

Expedient núm. 96/2018
Resolució núm. 28/2019

**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

València, 27 de febrer de 2019

Reclamant: Sr. [REDACTED] i uns altres.

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València.

Vista la reclamació número **96/2018**, interposada per [REDACTED], en nom propi i en el d'altres onze reclamants, formulada contra l'Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València (d'ara en avant EMT), i sent ponent el president del Consell, Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent:

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, el 3 de maig de 2018 el Sr. [REDACTED] va presentar davant l'EMT, en nom propi i en el d'altres nou reclamants ([REDACTED]) un escrit de sol·licitud d'informació. En aquest escrit exposaven que eren participants del procés de selecció de la convocatòria de la creació d'una borsa de conductors de l'EMT 62/17, i que han sigut declarats no aptes, i sol·licitaven la informació següent:

- Còpies de l'acta de l'examen completes, el resum d'errors indexats per temps del que va ocórrer, els vídeos de l'examen dels candidats.
- Explicació detallada de com baremava aquests exàmens l'EMT, de conformitat amb la circular RRH 24/18.
- Llista completa de faltes eliminatòries del procés de selecció en el qual havien participat, i, en particular, la llista de faltes greus i lleus.
- Les actes de composició del tribunal per a cada una de les tandes de la prova de conducció juntament amb el nombre de participants que van realitzar la prova amb indicació dels resultats, i els percentatges d'aprovat/suspesos per cada tanda de l'examen de conduir.
- Còpia de dades telemètriques de cada un dels aspirants obtingudes durant les proves.
- Informació sobre l'empresa LOOP UE, en particular quina experiència professional tenien els examinadors que van atorgar la qualificació de No Apte en l'examen de conducció: informació relativa a la formació en la seguretat viària, els permisos de conduir, CAP, obtenció del títol de professor de formació viària, experiència professional dels examinadors.

Segon. El 5 de juny de 2018, Sr. [REDACTED] va presentar, en nom propi i dels altres nou sol·licitants, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. En aquesta manifesten que l'Empresa Municipal de Transports no havia respost a la seua sol·licitud d'informació pública de data 3 de maig de 2018, relativa al procés de selecció de la convocatòria de creació d'una borsa de conductors de l'EMT 62/17. El 20 de juny de 2018, Sr. [REDACTED] va presentar un escrit addicional davant el Consell, en el qual sol·licitava la inclusió de dos nous peticionaris en la reclamació, el Sr. [REDACTED] i el Sr. [REDACTED].

Tercer. Amb data 13 de juny de 2018, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a l'EMT un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com per a aportar qualsevol informació que considerara rellevant, escrit rebut per l'entitat destinatària el 15 de juny de 2018, tal com consta en el corresponent justificant de recepció de correus. Transcorregut àmpliament el termini concedit, no s'ha rebut cap resposta per part de l'EMT.

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 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 del present recurs -Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València- està subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'article 2.1.d), que fa referència de manera expressa a les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents.

Tercer. Quant al reclamant, es reconeix el dret de Sr. [REDACTED] i els altres onze reclamants, 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, ja 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, l'accés a diversa informació relativa al procés de selecció de la convocatòria de creació d'una borsa de conductors de l'EMT, constitueix informació pública, d'acord amb el que estableix 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. L'EMT no ha contestat a la sol·licitud d'informació presentada pels reclamants el 3 de maig de 2018, per la qual cosa en principi entraria en joc la previsió normativa de l'article 17.3 de la Llei 2/2015 valenciana, segons la qual: "Transcorregut el termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, la sol·licitud s'entendrà estimada. L'òrgan competent estarà obligat a proporcionar la informació sol·licitada, excepte aquella que poguera entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total de la qual o parcial, estiguera expressament

imposada en una llei. En aquests casos la informació serà dissociada, donant compte motivadament d'aquesta circumstància.”

Segons aquesta previsió, la llei autonòmica ha canviat el sentit del silenci negatiu de la llei estatal, i opta pel “silenci positiu”. Aquesta opció ha de ser interpretada com una voluntat legislativa clara a favor del sol·licitant d'informació pública. No obstant això, aquest silenci positiu opera amb complexitat en la pràctica. Transcorregut el termini per a resoldre la sol·licitud d'informació, el sol·licitant tindria *prima facie* reconegut el seu dret a accedir a aquesta, però la realitat és que no ha accedit efectivament a aquesta informació. Per això, una vegada transcorregut el referit termini, el sol·licitant tindria una primera opció, que és dirigir-se a la mateixa Administració a la qual va sol·licitar la informació i requerir-la, expressant ara que vol fer valdre el silenci positiu davant la falta de resposta a la seua sol·licitud. En aquest moment l'òrgan competent haurà de valorar si la informació sol·licitada pot entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total o parcial de la qual estiguera expressament imposada en una llei.

Però, tal com ha interpretat aquest Consell en diverses ocasions (entre altres, resolucions 14/2016, de 6 d'octubre, 8/2018, d'1 de febrer), l'establiment del silenci positiu en aplicació de la Llei 2/2015 valenciana no pot deixar els sol·licitants d'informació en pitjor situació que si resultara d'aplicació la regulació del silenci negatiu que estableix la Llei 19/2013 estatal que, teòricament, és més restrictiva del dret d'accés a la informació. Quedar en pitjor situació en raó del silenci positiu seria contrari als objectius perseguits per la legislació valenciana. Per això, ha de considerar-se que el sol·licitant d'informació també pot optar per reclamar directament davant aquest Consell. En aquest mateix sentit, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015 valenciana, ha establert en l'article 57: “En el cas que la sol·licitud s'entenguera estimada pel transcurs del termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, es podrà presentar reclamació davant el Consell de Transparència, contra la inactivitat de l'Administració a proporcionar la informació sol·licitada”.

Sisé. Pel que fa al fons de l'assumpte, cal començar recordant que l'Estatut bàsic de l'empleat públic de 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 consagrats per la Constitució Espanyola en l'article 103.3, i que per a això s'articulen diversos mecanismes de publicitat que van des de la fase de convocatòria, desenvolupament del procés i resolució, tot això lògicament, vertebrat pel principi de transparència.

Seté. 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 més del seu propi expedient, a l'expedient dels altres aspirants, en concret a les proves realitzades, i 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 assenyala que l'accés no està limitat per la protecció de dades. En concret, l'Informe Jurídic 610/2008, de l'AEPD, assenyala:

“Doncs bé, en aquest cas s'indica en la consulta que la sol·licitud fa referència a l'expedient administratiu d'un procés selectiu en el qual va participar el consultant, que té, òbviament, en aquest la condició d'interessat, per la qual cosa s'ha de considerar reconegut el dret establert (...) D'aquesta manera, la previsió continguda en el precepte esmentat 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”.

Així doncs, sembla en principi raonable que es permeta als reclamants, en qualitat de participants del procés selectiu, l'accés a la documentació sol·licitada. No obstant això, és evident que en facilitar l'accés a la informació, si es produïren les circumstàncies contingudes en l'article 15 de la Llei

19/2013, relatives al fet que ha de prevaldre per alguna causa la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interès públic en la divulgació que ho impedisca, es concedirà l'accés a la informació que demana el peticionari després de l'oportuna ponderació, sempre que la informació estiga en poder de l'EMT.

A la vista del que s'ha exposat anteriorment, el Consell considera que s'ha de permetre als reclamants l'accés a la informació sol·licitada. D'aquesta manera, ha d'atendre's la sol·licitud dels peticionaris, i donar accés a la documentació demanada, sense ser necessària la dissociació de les dades, ja que precisament la garantia que els reclamants puguen exercir els seus drets de control es fonamenten a conèixer els documents dels altres aspirants.

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 reclamació interposada per Sr. [REDACTED] i uns altres, el 5 i 20 de juny de 2018, contra l'Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València.

SEGON. Instar l'Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València que facilite als reclamants la informació pública sol·licitada en el termini màxim d'un mes comptador des de la notificació d'aquesta resolució.

TERCER. Convidar els reclamants que comuniquen a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugua perjudicar els seus drets i interessos.

QUART. Sol·licitar a l'Empresa Municipal de Transports de l'Ajuntament de València que informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per a complir el que disposa 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