

Expedient núm. 32/2019
Resolució núm. 102/2019

**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. Sofia García Solís

València, 20 de juny de 2019

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Diputació de Castelló.

Vista la reclamació número **32/2019**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra la Diputació de Castelló, i sent ponent el vocal del Consell el Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent;

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, amb data 24 de setembre de 2018 la Sra. [REDACTED] va presentar davant la Diputació de Castelló una sol·licitud d'accés a informació pública, en relació amb un procés selectiu convocat en el BOE de 20 de setembre de 2014 per a proveir una plaça de tècnic d'Administració General de la Diputació, subescala tècnica, mitjançant el sistema de concurs oposició. Concretament, sol·licitava accés als documents següents:

- Resolució per la qual es declaren aprovades les llistes provisionals d'aspirants admesos i exclosos a l'esmentat procés selectiu, i publicació d'aquesta.
- Resolució de la Presidència per la qual s'eleven a definitives les llistes d'admesos i exclosos, i publicació d'aquesta.
- Resultat/qualificacions de cada un dels exercicis i la seua publicació/exposició en els llocs de realització d'aquests.
- Qualificació final del concurs oposició.
- Relació/llista dels aspirants aprovats i la seua publicació.
- Proposta d'aprovats efectuada pel tribunal qualificador.
- Actes numerades i rubricades de cada sessió del procés selectiu.
- Acta de l'última sessió del tribunal qualificador on conste la proposta de nomenament dels aspirants aprovats.
- Resolucions de nomenament com a funcionaris interins dels aspirants aprovats.
- Resolució de nomenament com a funcionari de carrera de l'aspirant proposat pel tribunal.
- Places i llocs de treball ocupats per l'aspirant aprovat, i dels aspirants nomenats funcionaris interins.
- Informació sobre si va haver-hi modificacions de les bases segons l'aplicació i adaptació a la normativa de funció pública d'aplicació.

Segon. Amb data 18 d'octubre de 2018, la Diputació de Castelló, en relació amb la sol·licitud d'accés plantejada, va donar un termini d'audiència de quinze dies als tercers afectats en els seus interessos i

drets legítims perquè presentaren les al·legacions que estimaren pertinents. Durant el termini esmentat, es van presentar al·legacions per part de la Sra. [REDACTED] que s'oposava a l'accés sol·licitat.

Tercer. El 15 de gener de 2019, el president de la Diputació de Castelló va dictar el Decret núm. 2019-0138, notificat a la reclamant el dia 17 del mateix mes, pel qual es resolvia permetre a la Sra. [REDACTED] l'accés a la informació en relació amb el procés selectiu convocat amb data 20 de setembre de 2014 per a proveir una plaça de tècnic d'Administració General, una vegada transcorreguera el termini de dos mesos previst en l'article 22.2 de la Llei 19/2013, que preveu que, si hi ha oposició de tercer, l'accés només tindrà lloc quan, havent-se concedit aquest accés, haja transcorregut el termini per a interposar recurs contenciós administratiu sense que s'haja formalitzat o haja sigut resolt de conformitat amb el dret a rebre la informació, i es precisa que l'accés hauria de realitzar-se presencialment.

Quart. El 17 de febrer de 2019 la Sra. [REDACTED] va presentar per via electrònica una reclamació, dirigida al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, en la qual manifestava la seua disconformitat amb la resolució emesa per la Diputació de Castelló per la qual es resolvia la seua sol·licitud d'accés a la informació, i exposava com a motiu de la seua reclamació, literalment, el següent:

“Incongruència de la resolució administrativa dictada amb el contingut legalment establert que ha de contindre aquesta resolució; que, d'una altra banda, no satisfà la meua sol·licitud ni tan sols parcialment, perquè és un “sí però no” sense justificació ni motivació jurídica que la sustente, i al·lega per a això oposició d'un dels interessats en el procediment (es tracta d'informació pública ja publicada corresponent a un procés selectiu!!).

La Diputació ha infringit així el règim jurídic bàsic en matèria de transparència i ha vulnerat el meu dret d'accés a la informació pública realitzant una errònia o nul·la ponderació dels interessos en joc que contradiuen la normativa, sense quedar justificat l'interés superior en la publicitat de la informació sol·licitada, perquè en aquest cas no són aplicables els articles 14 i 15 de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, ja que no hi ha un interès públic o privat superior que limite l'accés, ni la informació sol·licitada conté dades especialment protegides.

Es tracta, doncs, d'una resolució dictada sense cap valor ètic, assimilable a una denegació arbitrària del dret d'accés a la informació pública, que òbviament no pot reforçar el vincle de confiança entre ciutadans i dirigents polítics objectius de la normativa de transparència informativa i menyscabant el dret a una bona administració.”

Cinqué. Amb data 15 de març de 2019, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Diputació de Castelló l'escrit, rebut per la destinatària el mateix dia 15, pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes.

En resposta a aquest, el 28 de març de 2019 es va fer arribar l'escrit d'al·legacions de la Diputació de Castelló, en el qual s'al·legava el següent:

“a1.- Incongruència de la resolució administrativa dictada amb el contingut legalment establert que ha de contindre aquesta resolució, que d'una altra banda no satisfà la meua sol·licitud ni tan sols parcialment, perquè és un “sí però no” sense justificació ni motivació jurídica que la sustente, i al·lega per a això l'oposició d'un dels interessats en el procediment (es tracta d'informació pública ja publicada corresponent a un procés selectiu!!).

De conformitat amb l'article 19.3 de la Llei 19/2013: “si la informació sol·licitada poguera afectar drets o interessos de tercers, degudament identificats, se'ls concedirà un termini de quinze dies perquè puguin realitzar les al·legacions que estimen oportunes. El sol·licitant haurà de ser informat d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a dictar resolució fins que s'hagen rebut les al·legacions o haja transcorregut el termini per a la seua presentació.

Consta en l'expedient l'audiència als tercers degudament identificats els drets dels quals o interessos pogueren resultar afectats, així com el trasllat d'aquesta circumstància a la reclamant, en els termes previstos en el precepte transcrit. Així mateix, consta en l'expedient administratiu l'oposició d'un de tercers esmentats.

En aquest sentit, l'article 20.2 de la Llei 19/2013 estableix: "Seran motivades les resolucions que permeten l'accés quan hi haja hagut oposició d'un tercer.

En aquest últim supòsit, s'indica expressament a l'interessat que l'accés només tindrà lloc quan haja transcorregut el termini de l'article 22.2."

Així, consta en el Decret de Presidència núm. 2019-0138, de 15 de gener, la motivació de la resolució que posa fi al procediment, i en la qual expressament es reconeix a la reclamant el seu dret d'accés a la informació sol·licitada, si bé en els termes establits legalment a través del ja esmentat article 20.2 de la Llei 19/2013, això és, per remissió a l'article 22.2 de la mateixa Llei 19/2013, quan, havent-se concedit aquest accés, haja transcorregut el termini per a interposar recurs contenciós administratiu sense que s'haja formalitzat o haja sigut resolt confirmant el dret a rebre la informació.

Potser a aquesta dissociació temporal entre el reconeixement del dret i l'accés efectiu a la informació es refereix la reclamant quan indica que la resolució dictada és un "sí però no", circumstància aquesta que, no obstant això, obeeix a l'estricta observança de la legislació vigent i a la salvaguarda dels drets concurrents de tercers, en els termes dels articles 19.3, 20.2 i 22.2 de la Llei 19/2013.

D'una altra banda, indica la reclamant que la informació sol·licitada es tracta d'informació pública ja publicada. Si es pren com a certa aquesta afirmació, la resolució del procediment hauria hagut de ser la inadmissió a tràmit de la sol·licitud formulada, en els termes de l'article 18.1, lletra a), de la Llei 19/2013. No obstant això, no es considera per part d'aquesta Diputació que s'haja de procedir a la inadmissió a tràmit de la sol·licitud per concórrer el supòsit previst en el precepte legal esmentat, sinó que, per contra, és procedent la instrucció, tramitació i resolució del procediment d'accés a la informació sol·licitada, ja que no està aquesta informació ja publicada, com afirma la reclamant.

2. La Diputació ha infringit així el règim jurídic bàsic en matèria de transparència i ha vulnerat el meu dret d'accés a la informació pública realitzant una errònia o nul·la ponderació dels interessos en joc que contradiuen la normativa, sense quedar justificat l'interès superior en la publicitat de la informació sol·licitada, perquè en aquest cas no són aplicables els articles 14 i 15 de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, ja que no hi ha un interès públic o privat superior que limite l'accés, ni la informació sol·licitada conté dades especialment protegides.

Afirma la recurrent que no queda degudament justificat l'interès superior en la publicitat de la informació sol·licitada, quan justament aquest interès superior, reconegut pel Decret de Presidència núm. 2019-0138, de 15 de gener, és el que motiva l'estimació de la seua sol·licitud d'accés. És a dir, amb major o menor fortuna, la resolució objecte de la reclamació sí que reconeix l'interès superior en la publicitat de la informació i justament per això reconeix a la reclamant el seu dret a accedir a la informació pública sol·licitada, de manera que aquesta al·legació -dit siga amb tot el respecte- no té fonament.

Quant a la inexistència tant d'un interès públic o privat superior que limite l'accés com de dades especialment protegides, convé indicar que la protecció dels drets de tercers se sustenta en el que es preveu per l'article 19.3 de la Llei 19/2013, que expressament reconeix el dret dels tercers degudament identificats, els drets dels quals o interessos pogueren resultar afectats per la resolució del procediment, a formular les al·legacions que estimen oportunes. En el transcurs d'aquest tràmit d'al·legacions, i havent-se formulat oposició per part de tercers, el Decret de Presidència núm. 2019-0138, de 15 de gener, pondera els interessos concurrents i reconeix la prevalença del dret d'accés a la informació sol·licitada, si bé, en aplicació del que es preveu per l'article 20.2 de la mateixa Llei 19/2013 en les resolucions que permeten l'accés, quan hi haja hagut oposició d'un tercer, s'indica expressament a l'interessat que l'accés només tindrà lloc quan haja transcorregut el termini per a interposar recurs contenciós administratiu sense que s'haja formalitzat o haja sigut resolt confirmant el dret a rebre la informació.

3. Es tracta, doncs, d'una resolució dictada sense cap valor ètic, assimilable a una denegació arbitrària del dret d'accés a la informació pública, que òbviament no pot reforçar el vincle de confiança entre ciutadans i dirigents polítics objectius de la normativa de transparència informativa i menyscabant el dret a una bona administració.

Sense entrar en altres consideracions, i pel que fa als aspectes estrictament jurídics continguts en aquesta última al·legació formulada per la reclamant, convé tan sols insistir que en cap cas l'aplicació de les previsions contingudes en els articles 20.2 i 22.2 de la Llei 19/2013 pot considerar-se com una denegació arbitrària del dret d'accés a la informació sol·licitada, sinó que per contra comporta l'estricta adequació a la legalitat, mitjançant el reconeixement del dret d'accés i la indicació a la sol·licitant (ara reclamant) que l'accés a aquesta no podrà produir-se fins que haja transcorregut el termini per a interposar recurs contenciós administratiu sense que s'haja formalitzat o haja sigut resolt de conformitat amb el dret a rebre la informació, per haver existit oposició de tercer en l'expedient.

Sisé. El 29 d'abril de 2019, la Diputació de Castelló va remetre a aquest Consell una còpia de l'escrit d'emplaçament enviat a la reclamant, en el qual es posava en el seu coneixement que, vista la sol·licitud presentada en la Diputació per a l'accés a la informació pública en relació amb el procés selectiu convocat per a proveir una plaça de tècnic d'Administració General, i vist que transcorregut el termini per a la interposició de recursos davant la jurisdicció competent, no se n'havia interposat cap, es procedia a facilitar l'accés a la informació, i indicar-li que disposava per a la consulta d'aquesta, en el despatx del responsable de l'oficina de transparència de la Diputació, fins al 12 de maig de 2019, i fer-li saber que si no responia en el termini requerit, es presumiria la seua disconformitat amb què s'atorgara l'accés a la informació sol·licitada.

Seté. Amb data 10 de maig de 2019, la Comissió Executiva del Consell va remetre a la reclamant notificació telemàtica, rebuda el 20 de maig de 2019, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per la Diputació de Castelló, i sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havien sigut satisfetes les seues pretensions, i, en aquest cas, havia de comunicar-ho al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació, i es concedeix a aquest efecte un termini de deu dies, i assenyalava que si no es produïa la comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia sigut satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a aquest escrit, la reclamant va enviar a aquest Consell un correu electrònic el dia 30 de maig de 2019, en el qual exposava: “En relació amb la meua sol·licitud de reclamació a aquest Consell, efectuada amb data 17 de febrer de 2019, amb número d'expedient 32/2019, i d'acord amb la comunicació rebuda per aquest Consell de Transparència, els informe que la Diputació de Castelló no ha satisfet la meua sol·licitud en tots els seus termes.

De fet, no se m'ha donat accés a l'expedient i se m'han facilitat únicament algunes simples fotocòpies d'alguns documents indicats en la meua sol·licitud, que ni tan sols estan compulsades amb el seu original (que no he vist). Fa ja molts dies que vaig indicar les meues queixes a la Diputació i no em fan cas.

En resum, els informe que NO HA SIGUT SATISFETA EN TOTS ELS SEUS TERMES LA MEUA SOL·LICITUD D'ACCÉS I INFORMACIÓ DEL CORRESPONENT EXPEDIENT, demanant-los encaridament que procedisquen a exigir a la Diputació de Castelló el compliment de la normativa sobre transparència i informació pública i que satisfacen el meu dret a l'accés i informació sol·licitada.”

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 mancances estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present 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 del present recurs -la Diputació de Castelló- està subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.d), que fa referència de forma expressa a les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana.

Tercer. Quant al reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en 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 o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart.- Finalment, la informació sol·licitada, referida a diversos documents relatius a un procés selectiu convocat per a proveir una plaça de tècnic d'Administració General de la Diputació, constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué. En aquest assumpte la Diputació ha reconegut el dret d'accés, tal com està disposat en els antecedents de fet d'aquesta resolució. Així doncs, i tenint en compte que la Diputació de Castelló va remetre a aquest Consell una còpia de l'escrit d'emplaçament enviat a la reclamant, en el qual es posava en el seu coneixement que, vista la sol·licitud presentada en la Diputació per a l'accés a la informació pública en relació amb el procés selectiu convocat per a proveir una plaça de tècnic d'Administració General, i vist que transcorregut el termini per a la interposició de recursos davant la jurisdicció competent, no se n'havia interposat cap, es procedia a facilitar l'accés a la informació, indicar-li que disposava per a la consulta d'aquesta, en el despatx del responsable de l'oficina de transparència de la Diputació, fins al 12 de maig de 2019. A la vista d'aquesta al·legació, ha d'entendre's que la informació sol·licitada no ha sigut objecte de cap causa d'inadmissió, ja que no s'esmenta com a tal, l'aplicació de cap límit. Així doncs, aquest Consell i a la vista de la discrepància manifestada per la interessada, només pot disposar que la Diputació complisca la resolució en els termes que la va dictar.

RESOLUCIÓ

Atesos els antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern acorda:

Primer. Estimar la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada per la Sra. [REDACTED] davant la Diputació de Castelló i reconèixer el dret que l'assisteix en el compliment de la resolució en els termes que es va dictar.

Segon. Convidar a la persona reclamant al fet que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.

Tercer. Requerir la Diputació de Castelló que informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per a complir a aquesta resolució.

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 comptadors 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 DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho