

Reclamació expedient Núm. 48/2016

Resolució Núm. 3/2017

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON
GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

COMISSIÓ EXECUTIVA

Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 19 de gener de 2017

Reclamant: [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Algorfa.

VISTA la reclamació número 48/2016, interposada pel [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament d'Algorfa, i sent-ne ponent la vocal Sra. Isabel Lifante Vidal, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprèn de la documentació que es troba en l'expedient, l' 11 de maig de 2016 l'ara reclaman t, després de presentar-se en un procés selectiu per a la formació d'una borsa de treball d'auxiliar administratiu en l'Ajuntament d'Algorfa, va presentar un escrit a través del registre de la Generalitat Valenciana a Alacant dirigit al dit Ajuntament en què li sol·licitava:

"1. Certificació oficial expedida per l'Ajuntament d'Algorfa que acredite la superació del mencionat procediment selectiu, així com la qualificació obtinguda en cada un dels seus exercicis, per a acreditar les proves superades com a mèrit en altres oposicions.

2. Que li siguen enviades les proves sol·licitades [el qüestionari tipus test, així com l'exercici pràctic d'informàtica de la fase d'oposició], ja que té dret a accedir a la dita informació sense cap

limitació, perquè no suposaria cap dels perjudis arrellegats en l'article 14 de la Llei 19/2013, ni revelació de dades personals protegides per l'article 15 del mencionat text legal."

Segon.- El 18 de juliol de 2016, [REDACTED] va presentar un escrit de reclamació dirigit a aquest Consell de Transparència en què fa constar que "no ha rebut cap resposta per part de l'Ajuntament de l'Algorfa ni tampoc la comunicació a què fa referència l'article 42.4 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú, en la que se m'hauria de comunicar entre altres coses, la data en què la meua sol·licitud va ser rebuda pel consistori alacantí".

Així mateix, fa constar que el 29 de juny de 2016 va presentar reclamació davant del Consell

de Transparència i Bon Govern estatal, en desconèixer l'existència del Consell valencià. El 15 de juliol de 2016, el Consell estatal li va acusar recepció de la seua reclamació, avisant-lo que aquesta seria no admesa a tràmit per mancar competència per a conèixer la dita reclamació, remetent-la al Consell de Transparència, Accés a la Informació i Bon Govern valencià.

Cinquè.- Aquest Consell, en data 10 d'octubre de 2016, va remetre escrit a l'Ajuntament d'Algorfa, en què li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies per a formular les al·legacions que considerara oportunes, així com presentar els documents i justificacions que estimara pertinents en relació amb l'escrit de la reclamant.

Sisè.- L'Ajuntament d'Algorfa va remetre en data 18 d'octubre de 2016 al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern escrit en què s'informa del següent:

“Primera.- Que [REDACTED] igual que la resta d'aspirants, va poder consultar i obtenir còpia de les distintes proves del procés selectiu, així com presentar-li reclamacions, els dies que el Tribunal va disposar per a això després de la finalització de cada una de les proves, crides a què es personaven gran nombre d'aspirants, sent ateses totes les peticions i sobretot amb total transparència.

Segona.- Que aquest Ajuntament té aprovada i vigent la taxa per expedició de documents administratius, la qual exigeix el pagament de la tarifa corresponent, tant per a l'expedició de certificat, com l'obtenció de còpies de documents, establint l'ordenança fiscal que el sol·licitant haurà d'adjuntar a la sol·licitud el justificant de pagament de la taxa corresponent, quelcom que el [REDACTED] no ha efectuat en cap moment”.

Setè.- Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta Comissió Executiva, s'adopta la present resolució davall els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conforme a l'art. 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 endavant 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.- En el present cas, l'ajuntament no va contestar a la sol·licitud d'informació, 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 quedarà obligat a proporcionar la informació sol·licitada, excepte aquella que poguera entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total o parcial de la qual, vinguera expressament imposada en una llei. En tals casos la informació serà dissociada, donant compte motivadament d'aquesta circumstància”.

Segons la previsió esmentada, la llei autonòmica ha canviat el sentit del silenci negatiu de la llei estatal, optant 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 d'accedir-hi, però la realitat és que no ha accedit

efectivament a la informació esmentada. Per això, una vegada transcorregut el referit termini, el sol·licitant tindria una primera opció, que és dirigir-se a la mateixa Administració a què va sol·licitar la informació i requerir-la, expressant ara que vol fer valdre el silenci positiu davant de la falta de resposta a la seua sol·licitud. En aqueix 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, vinguera expressament imposada en una llei". Però, tal com ha interpretat aquest Consell diverses vegades (resolució 14/2016, de 6 d'octubre i resolucions 20/2016, 21/2016 i 22/2016, de 28 d'octubre), 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 d'aquest Consell. En aquests casos, serà el Consell de transparència el que determine el sentit efectiu del silenci en aplicació de l'article 17. 3r Llei 2/2015 valenciana.

Així doncs, i segons allò que s'ha exposat, les resolucions presumptes de les sol·licituds d'accés a la informació poden ser recorregudes pel sol·licitant, malgrat que la llei valenciana no ho haja previst expressament.

Tercer.- Respecte a la qüestió de si la reclamació ha sigut presentada en termini, cal remetre al criteri d'aquest Consell respecte del còmput dels terminis en el cas d'inexistència de resolució expressa. Aquest criteri s'ha manifestat –entre altres- en la resolució núm. 14, de 6 d'octubre de 2016, que resol l'expedient Núm. 3/2015. Tal com allí es va indicar la reclamació enfront de la inacció de l'Administració podrà presentar-se en qualsevol moment, no estant subjecta a termini.

Per a arribar a aquesta conclusió, aquest Consell ha pres en compte la reiterada jurisprudència del Tribunal Constitucional-entre altres, SSTC 6/1986, de 21 de gener; 204/1987, de 21 de desembre; 188/2003, de 27 d'octubre; 220/2003, de 15 de desembre; 14/2006, de 16 de gener; 39/2006, de 13 de febrer; 186/2006, de 19 de juny; 27/2007, de 12 de febrer, i 64/2007, de 27 de març-, assumida també pel Tribunal Suprem, segons la qual resulta contrari al dret a la tutela judicial efectiva la possibilitat que una desestimació presumpta adquireisca fermesa.

En aquest mateix sentit, la recent Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de Procediment Administratiu Comú, en els seus articles 122.1 i 124.1 preveuen la possibilitat d'interposar els recursos d'alçada i potestatiu de reposició en qualsevol moment enfront d'actes que no siguen expressos.

En concordança amb aquesta argumentació del Tribunal Constitucional i amb les previsions de la Llei 39/2015, el Consell de Transparència i Bon Govern estatal ha considerat, en el seu Criteri Interpretatiu C1/001 de 17 de febrer de 2016, que la presentació d'una reclamació enfront de la desestimació d'una sol·licitud d'accés a la informació per silenci no estarà sotmesa a termini.

Per tot això, aquest Consell considera la interpretació esmentada com a correcta, atès que és la que resulta més coherent amb el principi de màxima transparència de l'activitat pública, així com amb la consideració de les reclamacions davant del Consell de Transparència com substitutives dels recursos administratius.

Aplicat aquest criteri per al present supòsit no és procedent la inadmissió per transcurts de termini per a presentar la reclamació. Atès que l'administració obligada no va contestar a la seua sol·licitud, resulta indiferent quin és el termini transcorregut entre la sol·licitud d'accés a la informació i la presentació de la reclamació davant d'aquest Consell.

Quart.- L'objecte de la present reclamació ha de quedar delimitat per allò que s'ha sol·licitat pel reclamant en el seu escrit de sol·licitud de reclamació: certificació oficial d'haver superat les

proves i còpia de les proves. L'Ajuntament d'Algorfa en el seu escrit realitza dos al·legacions respecte a la dita sol·licitud: (1) que el reclamant va poder tindre accés en la seua condició d'interessat a la informació que ara sol·licita; i (2) que l'Ajuntament té establert una *taxa* per expedició de documents administratius, tant per a l'expedició de certificat com per a obtenció de còpies de documents i que el reclamant no va adjuntar justificant del pagament. Cal deixar constància que l'Ajuntament no al·lega la presència en el cas en qüestió de cap motiu d'inadmissió o de limitació al dret a l'accés a la informació.

Respecte a la primera al·legació de l'Ajuntament, ha de fer-se constar que el fet que el reclamant poguera haver-hi fet ús del seu dret d'accés a l'expedient en la seua condició d'interessat no li priva de la possibilitat de sol·licitar informació pública a l'empara de la Llei 19/2013, que estableix que "totes les persones" tenen dret a accedir a la informació pública, sense necessitat de motivar la seua sol·licitud, encara que el sol·licitant podrà exposar els motius pels quals sol·licita la informació, que podran ser tinguts en compte. En el cas en qüestió, el sol·licitant justifica la seua petició en el seu interès a seguir presentant-se a altres proves selectives.

Respecte a la segona al·legació de l'Ajuntament, ha de fer-se constar que el dret d'accés a la informació no cobreix el dret a obtindre "certificats" per part de l'administració, sinó exclusivament l'accés a la informació. En aquest sentit la Llei 19/2013 estableix en l'article 22.4: "L'accés a la informació serà gratuït. No obstant això, l'expedició de còpies o la transposició de la informació a un format diferent de l'original podrà donar lloc a l'exigència d'exaccions en els termes que preveu la Llei 8/1989, de 13 d'abril, de Taxes i Preus Públics, o, si és el cas, d'acord amb la normativa autonòmica o local que resulte aplicable". Ha de considerar-se per tant que en aquells casos en què així s'haja establert normativament, podrà exigir-se el pagament de l'expedició de les còpies dels documents que se sol·liciten. Però novament, la dita exigència no exonera a l'administració de contestar a la sol·licitud d'accés a la informació; podent-se-li reclamar si és el cas el dit pagament per a l'entrega de les còpies.

Cinquè.- D'acord amb l'anterior, la condició d'interessat en el procés selectiu del sol·licitant no li priva del seu dret d'accés a la informació a l'empara de la Llei 19/2013 i no elimina, per tant, l'obligació de l'administració de contestar a la sol·licitud d'accés a la informació. El sol·licitant demanava, (1) "certificació oficial" d'haver superat el procés, així com de les seues qualificacions i (2) còpia de certes proves del dit procés (*el qüestionari tipus test, així com l'exercici pràctic d'informàtica de la fase d'oposició*).

Respecte a la primera sol·licitud, ja hem fet constar que el dret d'accés a la informació previst en la Llei 19/2013 no inclou el dret a obtindre certificacions individuals que hauran de tramitar-se d'acord amb la seua normativa específica. Per la qual cosa no escau estimar la reclamació del sol·licitant.

Respecte a la segona sol·licitud, atès que el cas en qüestió no hi ha cap motiu d'inadmissió o de límit a la informació sol·licitada, l'Ajuntament d'Algorfa tenia l'obligació de contestar la dita sol·licitud concedint l'accés a la informació sol·licitada. Per la qual cosa sí que escau estimar la reclamació del sol·licitant.

RESOLUCIÓ

En atenció als Antecedents i Fonaments Jurídics descrits, escau:

1.- Estimar parcialment la reclamació presentada el 18 de juliol de 2016 [REDACTED] en front de la denegació per si l'encí de la seua sol·licitud d'informació a l'Ajuntament d'Algorfa, relatiu al numeral 2 referit en l'Antecedent primer d'aquesta resolució i, en conseqüència, declarar que la persona reclamant té dret que l'Ajuntament d'Algorfa li facilite la informació relativa a les proves, en particular: *"el qüestionari tipus test, així com l'exercici pràctic d'informàtica de la fase d'oposició"*.

2.- Desestimar la reclamació en tota la resta.

Contra la present 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 comptats des de l'endemà a la notificació, de conformitat amb 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,**

[REDACTED]

Ricardo García Macho