

Expediente núm. 72/2017

Resolució núm. 72/2018

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA
I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Isabel Lifante Vidal

Sr. Carlos Flores Juberías (ponent)

València, 14 de juny de 2018

En resposta a la reclamació presentada a l'empara de l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, pel Sr. [REDACTED], mitjançant escrit de 27 de juny de 2017 (registre d'entrada núm. 4887, de 27.06.2017), davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, atesos els antecedents i fonaments jurídics que s'especifiquen a continuació, la Comissió Executiva del Consell adopta la següent:

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Com queda acreditat en l'expedient, amb data 1 de març de 2017, l'entitat Autoritat Portuària d'Alacant va presentar en el centre SERVEF d'Alacant-Isabel la Catòlica, una oferta d'ocupació de tècnics en estudi de mercat (identificador 467523/0), que va ser gestionada a través de la plataforma GVAJOBS. Aquesta oferta d'ocupació va estar publicada en el web esmentat del SERVEF fins al dia 27 de març de 2017, i amb data 4 d'abril de 2017 el centre SERVEF, més amunt esmentat, va remetre a l'Autoritat Portuària d'Alacant la relació dels candidats que s'havien postulat a través de GVAJOBS, així com els currículums que aquests havien presentat.

Segon. A la vista d'això, amb data 27 de maig de 2017, el Sr. [REDACTED] es va dirigir al SERVEF per a sol·licitar que li facilitaren la llista nominativa d'aquells seleccionats pel SERVEF per a aquesta oferta, i va obtenir d'aquest servei una resolució denegatòria de 14 de juny de 2017, en la qual s'al·ludia a les exigències derivades d'allò que preveu la Llei orgànica 15/1999, sobre protecció de dades personals.

Tercer. En resposta a aquesta negativa, amb data 27 de juny de 2017 el Sr. [REDACTED] va decidir dirigir-se a aquest Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, per a afirmar que no compartia la negativa decretada pel SERVEF, ja que aquest havia manifestat que la informació sol·licitada no contenia dades especialment protegides, i entendria que si es tractara d'una empresa privada seria raonable denegar el dret a la informació sol·licitada, però ja que és una Administració pública hauria de prevaldre la transparència, i sol·licitava formalment:

“Una revisió d'aquesta perquè entenc que han de ser públiques, amb caràcter general, totes les llistes de candidats i seleccionats per a l'ocupació pública pels motius següents: els treballadors de l'Autoritat Portuària d'Alacant són empleats públics com a personal laboral, inclosos en l'article 2 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, EBEP, l'article 55 d'aquesta norma estableix els principis rectors, que són d'obligat compliment en aquest cas, i per a un servei públic d'ocupació per a seleccionar empleats públics, i són els següents: 1. Tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública, d'acord amb els principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat, i d'acord

amb el que estableix el present estatut i en la resta d'ordenament jurídic. 2. Les administracions públiques, entitats i organisme a què fa referència l'article 2 del present estatut, seleccionaran el seu personal funcionari i laboral mitjançant procediments en els quals es garantisquen els principis constitucionals abans expressats, així com els establits a continuació: a) Publicitat de la convocatòria i de les seues bases b) Transparència".

Quart. Aquest Consell, i a fi de brindar una resposta adequada a la reclamació del Sr. [REDACTED], amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, va concedir un tràmit d'audiència al Servei Valencià d'Ocupació i Formació (SERVEF) i el va instar, amb data de 5 de juliol de 2017, a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que puga ser rellevant.

Va ser en resposta a aquest requeriment que, amb data de 27 de juliol de 2017, el director general del SERVEF, Sr. [REDACTED], va reiterar, davant aquest Consell, la negativa inicial a entregar la documentació requerida.

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. Segons el que s'ha fixat en l'article 42.1.a) de la Llei 2/2015, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern és l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs -el Servei Valencià d'Ocupació i Formació (SERVEF)- està, sense cap gènere de dubtes, subjecta a les exigències de la citada llei en virtut del que es disposa en l'article 2.1.b), que fa referència de forma expressa al sector públic instrumental de la Generalitat.

Tercer. Tampoc planteja dubtes el dret del Sr. [REDACTED] a acollir-se al que preveu l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, atès que l'article 11 d'aquesta mateixa norma garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart. Així les coses, només resta determinar si la resposta proporcionada al reclamant va ser la correcta o no. Referent a això, convé recordar que la negativa del SERVEF a proporcionar-li al Sr. [REDACTED] la llista nominativa dels candidats seleccionats pel SERVEF per a l'oferta d'ocupació de tècnics en estudi de mercat (identificador 467523/0) convocada a instàncies de l'Autoritat Portuària d'Alacant va estar motivada bàsicament per tres raons:

- Primera: que en relació amb la convocatòria d'ocupació esmentada l'actuació del SERVEF es va limitar a facilitar la publicació de les ofertes en la plataforma GVAJobs i a rebre les candidatures d'aquells demandants d'ocupació inscrits en la base de dades del SERVEF que estigueren interessats a participar en aquesta oferta d'ocupació, i ens trobem, doncs, davant una gestió realitzada segons els protocols SERVEF per a les Ofertes d'Ocupació i no per a una convocatòria d'ocupació pública, i el SERVEF no participa ni en la valoració dels candidats ni en les entrevistes a aquests i no ha realitzat, en conseqüència, cap procés selectiu. De manera que -a dir de l'Administració interpel·lada- la informació sol·licitada no correspon a una llista de persones que han sol·licitat participar en una convocatòria pública, sinó a una llista de sol·licitants d'ocupació registrats en la base de dades del SERVEF, que s'han interessat en aquesta oferta d'ocupació i les dades de la qual tenim únicament als efectes de gestió de les polítiques d'aquest organisme.
- Segona: que el sol·licitant no va indicar el motiu o la finalitat per la qual requereix la llista de l'oferta d'ocupació, ni va anticipar la destinació que perseguia amb l'obtenció d'aquesta informació, ni tampoc el sol·licitant va ser partícip en aquesta oferta d'ocupació.

– I, tercera: que d'acord amb l'article 15.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, es concedirà l'accés a la informació que continga dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan, 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. Al seu torn, d'acord amb el que disposa l'apartat 3 del mateix article 15, quan la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides, com és el cas, la concessió o denegació de l'accés a la informació sol·licitada haurà de decidir-se mitjançant la ponderació, suficientment raonada, de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades dels quals apareguen en la informació sol·licitada, en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal, ponderació que a la vista del que s'ha exposat anteriorment hauria de donar un resultat negatiu.

Cinqué. Encara que la primera apreciació de l'Administració reclamada -en el sentit que el SERVEF no va dur a terme cap valoració dels mèrits dels candidats ni va realitzar entrevistes a aquests i, en conseqüència, no va gestionar cap procés selectiu- no altere el fet que la llista de sol·licitants d'ocupació podria continuar sent informació pública en poder d'una Administració, sí que permet intuir que tal vegada el reclamant va sol·licitar accés a aquest document sota la convicció que ja en aquest es contenia el fruit d'un procés selectiu, perquè el seu resultat poguera estar interessat. Cosa que es dedueix sense esforç de la sol·licitud que se li facilitara la llista nominativa d'aquells seleccionats pel SERVEF per a aquesta oferta, i que permetria suposar que el reclamant va demanar el que en realitat no hi havia.

Sisé. Pel que fa a la segona apreciació de l'Administració reclamada -la que el sol·licitant no va indicar el motiu o la finalitat per la qual requereix la llista de l'oferta d'ocupació, ni va anticipar la destinació que perseguia amb això, ni tampoc va ser partícip en aquesta oferta d'ocupació- és ben cert que tant l'article 17.3 de la Llei 19 (2013) com l'article 11 de la Llei 2 (2015) obvien la necessitat de ser interessat o de motivar la sol·licitud d'informació pública, i s'estableix en aquest últim que:

“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 previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.”

I s'afegeix en el 15.3 que:

“La persona sol·licitant podrà exposar els motius pels quals sol·licita la informació, que podran ser tinguts en compte quan es dicte la resolució. No obstant això, la motivació de la sol·licitud no serà un requisit per a la seua tramitació.”

No obstant això, no és menys cert que, com ja suggereix aquest últim article de la llei valenciana, i en aquest sentit el ja citat de la llei estatal, la motivació de la sol·licitud és susceptible de ser tinguda en compte a l'hora de brindar-li resposta. I això encara més quan en aquesta estan en joc drets de tercers. En efecte, l'article 15.3 de la Llei 19 (2013) -aplicable als casos en els quals, com en el que ens ocupa, no es trobaren en joc dades especialment protegides, i s'entenen aquests en els termes previstos en l'article 7 de la Llei orgànica 15 (1999), i subjectes a especialíssimes garanties- estableix que:

Quan la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides, l'òrgan al qual es dirigisca la sol·licitud concedirà l'accés amb la ponderació prèvia suficientment raonada de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades dels 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 la citada ponderació, aquest òrgan prendrà particularment en consideració els següents criteris:

[...]

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

[...]

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

Per part del SERVEF, i aquesta és una apreciació que aquest Consell comparteix, la ponderació entre l'interés -reiterem: d'origen i propòsit desconegut- del reclamant per fer-se amb aquesta llista de sol·licitants d'ocupació, i el d'aquests per preservar una dada -com és el d'estar desocupat, i estar interessat en una determinada oferta laboral, en una determinada empresa, en una determinada ciutat, i amb unes determinades condicions econòmiques i laborals- que, sens dubte, afecta el seu àmbit d'intimitat, s'hauria de decantar a favor d'aquest últim. Màximament quan tampoc seria possible proporcionar al Sr. [REDACTED] l'accés a un document en el qual prèviament s'hagueren dissociat les dades de caràcter personal, de manera que s'impedira amb això la identificació de les persones afectades -com suggereix l'article 15.4- pel simple fet d'estar sol·licitant aquest una llista nominativa, en la qual no hi ha cap dissociació de noms.

RESOLUCIÓ

Atesos els antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern acorda:

DESESTIMAR la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] contra el Servei Valencià d'Ocupació i Formació (SERVEF) mitjançant escrit de 27 de juny de 2017.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà a la notificació, de conformitat amb el que estableixen els articles 10 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho