

Expedient núm. 264/2022

Resolució núm. 46/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Emilia Bolinches Ribera

Lorenzo Cotino Hueso

Carlos Flores Juberías

Sofía García Solís

València, 24 de febrer de 2023

Reclamant: [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Alacant.

VISTA la reclamació número **264/2022**, interposada per [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament d'Alacant i sent ponent la vocal del Consell Sra. Sra. Sofía García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 2 de juliol de 2022 (segons diu ell en la seua reclamació) [REDACTED] va presentar davant de l'Ajuntament d'Alacant una sol·licitud d'accés a la següent informació:

“expedient complet amb número d'identificació RHPS202200137 relacionat amb l'expedient amb número d'identificació RHPS2021000320. Tot això en virtut de la sol·licitud efectuada pel deïdor amb número de registre d'entrada E2022066860, de data 8 de juny de 2022.

Accés a tots els documents, en cas que n'hi haja, que s'hagen elaborat en relació amb la meua sol·licitud que formen part de l'expedient administratiu vinculat a aquesta sol·licitud. No sent necessària l'aportació de la meua sol·licitud i la contestació donada per l'Administració, ja que aquests estan en el meu poder. En cas que no existisquen més documents, sol·licite que se m'indique de manera expressa”.

Segon. Mitjançant Resolució de data 3 d'agost de 2022, notificada al reclamant el dia 5 d'agost de 2022, el regidor de Recursos Humans de l'Ajuntament d'Alacant resol el següent:

“Primer. Estimar i atendre la sol·licitud d'accés a l'expedient núm. RHPS2021000320 presentada per [REDACTED] prèvia dissociació de qualsevol dada de caràcter personal que pertanga a la categoria de dades especialment protegides i que no haja sigut publicat durant el procés selectiu per a cobrir places d'agent de Policia Local pel torn de mobilitat (Convocatòria núm. 15).

Segon. Informar que l'expedient núm. RHPS2022000137 està format únicament per la instància presentada pel sol·licitant en data 8 de juny de 2022 i número de registre d'entrada E2022066860 juntament amb el Decret del regidor delegat de Recursos Humans de data 16 de juny de 2022 que va ser notificat en data 27 de juny de 2022, per la qual cosa, seguint les instruccions de l'interessat, no s'aporten de nou.

Tercer. Notificar l'acord que antecedeix a l'interessat, amb indicació dels recursos que siguen procedents.”

Tercer. El 16 de setembre de 2022 [REDACTED] va presentar una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2022/2934840. Hi manifestava el següent:

“En data 2 de juliol de 2022 sol·licite accés a informació pública a l’Ajuntament d’Alacant relacionada amb dos expedients: el número RHPS2021000320 i el número RHPS2022000137 (s’adjunta còpia d’aquesta sol·licitud).

En data 5 d’agost vaig accedir a la contestació de data 3 d’agost del regidor de Personal (s’adjunta còpia de l’estimació de la meua sol·licitud per part de l’Administració i de la notificació) en què s’estimava la meua pretensió d’accés a l’expedient amb número RHPS2021000320 i se’m facilitava diversa documentació d’aquest expedient. Sobre la documentació que em va ser facilitada d’aquest expedient, cal indicar que l’Ajuntament d’Alacant em va enviar tots i cadascun dels documents per separat, i això va suposar haver de descarregar un a un els quasi 25 documents existents i comprovar-los un a un. En aquesta citació l’Ajuntament d’Alacant em va indicar que tenia un mes per a realitzar una reclamació davant de vostés que finalitzava el 5 de setembre, i no la vaig realitzar perquè s’havia estimat la meua pretensió d’accés a l’expedient administratiu complet amb número 2021000320.

Posteriorment a l’esmentada notificació, i després de revisar tots i cadascun dels 25 documents, vaig poder observar que, si bé s’estimava la meua sol·licitud d’accés a l’expedient complet número RHPS2021000320, no se m’havia entregat tota la documentació que correspon a l’expedient administratiu complet.

