

Expedient núm. 340/2022

Resolució núm. 92/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Emilia Bolinches Ribera

Lorenzo Cotino Hueso

Sofía García Solís

València, 18 d'abril de 2023

Reclamant: [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **340/2022**, interposada per [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament d'Elx i sent ponent la vocal del Consell Sofía García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el dia 16 d'agost de 2022, [REDACTED] va presentar davant l'Ajuntament d'Elx una sol·licitud d'accés a informació pública, amb número de registre 2022075222, en el qual demanava accés a l'expedient administratiu complet del procés selectiu per a cobrir 14 places d'agent de la policia local d'Elx pel torn de mobilitat celebrat l'any 2020. Concretament sol·licitava, de manera expressa:

- “1. Actes realitzades pel tribunal qualificador.*
- 2. Documents o informes elaborats pel personal assessor del tribunal utilitzats pel tribunal qualificador que hagen sigut utilitzats en aquest procediment.*
- 3. Documents de la convocatòria de cadascuna de les proves.*
- 4. Full de respostes del test CPS i perfils psicotècnics de les persones aspirants declarades aptes (separades de les no aptes). Respecte als perfils psicotècnics que en aquests es veuen clarament tots els ítems, com la data d'aplicació, barem i responsable de l'aplicació).*
- 5. Puntuació de mèrits final de cadascuna de les persones declarades aptes en el test psicotècnic.*
- 6. Relació de mèrits presentada per cadascun de les persones aspirants que van ser declarades aptes en la prova psicotècnica.”*

A aquesta sol·licitud d'accés va contestar l'Ajuntament d'Elx en data 13 de setembre de 2022, segons el parer del reclamant de manera incompleta, ja que no li feia lliurament de tots els documents que componien el referit expedient administratiu ni de pràcticament cap dels quals havia sol·licitat de manera expressa.

Segon. En conseqüència, en data 23 de setembre de 2022, amb núm. de registre 2022084670, el reclamant reitera la seua petició a l'Ajuntament, i sol·licita se li done accés a l'expedient administratiu complet i manifesta que no se li ha facilitat l'accés a determinats documents que sí que formen part de l'expedient administratiu, com són:

- “1. Full de respostes de totes les persones aspirants del test psicotècnic efectuat, prèvia anonimització si es considera necessari amb expressió de les declarades aptes i no aptes.*
- 2. Perfil psicotècnic resultant de cadascuna de les persones aspirants amb expressió de les declarades aptes i els no aptes, prèvia anonimització si es considera necessari. Respecte als perfils psicotècnics*

que en aquests es veuen clarament tant tots els ítems, com la data d'aplicació, barem i responsable de l'aplicació.

3. Relacions de mèrits aportades per cadascuna de les persones aspirants, amb la documentació acreditativa de cadascun dels mèrits, i si és el cas, la justificació o acreditació de la data d'aportació dels documents, declarats aptes després de la prova del reconeixement mèdic, que van concórrer al referit procés selectiu que van incloure junt amb la instància en el primer termini de presentació d'instàncies i igualment els que hagueren aportat en el segon termini de presentació d'instàncies.

4. Instàncies de cadascuna de les persones aspirants sol·licitant formar part del referit procés selectiu.

5. Relació que continga la baremació individualitzada i desglossada de cadascuna de les persones que van ser declarades aptes en la prova psicotècnica amb indicació de la puntuació en cadascun dels apartats en els quals es divideixen els mèrits.

6. Qualsevol actes o documents que hagueren sigut redactats pel tribunal qualificador o les persones assessores i que no m'hagen sigut entregades, amb indicació expressa de si no existeix cap altra documentació",

i que no té inconvenient en què la informació indicada en els 5 primers apartats es facilite anonimitzada, si bé amb l'esment exprés de les qui van ser declarades APTES en la prova psicotècnica i de les qui van ser declarades NO APTES.

En data 31 d'octubre de 2022 l'Ajuntament d'Elx dona resposta a aquesta nova sol·licitud i facilita al reclamant les actes de les sessions i altres documents d'interés per al reclamant, i indica que, sobre la base de l'informe tècnic de la cap de Secció de Selecció i Formació, de 26 d'octubre de 2022, i a l'empara de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, s'han omeses totes aquelles dades de les persones interessades en l'expedient que siguen especialment protegides, i en particular, aquelles que contenen dades relatives a la salut de les persones participants en el procés, com és el cas dels fulls de respostes del test psicotècnic i perfils psicotècnics resultants de cadascuna de les persones aspirants (sol·licitats en els punts 1 i 2).

A més, i atés que es tracta d'un expedient molt voluminós, iniciat en suport paper; amb més de 300 instàncies presentades en suport físic, amb les corresponents autobaremacions, se cita [REDACTED] a sol·licitar cita per a tindre accés físic, en les dependències del servei de recursos humans, i procedir a identificar i obtindre còpia, si és el cas, dels documents que considere necessaris, amb el límit d'aquells que continguen dades protegides; i això amb la finalitat de no obstaculitzar el funcionament normal del servei.

En resposta a l'anterior, el reclamant sol·licita cita i se'l cita per a comparéixer el dia 18 de novembre de 2022, i se li facilita, segons manifesta ell mateix, còpia de les relacions de mèrits i dels fulls de baremació del tribunal de les primeres 28 persones aspirants declarades APTES, amb l'excepció d'una persona opositora, que no figurava en l'expedient, que es desconeix el motiu, i se li indica que buscarien aquesta informació i quan la trobaren li ho comunicarien. En aquest mateix acte, i respecte als fulls de respostes del test psicotècnic i perfils resultants, manifesta que, a la pregunta de si anaven a donar-li accés a aquestes, que no se li podia facilitar còpia per contindre dades especialment protegides, i el reclamant comunica que procediria a sol·licitar de nou accés a aquesta informació ja que havia expressat no tindre cap inconvenient que s'anonimitzaren aquestes proves, de manera que no permeteren la identificació individualitzada de cadascuna de les persones aspirants.

Tercer. En data 23 de novembre de 2022, un dia abans de presentar la seua reclamació davant aquest Consell, el Sr. [REDACTED] torna a sol·licitar de nou a l'Ajuntament d'Elx, a través de la seu electrònica, accés tant als fulls de respostes psicotècniques com als perfils resultants.

Quart. Finalment, el dia 24 de novembre de 2022, [REDACTED] presenta una reclamació, amb número de registre GVRTE/2022/3863485, davant el Consell Valencià de Transparència, esmenada mitjançant escrit de 26 de novembre de 2022. En aquesta reclamava contra la resposta oferida per l'Ajuntament d'Elx, en no facilitar-li l'accés a tota la informació sol·licitada, i concretament als "fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants prèvia dissociació

o anonimització de totes les persones aspirants que van concórrer a aquest procés selectiu. Això amb separació expressa dels fulls de respostes i perfils de personalitat de les declarades APTES i de les declarades NO APTES (respecte als perfils de personalitat vull que puguen veure's clarament tant tots els ítems, com el sexe, la data d'aplicació, barem i responsable de l'aplicació)".

Cinqué. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució, per part d'aquest Consell es va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament d'Elx per via telemàtica, i se l'instà amb data 29 de novembre de 2022 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 poguera resultar rellevant, rebut el mateix dia 29 de novembre, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Fins avui no s'ha rebut cap contestació a aquest requeriment per part de l'Ajuntament d'Elx.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquest consell, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord 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 endavant 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 reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el 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 d'aquest recurs – l'Ajuntament d'Elx – es troba subjecta a les exigències de la citada 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 i les entitats del sector públic vinculades o dependents*".

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret de [REDACTED] a acollir-se al que preveu 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*. El sol·licitant presenta la reclamació com a persona interessada, en haver pres part en el procés de mobilitat per a cobrir places d'agent de policia local de l'Ajuntament d'Elx -segons ha pogut comprovar aquest Consell-, sobre el qual sol·licita informació i, per tant, gaudeix de la condició de persona interessada en el procediment, i se 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 article 53.1.a) 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 o ciutadana que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés ostenta també la posició jurídica de persona interessada en l'expedient, i s'entén 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 de persona interessada: Res. 81/2021, Res. 95/2021, Res. 181/2021, Res. 187/2021, Res. 257/2021. Especial rellevància té la condició de persona interessada en els procediments selectius de personal, concursos, borses de treball i similars, i el Consell considera en aquest cas que “la condició de persona interessada 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 de persones interessades, poden accedir a l'expedient propi de les altres persones aspirants, en concret als exàmens realitzats, per a d'aquesta manera poder exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos” (Res. 248/2021).

Cinqué. Finalment, 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 obren 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 el seu article 7.4.

Sisé. Entrant en el fons de la qüestió, dels antecedents exposats es desprén que el reclamant sol·licita accés a l'expedient administratiu complet del procés selectiu per a cobrir 14 places d'agent de la policia local d'Elx pel torn de mobilitat celebrat l'any 2020, i concretament a determinats documents, si bé, de la contestació oferida per la corporació entén el reclamant que no se li ha donat accés a l'expedient complet i que falta determinada documentació, que detalla en l'antecedent segon d'aquesta resolució.

Doncs bé, segons indica el reclamant, en data 13 de setembre de 2022 i 31 d'octubre de 2022, l'Ajuntament li va facilitar part de la documentació que inicialment havia sol·licitat, llevat d'aquells documents que contenen dades especialment protegides de les persones interessades en l'expedient, i en particular, aquells que contenen dades relatives a la salut de les persones participants en el procés, com és el cas dels fulls de respostes del test psicotènic i perfils psicotècnics resultants de cadascuna de les persones aspirants (sol·licitats en els punts 1 i 2 de l'esmentat precedent), i en els quals es fonamenta bàsicament la reclamació presentada davant aquest Consell. Tot això sobre la base del que es disposa en l'LO 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals.

Correspon, en aquest punt, analitzar per aquest òrgan l'obstacle legal relatiu a la protecció de dades invocat per la corporació municipal, com ja es va fer en la resolució de l'expedient 264/2022, en una reclamació de quasi idèntiques característiques, per la qual cosa reproduïm en aquesta reclamació el FJ seté de la resolució 46/2023 en relació amb les proves de caràcter psicotènic:

“Sobre les proves de caràcter psicotènic, l'EBEP en l'art. 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 psicotècnics o amb la realització d'entrevistes. Igualment podran exigir-se reconeixements mèdics”.

Per part seua, 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 assenyala que:

- 1. La prova psicotècnica constarà de dos exercicis de test de personalitat, un dirigit a avaluar 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. Tots dos 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 de les bases del règim local, en l'article 25.2 f) atribueix als municipis les competències sobre policia local.

D'acord amb l'exposat i a l'efecte de l'article 8 de la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de 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'un altre costat, 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. Pel que, tenint en consideració el dret a la protecció de dades (art. 18.4 CE) i el dret d'accés a l'ocupació pública en condicions d'igualtat (art. 23.2), de conformitat amb el que es disposa en l'art. 15.3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, caldrà realitzar una ponderació entre tots dos drets prenent com a punt de partida l'indicat en el considerant 4 del 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 núm. 186/2000, de 10 de juliol, recurs d'empara 2662/1997, assenyalava 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 tal 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 de tal propòsit amb igual eficàcia (judici de necessitat).*
- c) I, finalment, si la mateixa és ponderada o equilibrada, per derivar-se d'aquesta més beneficis o avantatges per a l'interés general que perjudicis sobre altres béns o valors en conflicte (judici de proporcionalitat en sentit estricte)."*

Per tant, també en el cas que ens ocupa, tenint en compte que les proves psicotècniques tenen com a finalitat constatar l'adequació o no de la persona aspirant al lloc de treball i valorar en quina mesura podrien impossibilitar-la 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 (art. 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 cadascuna de les persones aspirants (apte o no apte) es va atribuir sense conèixer-se les dades d'identitat, tenint en compte la condició de persona interessada en el procés de mobilitat referit i tenint en compte que, com s'ha dit, sol·licita tal informació de manera anonimitzada, procedeix facilitar l'accés a la documentació sol·licitada en relació amb les fulles de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants dels candidats seleccionats.

Seté. Pel que fa a la resta de documentació sol·licitada en els apartats 3, 4 i 5 de l'antecedent segon, segons indica el reclamant, l'Ajuntament d'Elx en la resolució de data 23 de setembre de 2022 el va informar de la impossibilitat de facilitar la còpia relativa a la documentació sol·licitada a causa de la grandària de l'expedient (300 instàncies), i li indicava que se li facilitaria l'accés per compareixença prèvia cita, la qual va tindre lloc el 18 de novembre, se li va facilitar còpia completa, excepte un expedient que no figurava en la data de la compareixença, però que quan fora localitzat la corporació el posaria a la seua disposició. Per tant, i atés que el reclamant ja ha tingut accés a la informació sol·licitada amb anterioritat a la presentació de la reclamació, és pel que correspon desestimar aquesta pel que fa a aquests apartats, amb l'excepció de l'expedient que es trobava pendent de localitzar i que si el mateix ja

ha aparegut haurà de ser posat a la disposició del reclamant, havent de justificar expressament l'Ajuntament, si és el cas, la seua inexistència.

Huité. Per últim, i respecte del sol·licitat en l'apartat 6 de l'antecedent segon, considerem que, conforme indica el propi reclamant, en la resolució de l'Ajuntament de data 31 d'octubre de 2022, les actes van ser facilitades juntament amb una altra documentació d'interés, per la qual cosa havent-se accedit a la informació sol·licitada considerem que el procedent serà desestimar la reclamació en relació amb les actes. En quant a la sol·licitud relativa a l'accés a qualssevol documents que no hagueren sigut entregats, el caràcter genèric de la sol·licitud impedeix identificar que una altra documentació s'està sol·licitant i per tant la possible concurrència de límits o causes d'inadmissió que pogueren afectar l'accés a aquesta, per la qual cosa es correspon la seua desestimació.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar parcialment la reclamació de [REDACTED] contra l'ajuntament d'Elx, i reconeix el dret d'accés del reclamant als fulls de respostes de la prova de personalitat i els perfils resultants (apte i no apte), degudament anonimitzats, conforme s'exposa en l'FJ 6é, i a l'expedient que es trobava pendent de localitzar i que haurà de ser posat a la disposició del reclamant en cas que haja aparegut, i haurà de justificar expressament la seua inexistència en cas que així fora, segons el que es disposa en l'FJ 7é d'aquesta resolució, i insta la corporació municipal al fet que, en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució, facilite al reclamant la informació sol·licitada l'accés de la qual es reconeix.

Segon. Desestimar la reclamació de [REDACTED] en relació amb la sol·licitud de les actes, els mèrits i instàncies de participació de les persones aspirants al procés de mobilitat d'agents de la policia local de l'Ajuntament d'Elx, d'acord amb el que es disposa en els fonaments jurídics huité i nové.

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 comptats des de l'endemà de la notificació, 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