

Expedient Núm. 48/2023
Resolució Núm. 170/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofia García Solís

València, 8 de setembre de 2023

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Jalance

VISTA la reclamació número **48/2023**, interposada per la Sra. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Jalance i sent ponent la vocal del Consell, Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 19 de febrer de 2023, la Sra. [REDACTED] va presentar per via telemàtica, com a portaveu del grup municipal socialista de l'Ajuntament de Jalance, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/796076. En la qual reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament de Jalance a una sol·licitud d'accés a informació presentada el 8 de gener de 2023 en la qual demanava informació sobre els barems que s'apliquen en el procediment d'adjudicació del lloc de treball de l'oficina de turisme de Jalance, així com el personal que ha formulat els barems. També sol·licitava estar present en la baremació, qüestió que excedeix de les competències d'aquest Consell.

Concretament sol·licitava el següent:

“Se me informe por escrito de los baremos que se van a aplicar en la adjudicación de la plaza del puesto de trabajo de la oficina de turismo, así como el personal que va a realizar dicho baremo.”

Segon. - A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud de la reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, aquest Consell va concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Jalance per via telemàtica, i el va instar, amb data de 28 de febrer de 2023, a 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, que es va rebre el dia 1 de març de 2023, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En contestació a aquest requeriment, amb data 16 de març de 2023 es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament de Jalance en el qual manifesta el següent:

“- L'Ajuntament de Jalance no té cap relació contractual amb el treballador que ocupa la plaça del lloc de treball de l'oficina de turisme.

- El personal d'aquesta oficina de turisme es contracta per l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic de la Vall Xúquer-Cabriol.

- La sol·licitud d'informació objecte de la reclamació “Se me informe por escrito de los baremos que se van a aplicar en la adjudicación de la plaza del puesto de la oficina de turismo, así como el personal

que va a realitzar dicho baremo. Tambien solicito estar presente en la baremación" es va entendre que havia d'haver-se realitzat a l'Associació que l'havia convocat i no a l'Ajuntament de Jalance que mai ha convocat aquesta plaça.

- Aquest Ajuntament de Jalance, a petició de l'Associació convocant, va publicar un ban informatiu, en l'app eBando, des del 02-01-2023 al 06-01-2023, en el qual s'indicava que "Des de hui i fins al dijous, es poden presentar a l'Ajuntament els currículums per a treballar en l'Oficina de Turisme de Jalance, i es van rebre i van registrar d'entrada les sol·licituds dels aspirants.
- Consten en el registre d'entrada la presentació de sol·licituds de participació pels aspirants que van ser traslladades a l'Associació Xúquer Cabriol.
- Aquesta Associació Xúquer Cabriol, va fer la selecció del treballador i a la seua contractació.
- En la sessió ordinària del Ple de l'Ajuntament del dia 17 de febrer de 2023, en el punt 7. Precs i preguntes, es va tractar aquest assumpte. Van fer preguntes sobre aquest tema regidores i es van contestar en la mateixa sessió".

Tercer. - Vistes les al·legacions presentades per l'Ajuntament de Jalance i a fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud de la reclamant, per part d'aquest Consell es va concedir tràmit d'audiència a l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic de la Vall Xúquer-Cabriol per via telemàtica, i la van instar, amb data 12 d'abril de 2023, a 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, que va ser rebut el dia 20 d'abril, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En contestació a aquest requeriment, amb data 21 d'abril de 2023, el Consell Valencià de Transparència va rebre un escrit d'al·legacions de l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic de la Vall Xúquer-Cabriol en el qual manifesta que:

"Una vegada vista la notificació del Consell Valencià de Transparència de data 11 d'abril de 2023, en la qual se sol·licita a l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic Vall Xúquer-Cabriol que facilite la informació precisa en l'àmbit de l'expedient abans indicat, prèviament a la resolució de la reclamació presentada davant aquest.

Mitjançant aquesta l'informe:

- 1.- La persona que estava atenent l'oficina de Turisme, que depén de l'Associació de Municipis, situada en el municipi de Jalance, va demanar a aquesta Associació la baixa voluntària per al 31/12/2022.
- 2.- L'Associació, per a poder obrir l'oficina de turisme, va sol·licitar la presentació de currículums, per a això va demanar la col·laboració de l'Ajuntament de Jalance perquè ho comunicara mitjançant un ban i recollira els currículums en les oficines de l'Ajuntament, ja que l'oficina romania tancada.