Segons el que s’ha indicat en el paràgraf anterior em vaig dirigir de nou, en data 3 de setembre, a l’Ajuntament d’Alacant (s’adjunta còpia de la sol·licitud) i els vaig indicar que entenia que no m’havien donat accés a tota la documentació que compon l’expedient administratiu complet, assenyalant fins i tot documents que almenys havien de pertànyer a l’esmentat expedient administratiu i que sol·licitava l’execució del seu propi acte, ja que aquest estimava la meua pretensió.

Dit això, en data de hui, 16 de setembre, no he rebut cap contestació i és per això que em dirigisc a vostés a fi de sol·licitar la seua actuació o mediació en aquest assumpte, ja que l’Administració no m’ha facilitat l’accés a la informació sol·licitada.”

Quart. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, aquest Consell va procedir a concedir tràmit d’audiència a l’Ajuntament d’Alacant per via telemàtica, i el va instar, amb data de 19 de setembre de 2022, a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions esmentades, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l’assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el dia 20 de setembre, segons el justificant de recepció que consta en l’expedient.

Cinqué. En resposta a aquest requeriment, en data 20 d’octubre de 2022 i número de registre GVRTE/2022/3341594, l’Ajuntament d’Alacant remet un escrit d’al·legacions en què trasllada a aquest Consell la següent documentació:

1. Informe emés per la TAG de Departament de Selecció i Documentació.
2. Decret del regidor delegat d’RH número 2022DEG015563, de data 6 d’octubre de 2022, en què es resol, pels motius exposats, denegar la sol·licitud d’accés presentada pel reclamant.
3. Justificant de notificació electrònica a l’interessat (15 d’octubre de 2022).

En aquestes resolucions, l’Ajuntament considera que ha de desestimar la petició de l’interessat, per ser informació especialment protegida, ja que es tracta de tests psicològics que tenen naturalesa de proves clíniques.

Sisé. El 9 de novembre de 2022 el reclamant va presentar un nou escrit davant del Consell de Transparència, amb número de registre GVRTE/2022/3610133, en el qual reclama novament contra la resposta donada per l’Ajuntament d’Alacant mitjançant Decret de 6 d’octubre, notificat al reclamant el dia 15 d’octubre de 2022, i en el qual, sobre la base de l’argumentació exposada, sol·licita al Consell

que demane a l'Ajuntament d'Alacant que li done accés a la informació sol·licitada i execute el seu acte ferm. La informació requerida és la següent:

- Fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants, ja que estan perfectament dissociats com s'ha indicat. Això amb separació expressa dels fulls de respostes i perfils de personalitat dels declarats APTES i dels declarats NO APTES.
- Relació de mèrits aportada per cadascun dels aspirants procedint a la dissociació de dades que siga necessària.
- Instàncies en què se sol·licita formar part en l'esmentat procés selectiu de 20 places d'agent de la Policia Local pel torn de mobilitat, procedint a la dissociació de dades que siga necessària.

Seté. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquest Consell, s'adopta la present resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat amb el que es disposa en l'article 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant, Llei 1/2022 valenciana), "el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa", i és l'òrgan competent per a "resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal.

Segon. L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que contra les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se una reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant de la jurisdicció contenciosa administrativa) davant del Consell Valencià de Transparència. Aquestes reclamacions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, així com pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –l'Ajuntament d'Alacant– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.d, que es refereix de manera expressa a "les entitats integrants de l'administració local de la comunitat valenciana".

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret de [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'article 27 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de "qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei".

Cinqué. La informació sol·licitada constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els "continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions". En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en l'article 7.4.

Sisé. El sol·licitant presenta la reclamació com a persona interessada, ja que ha pres part en el procés de mobilitat per a cobrir places d'agent de Policia Local de l'Ajuntament d'Alacant, sobre el qual

sol·licita informació i, per tant, gaudeix de la condició d'interessat en el procediment, la qual cosa li atorga un dret reforçat d'accés.

