

Expedient núm. 317/2022

Resolució núm. 72/2023

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, 22 de març de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública.

Vista la reclamació número 317/2022, interposada pel Sr. [REDACTED] formulada contra la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública, i sent ponent la vocal del Consell la Sra. Sofía García Solís, s'adopta la resolució següent,

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el Sr. [REDACTED] va presentar una reclamació el 23 d'octubre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/3373629, davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclamava contra la Resolució de 28 de setembre de 2022, del director general de Funció Pública, per la qual es declara el desistiment d'una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 22 de juliol de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/2381238, en la qual demanava:

“El 19 de maig de 2022 va tindre lloc la meua revisió de la segona part del segon exercici, a la sala de premsa de la sisena planta de la torre quatre.

A l'efecte de conèixer els possibles canvis o correccions sol·licite:

L'acta de la sessió de revisió.

Els criteris de correcció.

La meua puntuació per pregunta”.

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució, aquest Consell va procedir a concedir tràmit d'audiència a la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública per via telemàtica, instant-la amb data de 26 d'octubre de 2022 a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, i també a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el dia 27 de octubre, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Fins hui no s'ha rebut cap contestació a aquest requeriment per part de la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública.

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

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. Conforme al que es disposa en l'article 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara endavant, Llei 1/2022 valenciana), "el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència en la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetllar 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.

Segon. L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que enfront de les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes reclamacions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, i també pel que es disposa en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (d'ara endavant, Llei 19/2013 estatal).

Tercer. Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 3.1.a, que es refereix de manera expressa a "l'Administració de la Generalitat".

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret del Sr. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'article 27 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". Dels antecedents que consten en l'expedient es desprén que el reclamant revist la condició d'interessat en el procediment, en haver participat en el procés selectiu sobre el qual sol·licita informació, destacant així la particular connexió del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient article 53.1.a Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, en relació amb el que es disposa en l'apartat primer de la disposició addicional primera de la Llei 19/2013 estatal, el Consell es reitera en el criteri de reconèixer un "règim especialment privilegiat d'accés" quan en un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés posseeix també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. En 2021 s'han dictat nombroses resolucions en les quals el reclamant posseeix la condició d'interessat: Res. 81/2021, Res. 95/2021, Res. 181/2021, Res. 187/2021 i Res. 257/2021.

Cinqué. Finalment, la informació sol·licitada constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 estatal, 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". En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en el seu article 7.4.

Sisé. Entrant en el fons de l'assumpte i segons s'ha indicat en els antecedents d'aquesta resolució, l'Administració mitjançant Resolució de 28 de setembre de 2022, del director general de Funció Pública, va resoldre tindre per desistit del procediment a l'interessat al no haver esmenat en el termini de 10 dies la sol·licitud d'informació presentada el 22 de juliol de 2022. Vista la documentació que consta en l'expedient administratiu, observem que mitjançant comunicació del director general de Funció Pública de 09.09.2022, posada a la disposició de l'interessat en la mateixa data se li va requerir perquè en el termini de deu dies esmenara electrònicament el contingut de la sol·licitud en què indicara "la convocatòria a la qual fa referència" a través de l'enllaç

<https://sede.gva.es/va/inicio/procedimientos?id_proc=22140>. La data d'accés a aqueixa notificació va tindre lloc el dia 16.09.2022 i el dia 22.09.2022, l'interessat mitjançant el tràmit Z va presentar escrit en el qual indicava que es referia a la "convocatòria de proves d'accés al cos superior de gestió en enginyeria tècnica de comunicacions de l'Administració de la Generalitat, A2-11, sector administració especial, convocatòria 95/18, torn lliure general (procés d'estabilització)", així doncs en la data de presentació de l'escrit d'esmena, no havia transcorregut el termini de deu dies hàbils a què es refereix l'art. 68 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Referent a això, convé precisar que l'interessat es va dirigir a l'Administració a través de la seu electrònica corresponent (article 31 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de TBGCV), per la qual cosa, referent a la pràctica de notificacions electròniques, mereix portar a col·locació el que es disposa en els apartats 2 i 3 de l'article 43 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, conforme als quals:

"2. Les notificacions per mitjans electrònics es consideraran practicades en el moment en què es produïska l'accés al seu contingut.

Quan la notificació per mitjans electrònics siga de caràcter obligatori, o haja sigut expressament elegida per l'interessat, s'entendrà rebutjada quan hagen transcorregut deu dies naturals des de la posada a disposició de la notificació sense que s'accedisca al seu contingut.

3. S'entendrà complida l'obligació a la qual es refereix l'article 40.4 amb la posada a disposició de la notificació en la seu electrònica de l'Administració o organisme actuant o en l'adreça electrònica habilitada única."

I l'article 68 de la mateixa llei estableix que "1. Si la sol·licitud d'iniciació no reuneix els requisits que assenyalava l'article 66, i, si és el cas, els que assenyalava l'article 67 o altres exigits per la legislació específica aplicable, es requerirà a l'interessat perquè, en un termini de deu dies, esmene la falta o aporte els documents preceptius, amb indicació que, si així no ho fa, es considerarà que ha desistit de la seua petició, prèvia resolució que haurà de ser dictada en els termes previstos en l'article 21."

La STS de 10 de novembre de 2021 (Rec. 4886/2020) ha assenyalat que les notificacions per mitjans electrònics produeixen efectes des del moment de l'accés al seu contingut, entenent-se complida aquesta obligació amb la posada a la seua disposició en la seu electrònica de l'Administració o organisme actuant o en l'adreça electrònica habilitada única.

En el mateix sentit, la Sentència de l'Audiència Nacional, de 19 de juliol de 2016, ha assenyalat en relació amb l'article 43.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, que estableix una clara presumpció de rebuig a la notificació per falta d'accés que exclou l'aplicació de l'article 44 de l'esmentada Llei 39/2015, d'1 d'octubre, relativa a la notificació defectuosa, no resultant aplicable aquest precepte per a les notificacions rebutjades per falta d'accés al seu contingut.

En aquest cas, no s'ha produït cap rebuig en la notificació per part de l'interessat, perquè tenint en compte que va ser requerit el dia 09.09.2022 perquè esmenara la sol·licitud i que la data d'accés a aquesta notificació es va produir el dia 16.09.2022, dins dels deu dies naturals a què es refereix l'article 43.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, el termini de deu dies hàbils per a esmenar la sol·licitud començaria a comptar a partir del dia 16.09.2022. El reclamant va presentar escrit d'esmena en data 22.09.2022, dins dels deu dies hàbils a què es refereix l'article 68.4 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, "Si algun dels subjectes als quals fa referència l'article 14.2 i 14.3 presenta la seua sol·licitud presencialment, les administracions públiques requeriran a l'interessat perquè l'esmene a través de la seua presentació electrònica. A aquest efecte, es considerarà com a data de presentació de la sol·licitud aquella en la qual haja sigut realitzada l'esmena", per la qual cosa la sol·licitud va ser esmenada en temps oportú.

Això, unit al fet que la informació sol·licitada és informació pública, que el reclamant posseeix la condició d'interessat, i que no resulta d'aplicació cap causa d'inadmissió de l'article 18 de la Llei 19/2013 estatal, o límits dels regulats en els articles 14, 15 del mateix text legal, obliga a estimar la reclamació de l'interessat, i que l'administració li facilite la informació sol·licitada mitjançant la reclamació de data 23 d'octubre de 2022.

Seté. Per a concloure, cal recordar a la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública l'obligació de resoldre en termini de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, que en el seu article 21 preveu l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments. En el mateix sentit es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana, que en l'article 34.1. estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública es resoldran i notificaran a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'Administració o organisme competent", considerant l'article 68.3 com a infracció lleu "b) L'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública".

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació amb número de registre GVRTE/2022/3373629 presentada pel Sr. [REDACTED] contra la Conselleria de Justícia, Interior i Administració Pública.

Segon. Instar la Conselleria perquè en el termini d'un mes des de la notificació d'aquesta resolució, li facilite la informació sol·licitada.

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 de 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