Quart. - En data 17 de maig de 2023, el Consell Valencià de Transparència va remetre a la reclamant una notificació telemàtica, rebuda per la destinatària el mateix dia 17 de maig, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic de la Vall Xúquer-Cabriol, en què sol·licitaven que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, i en aquest cas havia de comunicar-ho al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació; se li concedia a aquest efecte un termini de deu dies, i s'assenyalava que, si es produïa comunicació per la seua part en el termini indicat, es consideraria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

La reclamant va respondre a aquest escrit el 9 de juny de 2023, i va manifestar la disconformitat amb la informació rebuda i va indicar al Consell el següent:

"...El ayuntamiento de Jalance es miembro fundador de dicha Asociación, y es el alcalde de cada municipio integrante, junto con un concejal, quien forma parte de la junta directiva. En la comunicación no se responde a mi petición de información sobre los criterios de baremación, así como el personal que la realizó y tampoco han respondido por qué no se me permitió estar presente.

El puesto de trabajo de informador turístico ya ha sido adjudicado, y tal como sospechaba, con el criterio de ser familiar de trabajadoras del ayuntamiento.
Por lo tanto, no estoy conforme con la contestación recibida”.

Quinto. – Una vegada efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, aquest Consell adopta aquesta resolució amb els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. – D'acord amb el 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 en avant 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 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 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 contra les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se una reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes reclamacions es regiran pel que s'estableix en aquesta llei, així com pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. - Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –l'Ajuntament de Jalance –, així com l'Associació de Municipis per al Desenvolupament Econòmic de la Vall Xúquer-Cabriol, estan subjectes a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.d), que es refereix de manera expressa a “Les entitats integrants de l'administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. - Quant a la reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que s'estableix en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, ja 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*.

No hem d'oblidar que qui sol·licita la informació i presenta la reclamació és regidora de la corporació municipal, i sobre aquest particular ja s'ha pronunciat aquest Consell en nombroses ocasions. Així, i pel que fa als càrrecs electes, el CVT considera, igual que altres òrgans de garantia de la transparència, que ens trobem davant un règim qualificat d'accés a la informació per als regidors i diputats, i s'admeten les seues reclamacions i es resolent en el sentit que “és lògic que el dret d'accés a la informació que es garanteix a qualsevol ciutadà no tinga millors garanties que el dret reforçat d'accés a la informació dels càrrecs electes en l'exercici de la seua funció institucional i del dret fonamental de l'article 23.2 de la CE. Així doncs, és criteri d'aquest Consell que l'aplicació de la Llei 19/2013 no s'imposa ni substitueix els altres mecanismes que poden ser utilitzats igualment pels càrrecs electes si ho consideren adequat. Per això, la garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant aquest Consell és aplicable en defensa de l'electe local a obtindre informació de la seua pròpia entitat sempre que per a la resolució d'aquestes reclamacions s'aplique preferentment el dret a la informació regulada per l'article 128 de la Llei 8/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de règim local de la Comunitat Valenciana, i per la resta de disposicions de la legislació de règim local que siguen aplicables, especialment, si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència”. Resolucions del Consell en aquesta matèria:

Resolució 155/2021, Resolució 157/2021, Resolució 174/2021, Resolució 178/2021, Resolució 179/2021, Resolució 182/2021, Resolució 185, Resolució 233/2021, Resolució 237/2021 i la Resolució 240/2021.

La **Sentència núm. 312/2022, de 10 de març, de la Sala Contenciosa Administrativa del TS**, dictada en recurs de cassació en interès de llei, en la qual, després de l'examen de les normes sobre règim local en matèria d'accés a la informació dels membres de les corporacions locals (articles 77 LBRL i 14 a 16 ROF) en relació amb les normes sobre transparència (art. 23.1 i 24 i disposició addicional primera de la Llei 19/2013 de TBG), conclou: “ Una vegada establert l'anterior, hem de recordar que, segons s'estableix en la disposició addicional primera.2 de la Llei 19/2013, aquelles matèries que tinguen establert un règim jurídic específic d'accés a la informació <<es regiran per la seua normativa específica, i per aquesta llei amb caràcter supletori>>. Doncs bé, l'abast que atribueix a aquesta expressió la jurisprudència d'aquesta Sala, que abans hem ressenyat, porta a concloure que el fet que en la normativa de règim local existisca una regulació específica, en el pla substantiu i procedimental, del dret d'accés a la informació per part dels membres de la corporació de cap manera exclou que, amb independència que es faça ús, o no, del recurs potestatiu de reposició, contra la resolució que denegue en tot o en part l'accés a la informació l'interessat pugua formular la reclamació que es regula en l'article 24 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern”.

Cinqué. - Com a qüestió prèvia, quant a l'òrgan competent per a la tramitació d'aquesta reclamació cal assenyalar que l'article 50 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, estableix:

“1. Si la sol·licitud es refereix a informació que no conste en poder del subjecte al qual es dirigeix, aquest la remetrà en un termini de deu dies hàbils al competent, si el coneguera, i informará d'aquesta circumstància la persona sol·licitant.

2. Quan la informació conste en poder de l'òrgan al qual s'ha dirigit la sol·licitud, però no haja sigut elaborada en la seua integritat per aquest, s'informará la persona sol·licitant d'aquesta circumstància i es traslladarà, en el termini de 10 dies hàbils, a aquells òrgans que hagen elaborat o generat la resta de la informació, perquè decidisquen sobre l'accés en la part que els corresponga. L'òrgan que ha rebut la sol·licitud d'accés serà l'encarregat de centralitzar la informació i coordinar els possibles implicats. En tot cas, hi haurà una única resolució que decidirà conjuntament sobre el dret d'accés.

3. Quan la informació es trobe en poder, a més de l'òrgan al qual es dirigeix la sol·licitud, d'un altre o altres òrgans administratius, s'actuarà en els mateixos termes que s'estableixen en l'apartat anterior”.

Pel que entenem que l'Ajuntament de Jalance, havia d'haver actuat d'acord amb el que s'estableix en el precepte esmentat *ut supra* i recaptar la informació de l'Associació de la qual és part integrant i dictar la resolució oportuna o bé traslladar la sol·licitud a l'associació perquè fora aquesta la que dictara la resolució.

Sisé. - Finalment, la informació sol·licitada constitueix, en principi, 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 ex consideren informació pública els *continguts o documents, qualsevol que siga el 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 els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022, valenciana, en l'article 7.4.

Seté. – Entrant en el fons de l'assumpte, veiem que la matèria sobre la qual versa la sol·licitud d'accés (*els barems que s'aplicaran en l'adjudicació de la plaça del lloc de treball de l'oficina de turisme, així com el personal que realitzarà aquest barem*) és informació pública.

La informació a la qual se sol·licita accés és relativa a un procediment selectiu en el qual, com hem assenyalat en nombroses ocasions, cobren rellevància especial els principis de transparència i publicitat. Respecte dels barems aplicats, d'acord amb el que s'estableix en la Llei 1/2022, article

14.2.a) les entitats integrants de l'administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents han de publicar:

...

5é Les ofertes d'ocupació pública i la informació relativa a tots els processos de selecció i provisió de llocs mitjançant concurs de mèrits, que ha d'incloure les llistes que es generen en els processos esmentats, a fi de permetre a cada aspirant conèixer el lloc que ocupa en cada moment.

6é Les convocatòries de selecció temporal, les borses de treball temporal i les llistes de persones que les integren, a fi que permeten a cada aspirant conèixer el lloc que ocupa en cada moment.

Per la qual cosa és procedent estimar la reclamació quant a aquest apartat, sense que resulte aplicable cap límit que poguera restringir l'accés als barems aplicables a l'adjudicació de la plaça a què fa referència la informació sol·licitada.

Seté. - Respecte del personal que realitzarà aquest barem, cal ressenyar que el Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, estructura els procediments de selecció de personal funcionari i laboral a partir 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. Així, l'apartat 2 de l'article 55 estableix: "2. Les administracions públiques, entitats i organismes a què es refereix l'article 2 del present estatut seleccionaran el seu personal funcionari i laboral mitjançant procediments en els quals es garantisquen els principis constitucionals abans expressats, així com els establits a continuació: a) Publicitat de les convocatòries i de les seues bases. b) Transparència. c) Imparcialitat i professionalitat dels membres dels òrgans de selecció. d) Independència i discrecionalitat tècnica en l'actuació dels òrgans de selecció. e) Adequació entre el contingut dels processos selectius i les funcions o tasques a desenvolupar..."

Aquests criteris s'apliquen per igual a les convocatòries per a l'accés a funcionaris de carrera o personal laboral fix com per a l'accés a la condició de personal temporal a través de les borses de treball corresponents.

Cal assenyalar també que el Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, en l'article 60, estableix quant als òrgans de selecció:

"1. Els òrgans de selecció seran col·legiats i la seua composició haurà d'ajustar-se als principis d'imparcialitat i professionalitat dels seus membres, i es tendirà, així mateix, a la paritat entre dona i home.

2. El personal d'elecció o de designació política, els funcionaris interins i el personal eventual no podran formar part dels òrgans de selecció".

Així les coses, hauria sigut procedent permetre a la reclamant l'accés a la informació sol·licitada, tot això en coherència amb els principis que han d'inspirar l'actuació de les administracions públiques i, en particular, amb el de transparència que, segons l'article 3.4 de la Llei 30/1992 -actualment Llei 39/2015- i juntament amb el de participació, ha de guiar les seues relacions amb els ciutadans.

En aplicació de l'anteriorment exposat, aquest Consell entén que resulta procedent l'estimació del dret d'accés del reclamant a la documentació sol·licitada, tant en relació amb els barems aplicats al procés, com en relació amb el personal que havia d'aplicar-los.

Huité. - En conseqüència, vist que el que se sol·licita és informació pública i que, a més, ha de ser objecte de publicitat activa, i tenint en compte que qui sol·licita la informació és una regidora de l'ajuntament que, com hem avançat, gaudeix d'un règim qualificat d'accés a la informació -qüestió abordada ja per aquest òrgan de garantia en nombroses resolucions entre les quals destaquen el 2022 la 5/2022, 14/2022, 64/2022, 74/2022, 88/2022, 89/2022, 98/2022, 104/2022, 167/2022, 170/2022, 210/2022, 224/2022, i més recentment la 23/2023- només queda determinar si podria ser aplicable

alguna causa d'inadmissió o límit a l'exercici del dret d'accés a la informació dels establits en la llei 19/2013.

Doncs bé, en relació amb aquesta qüestió, la possible aplicació dels límits al dret d'accés quan qui sol·licita la informació és un regidor, aquest Consell manté que és “dubtosament aplicable de manera subsidiària l'article 14 de la Llei 19/2013, pel que fa als límits. La normativa d'accés a la informació de regidors no regula tals límits i no sembla que concórrega una altra normativa limitadora com podria ser en el seu cas de protecció de dades especialment protegides (art. 9 RGPD) ... És per això que no pot advertir-se una necessitat imperiosa de limitar el dret fonamental d'accés per la regidora”.

Així mateix, és important assenyalar que facilitar la informació a un regidor no implica comunicar la informació a un subjecte extern a l'organització municipal, com seria el cas d'un ciutadà. A més, a més que la informació no queda fora de l'àmbit de l'organització, no pot obviar-se l'especial deure de sigil per part dels membres de la corporació, que hauran de respectar la confidencialitat de la informació a la qual tinguen accés en virtut del càrrec sense donar-li publicitat que poguera perjudicar els interessos de l'entitat local o de tercers; i són directament responsables.

Tenen el deure de guardar reserva en relació amb les informacions que se'ls faciliten per a fer possible el desenvolupament de la seua funció, singularment de les que han de servir d'antecedent per a decisions que encara estan pendents d'adopció, així com per a evitar la reproducció de la documentació que puga ser-los facilitada, en original o còpia, per al seu estudi. En aquest sentit, resolucions 5/2022, 15/2022 i 64/2022.

Per tot això, és procedent estimar aquesta reclamació i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada.

Nové. – Per a concloure cal recordar a l'Ajuntament de Jalance l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que, en l'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, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat 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 comptador des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o organisme competent”, i l'article 68.3 considera 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 presentada per la Sra. [REDACTED] regidora del Grup Municipal Socialista de Jalance i portaveu d'aquest grup, en data 19 de febrer de 2023 i amb número de registre GVRTE/2023/796076 contra l'Ajuntament de Jalance i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada, segons el que s'ha exposat en els fonaments jurídics sisé i seté d'aquesta resolució.

Segon. – Instar l'Ajuntament de Jalance perquè, en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució, facilite aquesta informació a la reclamant, i comuniqui a aquest Consell les actuacions dutes a terme per complir als acords.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho