



Consell de
transparència

Expedient núm. 84/2017

Resolució núm. 42/2018

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra.. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra.. Isabel Lifante Vidal

València, 28 de març de 2018

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport.
Direcció Territorial de València.

VISTA la reclamació número **84/2017**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, i sent ponent el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprén de la documentació que figura en l'expedient, en data 23 de juny de 2007, la reclamant, mare d'un xiquet que no va ser admés en el centre concertat [REDACTED] de València va presentar un escrit davant la Direcció Territorial en el qual sol·licitava accés a les actes de valoració d'admissió d'alumnes per part seua per a poder comprovar la correcció i el compliment de la legalitat en la puntuació atorgada als alumnes admesos en el centre concertat [REDACTED] de València.

Segon.- En data 25 de juliol de 2017, va presentar un escrit de reclamació dirigit a aquest Consell de Transparència, puix que la Direcció Territorial no havia atés la seua sol·licitud d'informació.

Tercer.- La Comissió Executiva del Consell de Transparència va remetre un escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada, un tràmit de requeriment d'informació i formulació d'al·legacions per un termini de quinze dies, perquè poguera aportar qualsevol informació relativa a la reclamació que poguera resultar rellevant, així com formular les al·legacions que considerara oportunes.

Quart.- En resposta a l'escrit de la Comissió Executiva la referida Direcció Territorial va remetre un escrit d'al·legacions el 24 d'octubre de 2017. A aquest s'adjunten tres informes de la Inspecció Educativa, a saber:

1º. Informe de 20/07/2017 sobre sol·licitud de plaça per al fill de la reclamant. En aquest es recordava que l'alumne havia sigut admés en un altre centre educatiu [REDACTED] que també compta amb bones referències. Pel que fa a la no admissió en el centre desitjat, s'indica que no es pot ampliar la ràtio i que no es podien modificar les àrees d'influència a l'efecte d'admissió i puntuació obtinguda per proximitat.

2^a. Informe de 24/07/2017 sobre sol·licitud d'accés a les actes de valoració d'admissió d'alumnes per part de la reclamant. En aquest i pel que interessa, se li indica, a la reclamant, que:

“En l'article 45 de l'Ordre 7/2016, s'indica que el centre receptor de les sol·licituds de primera opció han de comprovar la veracitat i l'autenticitat de les dades consignades en cada sol·licitud i confrontar-ne les còpies. També s'hi explicita que, una vegada comprovada la documentació, ha d'incorporar-se la puntuació corresponent als diferents criteris.

La sol·licitud de la mare és per a tindre accés a les actes de valoració per a comprovar que les puntuacions atorgades als alumnes admesos en aqueix centre són correctes, sol·licitud que no es pot atendre a causa de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal. Així doncs, se li insta que, si és coneixedora de cap irregularitat, que la pose en coneixement d'aquesta Direcció Territorial per a poder adoptar les mesures oportunes.”

3^a. Informe de 7/10/2017 d'al·legacions al requeriment.

En aquest, es resol en sentit idèntic a l'anterior, si bé l'inspector d'educació apunta que “No entenc per què realitza una altra sol·licitud a la Conselleria de Transparència el 25 de juliol indicant que no ha rebut cap resposta, perquè almenys oralment se li n'ha donat. Evidentment la resposta per escrit no li devia haver arribat perquè veient la data del meu informe és del 24 de juliol.”

Cinqué. - Després d'haver efectuat la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta Comissió Executiva, i sense que haja sigut possible complir el termini oportú a causa de les manques estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conformement amb l'article 24.1 en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015 de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara endavant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la Comissió Executiva amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segons s'ha exposat en els antecedents en el cas present, la mare d'un xiquet que no va ser admés en un centre concertat, va sol·licitar davant l'Administració educativa accés a les actes de valoració d'admissió d'alumnes per part de la reclamant per a poder comprovar la correcció i el compliment de la legalitat en la puntuació atorgada als alumnes admesos en el centre concertat [REDACTED] de València.

La Direcció Territorial denega aquesta sol·licitud d'accés a la informació amb una mera al·legació que no és possible per protecció de dades. Així mateix a la sol·licitant li “insta que si és coneixedora d'alguna irregularitat, que la pose en coneixement d'aquesta Direcció Territorial per a poder adoptar les mesures oportunes.”

Segon.- Cal contextualitzar jurídicament el que constitueix la informació a la qual la reclamant pretén accedir, això és, les actes de valoració d'admissió d'alumnes per a poder comprovar la correcció i el compliment de la legalitat en la puntuació atorgada als alumnes admesos al centre concertat, en concret en el centre que va ser triat per la mare en primera opció i al qual no va poder accedir el seu fill.

Doncs bé, el dret a l'educació reconegut com a dret fonamental per la nostra Constitució (article 27 CE) es tradueix en molt bona mesura en el dret d'accés als serveis educatius. En aquesta adreça cal recordar per exemple l'ATC 382/1996, de 18 desembre, FJ 4, puix que va afirmar que:

“El dret de tots a l'educació, quan dret de llibertat, comprén la facultat de triar el centre docent, incloent *prima facie* la d'escollir un centre diferent dels creats pels poders públics [...] encara que, naturalment, l'accés efectiu al triat dependrà de si se satisfan o no els requisits establits en el procediment d'admissió d'alumnes, per a la fixació dels quals els centres privats no concertats gaudeixen d'autonomia (article 25, LODE).”

Òbviament, l'escolarització garantida no ho és en “qualssevol centres privats [...] on vagen les preferències individuals”. (STC 86/1985, de 10 juliol, FJ 4t). Encara que quede assegurada l'escolarització, donada la limitació de centres i la concurrència d'excés de sol·licituds respecte d'alguns d'aquests el procediment d'admissió resulta crucial. Així les coses el Tribunal Constitucional ha assenyalat que l'establiment de criteris objectius evita una selecció arbitrària per part dels centres públics i concertats en garantia del dret a l'educació (STC 77/1985, de 27 juny). És més, el TEDH afirma que “quan la legislació estableix condicions per a l'admissió... i un candidat satisfà aqueixes condicions, té el dret a ser admés”, ja que si no es vulneraria el dret a l'educació STEDH [REDACTED] *contra Bèlgica* de 23 juny 1994 ap. 43, i la vulneració arbitrària i discrecional de la normativa d'accés pot “danyar la mateixa substància del dret a l'educació” (STEDH assumpte [REDACTED] *contra Turquia*, de 7 febrer 2006, ap. 46).

Així les coses, una part rellevant del contingut del dret a l'educació és l'escolarització mateixa i la legislació estableix un sistema d'admissió d'alumnes en centres concertats com és el cas (article 84 de la Llei Orgànica 10/2006, de 3 de maig, d'Educació) i s'apunten els elements bàsics de les regulacions i del procés d'admissió. La normativa autonòmica és la que perfila aquestes garanties. En el cas present, és aplicable el Decret 40/2016, de 15 d'abril, del Consell, pel qual es regula l'accés als centres docents públics i privats concertats que imparteixen ensenyaments d'Educació Infantil, Educació Primària, Educació Secundària Obligatoria i Batxillerat. I com a desplegament d'aquest Decret, l'Ordre 7/2016, de 19 d'abril, de la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, per la qual es regula el procediment d'admissió de l'alumnat als centres docents sostinguts amb fons públics de la Comunitat Valenciana que imparteixen ensenyaments d'Educació Infantil, Educació Primària, Educació Secundària Obligatoria i Batxillerat.

Com es perfila en aquesta normativa, el que sol·licita la reclamant són les actes de valoració de les sol·licituds pels centres sol·licitats en primera opció (article 45 de l'Ordre). I cal recordar que els elements de valoració inclouen elements d'acreditació de factors com comptar amb germans o germanes en el centre al qual es pretén accedir (article 34), proximitat del domicili (article 35), l'existència de pares o mares treballadors del centre (article 36), nivells de renda de la unitat familiar (article 37), discapacitat (article 38), família nombrosa (article 39), que el xiquet estiga en família monoparental (article 40), entre d'altres.

Sobre aquests criteris, tots els interessats que pretenen accedir a un centre educatiu al·leguen i aporten acreditació dels referits elements perquè es puntuen en cada cas. I els centres sol·licitats en primera opció són els encarregats d'inserir en l'aplicació informàtica de la Generalitat Valenciana unes tals dades per a la seua valoració (article 45). D'aqueixa manera es determina l'ordre en l'assignació de places d'acord amb la baremació realitzada pels centres (article 48).

Es pot també assenyalar que l'article 49 regula les reclamacions contra les llistes provisionals, en el cas present davant la titularitat en els centres privats concertats. Així mateix, es disposa en l'article 52. 2 que en els centres privats concertats les decisions i els acords que adopten els seus titulars en relació amb l'admissió de l'alumnat poden ser objecte de reclamació, davant la Direcció Territorial corresponent en el termini d'un mes.

Tercer.- És procedent així mateix analitzar si la petició d'informació del present cas es formula davant un subjecte obligat de la llei i si es tracta d'informació pública en els termes de l'article 13 d'aquesta. I la resposta és afirmativa en tots dos casos.

Cal recordar que per raó de l'article 13 de la Llei 19/2013 (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 d'algun dels subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”. En el cas present, no resulta evident si la informació sol·licitada està en poder de l'Administració educativa que implanta i gestiona la plataforma en la qual es carreguen les dades a partir de les quals es dona l'avaluació de la prelatió d'alumnes admesos.

I, per al cas present cal tindre també en compte l'article 4 Llei 19/2013, ja que “Les persones físiques i jurídiques diferents de les referides en els articles anteriors que presten serveis públics o

exercisquen potestats administratives estan obligades a subministrar a l'Administració, organisme o entitat de les previstes en l'article 2.1, a què es troben vinculades, després de requeriment, tota la informació necessària per al compliment per aquells de les obligacions previstes en aquest títol. Aquesta obligació s'ha d'estendre als adjudicataris de contractes del sector públic en els termes previstos en el respectiu contracte." Els centres concertats exerceixen sens dubte potestats administratives en la seua gestió de sol·licituds d'admissió en els centres i poden ser requerides per a facilitar la informació relativa a aquesta activitat.

Per al cas del reconeixement del dret d'accés a la informació del sol·licitant, l'Administració educativa hauria de facilitar les dades de les valoracions efectuades a fi que el sol·licitant –interessat en el cas present– poguera contrastar l'adequació a Dret. Ara bé, és possible que les dades que consten a l'Administració educativa (Direcció Territorial) per raó de les dades gravades en la plataforma pel centre concertat gestor, no permeten a l'interessat contrastar l'encert de les valoracions practicades pel centre privat a l'hora d'introduir les dades en la plataforma respecte de cadascun dels ítems de valoració. En aquest cas, l'interessat el dret d'accés a la informació del qual tinguera reconegut, hauria de poder accedir també a la informació i documentació que permetia contrastar que és correcta la informació que el centre concertat ha pujat o gravat en la plataforma respecte dels alumnes, informació que comporta la prelación pels punts obtinguts per a l'admissió en el centre. Aquesta informació o documentació acreditativa del compliment de cada element avaluable per cada sol·licitud d'admissió al centre obra en poder del centre educatiu durant el procediment d'admissió, fins que concloga aquest. En conseqüència, cal entendre que aquesta informació o documentació en principi pot ser sol·licitada per la Direcció Territorial al centre concertat per raó de la resolució de les reclamacions de l'article 52.2 Ordre 7/2016, de 19 d'abril, així com per a exercir altres facultats a les quals es fa esment en aquest precepte per al cas que s'hi detecten irregularitats. En el cas present la informació s'ha sol·licitat a la Direcció Territorial. No obstant això, no cal descartar que, segons el moment del qual es tracte en el moment d'admissió, en altres supòsits l'accés a la informació els pares o tutors puguin sol·licitar directament al centre educatiu que haja realitzat la baremació i que dispose físicament de la informació que se sol·licita.

Com a conseqüència d'això i segons el que hem exposat, cal concloure que la informació sol·licitada per la mare que reclama o bé és directament informació en poder del subjecte obligat o bé informació pública l'accés a la qual ha facilitar-se al sol·licitant per raó de l'article 4, de la Llei 19/2013 abans esmentat. D'igual manera, no ofereix dubtes que es tracta d'informació pública en els termes de l'article 13 d'aquesta llei.

Quart.- En el cas present no pot obviar-se la concurrència del dret accés de la sol·licitant amb uns altres drets constitucionals o si escau amb altres drets legals. Així com aquest Consell ha afirmat "Aquesta concurrència pot jugar diferents efectes jurídics, entre ells i és clar, en general qualifica i intensifica la protecció constitucional del dret d'accés a les dades sol·licitades i, per tant, redueix les possibilitats de restringir l'accés a la informació sol·licitada." (CTCV Res. exp. 21/2016, 3.4.2017FJ 4t); "la potenciació i intensificació de la protecció d'aquest dret" (FJ 5é). També, d'especial rellevància en la CTCV Res. exp. 66/2016, 1.7.2017, FJ 3r.

En el cas present i segons s'ha argumentat, l'accés a la informació sol·licitat queda particularment vinculat amb un element substancial del dret fonamental a l'educació per raó de la sol·licitud d'admissió a un centre educatiu. La possibilitat d'accedir a la informació és un instrument essencial de garantia per a tots els concurrents en el procés d'admissió, i especialment dels qui no aconsegueixen accedir a la plaça sol·licitada. Això permet verificar la correcció de la baremació practicada tant respecte d'ells mateixos com de les persones que els precedeixen en la prelación. Així les coses, si es detecta qualsevol irregularitat es poden activar els mecanismes de tutela i garantia oportuns. Però és més, més enllà de l'exercici individual concret de la sol·licitud d'informació, resulta de cabdal importància que tant l'Administració educativa com especialment els centres educatius tant els públics com els concertats que gestionen el procés d'admissió siguin conscients que els interessats tenen la potencial capacitat de fiscalitzar la correcció del procés al màxim. Resulta inherent a la transparència la seua funcionalitat d'inhibir possibles pràctiques inadequades pels qui escometen la gestió pública pel mer fet que les actuacions puguin ser fiscalitzades fàcilment.

Especialment en l'àmbit d'admissió als centres educatius cal fer esforços per a augmentar la transparència i l'accés a la informació en aquest sentit. No pot desconèixer-se que l'accés a centres d'educació, especialment als concertats en els ensenyaments no universitaris, és un àmbit especialment sensible donat l'alt nivell, en general, de demanda d'accés als tals centres i, per tant, la quantitat més gran de persones que queden excloses en els seus processos d'admissió. La transparència més gran en aquest àmbit pot donar una major confiança tant als exclosos, com a la societat en general que els processos es duen a terme correctament. L'accés a la informació o documentació pot permetre a qui no ha accedit al centre sol·licitat la verificació de la correcció de l'actuació de valoració i prelatió d'alumnes. Al mateix temps i, com també s'ha dit, la transparència més gran pot inhibir les males pràctiques que pogueren cometre's.

Ara bé, la denegació de l'accés a aquesta informació suposa la pràctica impossibilitat de fiscalització de l'aplicació correcta de les normes d'admissió, especialment en els centres concertats que duen a terme la gestió del procediment d'admissió. I és que la negació de l'accés condueix als exclosos en el procés d'admissió a un centre a una situació laberíntica. No compten amb informació mínima per a verificar l'actuació correcta de baremació i selecció d'admesos. Si s'arriba a intuir incorreccions, a costa seua i a risc d'incórrer en il·legalitats, poden engegar una via d'investigació pròpia de detectius privats o a través d'aquest tipus de professionals. I només si per aquestes vies arriben a advertir una irregularitat, llavors és quan han d'acudir a les vies de tutela. Així en el cas present, la Direcció Territorial assenyalava a la reclamant el fet que "si és coneixedora d'alguna irregularitat, l'ha de posar en coneixement d'aquesta Direcció Territorial per a poder adoptar les mesures oportunes." Aquesta via d'acció no solament no se la poden permetre la majoria dels afectats, i a més que resulta dubtosament útil per a la finalitat que els seus fills accedisquen al centre educatiu desitjat.

Així doncs, la connexitat del dret d'accés a la informació no es dona només amb el dret a l'educació, sinó, així mateix, amb l'accés a la justícia. En aquest sentit cal recordar que la concurrència del dret d'accés a la informació amb l'accés a la justícia té especial importància en la Res. exp. 66/2016, 1.7.2017, així com en la resolució que resol l'expedient 21/2016.

Però n'hi ha més, encara. La protecció del dret d'accés a la informació queda singularment reforçada i qualificada per la connexitat amb l'important dret d'accés a l'expedient per l'interessat (article 53. 1. a) de la Llei 39/2015. Tal com aquest Consell ha assenyalat, la concurrència de les posicions jurídiques de ciutadà i d'interessat en la sol·licitud d'accés respecte d'un expedient comporta un "règim especialment privilegiat d'accés", de manera que "la posició jurídica d'interessat afavorirà les possibilitats d'accés a la informació" (CTCV Res. exp. 12/2016, 10.3.2017). Aquest criteri s'ha subratllat en CTCV Res. exp. 66/2016, 1.7.2017, FJ 4t.

De fet, aquest element no ha passat de cap manera desapercebut a altres autoritats en analitzar supòsits relatius a l'accés a dades personals en l'àmbit educatiu en la selecció de l'alumnat, com després es concreta.

En conseqüència, no pot desconèixer-se que el dret d'accés a la informació gaudeix en el cas present d'una intensa i qualificada protecció constitucional i legal, la qual té singular importància a l'hora de ponderar l'accés amb altres drets o interessos en lliça. D'igual manera, i especialment, aquesta especial i intensa protecció ha de traduir-se en els especials esforços que l'Administració educativa i els centres que duen a terme la gestió del procés d'admissió per a donar la màxima transparència possible i de dur a terme les accions oportunes perquè aquesta siga efectiva.

Cinqué.- Com s'ha avançat, l'accés a centres d'educació, especialment als concertats en els ensenyaments no universitaris és un àmbit especialment sensible. D'això resulta que diverses autoritats de protecció de dades ja hagen resolt en sentit favorable a facilitar a l'interessat les dades del procés d'avaluació i admissió a centres concertats educatius quan són sol·licitats per pares o mares interessats. I cal avançar que aquests criteris d'autoritats de protecció de dades favorables a donar accés a la informació en els termes concrets que s'exposaran eren informes i resolucions previs a la Llei 19/2013 de transparència, això és, es van realitzar sense que es disposara d'un règim jurídic més procliu a l'accés a la informació. Cal no oblidar que la legislació de transparència a l'efecte de protecció de dades òbviament

dota amb major base legal la comunicació de dades personals que suposa donar accés a la informació al sol·licitant.

Doncs bé, en primer terme cal esmentar que l'Agència Espanyola de Protecció de Dades ha dictat resolucions en la matèria d'accés dels interessats a la informació del procés d'admissió a centres educatius. Així, entre d'altres la Resolució R/01328/2008 o la Resolució d'arxivament dictada el 18 de maig de 2007 en l'Expedient 897/2006. D'igual manera i especialment cal destacar l'Informe 0292/2008 en el qual es qüestionava si els centres privats concertats podien mostrar als interessats l'expedient administratiu als interessats el procediment de concurrència competitiva d'admissió al centre. L'AGPD es pregunta si és possible l'accés a l'expedient administratiu (llavors regulat pels articles 35 i 37 Llei 30/1992) respecte de la sol·licitud d'accés a informació que està en poder d'un centre concertat. A partir de la normativa sectorial educativa de la qual es tractava –l'andalusa– que pel que interessa era similar a la normativa valenciana ací esmentada (Decret 40/2016 i Ordre 7/2016), l'AGDP conclou que els interessats sí que poden sol·licitar i obtenir d'un centre concertat la informació relativa aquest tipus de procediment competitiu en l'admissió a centres docents.

Més clar fins i tot és l'ulterior Informe 0203/2009 de l'AGDP. Directament es consulta si és possible que “es facilite als intervinents en el procés d'escolarització de les dades contingudes en l'expedient i que inclouen dades de caràcter personal referides a altres sol·licitants”. I això tenint en consideració el que es disposa en l'Ordre per la qual es desenvolupa el procediment d'admissió de l'alumnat en els centres docents públics i privats concertats de la regió de què es tractava (pel que ara interessa, similar també a la normativa valenciana). De bell nou, l'AGDP conclou que “per tal com el titular del centre privat concertat és el competent per a resoldre sobre el procés d'admissió d'alumnes en el centre, tal com es deriva de la mateixa norma autonòmica analitzada, la cessió plantejada en la consulta es troba emparada per l'article 11.2 a) de la Llei Orgànica 15/1999, en connexió amb els articles 35 a) i 84 de la Llei 30/1992.”

No obstant això, en aquests informes l'AGDP no entra en els matisos fonamentals relatius a si l'accés inclou les dades sensibles.

La mateixa AGPD en la *Guia per a centres educatius* del 2017 es pregunta si “Pot un centre donar publicitat a les llistes d'alumnes admesos?”, i contesta clarament que sí. És més, malgrat que afirma que ha de limitar-se la publicitat, sembla afirmar que l'accés de l'interessat inclou també l'accés a informació sensible (capacitat econòmica). No obstant això, l'AGDP en aquesta *Guia* afirma que “Aquesta publicació ha de recollir només el resultat final del barem, no resultats parcials que puguin respondre a dades o informació sensibles o posar de manifest la capacitat econòmica de la família.”

L'AGDP en aquest document afeg que “Aquesta informació, no obstant això, ha d'estar disponible per als interessats que exerciten el seu dret a reclamar. Quan ja no siguin necessaris aquestes llistes, cal retirar-les, sense perjudici que el centre les conserve a fi d'atendre les reclamacions que puguin plantejar-se”. “Les dades incloses en els processos d'admissió s'han de cancel·lar una vegada s'hagen acabat els procediments administratius i judicials de reclamació”.

En un sentit similar, encara que amb matisos, cal tindre en compte el Dictamen de l'Agència Catalana de Protecció de Dades (CNS-31/2010) relatiu a la comunicació a un ciutadà de les llistes de preinscripció escolar. S'hi assenyala que en aquests procediments d'admissió, l'interessat accedeix inicialment a la publicació de les llistes d'alumnes admesos en el tauler d'anuncis dels centres escolars (nom i cognom dels alumnes admesos en el centre, així com la puntuació baremada, no desglossada). Si no està d'acord l'interessat, la normativa sectorial estableix mecanismes perquè ell pugui fer les reclamacions pertinents davant l'Administració. Per això, conclou l'autoritat catalana que “no es tracta només d'un ciutadà, sinó d'un ciutadà que té la condició d'interessat en el procediment”. Així les coses, entén que “El ciutadà que ha format part d'un procediment selectiu, en aquest cas, mitjançant la preinscripció del seu fill en un centre escolar determinat, tindria la consideració de persona interessada en aqueix procediment administratiu i com a tal, podria tindre-hi accés (article 35, LRJPAC).”.

L'informe es limita a reconèixer que és procedent facilitar al sol·licitant les dades relatives a “nom, cognoms, i l'empadronament”, puix que “no es poden considerar dades reservades de la vida de les persones, relatives a una esfera íntima”. Assenyala expressament que la consulta no era relativa a dades íntimes, per la qual cosa “En aquest cas, l'òrgan responsable d'aquestes dades podrà atorgar l'accés sense

necessitat de donar a conèixer les altres dades que conformen l'expedient administratiu i que podrien ser considerades dades íntimes." Les dades es facilitarien "a fi de poder demostrar que hi ha hagut frau en l'empadronament, i que per tant, la puntuació obtinguda per aquells candidats no és la correcta; en resum, l'accés seria doncs necessari perquè el ciutadà poguera exercitar el seu dret de defensa."

Així doncs, les autoritats de protecció de dades es mostren clarament favorables a facilitar l'accés a la informació del procés d'avaluació i admissió a centres concertats, en particular pel fet que a qui es comuniquen les dades és interessat en un procediment. No es dubta que en l'accés s'arriba fins a noms, cognoms o empadronament per no considerar-se dades íntimes; s'afirma que les dades a facilitar han de ser les que puguin demostrar frauds en l'empadronament. Ara bé s'exclou l'accés a resultats parcials del barem que puguin suposar facilitar informació sensible o capacitat econòmica de la família.

Sense perjudici de la correcció general d'aquests criteris d'aquestes autoritats especialitzades en protecció de dades, no s'entra al detall de l'accés a les dades, ni de la seua anonimització i, com s'ha advertit, eren previs a l'actual legislació i evolució jurisprudencial del dret d'accés a la informació.

Sisé.- Ja en el marc de la nova legislació de transparència, cal esmentar algun supòsit afí al present, del qual es poden derivar en tot cas alguns alineaments que poden ser acollits com a adequats per aquest Consell.

Així, la Resolució 1/2017, de 4 de gener, del Consell de Transparència i Protecció de Dades d'Andalusia (Reclamació núm. 151/2016). En aquest cas el sol·licitant d'informació no es tractava d'un interessat en el procediment, sinó que una Associació va sol·licitar una "còpia de la documentació administrativa relativa al nombre d'alumnes que han obtingut plaça en el servei complementari de menjador d'un centre d'educació públic dins del contingent per a famílies en situació de dificultat social extrema". Així mateix es consultava informació de com s'ha acreditat la condició d'estar en situació de dificultat social extrema.

Doncs bé, aquest Consell andalús assenyala que no es tractava d'una petició de dades sensibles, per la qual cosa corresponia una ponderació. Ara bé, es té en compte que en els expedients sol·licitats encara que no hi haja dades sensibles ha de tindre's en compte l'article 15.3 d) Llei 19/2013 i, per tant, cal tindre en compte "La garantia més gran dels drets dels afectats en cas que les dades contingudes en el document puguin afectar la seua intimitat o la seua seguretat, o es referisquen a menors d'edat."

Així es conclou també que:

"No és possible lliurar al sol·licitant, il·limitadament i incondicionalment, la còpia de la documentació administrativa que ens ocupa, atés que l'interés en la protecció de les dades referides als menors d'edat que figuren en els expedients l'accés als quals es pretén és superior a l'interés públic en la divulgació de la informació sol·licitada."

Ara bé, per a aquest tipus d'informació més sensible, s'afirma que procedeix l'anonimització. Així, "conformement al que es disposa en l'article 15.4 Llei 19/2013 [...procedeix el lliurament de la informació] després de la dissociació de les dades de caràcter personal de manera que s'impedisca la identificació de les persones afectades". "En conseqüència, a fi de satisfer en la mesura possible el dret d'accés a la informació pública, sense menyscar el dret a la protecció de dades personals, ha de facilitar-se al reclamant una còpia de la documentació administrativa sol·licitada i procedir prèviament a la dissociació de les dades de caràcter personal que apareguen en aquesta."

Així doncs, malgrat que en aquest supòsit l'accés a la informació no anava reforçat per drets fonamentals i el dret d'accés a l'expedient, cal ara subratllar la necessitat de facilitar en la mesura del possible la informació anonimitzada, així com tindre en compte que el fet de tractar-se de dades de menors és un element més a tindre en compte en la ponderació i que cal reservar la difusió de la informació per raó de l'article 15, Llei 19/2013.

Seté.- També guarda certa afinitat la resolució d'una altra autoritat regional com ho és la de la GAIP catalana. Es tracta de la resolució que resol la Reclamació 185/2017, presentada contra l'Escola d'Administració Pública de Catalunya (EAPC). El reclamant, en relació amb un curs bàsic de prevenció de riscos laborals organitzat per l'Escola al qual no va ser admés, va sol·licitar la "Còpia autenticada de tota la informació enviada per les diferents unitats del Departament d'Interior en l'Escola d'Administració

Pública en relació amb els candidats a fer el curs, entre d'altres: sol·licituds i fitxes d'inscripció..., relació de candidats i informe jerarquitzat dels candidats ... ". També va sol·licitar "Còpia autenticada del document elaborat per l'Escola d'Administració Pública que conté la Resolució de candidats proposats per a la celebració del curs, amb expressa indicació dels criteris utilitzats per a la selecció ...". Es dona la particularitat que la Llei catalana regula en el seu article 9.1.g que les Administracions han de publicar "les llistes que eventualment es creen per a accedir als processos de formació i promoció".

En qualsevol cas, cal tindre en compte afirmacions de la GAIP, com que "la legislació de transparència només reconeix la prevalença del dret a la protecció de dades personals en relació amb aquelles dades que la llei qualifica de especialment protegides i només en aquests casos condiciona l'accés a la constància del consentiment de la persona afectada". Així doncs no considera possible facilitar l'accés a dades sensibles. En conseqüència "en la mesura en què les fitxes del programa [...] incorporen informació relativa a la salut, la ideologia, l'afiliació sindical o qualsevol altra dada especialment protegida, caldrà excloure-la de l'accés. En relació amb la resta de dades personals que consten, tenint en compte que no són dades merament identificatives, ja que incorporen i s'associen també a dades relatives a la carrera professional o formació prèvia dels candidats, caldrà ponderar si les dades personals resulten adequades, pertinents i no excessives per a la finalitat de l'accés, que s'ha manifestat en termes de controlar la legalitat d'un procediment de selecció de candidats per a un curs de formació del qual la persona reclamant ha quedat exclosa.

També s'afeg que cal anonimitzar "dades de contacte o una altra informació que resulte irrellevant o no pertinent a l'efecte del control de l'adequació del procés de selecció (telèfons, adreces, estat civil, edat, per exemple) que han de quedar excloses de l'accés, així com les dades que siguin reiteratives de les dades identificatives nominals dels candidats, com el DNI o la signatura, a les quals la mateixa persona reclamant ja hauria renunciat".

Així mateix s'afinava el reconeixement del dret d'accés a la informació en assenyalar el fet que cal donar accés als elements que suposaven criteris d'admissió al curs. Així s'ha de "facilitar a la persona reclamant en format electrònic la relació nominal de les persones inscrites en el curs per part de les persones responsables de formació del Departament d'Interior, així com la relació de persones seleccionades finalment per al curs en relació amb les quals es farà constar la informació que dispose relacionada amb el lloc de treball que ocupen, les funcions que tenen assignades i qualsevol altra informació relacionada directament amb els criteris de ponderació empleats en la selecció. La resta de dades personals que consten en l'aplicació Aul@ en relació amb les persones aspirants o seleccionades en el curs de formació de referència s'han d'excloure de l'accés".

En conseqüència, en aquesta ocasió relativa a l'accés a un curs de formació, es descarta l'accés a dades sensibles ("salut, ideologia, afiliació sindical o qualsevol altra dada especialment protegida"), però que considera que es faciliten unes altres dades —no merament identificatives— idònies per a "controlar la legalitat d'un procediment de selecció de candidats per a un curs de formació del qual la persona reclamant ha quedat exclosa". En aquest punt, no es dubta a facilitar dades nominals i professionals relatives al lloc que ocupaven les funcions que tenen assignades i qualsevol altra informació relacionada directament amb els criteris de ponderació empleats en la selecció. Així mateix, s'afirma la necessitat d'anonimitzar aquelles dades personals no rellevants perquè l'interessat pugui efectuar aquest control.

Huité.- Doncs bé, tot el que antecedeix ha de portar a fonamentar la resolució de la present reclamació. Així, cal considerar que l'accés a la informació sol·licitat no solament suposa l'exercici del dret d'accés a la informació reconegut constitucionalment i legalment, sinó que també està intensament connectat amb el dret fonamental a l'educació, el dret d'accés a la justícia i la defensa així com el dret d'accés a l'expedient. D'igual manera, la sol·licitant, com a tutora, és interessada en el procediment competitiu d'admissió d'alumnat en centre escolar.

Aquesta situació qualificada del sol·licitant d'informació comporta una protecció d'especial intensitat, a tindre en compte d'un costat en la ponderació de l'accés sol·licitat amb la protecció de dades personals. De l'altre costat, la qualificació de l'accés a la informació sol·licitat és rellevant a l'hora d'afirmar l'obligació de l'Administració i dels centres educatius de realitzar actuacions tendents a la màxima transparència i a facilitar l'accés a la informació als qui la sol·liciten. Els procediments,

processos, sistemes i eines de gestió han d'estar dissenyats en la seua pròpia concepció tenint en compte la màxima transparència, al mateix temps que l'anonimització i la dissociació de les dades personals. La possibilitat d'aquest accés no solament permet comprovar la correcció del procediment d'admissió i de selecció en l'àmbit educatiu, sinó que impulsa a eradicar qualsevol mala pràctica i dota amb confiança tots els intervinents i la societat en general respecte d'aquests processos.

En conseqüència i com a punt de partida, a l'interessat en el procediment competitiu d'admissió en un centre educatiu que ho sol·licite se li ha de facilitar aquella informació que li permeta controlar l'adequació de la valoració, baremació i puntuació obtinguda pels qui l'han precedit en la valoració i prelación. No obstant això és important delimitar l'abast i les condicions de l'accés que procedeix.

Òbviament, no haurà de facilitar-se informació que no quede vinculada als requisits i als elements que es valoren d'accés al procediment d'admissió i especialment amb les puntuacions atribuïdes o que no siga adequada per a verificar la correcció del procés d'admissió.

En principi, no suposaria especial problema l'accés a informació identificativa de pares, alumnes o germans, dels seus domicilis o del seu lloc de treball si és la que específicament se sol·licita. No obstant això, segons el que s'exposarà a continuació, és ben possible que no siga necessari oferir al sol·licitant informació que implique dades personals perquè puga controlar que la baremació i la selecció de candidats ha sigut correcta.

En qualsevol cas, i això és l'especialment complex, cal tindre especials cauteles respecte de no poques dades i d'informació que són els que habitualment inclou la documentació dels processos d'admissió. I és que aquestes documentacions, informació i dades en no poques ocasions són relatives a la intimitat personal i familiar, salut, vida o orientació sexual, informació relativa a la comissió d'infraaccions administratives o penals, situacions d'especial vulnerabilitat i fins i tot seguretat personal de les persones implicades.

En aquest sentit, cal recordar que per raó de l'habitual i actual normativa d'admissió en centres escolars, es manegen dades, informació i documentació tant de l'alumne admés com dels seus germans i pares. Entre aquesta informació es maneja la coincidència de cognoms dels germans, pare o mare treballadora del centre docent; domicili i si hi ha domicilis diferents tenint en compte qui té la custòdia del menor. Si s'escau, el lloc del treball de pare o mare, sis e facilita l'empresa i la relació laboral i fins i tot si l'alumne resideix en un internat. També s'accedeix a la renda, a la condició de família nombrosa (general o especial), família monoparental general o especial així com a la discapacitat i al percentatge d'aquesta siga de l'alumne, o dels pares, mares o germans/es de l'alumne a través de certificats, targeta acreditativa o resolució de pensió d'incapacitat permanent o de pensió de jubilació o de retir per incapacitat permanent.

La informació a la qual es pot pretendre accedir pot ser singularment sensible si es tenen en compte les prioritats de preferència d'accés als centres. Així, pot tractar-se d'informació relativa al fet que l'alumne estiga en situació d'acolliment familiar o acolliment residencial; o si l'alumne ha hagut de canviar de residència per causa de violència de gènere o de terrorisme o com a conseqüència de desnonament familiar.

Així doncs, en no poques ocasions s'estarà tractant d'informació i dades que revelen la situació familiar de famílies amb fills de diversos pares, o l'estat civil o situació jurídica del menor i dels progenitors família, puix que cal manifestar si es tracta o no de domicili de qui tinga la custòdia. Es manegen dades relatives al treball dels pares i el lloc d'aquest. I en aquest punt, en diversos supòsits particulars per l'especial naturalesa del treball i la seua vinculació per exemple amb la seguretat, haurà de tindre's en compte especialment la sensibilitat d'aquesta informació.

La situació específica familiar pot ser especialment afectada pels ingressos, i això és una informació que pot tindre particular sensibilitat per l'estigmatització que pot produir una baixa renda familiar, per exemple.

També, cal no oblidar-ho, es valora la condició de família monoparental, la qual cosa pot implicar conèixer l'estat civil o altres circumstàncies familiars de particular sensibilitat. Cal recordar que tant en aquesta circumstància com en el fet de tractar-se d'una família nombrosa es valora, per exemple, la discapacitat dels membres de la família.

La discapacitat, sens dubte es tracta d'una dada sensible, ja del mateix alumne, dels pares o germans. En algun cas singular, la residència en internats pels alumnes pot comportar que es done una singular situació de seguretat o vinculació amb informació relativa a delictes o infraccions administratives del menor.

La informació i les dades a les quals s'ha fet referència, en bona mesura es troben entre les dades especialment sensibles fins ara regulades pels articles 7 i següents de la LOPD. Així mateix, cal recordar que per raó del nou Reglament europeu de protecció de dades, article 9. 1r, tenen un règim de protecció específic les dades personals que revelen origen ètnic o racial, les opinions polítiques, les conviccions religioses o filosòfiques, o l'afiliació sindical, i el tractament de dades genètiques, dades biomètriques dirigides a identificar de manera unívoca una persona física, dades relatives a la salut o dades relatives a la vida sexual o l'orientació sexual d'una persona física. L'article 15.1 de la Llei 19/2013 guarda especials prevencions respecte d'aquestes dades sensibles. Així mateix, aquestes dades exigeixen especial cautela en la ponderació de l'article 15.3, ja que estan vinculades a menors, a la vida privada i familiar, a circumstàncies singularment estigmatitzadores o a situacions que poden fins i tot afectar la seguretat de les persones, entre d'altres.

La solució, llavors, pansa perquè l'Administració educativa i els centres fan un particular esforç per a compatibilitzar la reserva en l'accés a aquestes dades d'especial sensibilitat i al mateix temps permeten accedir a la documentació, informació i dades de manera anonimitzada, però que permeti comprovar la correcció de la selecció de candidats duta a terme.

Nové.- Com s'ha avançat, les sol·licituds concretes d'informació personal no anonimitzada en principi s'han de limitar a l'accés a informació identificativa de pares, alumnes o germans, 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 deu haver 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 el 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 d'altres sistemes que permeten a l'interessat conèixer l'atribució de punts desglossada de tots els ítems valorats, però sense conèixer la identitat concreta de l'alumne 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. És habitual que es donen diversos alumnes que hagen obtingut la mateixa puntuació en la baremació. En conseqüència, no és raonable pensar que facilitar aquesta informació impliqui 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 comporte raonablement conèixer la identitat de l'alumne en qüestió, haurà de reservar-se aquesta informació desglossada. No obstant això, com després s'exposa, també en aquests casos poden 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, procedeix també facilitar a l'interessat sol·licitant la documentació o informació presentada per pares o tutors per a acreditar la puntuació que van obtindre. En principi, i com s'ha assenyalat, des de l'inici l'interessat tindrà accés 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 l'interessat 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 l'interessat a l'atzar per a satisfer la seua necessitat de control, aquest haurà de poder accedir a aquesta informació sota fórmules que permeten mantindre l'anonimat i dissociant les dades d'alumnes, germans o pares. A l'hora de facilitar-se l'accés a la documentació relativa a alumnes concrets respecte dels quals 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'alumne, pare o germans dels quals es tracte. A vegades és prou de fer-ho manualment, a vegades caldrà 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 per raó de les sol·licituds d'accés a la informació que es presenten. És possible fins i tot que es concerte una sessió per a donar l'accés corresponent a diversos sol·licitants. També és possible que l'interessat no requereisca accés a còpies d'informació, sinó 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 l'adequació del procés de selecció amb les dades de les persones afectades. És també possible que el coneixement generalitzat del fet que es pot tindre un accés ben complet per a confirmar l'adequació de la selecció realitzada pels centres educatius dissipe els dubtes i requeriments dels mateixos sol·licitants.

Una vegada s'accedisca a la informació anonimitzada, en els supòsits en què els interessats consideren que concorren indicis d'irregularitat en la selecció i baremació realitzada, aquests comptaran amb l'identificador relatiu a l'alumne 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'alumnes. N'hi ha prou d'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 bé a les actes de valoració sol·licitades anonimitzades, o bé a la llista d'alumnes seleccionats amb identificadors en els quals conste la puntuació concreta desglossada. Ja a partir d'aquest accés, pot procedir l'accés anonimitzat als expedients i a la documentació concrets respecte dels quals la sol·licitant considera que és procedent revisar de manera singular l'actuació de selecció de candidats.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits és procedent:

ESTIMAR PARCIALMENT la present reclamació interposada per la Sra. [REDACTED] davant la Direcció Territorial d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, i, en conseqüència, reconèixer el dret d'accés de la reclamant a l'accés a la informació sobre el procés d'admissió d'alumnes, en la mesura necessària per a poder comprovar la correcció i el compliment de la legalitat en la puntuació atorgada, tot això en els termes expressats en el fonament nové d'aquesta resolució.

Contra la present 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 seua 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
LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**



Ricardo García Macho