

Expedient núm. 81/2022
Resolució núm. 190/2022

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofía García Solís

València, 8 de juliol de 2022

VISTA la reclamació **81/2022**, presentada pel Sr. [REDACTED], el dia 21 de març de 2022 (reg. entr. núm. GVRTE/2022/858056) contra la Diputació de València i com a ponent la vocal del Consell, la Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 21 de març de 2022, el Sr. [REDACTED] presenta una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern (reg. entr. núm. GVRTE/2022/858056) contra la Diputació de València davant la falta de resposta per part d'aquesta a una sol·licitud d'accés presentada el dia 17 de febrer de 2022, en què demanava còpia en format electrònic d'una sèrie de documentació relativa al procés selectiu en el qual havia participat, corresponent a la convocatòria 43/18 per a la cobertura de set places de TAG. Concretament sol·licitava:

“Primer: acta de l'òrgan tècnic de selecció (OTS) de realització del sorteig, corresponent al primer exercici de l'oposició, segons s'especifica en la base huitena, amb detall la totalitat de les preguntes, sortejades i l'hora de la seua realització “Les preguntes que conformen els qüestionaris es triaran per sorteig d'entre les aportades per tots els membres de l'òrgan de selecció. El nombre total de preguntes a sortejar serà tres vegades superior a l'establert per al qüestionari. El sorteig s'efectuarà immediatament abans de la realització de l'exercici”.

Segon: acta de l'OTS, per la qual es decideix NO publicar la segona crida, cosa que contravé el que disposa les bases de la convocatòria i l'article 45 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPACAP), forma en què es va realitzar aquest, i nom i cognoms dels opositors que van concórrer a la segona crida del primer exercici, i plantilles de correcció del primer exercici.

Tercer: acta de l'OTS, per la qual es fixa la data de la segona crida del primer exercici, així com acta en el qual es realitza el sorteig dels qüestionaris dels exercicis corresponents al (primer i segona crida) del primer exercici.

Quart: motius, (renúncia, recusació, abstenció...) pels quals es produeix amb data 16-VIII-2021 BOP 157, modificació en la composició de l'OTS.

Cinqué: còpia, amb nom i cognoms de les preguntes impugnades presentades per cadascun dels aspirants, pel que fa al primer exercici.

Sisé: acta en la qual l'OTS, decideix no publicar al costat de les plantilles del primer exercici, les respostes corresponents a les preguntes de reserva.

Seté: calendari de reunions, de l'OTS, per a la correcció del primer exercici, a fi de poder complir amb el termini de desenvolupament dels exercicis fixats en les bases de la convocatòria "3 mesos".

Huité: acta en el qual l'OTS, estableix la forma de càlcul, i nombre de preguntes mínimes a superar per a passar la nota de tall (i fórmula de càlcul per a l'establiment del resultat del primer exercici).

Nové: calendari de reunions, de l'OTS per a la resolució de reclamacions presentades al primer exercici, a fi de poder complir amb el termini de desenvolupament dels exercicis fixats en les bases de la convocatòria "3 mesos".

Dècim: actes datades, de cadascuna de les sessions de l'OTS, en les quals es resolen les reclamacions presentades pels opositors al primer exercici, amb desglossament de les preguntes que s'estimen o desestimen en aquestes actes, amb motivació, i raonament jurídic sobre la base de les quals s'estima o desestima les reclamacions.

Onze: plantilles de correcció del primer exercici dels opositors que van passar a estar aprovats després de la resolució de reclamacions, segons s'indica en la sol·licitud d'informació.

Dotze: acta de l'OTS datada per la qual es convoca la data de realització del segon exercici.

Tretze: acta d'obertura dels sobres per a la correcció pel tribunal del segon exercici.

Catorze: acta de l'OTS, en el qual s'acorda canviar el criteri de correcció per al segon exercici establert en la base novena..., pel d'unanimitat, amb indicació dels raonaments jurídics i norma que empara aquesta decisió.

Quinze: acta datada de l'OTS, pel qual s'estableixen els criteris de correcció i ponderació d'aquests, pel que fa al segon exercici.

Setze: actes de l'OTS, on s'estableix de manera motivada, i individualitzada amb la clau d'identificació personal de l'opositor la puntuació atorgada per l'OTS a cadascun dels opositors aprovats, així com indicació d'errors, o qualsevol anomalia formal o material observada en l'exercici.

Dèssset: còpia dels exercicis, criteris de correcció, i desglossament de la puntuació dels opositors suspesos, conforme a la relació detallada inclosa en la sol·licitud d'informació.

Díhuit: còpia de la declaració de conflicte d'interessos realitzada per cadascun dels membres de l'OTS, conforme a la recomanació realitzada per l'Agència Valenciana Antifrau, a la diputació de València, en l'expedient 2020/G01_01/000134 contra la Diputació de València per irregularitats en el procediment selectiu, OPEP, 2016 convocatòria 22/2016.

Dènou: còpia o indicació de l'adreça electrònica on es pot localitzar el Manual d'instruccions i bones pràctiques dels tribunals de selecció.

Vint: acta de l'OTS, per la qual s'accedeix a la meua petició de revisió presencial de l'examen, ofici CSV 654E4281-263DEF33-966FD954-C2958AD.

Vint-i-un: acta de l'OTS, després de la meua compareixença a Hugo de Moncada, a l'efecte de la revisió presencial del meu examen.

Segon. – A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució per part d'aquest Consell es concedeix tràmit d'audiència a la Diputació de València, instant-la, mitjançant escrit de data 22 de març de 2022, perquè en un termini de quinze dies poguera formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, i va ser rebut per la Conselleria el dia 23 de març, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic.

En contestació a aquest requeriment, la Diputació de València remet a aquest Consell escrit d'al·legacions el 3 de maig de 2022, en el qual s'informa el següent:

“...Que amb data 17 de febrer de 2022 va tindre entrada en el registre de personal, sol·licitud efectuada pel Sr. [REDACTED], sol·licitant en la seua condició d'interessat una extensa documentació en relació amb la convocatòria 43/18 per a la cobertura de 7 places de TAG, l'escrit anava dirigit a l'òrgan tècnic de selecció, no havent-se tramitat cap dret d'accés dels previstos en la Llei 19/2013 de transparència, ni tenint entrada en aquest servei dret de cap accés. Per tant i vista la sol·licitud i si bé la Llei de transparència reconeix el dret dels ciutadans a accedir a la informació pública en mans dels organismes inclosos en el seu àmbit d'aplicació, no és menys cert que la mateixa norma en la seua disposició addicional primera indica expressament: 1. La normativa reguladora del corresponent procediment administratiu serà l'aplicable a l'accés per part dels qui tinguen la condició d'interessats en un procediment administratiu en curs als documents que s'integren en aquest. Tenint aquest precepte en consideració, no pot menys que considerar-se que en aquest cas ens trobem davant l'exercici d'un dret que es troba reconegut en les mateixes normes de procediment. Són, per tant, les normes del procediment administratiu en el qual es va desenvolupar l'expedient i es va generar la informació sobre la qual s'interessa ara el reclamant les que serien aplicables. Per tant, en la seua condició d'interessat, és l'OTS el competent per a donar accés a la documentació sol·licitada, la qual es troba en preparació pel citat OTS”.

Tercer. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la data d'aquest Consell, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. – D'acord amb el que es disposa en el seu art. 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, “el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa”, i és l'òrgan competent per a “resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa”, segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal. Per part seua, la disposició transitòria primera de l'esmentada Llei 1/2022 estableix que “el Consell Valencià de Transparència regulat en aquesta llei substitueix al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern”.

Segon. - De conformitat amb el que es preveu en la disposició transitòria tercera de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que regula el règim transitori dels procediments, i mancants previsions expressa en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, aquesta reclamació, el procediment de la qual es va iniciar amb anterioritat a l'entrada en vigor d'aquesta llei, es regeix per la normativa anterior, per la qual cosa correspon la seua resolució conformement al que es disposa en la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Tercer. - Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest –la Diputació de València– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 2.1.d), que fa referència de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. - Quant a la reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu tant en la Llei estatal de transparència com en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, atès que segons l'article 11 garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda.

Cinqué. – Finalment, la informació sol·licitada, detallada en l'antecedent primer d'aquesta resolució, en principi 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 consten en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. En el mateix sentit es manifesta l'article 4.1 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril.

Sisé.- Quant a les al·legacions formulades per la Diputació de València sobre l'aplicació de la disposició addicional primera de la Llei 19/2013, el Tribunal Suprem ja s'ha pronunciat en repetides ocasions, destacant la recent **Sentència núm. 312/2022, de 10/03/2022**, en la qual manté que es pot presentar la reclamació en matèria de transparència, encara que la regulació del dret d'accés a la informació pública es trobe en una legislació específica, ja que la Llei 19/2013, de transparència, s'aplica de manera supletòria. En aquesta recull el criteri seguit per aquest tribunal en el mateix sentit que en anteriors sentències, com l'STS 748/2020, d'11 de juny: “(...) les previsions contingudes en la Llei 19/2013, de transparència i bon govern, pel que fa al règim jurídic previst per a l'accés a la informació pública, els seus límits i el procediment que ha de seguir-se, tan sols queden desplaçades, actuant en aquest cas com a supletòria, quan una altra norma legal haja disposat un règim jurídic propi i específic d'accés a la informació en un àmbit determinat, tal com estableix la disposició addicional primera apartat segon de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

Això exigeix que una altra norma de rang legal incloga un règim propi i específic que permeta entendre que ens trobem davant una regulació alternativa per les especialitats que existeixen en un àmbit o matèria determinada, creant una regulació autònoma respecte dels subjectes legitimats i/o el contingut i límits de la informació que pot proporcionar-se”.

Doctrina recollida després en les sentències 1565/2020, de 19 de novembre i 1817 bis/2020, de 29 de desembre.

També la STS 314/2021, de 8 de març (cassació 1975/2020) recull i reproduïx la doctrina de la sentència 748/2020, d'11 de juny; però la complementa afegint unes precisions que resulten d'interès. Així, en el seu FJ 3r diu que: “(...) sens dubte hi ha un règim específic propi quan en un determinat sector de l'ordenament jurídic existeix una regulació completa que desenvolupa en aquest àmbit el dret d'accés a la informació per part, bé dels ciutadans en general, bé dels subjectes interessats. En tals casos és clar que aquest règim haurà de ser aplicat amb caràcter preferent a la regulació de la Llei de transparència, que en tot cas serà d'aplicació supletòria per a aquells aspectes que no hagen sigut contemplats en tal regulació específica sempre, és clar, que resulten compatibles amb aquesta. En aquest sentit, convé subratllar que, en contra del que s'ha al·legat a vegades, l'existència d'un règim específic pròpiament aquest no exclou l'aplicació supletòria de la Llei de transparència. La disposició addicional primera disposa literalment el contrari, tant en l'apartat 2 com en el tercer apartat, que es refereix de manera expressa al caràcter supletori de la Llei de transparència (...)”.

Aquestes puntualitzacions han sigut després reiterades en sentència 144/2022, de 7 de febrer.

I l'STS núm. 311/2022, de 10/03/2022, que en el seu FJ 8é assenyala que:

“ D'acord amb aquesta jurisprudència quan la disposició addicional primera apartat segon de la Llei 19/2013 de transparència disposa que es regiran per la seua normativa específica les matèries que tinguen previst un règim jurídic propi d'accés a la informació, la remissió no sols comprén els supòsits en els quals es continga un tractament global i sistemàtic del dret sinó també aquelles regulacions

sectorials que afecten aspectes rellevants d'aquest dret i que impliquen un règim especial diferenciat del general. En aquests casos, aquest règim especial s'aplica de manera preferent a les previsions de la Llei de transparència, i queda aquesta última com a regulació supletòria.”

Així, en tindre el reclamant la condició d'interessat en l'expedient, hem de destacar, en nom del criteri antiformalista que presideix el dret d'accés, que manca de rellevància el fet que el reclamant no invoque expressament la Llei 19/2013 com a norma d'empara de la seua pretensió d'obtenir la informació objecte d'aquesta reclamació. El sol·licitant de la informació ha indicat la seua participació en el procés selectiu, per la qual cosa, efectivament, encara que la sol·licitud d'accés no s'exercira en aplicació de la Llei 19/2013, sinó en aplicació del que es preveu en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de procediment administratiu comú de les administracions públiques, el fet que en el sol·licitant de la informació concórrega al seu torn la condició d'interessat en el procediment, implica necessàriament un reforçament del seu dret, tal com el CTCV ha manifestat des de les seues primeres resolucions afavorint un “règim especialment privilegiat d'accés” quan un ciutadà que sol·licita determinada informació mitjançant l'exercici del dret d'accés té també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. Així ho contempla la Resolució 48/2017 (exp. 66/2016); Resolució. 144/2019 exp. 78/2019; Resolució 162/2019 exp. 85/2019; Resolució. 114/2020 exp. 35/2020; Resolució. 136/2020 exp. 53/2020) “la concurrència del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient de l'interessat també intensifica la posició jurídica de qui sol·licita la informació, al temps que l'interessat gaudeix de la garantia que brinda la legislació d'accedir a l'òrgan de garantia com ho és aquest Consell”. I més recentment en 2021 (Resolució 81/2021, Resolució 95/2021, Resolució 181/2021, Resolució. 187/2021, Resolució 257/2021).

Cal destacar en aquest sentit, l'Informe 5-2017, emés per aquest Consell, en resposta a una consulta formulada per l'Ajuntament de Dénia sobre la condició d'interessats en un expedient administratiu. Per tot això aquest CTCV no aprecia causa de cap inadmissió i procedirem a continuació a valorar el fons de la reclamació.

Seté. – Segons indica la Diputació de València en les seues al·legacions, la documentació a la qual el reclamant va sol·licitar accés, en data 3 de maig de 2022, estava sent preparada per l'OTS, per la qual cosa entenem que el dret d'accés a aquesta ja va ser reconegut per la Diputació, independentment del procediment aplicable a l'exercici d'aquest dret. No obstant això, convé recordar que quant a l'accés als documents que consten en un expedient que conformen l'expedient del procés selectiu, que en el cas que ens ocupa es troben relacionats en els numerals 1 a 17 i 20 i 21 de l'apartat primer dels antecedents d'aquesta resolució, els participants exclosos o disconformes amb una determinada qualificació, en la mesura que tenen la condició d'interessats, poden accedir a l'expedient propi i al dels altres aspirants, en concret les actes, plantilles de correcció, els exàmens realitzats, i per tant als resultats obtinguts en aquests, per a poder exercir, d'aquesta manera, amb total garantia la defensa dels seus interessos. Aquest consell ja s'ha manifestat en diverses ocasions sobre aquest tema, reconeixent el dret dels sol·licitants a accedir a la documentació que consta en l'expedient (Resol. de l'exp. 62/2018, Resol. de l'exp. 96/2018, Resol. de l'exp. 160/2021, Resol. de l'exp. 249/2021).

Huité. - Respecte de la informació identificada en els numerals 18 i 19 de l'apartat 1 dels antecedents d'aquesta resolució i que fa referència a:

.- còpia de la declaració de conflicte d'interessos realitzada per cadascun dels membres de l'OTS, conforme a la recomanació realitzada per l'Agència Valenciana Antifrau, a la Diputació de València, en l'expedient 2020/G01_01/000134 contra la Diputació de València per irregularitats en el procediment selectiu, OPEP, 2016 convocatòria 22/2016.

.- còpia o indicació de l'adreça electrònica on es pot localitzar el *Manual d'instruccions i bones pràctiques dels tribunals de selecció*.

Res indica la possible concurrència de límit o causa d'inadmissió que en aplicació dels articles 14, 15 i 18 de la llei 19/2013, permetera restringir el dret d'accés a aquests documents, per la qual cosa, si aquesta documentació existeix i es troba en poder de la Diputació de València, haurà de facilitar-se també l'accés a aquesta.

Així i en virtut de l'anteriorment exposat, únicament quedaria pendent en el seu cas el lliurament de la documentació sol·licitada, si és que aquest lliurament encara no s'ha perfeccionat.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda:

Primer. - Estimar la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED], el dia 21 de març de 2022 (GVRTE/2022/858056) contra la Diputació de València, conforme a la fonamentació jurídica exposada, reconeixent el dret d'accés a la informació detallada en l'antecedent primer d'aquesta resolució.

Segon. – Instar la Diputació de València que en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució duga a terme les actuacions necessàries per a complir amb el que s'estableix en aquesta.

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 comptats des de l'endemà a la seua 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho