




***Els arxius i la
transparència en
l'Administració Pública***



***Conselleria d'Educació, Cultura i Esport
Generalitat Valenciana
20 de juny de 2022***

Carles San José i Amat
Consultor del sector públic en
transparència, protecció de dades i
procediment administratiu

 carles@sanjoseconsultor.cat
 [@carlessanjose](https://twitter.com/carlessanjose)
 www.sanjoseconsultor.cat



Diferències amb l'accés RGPD

Si es pretén accés a informació que només conté dades del sol·licitant, s'aplica el dret d'accés RGPD (així ho preveia inicialment la Llei 19/2013, finalment no es va incloure. La Llei 1/2022 tampoc no ho preveu).

ACCÉS RGPD

1. Afecta a fitxers públics i privats
2. Dret personalíssim: legitimat només el titular
3. Permet accedir a totes les dades que són objecte de tractament (origen, cessions, etc.)
4. Diferents modalitats d'accés (còpia, visualització en pantalla, etc.)
5. No cal justificar les raons
6. Limitacions legals: seguretat pública, objectius importants d'interès públic general, etc. No reiterar en 6 mesos (LOPDGDD)
7. Resposta en 1 mes ampliable a 3 mesos si complexitat
8. No previst sentit del silenci
9. Reclamació davant AEPD

ACCÉS INFORMACIÓ PÚBLICA

1. Només sector públic (àmbit ampliat Llei 19/2013 i Llei 1/2022)
2. Totes les persones majors 18 anys, a qualsevol informació
3. Cal precisar informació sol·licitada
4. El sol·licitant pot triar el suport material
5. No cal motivar, però convenient si cal ponderació.
6. Limitacions legals: defensa, seguretat, dades personals, etc.
7. Resposta en 1 mes
8. Reclamació Consell Valencià de Transparència (substitueix els recursos administratius ordinaris) o CTBG

Dret d'accés (art. 15 RGPD)

- No confondre amb dret d'accés a informació pública (Llei 1/2022).
- Abast:
 - Confirmació existència del tractament.
 - Facilitar la següent informació:
 - Fins
 - Categories de DP
 - Destinataris o categories de destinataris
 - Termini conservació o criteris de fixació
 - Informació sobre els drets i opció reclamació davant autoritat
 - Existència de decisions automatitzades o perfilat
 - Informació sobre origen DP (si no obtinguts de l'interessat)
 - Garanties adequades en cas de TI.
 - Còpia de les dades personals:
 - 1a còpia gratuïta, següents taxa.
 - Possibilitat d'accés remot segur.
- Restriccions:
 - No afectar negativament a drets i llibertats de 3rs.
 - Repetitiva: 6 mesos | Excessiva: mitjà diferent cost desp.
 - Si gran quantitat de dades, el RT pot sol·licitar a l'afectat que concreti (13.1 LOPDGDD).

Límits

14 LTE



Consideracions sobre els límits

- En totes les regulacions del dret d'accés hi ha límits.
- El límit principal és el resultat del conflicte entre el dret d'accés i el **dret a la protecció de dades**, i això que ambdós drets tenen una cosa en comú, que van néixer per limitar el poder de les AAPP:
 - evitar intromissions excessives en l'esfera privada
 - evitar mala gestió en recursos públics i que s'actués a esquenes dels ciutadans

TOP SECRET



Dades personals



- El dret a la protecció de dades és un dret fonamental (art. 18.4 CE).
- Definició dades personals: qualsevol informació referent a una persona identificada o identificable.
- Afecta persones vives.
- Es refereix a DP 3res persones.
 - Si accés a info sol·licitant: dret accés art. 15 RGPD.
- Art. 15.5 Llei 19/2013: Qui accedeix a documentació amb dades personals esdevé responsable dels tractaments posteriors (RGPD).
 - Art. 9.3 Llei 1/2022: *"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 tractament que realitzen i respondran de les infraccions de la normativa sobre protecció de dades que puguin cometre."*
- El Reglament UE de protecció de dades (2016/679 -RGPD-), al seu art. 86 intenta conciliar aquest dret fonamental amb el dret d'accés a informació pública: *"Los datos personales de documentos oficiales en posesión de alguna autoridad (...) podrán ser comunicados (...) a fin de conciliar el acceso del público a documentos oficiales con el derecho a la protección de los datos personales en virtud del presente Reglamento"*
- Les dades dissociades (anonimitzades) i la pseudonimització. Art. 33.6 Llei 1/2022 (= 15.4 Llei 19/2013):
 - "No cal concedir l'audiència quan, després de la dissociació de les dades de caràcter personal, és possible posar a disposició la informació sense vulnerar els drets fonamentals de terceres persones."*

Dades personals

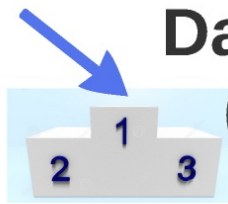
- Art. 28.3 Llei 1/2022, que regula límits, es remet a art. 9 quan la informació sol·licitada conté DP.
- **Art. 9 Llei 1/2022:** s'aplica a PA i dret accés:
 - S'han de complir el ppi de PD (art. 5 RGPD). En particular, proporcionalitat (minimització) i limitació termini conseravació.
 - Adoptar mesures tècniques i organitzatives er garantir i demostrar que tractament és conforme normativa de PD (ppi responsabilitat proactiva - art. 5.2 RGPD).
 - Complir ppi PD disseny i defecte (art. 25 RGPD).
 - Quan es publiquen dades o info en què s'hagen dissociat DP: realitzar anàlisis per a comprovar que no és possible revertir el procés (o esforços desproporcionats).
 - AIPD i, si escau, sol·licitar informe al DPD de la Generalitat quan el tractament afecti:
 - CED, menors d'edat, víctimes de violència de gènere, persones en situació d'exclusió social o de vulnerabilitat i supòsits equiparables, i també aquells que impliquen riscos per a la seguretat personal.
 - Aplicar criteris normativa de PD sobre com identificar persones interessades en notificacions i publicacions (DA 7a LOPDGDD + criteris APD).
 - Quan se **sol·licite informació pública** que continga DP: el règim aplicable és el previst en la normativa aplicable en matèria de transparència i accés a la informació pública (**Llei 19/2013**) i supletòriament en la normativa PD (RGPD + LOPDGDD).
 - En el cas que l'òrgan o entitat al qual s'haja sol·licitat la info ho estime convenient per tindre **dubtes** raonables sobre la procedència de facilitar la info per la possible afectació del dret de PD, pot sol·licitar un **informe al DPD** (si dispose).

Confidencialitat DP



- Art. 13.h Llei 39/15: Deure dels empleats públics de protecció i confidencialitat de les dades personals (dret de les persones en les seves relacions amb les AAPP).
- Art. 52 RDL 5/15 (EBEP): Deure de confidencialitat
- Art. 5 LOPDGDD: Deure de secret imposat a tots els qui intervenen en el tractament
- Art. 413 i següents Codi Penal: delicte violació de secret per part dels funcionaris

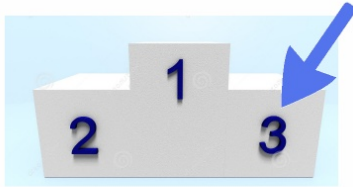




Dades especialment protegides (15.1 Llei 19/2013 -9 RGPD-)



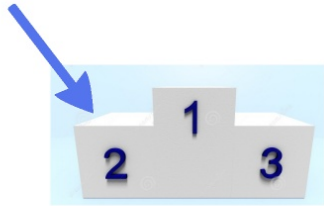
- Es denegarà l'accés a la informació que conté **dades especialment protegides** (avui "categories especials de dades" -art. 9 RGPD-) **com ara**:
 - **ideologia (opinions polítiques -RGPD-), afiliació sindical, religió (conviccions religioses), creences (conviccions filosòfiques)**.
 - Tret que l'afectat les hagués fet **manifestament públiques** -art. 15.1 LTE, modificat per DF 11 LOPDGDD-).
 - **origen racial (o ètnic), salut i vida sexual (o orientacions sexuals), dades genètiques o biomètriques**.
 - Tret que accés autoritzat per una **Llei** (art. 15.1 Llei 19/2013)
 - **infraccions penals o administratives** (no art. 9 RGPD; sí art. 15.1 L 19/13) que no comportin l'**amonestació pública** a l'infractor (ex. sancions a directius d'empreses imposades per CNMC -art. 37.1 L37/13; SAN 20/4/17-)
- Es podrà atorgar si l'afectat hi **consenteix** expressament per mitjà d'escrit (l'hauria d'aportar el sol·licitant).
- Aquestes dades s'acostumen a associar al terme "intimitat".



Dades personals vinculades a l'AP (art. 15.2 Llei 19/2013)




- Art. 15.2: Accés si informació directament relacionada amb l'**organització, el funcionament o l'activitat** pública de l'AP que contingui dades personals **merament identificatives**.
- Llevat que, **excepcionalment**, en cas concret prevalgui la PD o altres drets constitucionalment protegits (pel perjudici singular que pugui causar la cessió de DP. Ex: nom i cognoms FCSE o víctima violència de gènere).
- Caldria informar a personal, alts càrrecs i directius que dades merament identificatives poden ser difoses/cedides per compliment obligació legal (dret accés).



Dades personals (art. 15.3 Llei 19/2013)



- Art. 15.3: Si informació conté dades no art. 15.1 ni art. 15.2, es pot donar accés amb la prèvia ponderació raonada de **l'interès públic en la divulgació** i els **drets de les persones afectades** (en particular, el dret fonamental a la PD).
- Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, **entre altres**, les circumstàncies següents: 
- Si accés només a dades del sol·licitant, tramitar via RGPD.
- Art. 15.5 LTE (i art. 9.3 Llei 1/2022): Qui accedeix a documentació amb dades personals esdevé responsable dels tractaments posteriors (RGPD) -cal advertir-.



Ponderació (24.2 LTC)

- a) Menor perjudici als afectats pel transcurs dels terminis establerts a l'art. 57 Llei 16/1985 (LPHE).
 - b) Justificació en l'exercici d'un dret o si sol·licitant és investigador + finalitat històrica, estadística o científica.
 - c) Menor perjudici afectats si documents només dades identificatives ("*dades de contacte*", art. 19.1 LOPDGDD)
 - d) Que pugui afectar la intimitat o seguretat de les persones o afecti a menors d'edat.
-
- "Altres":
 - Finalitat invocada.
 - Dades que havien estat publicades...
 - Expectativa de privacitat...
 - Dades útils per fiscalitzar (finalitat transparència: escrutini acció dels governants, conèixer com es prenen les decisions, com es maneguen els fons públics, criteris d'actuació, etc.)



Moltes gràcies!

Carles San José i Amat
Consultor del sector públic en
transparència, protecció de dades i
procediment administratiu

 carles@sanjoseconsultor.cat
 [@carlessanjose](https://twitter.com/carlessanjose)
 www.sanjoseconsultor.cat

