manera, la informació, encara en el cas que no incorpore la identificació de les persones perceptores, pot facilitar-se únicament per períodes vençuts.

Igualment, amb caràcter general, els complements o incentius vinculats a la productivitat o al rendiment no tenen caràcter permanent sinó conjuntural perquè estan dirigits a retribuir un rendiment o productivitat especial, que no té per què produir-se de forma continuada. Per això, la informació, en de cas de facilitar-se, haurà d'incloure l'express advertiment que correspon a un període determinat i que no té per què percebre's en el futur amb la mateixa quantia.

Fetes aquestes excepcions, els criteris exposats en els precedents apartats A i B serien aplicables al cas de les retribucions lligades al rendiment o la productivitat: quan la informació sol·licitada



no incloga la identificació de les persones perceptores, amb caràcter general ha de facilitar-se la quantia global corresponent a l'òrgan, centre o organisme de què es tracte; quan incloga la identificació de tots o algun dels seus perceptors, ha de fer-se la ponderació d'interessos i drets prevista en l'article 15.3 de l'LTAIBG i resoldre's d'acord amb els criteris exposats en els apartats esmentats".

B. Criteri 2/2015: Aplicació dels límits al dret d'accés.

Aquests criteris han sigut exposats al llarg del punt 7 de la present guia.

C. Criteri 4/2015: Publicitat activa sobre les dades del DNI i la signatura manuscrita

Aquest criteri està relacionat amb l'obligació dels organismes i entitats incloses en l'àmbit d'aplicació de la Llei de transparència de publicar la identitat dels adjudicataris dels contractes que subscriuen i els convenis amb esment a les parts signants. En aquest sentit, les conclusions a les quals s'arriba són les següents:

- Tant en número del DNI com la signatura manuscrita tenen la consideració de dada de caràcter personal i, per tant, seria aplicable el que es disposa en l'article 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.
- Al no tractar-se de dades especialment protegides ni tindre la consideració de merament identificatives, la seua publicitat ha de ponderar-se en atenció a l'interés públic que hi haguera en la seua divulgació als drets dels titulars de les dades.
- Segons el parer del Consell de Transparència i Bon Govern i de l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, l'objectiu de transparència perseguit per la Llei 19/2013 es complix amb la identificació de l'adjudicatari d'un contracte o dels signants d'un conveni, no contribuint a aquest objectiu la publicació del DNI o la signatura manuscrita quan aquesta no es corresponga a un càrrec públic en exercici de les competències que se li han conferit.
- En tot cas es considera una bona pràctica la supressió de la totalitat de les signatures manuscrites del document sempre que conste en el document publicat o que siga objecte d'accés algun tipus d'esment que pose de manifest que l'original ha sigut signat efectivament.



D. Criteri 2/2016: Informació relativa a les agendes dels responsables públics

Es valora l'accés a la informació relativa a les reunions celebrades pels òrgans o entitats afectades per la normativa de transparència. Aquest criteri interpretatiu realitza les següents conclusions:

1.- L'accés ha de valorar-se en funció de les persones que participen en les reunions, és a dir, la informació haurà de referir-se a aquelles reunions que tinguen lloc en exercici de les funcions públiques que aquestes persones tenen conferides i en la seua condició de responsable públic. És a dir, s'exclou les que es fan a títol privat i no afecten les seues competències.

2.- Els criteris es refereixen a la informació que efectivament es trobe disponible, això és, s'entendrà disponible tota aquella informació que pugua obtindre's mitjançant un procés o tractament proporcional a la importància de l'interés públic existent en la divulgació de la informació, encara que implique un esforç o un temps de treball superior a l'ordinari, sempre que això no perjudique greument el funcionament de l'òrgan del qual es requereix la informació.

3.- Quan es sol·licite informació identificativa a les persones participants en reunions, sent aquestes persones físiques, siga per la mera indicació del seu càrrec o posició en una organització, siga amb indicació del seu nom i cognoms, haurà de considerar-se que la petició inclou dades de caràcter personal, i així caldrà ajustar-se al que es disposa en el present informe.

4.- Als efectes assenyalats en el punt anterior s'indiquen els següents criteris interpretatius:

4.1. En cas que la informació poguera contindre dades personals especialment protegides, en particular en atenció a la naturalesa de les entitats participants en la reunió, hom haurà d'ajustar-se a les regles determinades en l'article 15.1 LTAIBG.

4.2. Si la informació no continguera dades personals especialment protegides i es referira a membres del Govern, alts càrrecs, directius públics professionals, empleats públics, o personal de subjectes obligats per l'LTAIBG, es facilitarien únicament les dades personals identificatives de les persones participants que tingueren, almenys, la condició de titulars de responsabilitats administratives fins al nivell de subdireccions generals o unitats assimilades, de les subdelegacions del Govern a les províncies, els titulars dels òrgans directius de les agències estatals, entitats i altres organismes públics als qual s'haja atribuït la condició de directius en els estatuts o normativa reguladora



d'aquests així com personal eventual que desenvolupe funcions que incidisquen en el procés de presa de decisions de l'entitat.

4.3. Tractant-se d'entitats de dret privat la informació identificativa es limitaria als qui tingueres la condició de personal administrador, de l'òrgan de govern o direcció, si escau, o similars.

4.4. Quan las persones participants en la reunió foren personal assessores o consultores d'una entitat de dret privat, la informació es limitaria a indicar aquesta circumstància, sense incloure una altra informació identificativa a personal d'aquestes.

4.5. En els restants suposats, la informació es limitarà, quant als subjectes obligats per l'LTAIBG, a la indicació de l'òrgan, organisme o departament en què les persones participants presten els seus serveis i, quant a les entitats de dret privat, la informació es limitarà a indicar l'entitat concreta o, tractant-se d'entitats que no tinguen la condició de pimes, el departament o àrea en què es presten els serveis.

4.6. Quan les reunions es celebren amb persones físiques haurà de ponderar-se en cada cas la procedència de l'atorgament de l'accés atesa la condició d'aquesta persona i la condició en què assisteix a la reunió (persona experta, particular, etc.), sense que siga possible establir un criteri general de ponderació en aquests casos.

4.7. Igualment, podria facilitar-se la informació referida a altres persones no incloses en els anteriors criteris si aquestes hagueren prestat amb caràcter previ el seu consentiment, i haurà de complir-se complir les exigències contingudes en l'LOPD".



E. Criteri 1/2020: Informació pública del personal eventual en l'AGE i aplicació de l'article 19.3 de la Llei de transparència

A.- Aplicació del tràmit d'audiència

I. Les causes específiques que poden ser al·legades per les persones afectades per a oposar-se a la comunicació de les seues dades (si es limiten a les expressades en paràgrafs anteriors o pogueren ser unes altres) i que desaconsellen el subministrament de la informació, i com han de ponderar-se tals al·legacions a la llum del que s'estableix en l'article 15.3 LTAIBG.

El criteri ja aprovat en 2015 assenyalava expressament que haurà d'atendre's a la possible situació de protecció especial del titular de les dades indicant, a títol merament exemplificatiu, una situació de violència de gènere o d'amenaça terrorista. Sense que aquestes hagen de ser les úniques raons que pot al·legar la persona la persona interessada, ja que la llei no limita les raons que pot adduir. En tots dos casos esmentats a títol d'exemple ha d'assenyalar-se que el bé superior que es pretén protegir és el de la pròpia integritat física de la persona afectada, però poden existir uns altres igualment dignes de protecció (com podrien ser, igualment amb caràcter no exhaustiu, les assenyalades en l'apartat d) de l'article 15.3 LTAIBGH, això és, que les dades personals contingudes en la informació a revelar afecten la seua intimitat, la seua seguretat, o es referisquen a menors d'edat). Referent a això, no és possible determinar a priori les circumstàncies que, sent plantejades per les persones interessades, menen a concloure que preval el dret a la protecció de dades de caràcter personal enfront del dret a la informació pública. I això és així puix que, a més de la dificultat, quan no impossibilitat, de fixar circumstàncies apriorístiques que puguen donar-se en la pràctica, el contrari, desvirtuaria l'anomenada al cas concret que realitza la norma en l'aplicació dels límits a l'accés.

No obstant això, sí que pot afirmar-se que les circumstàncies plantejades per la persona interessada o han de ser de suficient entitat i rellevància com perquè es conclonga que els seus drets o interessos legítims puguen veure's perjudicats. Aquesta referència al perjudici és establida expressament en l'LTAIBG a l'hora de determinar l'aplicació dels límits.

En tot cas, en l'apreciació de les circumstàncies del cas concret ha de recordar-se la interpretació restrictiva dels límits al dret d'accés per la qual advoca el Tribunal Suprem (sentència de 16 d'octubre de 2017 dictada en el recurs de cassació número 75/2017) així com a la rellevància en la transparència per l'ús de fons públics que també ha sigut posada de



manifest pels tribunals de Justícia, i la general prevalença de l'interés públic respecte del personal eventual conforme a la sentència del Tribunal Suprem de 16 de desembre de 2019 (recurs de cassació núm. 316/2018), sense que pugua entendre's que aquesta concepció estricta pugua equivaldre a deixar desprotegits els béns i drets constitucionals dignes de salvaguarda continguts en l'article 14.1 LTAIBG, ni tampoc els criteris d'exigència de consentiment exprés, o ponderació, segons els casos, recollits en l'article 15 de l'LTAIBG.

II.- La manera d'actuar en el cas que en l'audiència prèvia el personal eventual afectat no siga procedent fer cap al·legació en el termini concedit a aquest efecte o no siga possible contactar amb la persona interessada.

En aquest cas cal distingir entre els casos previstos en l'article 15.1 i els que no s'inclouen en aquest precepte. En el primer d'aquests és necessari el consentiment exprés de la persona interessada (excepte el cas que existisca una llei o haja fet manifestament públiques les dades), per la qual cosa, si la persona no procedeix a fer cap al·legació en el termini concedit a aquest efecte o no és possible contactar amb aquesta, no existeix aquest consentiment, i no serà possible concedir el dret d'accés sol·licitat.

En canvi, quan la informació sol·licitada no continguera categories especials de dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comporten amonestació pública a l'infractor, l'òrgan al qual es dirigisca la sol·licitud haurà de ponderar de manera prou raonada l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets de las persones afectades de les quals apareguen les dades en la informació sol·licitada, d'acord amb els criteris, no exhaustius, establits en l'article 15.3 de l'LTAIBG, i això tant si s'ha pogut contactar amb la persona la persona interessada, i aquesta ha donat el seu parer, o no, o no s'haguera pogut establir-hi contacte.

Com s'ha indicat anteriorment, el termini de quinze dies a què es refereix l'article 19.3 de l'LTAIBG implica la suspensió del termini per a resoldre la sol·licitud d'informació fins que les al·legacions hagen sigut rebudes- amb anterioritat al compliment d'aquest termini- o aquest haguera transcorregut sense que es reberen al·legacions. La interpretació contrària implicaria en la nostra opinió la suspensió *sine die* i vinculada a la voluntat del tercer, que pot no desitjar fer al·legacions sense comunicar-ho expressament, que no seria compatible amb la garantia escaient del dret d'accés a la informació pública.



Quant al contacte de la persona interessada, també cal recordar-se que l'article 19.3 fa referència expressa al fet que el tràmit d'audiència haurà de tramitar-se respecte de tercers ben identificats, la qual cosa implica que el contacte ha de ser possible de manera raonable.

III.- La necessitat de tornar a demanar el consentiment a la persona interessada quan s'ha realitzat un tràmit d'audiència sobre la mateixa qüestió arran d'una altra sol·licitud d'accés presentada en un breu espai de temps per una persona sol·licitant diferent.

Fins i tot en el supòsit en el qual ja haguera sigut tramitada una audiència amb anterioritat en relació amb una sol·licitud d'informació prèvia, en les successives cal que torne a fer-se el tràmit a fi de comprovar si hi haguera hagut cap canvi en les circumstàncies assenyalades per la persona afectada.

II.2. Informes del Consell de Transparència de la CV.

A. Resol. 42) 28-3-2018: Sol·licitud d'accés a actes de valoració d'admissió d'alumnat per a comprovar la correcció i compliment de la legalitat en la puntuació.

Resolució rellevant en l'accés a la informació en procediments en concurrència competitiva per part d'una persona interessada. El Consell informa sobre el dret d'accés a les actes de valoració d'admissió d'alumnat per part de la mare d'un menor que no va ser admés en un centre concertat per a poder comprovar la correcció i el compliment de la legalitat en la puntuació obtinguda.

Abans de plasmar les conclusions, és important ressaltar que l'informe fa una interessant valoració sobre tots els drets en joc: el dret d'accés, el dret a l'educació, el dret d'accés a la justícia i el dret a la protecció de dades personals. Així mateix, assenyala que la protecció al dret d'accés queda singularment reforçada i qualificada per la connexió amb l'important dret d'accés a l'expedient.

“Com s'ha avançat, en les sol·licituds concretes d'informació personal no anonimitzada en principi haurà de limitar-se l'accés a informació identificativa de pares, mares, alumnat o germans/es, dels seus domicilis o del seu lloc de treball si és la que específicament se sol·licita i sempre que aquesta informació no continga circumstàncies que la facen especialment sensible.



Pel que fa a les atribucions i baremació de puntuació resultants, el sol·licitant d'informació sens dubte haurà tingut accés o podrà tindre accés als resultats globals de la puntuació d'altres concurrents a l'admissió. Qüestió diferent és l'accés a la informació.

Ara bé, l'especial intensitat de protecció de l'accés a la informació comporta al fet que l'Administració pública i els centres que duen a terme el procés d'admissió, hagen d'articular un sistema d'accés anonimitzat a través d'identificadors o altres sistemes que permeten a la persona interessada conèixer l'atribució de punts desglossada de tots els ítems valorats, però sense conèixer la identitat de l'alumnat del qual es tracta.

En principi, facilitar aquest accés a les puntuacions obtingudes desglossades per cada concepte concret no ha de comportar una especial dificultat. L'habitual és que es donen diversos alumnes o alumnes que hagen obtingut la mateixa puntuació en la baremació. En conseqüència, no és raonable pensar que facilitar aquesta informació implique la comunicació de dades personals per no ser fàcilment individualitzables. No obstant això, en els casos particulars en els quals facilitar aquesta informació de la puntuació desglossada comporta raonablement conèixer la identitat de l'alumne/a en qüestió, haurà de reservar-se aquesta informació desglossada. No obstant això, com després s'exposa, també en aquests casos podran facilitar-se informacions que permeten fiscalitzar l'adequada atribució de les puntuacions.

Qüestió si cap més complexa és determinar si, a més de l'anterior, cal també facilitar a la persona interessada o sol·licitant la documentació o informació presentada per pares, mares, o tutors/es per acreditar la puntuació que van obtindre. En principi, i com s'ha assenyalat, la persona interessada tindrà dret a la informació tant global com, en els termes abans exposats, la concreta puntuació obtinguda desglossada però anonimitzada sota identificadors. No obstant això, si en la seua labor de control la persona interessada considera que necessita accedir a la documentació acreditativa d'alguna de les puntuacions atribuïdes a subjectes anonimitzats sota identificadors, o d'alguns expedients triats per la persona interessada a l'atzar per a satisfer la seua necessitat de control, aquesta podrà accedir a la informació sota fórmules que permeten mantindre l'anonimat i dissociant les dades de l'alumnat, germans/es, mares, pares o tutors. A l'hora de facilitar l'accés a la documentació concreta respecte de la qual no es conega la identitat, l'Administració educativa o, més probablement el centre educatiu que ha gestionat l'admissió, haurà de facultar l'accés a la documentació acreditativa. Ara bé, serà rellevant que



en facilitar la informació concreta sol·licitada s'oculten les dades identificatives-essencialment els noms de l'alumnat, pare/s, mare/s o germans/es de què es tracte. A vegades serà suficient fer-ho manualment, a vegades serà fer-ho a través de còpies anonimitzades de la informació sol·licitada o un altre sistema, tot això, segons es considere el sistema més àgil, eficaç i eficient i, a causa de les sol·licituds d'accés a la informació que es presenten. És possible fins i tot que es concerta una sessió per a donar el corresponent accés a diverses persones sol·licitants. També és possible que la persona interessada no requereixca accés a còpies d'informació, si no que li resulte suficient asseverar que existeix documentació acreditativa de la puntuació obtinguda. A la vista de la pràctica podrà determinar-se el sistema més adequat i eficient per a permetre la màxima transparència que permeta controlar la adequació del procés de selecció amb les dades de les persones afectades. És també possible que el coneixement generalitzat que es pot tindre un accés bé complet per a confirmar l'adequació de la selecció realitzada pels centres educatius dissipe els dubtes i requeriments de les mateixes persones sol·licitants.

Una vegada accedisca a la informació anonimitzada, en els supòsits en els quals les persones interessades consideren que concorren indicis d'irregularitat en la selecció i baremació realitzada, aquests comptaran amb l'identificador relatiu a l'alumnat concret i això haurà de ser suficient a l'efecte de les accions de tutela o garantia que poden plantejar-se davant les institucions corresponents.

Sobre la base de tot això, en el cas present s'ha sol·licitat accés a les actes de valoració d'admissió d'alumnat. Basta aplicar els criteris anteriors per a facilitar l'accés parcial però suficient a l'efecte de controlar l'adequació del procediment seguit. Així és possible donar accés a les actes de valoració sol·licitades anonimitzades, o potser al llistat d'alumnat seleccionat sota identificadors en els quals conste la puntuació concreta seleccionada. I a partir d'aquest accés, pot ser procedent l'accés anonimitzat als concrets expedients i documentació respecte dels quals la sol·licitant considera que procedeix revisar de manera singular l'actuació de selecció de candidats/es".



B. Informe 29.06.207: Sobre la condició de persona interessada en un expedient administratiu

“La disposició addicional primera de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, disposa en l’apartat primer que “la normativa reguladora del corresponent procediment administratiu serà l'aplicable a l'accés per part dels qui tinguen la condició de persona interessada en un procediment administratiu en curs als documents que s'integren en aquest”. Aquesta disposició addicional no suposa que la ciutadania en general no puga demanar, emparant-se en la normativa d'accés a la informació pública, informació respecte d'un expedient en curs si no són persones interessades, sinó que pretén coordinar el règim general d'accés a la informació amb el tractament específic de l'accés per part d'aquestes per a l'expedient, que és propi del procediment del qual es tracte. I és que les persones interessades comptaran amb un règim especialment privilegiat d'accés a la informació pública continguda en els seus expedients, règim que serà el regulat per les normes del procediment del qual es tracte, mentre que la resta de la ciutadania se sotmetrà al règim general de la Llei 19/2013, i als límits previstos pels seus articles 14 i 15. Òbviament, entre aquests límits, en no poques ocasions hi haurà motius perquè puga denegar-se totalment o parcialment l'accés a la informació als que no són persones interessades en raó dels diversos interessos i drets que es donen per tractar-se d'un procediment o expedient que està pendent de resolució.

Per tant, i respecte al procediment a seguir per a tramitar una sol·licitud d'informació rebuda, caldrà estar a si les mateixes es produeixen en el transcurs d'un procediment d'accés a la funció pública o provisió de llocs per una de les persones participants en aquest procediment, i en aquest cas caldrà aplicar el règim (privilegiat) establert per a aquestes, o es tracta d'una sol·licitud a l'empara del dret general d'accés a la informació regulat exclusivament per la Llei 19/2013, i en aquest cas sí que caldria estar a la sol·licitud d'al·legacions contemplada en aquesta llei”.



C. 05-2020 de 21-05-2020 Informe sobre dades de procés selectiu per a nomenament interí d'un enginyer tècnic industrial

“- Respecte de la informació objecte de la sol·licitud hem de posar de manifest que l'Estatut bàsic de l'empleat públic estructura els procediments de selecció de personal funcionari i laboral sobre la base del respecte al dret d'accés a la funció pública d'acord amb els principis d'igualtat, mèrit i capacitat. Per a això s'articulen mecanismes de publicitat que van des de la fase de convocatòria, desenvolupament del procés i resolució, tot això lògicament vertebrat pel principi de transparència. En aquest sentit s'han manifestat diverses resolucions del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, entre les quals es troben les resolucions número 81/2018 (Expedient 124/2017) i número 102/2019 (Expedient 32/2019).

- Quant a la sol·licitud per a conèixer el nom de la persona seleccionada, el criteri interpretatiu CI/001/2015 del Consell de Transparència i Bon Govern estatal (CTBG) i l'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD), relatiu a l'abast de les obligacions dels organismes del sector públic estatal en matèria d'accés a la informació pública sobre les seues relacions de lloc de treball (RLT), catàlegs, etc., determina que, amb caràcter general, la informació referida a la RLT, catàleg o plantilla orgànica, amb o sense identificació dels empleats públics ocupants dels llocs es consideren dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública, de manera que, conforme a l'article 15.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (d'ara en avant, Llei 19/2013), i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre el dret a la informació, es concedirà accés a la informació.

- Així doncs, no pot qüestionar-se que la informació que sol·licita XXX és susceptible de ser subministrada, de conformitat amb el que es preveu en l'article 11 Llei 2/2015, atès que la mateixa degué ser accessible pels mecanismes habilitats per l'Ajuntament de Moncada, en matèria de publicitat activa, de conformitat amb el que s'estableix en els apartats 1 i 2 de l'article 5 de la Llei 19/2013, així com pels articles 9.3.2 de la Llei 2/2015 i 31 del Decret 105/2017, i segons el que es disposa també en l'apartat 1.b de l'article 45 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, relatiu als processos selectius que estableix: “Els actes administratius seran objecte de publicació quan així ho



establisquen les normes reguladores de cada procediment o quan l'aconsellen raons d'interés públic apreciades per l'òrgan competent. En tot cas, els actes administratius seran objecte de publicació, assortint aquesta els efectes de la notificació, en els següents casos: b) Quan es tracte d'actes integrants d'un procediment selectiu o de concurrència competitiva de qualsevol tipus. En aquest cas, la convocatòria del procediment haurà d'indicar el mitjà on s'efectuaran les successives publicacions, mancant de validesa les que es duguen a terme en llocs diferents.”

- No obstant això, és necessari tindre en compte el que s'estableix quant al tràmit d'audiència a tercers previst en l'apartat 5 de l'article 15 de la Llei 2/2015, no des de la perspectiva del dret a la protecció de dades de caràcter personal, sinó en l'eventualitat que l'accés poguera perjudicar altres interessos o drets de les persones afectades, per la qual cosa se li ha de concedir un termini de quinze dies perquè pugua presentar les al·legacions que estime oportunes. La persona sol·licitant haurà de ser informada d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a dictar resolució fins que s'hagen rebut les al·legacions o haja transcorregut el termini per a la seua presentació.

- En tot cas la informació que pugua facilitar-se haurà de respectar els límits establits en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, és a dir, no es facilitarà quan l'accés supose un perjudici per a un o diversos dels límits enumerats en l'apartat 1 de l'article 14 d'aquesta llei, i la limitació siga justificada, proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció i haja tingut en compte les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència en aquest d'un interès superior que justifique el seu accés”.

D. 07-2021 de 28-05-2021 informe sobre accés a informació retribucions i compatibilitat d'antic interventor de la Diputació.

“Respecte de la qüestió relativa a si preval el dret d'accés a la informació relativa al funcionament de l'Administració pública sobre el dret a la protecció de dades, atés que la informació sol·licitada es refereix a les retribucions d'un funcionari hem de tindre en compte el que s'estableix en l'article 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, d'ara en avant Llei 19/2013. En primer lloc, es pot fàcilment constatar que les dades sol·licitades no gaudeixen d'aqueixa especial protecció per a l'accés de la qual es requeriria el consentiment exprés i per escrit de la persona afectada, per tant, no troben encaix en l'apartat primer d'aquest article, ja que en cap cas es tracta de dades relatives



a religió, creences, ni afiliació sindical; tampoc les dades sol·licitades són relatius a la salut, origen racial, ni vida sexual.

Vegem a continuació si resultaria aplicable el que s'estableix en els següents apartats de l'article 15 al dret d'accés objecte d'aquesta consulta, així l'apartat 2 estableix que amb caràcter general i si la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides (ja hem vist que el sol·licitat no conté dades especialment protegides), i llevat que prevalguera la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits, es concedirà l'accés a informació que continga dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan. Aquest apartat, sí que seria aplicable quant a la sol·licitud de les resolucions de compatibilitat; resolucions, considerades per la llei 2/2015 com a informació institucional, organitzativa o de planificació i que segons el que es disposa per aquesta norma han de ser objecte de publicitat activa, conforme es disposa en l'article 9.3.2: "Les organitzacions incloses en l'article 2 publicaran: f) Les resolucions d'autorització o reconeixement de compatibilitat que afecten els seus empleats". Per tot això haurà de reconèixer-se el dret d'accés a les resolucions de reconeixement de compatibilitat sol·licitades.

No obstant això, descartarem l'aplicació d'aquest apartat respecte de les dades relatives a les retribucions, atés que no poden ser considerades dades merament identificatives, que analitzem a continuació:

Així, quant a l'aplicació dels límits relatius a la protecció de dades personals, a la informació relativa a les retribucions percebudes per l'interventor general durant un període de temps determinat en la sol·licitud, queda per analitzar la possible aplicació de l'apartat 3 de l'article 15 de la llei 19/2013, que es refereix a sol·licituds d'informació que no contingueren dades especialment protegides, per la qual cosa en aquest cas, el procedent seria que la Diputació de València, que és qui disposa dels elements de judici necessaris per a això, duga a terme la ponderació necessària, prou raonada de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets de les persones afectades, ponderació que haurà de fer-se prèviament a facilitar l'accés a la informació sol·licitada. Referent a això, a més del que s'estableix en l'article 15.3, resulta clarificador el manifestat pel Consell de Transparència, Bon Govern i l'Agència Estatal de Protecció de Dades en el seu criteri interpretatiu CI /001/2015 que recull les circumstàncies que hauran de ser tingudes en compte a l'hora de fer aquesta ponderació. El criteri ja aprovat en



2015 assenyalava expressament que quant a la informació referida a un lloc de treball i les retribucions assignades a aquest per a efectuar la ponderació va establir que havien de ser tingudes en compte una sèrie de regles, i per al cas que ens ocupa seria aplicable la següent:

A) Amb caràcter general quan l'empleat públic ocupe un lloc d'especial confiança, un lloc d'alt nivell en la jerarquia, o que es proveïska mitjançant un procediment de discrecionalitat, ha d'entendre's que preval l'interés públic sobre el dret a la intimitat o la protecció de dades de caràcter personal. I això perquè entén el CTBG [i aquest CTCV comparteix], l'interés de la ciutadania per conèixer les retribucions d'aquest personal empleat connecta directament amb el seu dret a conèixer com funcionen les institucions públiques i la manera en què s'empren els recursos públics, prima sobre l'interés individual o les dades de caràcter personal”.

En aquest sentit i en aquest mateix criteri a tall d'exemple, i independentment, com ja hem avançat, de la competència exclusiva de la Diputació per a resoldre, a títol d'exemple s'estableix que l'entitat responsable concediria l'accés a la informació sobre les retribucions corresponents al personal directiu que estiguera clarament identificat com a tal. L'article 130 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, esmenta com a òrgan superior i directiu, entre altres, l'interventor general municipal, per la qual cosa no hi ha cap dubte respecte de la seua condició de personal directiu. En virtut de la qual cosa entenem que escau el reconeixement del dret d'accés a la informació relativa a les retribucions de l'interventor general.

- Quant a qüestió relativa a la necessitat de tràmit d'audiència, malgrat el que s'estableix en l'article 15.5 llei 2/2015 estableix el següent: “Si les sol·licituds es refereixen a informació que afecte els drets o interessos de tercers, l'òrgan administratiu encarregat de resoldre donarà trasllat a les persones afectades perquè, si escau, en el termini de quinze dies hàbils presenten les al·legacions que estimen pertinents. La persona sol·licitant serà informada d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a resoldre, mentrestant”, es tracta d'una qüestió no exempta de debat, per la qual cosa, en nom d'una major seguretat jurídica i en garantia dels drets de les persones afectades, considerem convenient donar tràmit d'audiència a XXX, com a tercer afectat perquè al·legue el que tinga per convenient respecte de l'accés a la informació sol·licitada. Referent a això, no és possible determinar a priori les circumstàncies que, sent plantejades per les persones interessades, puguem portar a concloure que preval el dret a



la protecció de dades de caràcter personal enfront del dret a la informació pública. I això és així, a més de la dificultat, quan no impossibilitat, de fixar circumstàncies apriorístiques que puguen donar-se en la pràctica, el contrari desvirtuaria la crida al cas concret que fa la norma en l'aplicació dels límits a l'accés. No obstant això, sí que pot afirmar-se que les circumstàncies plantejades per la persona interessada a han de ser de suficient entitat i rellevància com perquè es concloga que els seus drets o interessos legítims puguen veure's perjudicats. Aquesta referència al perjudici és establida expressament en la Llei de transparència a l'hora de determinar l'aplicació dels límits.

En tot cas, en l'apreciació de les circumstàncies del cas concret ha de recordar-se la interpretació restrictiva dels límits al dret d'accés per la qual advoca el Tribunal Suprem (Sentència de 16 d'octubre de 2017, dictada en el Recurs de cassació núm. 75/2017), així com a la rellevància en la transparència per l'ús de fons públics que també ha sigut posada de manifest pels tribunals de Justícia, i la general prevalença de l'interés públic respecte del personal eventual conformement amb la sentència del Tribunal Suprem de 16 de desembre de 2019 (Recurs de cassació núm. 316/2018), sense que puga entendre's que aquesta concepció estricta puga equivaldre a deixar desprotegits els béns i drets constitucionals dignes de salvaguarda continguts en l'art 14.1 de la Llei 19/2013, ni tampoc els criteris d'exigència de consentiment exprés, o ponderació, segons els casos, recollits en l'art. 15 de la Llei de transparència”.

E. 03-2021 de 22-03-2021 informe sobre lliurament d'informació d'expedients sobre personal empleat públic

Aquest informe té una importància singular, puix que tracta la qüestió de l'accés als expedients sancionadors.

- “En segon lloc, si, com sembla deduir-se, la informació que se sol·licita és relativa a expedients sancionadors d'un tercer, seria aplicable el que s'estableix en l'article 15.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern: ... “Si la informació (...) continguera dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportaren l'amonestació pública de la persona infractora, l'accés només es podrà autoritzar en cas que es compte amb el consentiment exprés de la persona afectada, o si aquell estiguera emparat per una norma amb rang de llei”. Per tant, en el cas present pogueren concórrer diverses de les causes per a la denegació de l'accés sol·licitat. Cal recordar que l'article 14 de la



Llei 19/2013 disposa en el seu apartat 1 que: “El dret d'accés podrà ser limitat quan accedir a la informació supose un perjudici per a: e) La prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris.”

Per tant, primer caldria conèixer en quina fase es troben els expedients disciplinaris i, posteriorment, analitzar si concorre alguna altra limitació de les establides en els articles següents de l'LTBG o en qualsevol altra llei. Amb caràcter general, aquest tipus d'expedients sol contindre nombrosa informació personal, no sols de la persona investigada o denunciada, sinó també de terceres persones que intervenen, com podria ser la persona denunciada o altres persones que puguen prestar declaració com a testimonis dels fets que s'investiguen. En definitiva, és necessari conèixer si l'accés a la informació podria afectar amb claredat el desenvolupament del procediment sancionador en marxa i, per tant, les funcions administratives de vigilància, inspecció i control, qüestió aquesta el coneixement de la qual resideix novament a l'Ajuntament.

En general, cal partir d'una singular sensibilitat de les dades personals en el marc d'actuacions administratives sancionadores. A això cal afegir particularment que la ponderació a fer per l'Ajuntament, en raó de l'article 15. 3r Llei 19/2013 haurà de tindre en compte els drets i interessos que potencialment quedarien implicats en el cas present de les persones que hagueren pogut participar en el procediment. Així les coses, en raó, tant de l'article 14 en general i 15 respecte de les dades concretes de la Llei 19/2013, procedirà o no reconèixer l'accés a la informació sol·licitada en funció del resultat que llance la ponderació realitzada, ja que, per tractar-se de dades de caràcter personal, estarien protegides per l'àmbit de la Llei orgànica de protecció de dades de caràcter personal. En tot cas, caldrà tindre en compte el que s'estableix en l'article 52 del decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat Valenciana, mentre la informació objecte del dret d'accés afecte els drets o interessos de tercers que estiguen ben identificats serà necessari donar trasllat a les persones afectades perquè presenten les al·legacions que estimen oportunes, en el termini de 15 dies hàbils, quedant suspès el termini per a dictar la resolució fins que es reben les al·legacions, o transcórrega el termini establert per a fer-les, informant la persona sol·licitant d'aquesta circumstància.



– Finalment, hem de destacar que, en aquest cas, la persona sol·licitant de la informació al·lega la necessitat d'accedir a aquesta per a la defensa en judici. Per tant, en aquesta sol·licitud d'accés es produeix la circumstància que el dret a la protecció de dades concorre amb el dret d'accés a la justícia i per a aquest CTCV la concurrència del dret d'accés a la informació amb la finalitat d'accedir a la justícia entre altres efectes comporta la potenciació i intensificació de la protecció del dret d'accés, al mateix temps que la reducció dels límits o restriccions a aquest. No és estrany que el sol·licitant requereisca informació pública per a poder accedir a la justícia o, si escau, defensar-se davant accions legals en les quals està immers. Aquesta connexió no és estranya en l'àmbit del TEDH i el CTCV ha afirmat l'efecte de “potenciació i intensificació de la protecció d'aquest dret al mateix temps que la reducció dels límits o restriccions a aquest”. L'AEPD en algun dels seus informes també secundava fins i tot l'accés a la identitat del denunciador basant-se en el dret de defensa de l'article 24 CE (Informes 0214/2009 o el 0342/2012). Des de la perspectiva de la cessió de dades que implica reconèixer al sol·licitant l'accés a les dades personals d'un tercer, el CTCV ha apuntat en diverses resolucions que “la connexió de l'accés a la informació pública amb l'accés a la justícia (art. 24 CE) pot implicar que siga directament l'article 24 CE la llei que habilita a la cessió de dades. També que l'accés a la justícia és un «interés legítim» que pot legitimar aquesta cessió de dades (article 7 f) de la Directiva 95/46/CE en raó de l'STJUE de 24 de novembre de 2011 i les SSTs de 8 de febrer de 2012; art. 6. 1r f) Reglament (UE) 2016/679”. Per tant, vist que la sol·licitud d'accés inicial ha sigut motivada per la necessitat de defensa en judici, l'accés a aquesta informació estaria totalment legitimat i els límits que pogueren operar cedirien en pro del dret d'accés a la justícia de la persona sol·licitant.

En qualsevol cas, és l'Ajuntament de Puçol, en el poder del qual hi ha la informació sol·licitada, el que coneix si en aquesta es contenen dades personals, i és per tant aquest Ajuntament el que ha de valorar i ponderar el dret d'accés, tal com s'estableix en l'article 15 apartat 3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern”.

F. 05-2021 de 16-04-2021 informe sobre règim jurídic dret d'accés de pacients a la seua història clínica en el qual consten les dades de professionals que han accedit a aquesta.

“-En el cas que ens ocupa, entenem que formarà part de la història clínica un consentiment informat del/de la pacient, respecte a la cessió de les dades de la seua història clínica i que



aquesta cessió i l'accés a les dades, el tractament de les quals ha sigut consentit, estarà limitat per determinades circumstàncies i requisits que hem vingut esmentat en la fonamentació jurídica precedent, així com pels procediments d'accés establits pel centre sanitari o per l'Administració sanitària. Havent dit això, per a conèixer si els accessos a la història compleixen amb el que s'estableix o, per contra, el dret a la intimitat ha quedat afectat, és necessari que el pacient tinga coneixement de qui són els que accedeixen a la seua història clínica. Per tant, i pel que respecta al dret d'accés a les dades dels professionals que han accedit a la història clínica, resulta aplicable l'article 15.2 de l'LTBG: "Amb caràcter general i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interés públic en la divulgació que ho impedisca, es concedirà l'accés a la informació que continga dades merament identificatives, relacionades amb l'organització funcionament o activitat pública de l'òrgan".

- Comptat i debatut, i vist que el que se sol·licita inclou dades merament identificatives, no sembla a priori que l'accés en aquesta informació pugua afectar drets i interessos de tercers, sinó que aquesta informació (nom de professionals sanitaris que han accedit a la història clínica) està directament relacionada amb el funcionament de la institució sanitària i no afecta l'esfera de la intimitat d'aquests (STC). En aquesta línia, i quant a la possible aplicació de límits a aquest dret, portem a col·lació el Criteri C2_2015 del CTBGE, que estableix en l'apartat III "Si les dades de caràcter personal no anaren dades especialment protegides valorar si són o no dades merament identificatives relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'òrgan o entitat corresponent. Si les dades contingudes són exclusivament identificatives, relacionades amb l'activitat pública de l'òrgan o l'entitat la informació es facilitarà amb caràcter general, llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interés públic en la divulgació".

Aquesta interpretació ha sigut reforçada per la sentència de la SAN, d'11 de novembre de 2019, Secció 7a, recurs d'apel·lació número 37/2019 (Ref. Iustel: §2048124), ha vingut a precisar que no seria necessària l'audiència a tercers si no es veuen afectats els seus drets o interessos: <<només es concedirà informació referida a la data en què es va sol·licitar l'autorització (de medicament) i no es facilitaran dades o els documents que solen adjuntar-se a les sol·licituds, per la qual cosa de cap manera s'estan perjudicant drets de tercers als quals siga necessari donar audiència>>



- Vist el que s'ha exposat, concloem que la necessitat de donar tràmit d'audiència en els tercers afectats, establida en l'article 19.3 de l'LTAIBG està subordinada al fet que la divulgació de la informació sol·licitada (en aquest cas els accessos a l'historial clínic del pacient) poguera afectar els drets o interessos de tercers, circumstància que no sembla donar-se en el cas que ens ocupa, ja que els registres d'accés inclouen dades merament identificatives (nom i cognoms del professional i dades relatives al departament del qual forma part, o data i hores d'accés), més encara quan la pràctica habitual i la regla general és que el professional amb el qual tracta el pacient estiga perfectament identificat. De fet, consultades les pàgines web de diversos centres hospitalaris de la Comunitat Valenciana, en aquestes es troba publicada informació identificativa del personal mèdic, així com el lloc que exerceix.

Al seu torn, l'Informe 5/2017, de 29.06.2017 (Exp. 110-2016) sobre la condició de persona interessada en un expedient administratiu en resposta a una consulta ha aclarit que si una persona interessada exerceix el dret d'accés en l'expedient (article 53. 1r a) Llei 39/2015) l'Administració no està obligada a donar trasllat per a al·legacions a les possibles persones afectades en els seus interessos per raó de l'article 19.3.º Llei 19/2013 (i article 15.5 Llei 2/2015), mentre la normativa administrativa d'accés a l'expedient no ho regula”.