Destaca així la particular connexió del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient segons l'article 53.1.a de la Llei 39/2015, en relació amb el que es disposa en l'apartat 1r de la DA 1a de la Llei 19/2013. El Consell es reitera en el criteri de reconèixer un "règim especialment privilegiat d'accés" quan en un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés ostenta també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. En 2021 s'han dictat nombroses resolucions en les quals el reclamant ostenta la condició d'interessat: Res. 81/2021, Res. 95/2021, Res. 181/2021, Res. 187/2021, Res. 257/2021. Té especial rellevància la condició d'interessat en els procediments selectius de personal, concursos, borses de treball i similars, i en aquest cas el Consell considera que "la condició d'interessat en el procés selectiu del sol·licitant no el priva del seu dret d'accés a la informació a l'empara de la Llei 19/2013", i que "els participants exclosos d'un procés selectiu o disconformes amb una determinada qualificació, en la mesura en què tenen la condició d'interessats, poden accedir a l'expedient propi dels altres aspirants, en concret als exàmens realitzats, per a poder exercir, d'aquesta manera, amb total garantia la defensa dels seus interessos" (Res. 248/2021).

Seté. Entrant en el fons de la qüestió, el reclamant sol·licita informació relativa a un procés selectiu per a cobrir places d'agent de Policia Local pel torn de mobilitat (Convocatòria núm. 15 de l'Ajuntament d'Alacant) i sobre la qual el sol·licitant va demanar informació genèrica a la corporació; l'accés a aquesta se li va concedir (Exp. núm. RHPS2021000320), si bé entén que falta determinada informació, sobre la qual l'Ajuntament considera que no se li ha de facilitar perquè la primera petició afecta dades especialment protegides dels aspirants, i perquè les altres dues peticions són de sol·licituds abusives, ja que ha tingut coneixement de l'esmentada informació mitjançant l'expedient facilitat. Així les coses, analitzarem cadascuna de les peticions que formula el reclamant i que són les següents:

- 1) Fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants, perquè estan perfectament dissociats, com s'ha indicat. Això, amb separació expressa dels fulls de respostes, i perfils de personalitat dels declarats APTES, i dels declarats NO APTES.
- 2) Relació de mèrits aportada per cadascun dels aspirants procedint a la dissociació de dades que siga necessària.
- 3) Instàncies en què se sol·licita formar part en l'esmentat procés selectiu de 20 places d'agent de la Policia Local pel torn de mobilitat, procedint a la dissociació de dades que siga necessària.

Sobre l'accés a la informació del punt 1r, l'Ajuntament va elevar consulta al Servei de Prevenció de Riscos Laborals, que va informar del següent: "En relació amb el seu ofici de 28 de setembre de 2022, pel qual se'ns trasllada la sol·licitud plantejada per [redacted] participant en el procés selectiu per a cobrir 30 places d'agent de policia local, pel torn de mobilitat, d'obtindre còpia del full de resposta dels tests psicotècnics de tots els aspirants, d'una banda, i del perfil psicotècnic resultant de cadascun dels aspirants, d'altra banda, he d'informar que els fulls de respostes, i amb això el perfil psicotècnic obtingut, tenen naturalesa de prova clínica i per això estan sotmesos a especial protecció, ja que es tracta d'informació individual especialment sensible, que només podria ser facilitada als aspirants de manera particular en relació amb el seu propi test, prèvia sol·licitud". Sobre la base d'això, l'Ajuntament va desestimar la petició de l'interessat.

Així les coses, és procedent que aquest òrgan analitze l'obstacle legal relatiu a la protecció de dades invocat per la corporació municipal.

Sobre les proves de caràcter psicotècnic, l'**EBEP, en l'article 61.5**, estableix que "per a assegurar l'objectivitat i racionalitat dels processos selectius, les proves podran completar-se amb la superació

de cursos, de períodes de pràctiques, amb l'exposició curricular per candidats, amb proves psicotècniques o amb la realització d'entrevistes. Igualment podran exigir-se reconeixements mèdics".

