

Expedient núm. 124/2017
Resolució núm. 81/2018

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho:

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 14 de juny de 2018

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Benifaió.

VISTA la reclamació número **124/2017**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Benifaió, i com a ponent actua la vocal Sra. Isabel Lifante Vidal, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, el 23 d'octubre de 2017 [REDACTED], després de presentar-se en un procés selectiu per a la formació d'una borsa de treball de tècnics d'Administració general a l'Ajuntament de Benifaió, va interposar recurs d'alçada davant d'aquest Ajuntament contra l'acte administratiu de qualificació de l'exercici realitzat el 20 d'octubre de 2017, en el qual entre altres coses sol·licitava còpia del seu exercici i del realitzat per tots els candidats aprovats; còpia de les actes de les sessions realitzades pel tribunal, la de la constitució del dia 19 d'octubre de 2017, la del dia en què va tindre lloc el primer exercici (20 d'octubre de 2017), així com qualsevol altra acta que haguera pogut alçar-se en ocasió de les reunions del tribunal posteriors al dia 20 d'octubre. Aquestes sol·licituds les va realitzar invocant l'article 17 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i l'article 15 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Segon. El 26 d'octubre de 2017 [REDACTED] va presentar un escrit de reclamació dirigit a aquest Consell de Transparència en què feia constar que, respecte als documents la còpia dels quals va sol·licitar amb data 23 d'octubre de 2017 a l'Ajuntament de Benifaió, va rebre el dia 26 carta certificada de l'Ajuntament, en la qual únicament li aportaven còpia de l'exercici que va realitzar el 20 d'octubre, però li denegaven l'accés a la còpia de l'exercici que van realitzar els candidats aprovats en la prova, i que, en el transcurs d'una revisió d'examen a què havia acudit al dit Ajuntament, li havien mostrat les actes de les sessions realitzades pel tribunal des de la constitució, però li havien negat còpia d'aquestes. Afirmava també que la resolució de l'Ajuntament no complia l'article 20 de la Llei 19/2013 ni informava dels recursos establits en els articles 22 i 23 d'aquesta llei, així com tampoc contenia la motivació i informació dels recursos establits en els articles 17 i 24 de la Llei 2/2015 de la Comunitat Valenciana.

Tercer. Aquest Consell, amb data 2 de novembre de 2017, va remetre l'escrit a l'Ajuntament de Benifaió en què li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies per a formular les al·legacions que considerara oportunes, així com presentar els documents i les justificacions que estimara pertinents en relació amb l'escrit de la reclamant.

En resposta a l'escrit, l'Ajuntament de Benifaió va remetre amb data 24 de novembre de 2017, al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, mitjançant una Resolució de l'Alcaldia núm. 2.235, de 21 de novembre de 2017, l'escrit d'al·legacions en què s'exposava el següent:

- Sobre la publicitat del procediment per a la constitució d'una borsa de tècnics d'Administració general: que s'havia donat la publicitat exigida en les bases respecte a tot allò que s'ha fet pel Tribunal.

- Sobre la informació sol·licitada per la interessada: la petició d'informació realitzada davant del Consell de Transparència ja va ser resolta en via administrativa en ocasió de la resolució del recurs d'alçada, per mitjà del Decret d'Alcaldia número 2.005, de 24 d'octubre de 2017. Per mitjà del mencionat decret es van adoptar els acords següents:

1. Desestimar el recurs d'alçada interposat el 23 d'octubre de 2017 per [REDACTED] contra la resolució del Tribunal Qualificador del procediment per a la constitució d'una borsa de tècnics d'Administració general de 20 d'octubre de 2017 pels motius següents:

L'actuació del tribunal s'ajustava a les bases, les quals no preveuen un tràmit d'al·legacions ni de revisió.

El fet que inicialment el Tribunal no haguera habilitat un dia per a la revisió de l'examen no suposava cap obstacle perquè l'aspirant exercitara el seu dret a revisar l'examen.

Havent-se habilitat un tràmit de revisió per al 23 d'octubre de 2017 es possibilitava a l'aspirant revisar el seu examen i exigir al tribunal la motivació de la nota atorgada en la primera prova.

2. Desestimar la petició de paralització del procediment, ja que no hi havia cap inconvenient perquè la recurrent revisara l'examen realitzat amb caràcter previ a l'emplaçament per a la següent prova.

3. Donar a la recurrent còpia del seu exercici realitzat el 20 d'octubre de 2017.

4. Denegar la petició de còpia de l'examen de tots els candidats aprovats, ja que en la mesura que la lectura de l'examen va ser pública, la recurrent va tindre accés al contingut d'aquests.

5. Donar accés a la recurrent a les actes del Tribunal Qualificador, de conformitat amb allò que disposa l'article 13 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, i destaca que s'havien publicat anuncis en el web municipal i el tauler d'anuncis ubicat en la planta baixa de l'Ajuntament de tot allò que s'ha fet pel tribunal.

Efectuada 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 carències estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució amb els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat 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 en avant 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.

Segon. Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –l'Ajuntament de Benifaió– està subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut d'allò que s'ha disposat en l'article 2.1.d), que es refereix de forma expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Tercer. Quant a la reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que preveu l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atés que l'article 11 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart. Pel que fa al fons de l'assumpte, és important recalcar que l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic del 2007 estructura els procediments de selecció de personal funcionari i laboral sobre la base del respecte al dret fonamental d'accés a la funció pública d'acord amb els principis d'igualtat, mèrit i capacitat, per a això s'articulen mecanismes de publicitat que van des de la fase de convocatòria, desenvolupament del procés i resolució, tot això lògicament, vertebrat pel principi de transparència.

Així doncs, quant a l'accés als expedients, els participants exclosos d'un procés selectiu o disconformes amb una determinada qualificació, en la mesura que tenen la condició d'interessats, poden accedir a l'expedient propi dels altres aspirants, en concret als exàmens realitzats, per d'aquesta manera poder exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos.

L'Agència Espanyola de Protecció de Dades (AEPD) segueix aquesta línia d'argumentació i assenyalava que l'accés no està limitat per la protecció de dades. En concret, l'Informe jurídic 610/2008 de l'AEPD va assenyalar: "Doncs bé, en aquest cas s'indica en la consulta que la sol·licitud es refereix a l'expedient administratiu d'un procés selectiu en què va participar el consultant, i ostenta, òbviament, en aquest 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 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 estaria emparada per l'article 11.2 a) de la Llei orgànica 15/1999".

Per tant en aquest cas la protecció de les dades personals no operaria com a límit del dret d'accés a la informació previst en l'article 15 de la Llei 19/2013.

Respecte a les al·legacions formulades per l'Ajuntament per a justificar la no entrega de la documentació sol·licitada, ha de fer-se constar que aquestes no pareixen atendibles. El compliment amb la publicitat de determinades actuacions del procés selectiu, no justifica que no s'atenguen al mateix temps els drets d'accés a la informació pública que puguen correspondre als ciutadans en relació amb els dits processos. Aquest dret en particular assisteix la reclamant de manera especialment intensa atés que en ella, com hem assenyalat, es dona també la condició d'interessada en el procés selectiu. Per tant, no resulten rellevants les al·legacions de l'Ajuntament per a justificar la no entrega de la documentació sol·licitada, basant-se en el fet que la prova de lectura d'exàmens va ser pública, o que les actes es van publicar en el tauler de l'Ajuntament, ja que aquestes referències el que indiquen és el respecte a la publicitat del procés, però el dit respecte no fa decaure el dret d'accés a la informació que puguen tindre els ciutadans en general i, en particular, els participants en un procés selectiu.

Així doncs, aquest Consell considera que s'ha de permetre a la Sra. [REDACTED] l'accés als exàmens dels altres opositors i a obtindre còpia d'aquests. D'aquesta manera, ha d'atendre's la sol·licitud de la peticionària, i donar accés a la documentació demanada, sense ser necessària la dissociació de les dades, ja que precisament la garantia que la reclamant pugui exercir els seus drets de control es fonamenten a conèixer els documents dels altres aspirants.

Pel que fa al recurs d'alçada i a la paralització del procés, per tractar-se d'un assumpte fora de les competències d'aquest Consell de Transparència, no és procedent fer cap valoració.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits procedeix:

Primer. ESTIMAR la reclamació presentada el 26 d'octubre de 2017 per la Sra. [REDACTED] [REDACTED] contra l'Ajuntament de Benifaió.

Segon. INSTAR l'Ajuntament de Benifaió perquè facilite a la reclamant la informació pública sol·licitada en el termini màxim d'un mes comptador des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer. Invitar la persona reclamant perquè comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.

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

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

Ricardo García Macho