Per la seua part, el **Decret 153/2019, de 12 de juliol, del Consell**, d'establiment de les bases i criteris generals per a la selecció, promoció i mobilitat de totes les escales i categories dels cossos de la policia local de la Comunitat Valenciana, es refereix en l'article 7 a les proves psicotècniques, i assenjala:

“

1. La prova psicotècnica constarà de dos exercicis de test de personalitat, un dirigit a valorar trets de la personalitat general, així com indicadors de desajustament o inadaptació de la persona aspirant, i un altre dirigit al mesurament de les conductes relacionades amb l'activitat laboral.
2. Ambdós exercicis hauran d'estar relacionats directament amb el perfil del lloc convocat i podran ser utilitzats instrumentalment en proves posteriors del procés selectiu.
3. El desenvolupament d'aquestes proves serà fixat mitjançant disposició reglamentària del titular del departament del Consell amb competència en matèria de seguretat.”

Finalment, la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora del les bases del règim local, en l'article 25.2.f atribueix als municipis les competències sobre policia local.

D'acord amb el que s'ha exposat i a l'efecte de l'article 8 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, d'PDGDD, pot afirmar-se que, amb caràcter general, el tractament de les dades de salut en processos selectius derivats del reconeixement mèdic i psicotècnic es troben emparats en les lleis indicades que expressament recullen la possibilitat de realitzar proves psicotècniques i reconeixements mèdics en els procediments d'accés a l'ocupació pública.

D'altra banda, l'accés a l'ocupació pública forma part del contingut del dret fonamental previst en l'article 23.2 CE, que reconeix el dret dels ciutadans a accedir en condicions d'igualtat a les funcions i càrrecs públics, amb els requisits que assenyalen les lleis. Per la qual cosa, tenint en consideració el dret a la protecció de dades (article 18.4 CE) i el dret d'accés a l'ocupació pública en condicions d'igualtat (article 23.2), de conformitat amb el que es disposa en l'article 15.3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, caldrà realitzar una ponderació entre ambdós drets prenent com a punt de partida el que s'ha indicat en l'atés 4 de l'RGPD, que reconeix que “el dret a la protecció de dades 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 al principi de proporcionalitat”.

L'STC número 186/2000, de 10 de juliol, Recurs d'empara 2662/1997, assenjala en l'FJ 8é que: per a comprovar si una mesura restrictiva d'un dret fonamental supera el judici de proporcionalitat, és necessari constatar si compleix els tres requisits o condicions següents:

- a) Si aquesta mesura és susceptible d'aconseguir l'objectiu proposat (judici d'idoneïtat).
- b) Si, a més, és necessària, en el sentit que no existisca una altra mesura més moderada per a la consecució d'aquest propòsit amb igual eficàcia (judici de necessitat).
- c) I, finalment, si aquesta és ponderada o equilibrada, per derivar-se'n més beneficis o avantatges per a l'interés general que perjudicis sobre altres béns o valors en conflicte (judici de proporcionalitat en sentit estricte).

En el cas que ens ocupa, tenint en compte que les proves psicotècniques tenen com a finalitat constatar l'adequació o no de l'aspirant al lloc de treball i valorar en quina mesura podrien impossibilitar-lo o no per a l'exercici professional, tenint en compte que el cos de policia local, a més de portar armes, realitza funcions de molt diversa índole que serveixen a la societat i a l'interés general, és raonable sostindre que resulta proporcional el coneixement –si bé anonimitzat– del resultat d'una prova

psicotècnica amb l'interés públic (article 9.2 RGPD) a fi de permetre o limitar l'exercici de la funció policial.

Considerant doncs que el test psicotècnic es va corregir de manera anonimitzada, de la mateixa manera que el perfil resultant de cadascun dels aspirants (apte o no apte) es va atribuir sense conèixer-se les dades d'identitat (afirmació realitzada per l'Administració en la contestació a la demanda del procediment abreuja 255/2020 del Jutjat Contenciós Administratiu número 2 d'Alacant, segons indica el sol·licitant), tenint en compte la condició d'interessat en el procés de mobilitat esmentat i tenint en compte que, com s'ha dit, sol·licita aquesta informació de manera anonimitzada, és procedent facilitar l'accés a la documentació sol·licitada en relació amb els fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants dels candidats seleccionats. Aquest CTCV va aplicar aquest criteri en la resolució de l'exp. núm. 170/2017 que recull els fonaments de l'Informe jurídic 610/2008 de l'AEPD i assenjala: "Doncs bé, en el present cas s'indica en la consulta que la sol·licitud es refereix a l'expedient administratiu d'un procés selectiu en el qual va participar el consultant, ostentant-hi òbviament la condició d'interessat, per la qual cosa ha de considerar-se reconegut el dret establert (...) D'aquesta manera, la previsió continguda en l'esmentat precepte la suposa una excepció legal al consentiment de l'interessat per a la comunicació de les seues dades de caràcter personal, de manera que la cessió plantejada en la consulta es trobaria emparada per l'article 11.2.a de la Llei orgànica 15/1999".

Huité. En relació amb els punts 2n i 3r, la Resolució de data 6 d'octubre de 2022, de l'Ajuntament d'Alacant, assenjala que tant els mèrits dels aspirants com les instàncies de participació en el procés de mobilitat no formen part de l'expedient núm. RHPS2021000320, sinó de l'expedient RHPS202000012, sobre el qual l'interessat no va presentar sol·licitud inicial; no obstant això, la corporació, mitjançant la Resolució de 6 d'octubre de 2022, que va ser notificada a l'interessat el 15 d'octubre, dona resposta a aquestes peticions, i les desestima. Així doncs, i seguint el principi antiformalista que regeixen les normes sobre transparència, com que l'Ajuntament li ha notificat la Resolució de 6 d'octubre de 2022, que ens ha sigut remesa en el tràmit d'al·legacions, entenem que quedaria convalidada la sol·licitud pel que fa a les peticions 2 i 3.

L'Ajuntament entén que l'interessat ja ha tingut accés a aquesta informació, perquè ha sigut objecte de publicació amb la documentació de la convocatòria i perquè figura entre els documents de l'expedient núm. RHPS2021000320 remés. Així doncs, si, com assenjala l'Ajuntament, els mèrits de cadascun dels aspirants van ser inclosos juntament amb la seua instància de participació en el procés selectiu i aquests van ser publicats pel tribunal qualificador en el tauler d'anuncis municipal en data 4 de novembre de 2020 (Anunci núm. 1 del tribunal), en el qual apareixen els aspirants convocats per a la realització del primer exercici de l'oposició, resultaria coneixedor amb antelació de la informació ara sol·licitada; per això considerem que aquesta petició incorre en la causa d'inadmissió de l'article 18.e de la Llei 19/2013, de 13 de desembre (LTAIPBG), i es donen, almenys, dos dels supòsits a què es refereix el Criteri interpretatiu C1/003/2016, de 14 de juliol, del Consell Estatal de Transparència, com és el que l'accés a la informació no es conjuga amb la finalitat de la llei i la de sol·licitar informació sobre la qual ja ha tingut coneixement perquè consta en l'expedient que li ha remés la corporació.

És procedent, en conseqüència, desestimar la sol·licitud quant a aquestes peticions.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda,

Primer. Estimar la reclamació de [REDACTED] contra l'Ajuntament d'Alacant quant als fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants (apte i no apte), degudament

anonimitzades, segons s'exposa en l'FJ 7é, i instar la corporació municipal perquè, en el termini d'un mes des de la recepció de la present resolució, facilite al reclamant la informació sol·licitada.

Segon. Desestimar la reclamació de [REDACTED] en relació amb la sol·licitud sobre els mèrits i instàncies de participació dels aspirants al procés de mobilitat d'agents de la Policia Local de l'Ajuntament d'Alacant.

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

**EL PRESIDENT DEL CONSELL VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho