

Expedient núm. 166/2020

Resolució núm. 56/2021

**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

Sra. Sofía García Solís

València, 22 de març de 2021

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Dénia.

VISTA la reclamació número **166/2020**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Dénia, i com a ponent el president del Consell Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons el que es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el Sr. [REDACTED] va presentar el 3 de setembre de 2020, per via telemàtica, una reclamació contra l'Ajuntament de Dénia dirigida al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, amb número de registre GVRTE/2020/1288670.

En aquesta exposava com a motiu de la seua reclamació que el 25 de juny de 2020 va presentar una sol·licitud d'informació pública davant l'Ajuntament de Dénia, on sol·licitava la informació següent:

“Còpia de la titulació que segons la normativa autonòmica habilita la directora de la residència municipal d'ancians Santa Llúcia per a exercir el seu càrrec”.

El reclamant afegia en la seua reclamació que “Amb data 17 de juliol, l'Ajuntament de Dénia va obrir un període d'al·legacions de 15 dies sobre aquesta petició. Amb data actual de 3 de setembre l'Administració no ha facilitat la informació sol·licitada.

Que entén aquesta part que en tractar-se d'una residència pública i del lloc de director/directora d'un lloc de treball públic catalogat en la relació de llocs de treball com a tal, i cobert mitjançant un procés de lliure concurrència, i que, a més, les característiques i requisits d'aquest lloc està regulat per normativa autonòmica, ha de ser informació pública la titulació requerida.”

Segon. Amb data 14 de setembre de 2020 es va rebre en el Consell de Transparència un nou escrit del reclamant, amb número de registre GVRTE/2020/1349253, en el qual feia constar el següent:

“En referència a la reclamació presentada davant aquest Consell el 03.09.2020 amb registre amb número GVRTE/202011288670 volia fer constar les al·legacions següents:

1. Que amb data 14.09.2020, és a dir, fora de termini, l'Ajuntament de Dénia em notifica la resolució que adjunte.
2. Que entenc que aquesta resolució és essencialment desestimatòria perquè no considera la informació sol·licitada com a informació pública, per la qual cosa entenc que la meua reclamació davant aquest consell continua vigent.

Per la qual cosa sol·licite: que el Consell valore aquesta resolució de l'Ajuntament de Dénia que adjunte per a saber si és ajustada a la normativa vigent en matèria de transparència, i que, en el cas de considerar que des del punt de vista formal suposa la iniciació d'un nou procés, m'ho facen saber per a presentar una nova reclamació davant el Consell sobre aquesta resolució”.

Amb el seu escrit, el reclamant adjuntava còpia de la notificació rebuda de l'Ajuntament de Dénia de la Resolució 2020/1850, d'11 de setembre, que decretava el següent:

- “1. Denegar el dret a les còpies literals dels documents que contenen les titulacions sol·licitades.
2. No obstant l'anterior, reconèixer l'accés a la informació sol·licitada, segons els documents facilitats pel Departament de Recursos Humans, en els termes exposats en les consideracions precedents.
3. Aquest accés haurà de dur-se a terme superat el termini previst en l'article 22.2 de la Llei 19/2013 i s'adverteix essencialment no sols d'un ús responsable de la informació obtinguda mitjançant l'accés sinó, a més, de l'aplicació de la normativa de protecció de dades personals en els termes de l'article 15. 5 d'aquest text legal.
4. Notificar la resolució que es dicte al sol·licitant i a qui s'ha considerat persona afectada de l'article 19 de la Llei 19/2013, amb oferiment dels recursos administratiu i contenciosos administratius que corresponguen”.

Tercer. Amb data 14 de setembre de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre per via telemàtica a l'Ajuntament de Dénia un escrit, rebut pel consistori el mateix dia 14, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, 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 aportar qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevant.

En resposta a aquest escrit, el 16 de setembre de 2020 l'Ajuntament de Dénia va respondre a aquest consell i va formular les al·legacions següents:

“Primera. Requeriment d'informació per part del Consell el 14 de setembre es rep en aquest Ajuntament un escrit del Consell en el qual, per termini de quinze dies, se sol·licita informació municipal en relació amb la reclamació presentada el 3 de setembre de 2020 davant d'aquell, amb número de registre GVRTE/202011288670. El reclamant es queixa de la falta de resposta municipal.

Segona. Sí que ha hagut resposta municipal i el reclamant ha sigut notificat. Precisament el mateix dia en què el requeriment del Consell ha tingut entrada en aquest Ajuntament, el reclamant ha sigut notificat. La resolució és de data 11 de setembre de 2020, i l'informe jurídic és del dia anterior.

Tercera. Altres consideracions: el tercer del tràmit d'audiència de l'article 19 de la Llei 19/2013 s'ha oposat a l'expedició de còpies sol·licitada i se l'ha tingut, en aquest sentit, com a interessat a qui el pot afectar, en els seus drets i interessos, la resolució dictada. S'ha tingut com a tercera persona afectada a l'efecte de l'article 19 de la Llei 19/2013 la directora de la Residència Santa Lucía, qui s'ha oposat a l'expedició de les còpies que va sol·licitar en el seu moment el reclamant. Per això i en previsió de no obstaculitzar, si fora del seu interès, una possible impugnació, també a ella s'ha notificat la resolució final del procediment, amb oferiment dels recursos corresponents i amb la conseqüència que l'accés atorgat al sol·licitant es demorarà en els termes previstos en l'article 22 de la Llei estatal, tal com es motiva en la resolució municipal. Consta la pràctica de la notificació amb data 15 de setembre de 2020.

Quarta. Conclusió: petició al Consell. En virtut de l'anterior, es prega al Consell que considere presentades aquestes al·legacions, amb la documentació adjunta i que, després dels tràmits oportuns, dicte resolució en la qual tinga per contestada la sol·licitud del reclamant.

- Documentació d'interès que s'acompanya: l'expedient municipal en què s'ha tramitat la petició, això és el número 1A15/2020/36 (2020/9391) queda a la disposició del que necessite el Consell. No obstant l'anterior, en aquest moment sembla suficient acompanyar:

1r) La resolució municipal d'11 de setembre de 2020, que posa fi al procediment de transparència i que ha sigut notificada al reclamant.

2n) L'evidència de la notificació practicada al reclamant el 14 de setembre de 2020.

3r) L'evidència de la notificació practicada a l'altra interessada el 15 de setembre de 2020”.

Quart. El 20 de novembre de 2020 es va rebre en el Consell de Transparència un escrit del reclamant, amb número de registre GVRTE/2020/1753607, en el qual comunicava al Consell que “en referència amb la reclamació presentada davant aquest Consell amb el número GVRTE/2020/1288670 davant de l'Ajuntament de Dénia els adjunte ofici de l'Ajuntament en el qual m'autoritzen l'accés d'una forma molt restrictiva a la informació requerida. Atés que l'accés permés per l'ajuntament NO és el que havia sol·licitat, que era simplement una còpia de la titulació requerida, atés que podria interpretar-se que accedint a aquest tràmit renunciava a la meua reclamació, i atés que accediré en unes condicions d'absoluta indefensió perquè no podré mai demostrar la documentació que m'han mostrat o deixat de mostrar, he decidit comunicar-los aquesta situació, i manifestar que no acudiré a aquesta cita i esperaré el seu aclariment o, si escau, la seua resolució definitiva que acataré tant si és desestimàtoria, com parcialment estimatòria en els termes que planteja l'ajuntament o estimatòria com d'acord a dret entenc jo que hauria de ser”.

Amb el seu escrit, el reclamant adjuntava còpia de l'ofici que li havia remés l'Ajuntament de Dénia el 17 de novembre de 2020, en el qual se li notificava el següent:

“Transcorregut el termini previst en l'article 22.2 de la Llei 19/2013, se'l cita dilluns que ve, 23 de novembre de 2020, a les 9.00 hores, en el despatx de la cap de la Direcció i Gestió pública de Personal de l'Ajuntament de Dénia, situat en les dependències municipals de la casa consistorial, plaça de la Constitució, s/n, de Dénia, per a l'accés a la informació sol·licitada segons els documents que li facilitarà el Servei de Recursos Humans en els termes exposats en la resolució dictada pel regidor delegat de Transparència de data 14 de setembre de 2020”.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 22 de març de 2021 d'aquesta comissió executiva, sense que haja pogut complir-se el termini oportú a causa de les carències estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució sota els següents,

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord 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 d'aquest recurs –l'Ajuntament de Dénia– està subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que es disposa en 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 seu dret a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atés 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, és adequat l'encaix de la petició cursada pel reclamant amb les previsions de la Llei: la informació sol·licitada 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, siga quin 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. Dels antecedents que consten en l'expedient es dedueix que el Sr. [REDACTED] no va participar en un procés selectiu per a l'obtenció de la plaça, per tant no té la condició de persona interessada en aquest procediment i, per tant, en aquest punt no podem més que coincidir amb el que ha al·legat

L'Ajuntament de Dénia, perquè en aquest mateix sentit s'ha pronunciat aquest CTBG, el CTBGE, la AGEPD i altres organismes autonòmics, per tant “les persones que no han participat en els corresponents processos selectius no tindrien dret d'accés als documents que contenen dades personals –exàmens, actes del tribunal de selecció, qualificacions, etc.- en tractar-se d'una cessió de dades que requereix el consentiment exprés de les persones afectades, segons exigeix la Llei orgànica de protecció de dades. No és possible l'accés pels qui no van ser aspirants, llevat que es dissocien les dades personals per a garantir l'anonimat o s'autoritze l'accés per una norma amb rang de Llei”, i en aquest cas no té sentit la dissociació perquè se sol·liciten dades d'una persona física concreta.

Sisé. Vist que el reclamant no és interessat en el procediment d'adjudicació de la plaça, i quant a l'anàlisi dels possibles límits aplicables a la informació sol·licitada, que recordem, es concreta en “còpies de la titulació que habilita la directora de la residència d'ancians per a exercir el seu càrrec”, és evident que, encara que la informació no conté dades especialment protegides, sí que conté dades personals, per la qual cosa, en compliment del que s'estableix en l'article 15.5 de la Llei 2/2015 “quan la informació sol·licitada no continga dades especialment protegides, l'òrgan al qual es dirigeix la sol·licitud concedirà l'accés amb ponderació prèvia suficientment raonada de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades dels quals figuren en la informació sol·licitada i en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal”, l'ajuntament va procedir a donar trasllat a la persona afectada. La directora de la residència va denegar el seu consentiment, denegació que, com bé diu l'ajuntament, no és vinculant, ara bé, la persona afectada només es va oposar raonadament al fet que es facilitaren les còpies però no al visionat de la documentació. Així en la resolució de l'ajuntament s'estima el dret d'accés, però s'hi deneguen les còpies.

Per a resoldre la denegació de les còpies, l'Ajuntament de Dénia ha actuat de forma absolutament escrupolosa i inqüestionable en aplicació del que s'estableix per l'article 15.3 de l'LTBGE i ha dut a terme la ponderació raonada que es requereix conclouent que, malgrat que el reclamant no té la condició d'interessat, tampoc necessita ser-ho, per a passar a qüestionar-se seguidament si allò sol·licitat serveix als fins de la Llei de transparència, qüestió aquesta que estudiem a continuació.

Seté. En efecte, l'exposició de motius de l'LTAIBG recull la finalitat de la transparència, i indica que només quan l'acció dels responsables públics se sotmet a escrutini, quan els ciutadans poden conèixer com es prenen les decisions que els afecten, com es manegen els fons públics o sota quins criteris actuen les nostres institucions podem parlar de l'inici d'un procés en el qual els poders públics comencen a respondre a una societat que és crítica, exigent i que demanda participació dels poders públics.

Tal com es desprén de la sol·licitud d'accés, encara que no és necessari justificar el motiu en la sol·licitud d'accés, segons s'estableix en l'article 11 de la Llei 2/2015, sembla deduir-se que el que el reclamant vol comprovar és l'existència del títol que acredita per a l'exercici del càrrec de directora de la residència (“Còpia de la titulació que segons la normativa autonòmica habilita la directora de la residència municipal d'ancians Santa Llúcia per a exercir el seu càrrec”).

Ara bé, la sol·licitud d'informació se centra en l'obtenció de còpies de la titulació concreta d'una persona física, i s'ha de tindre en compte que en aquest cas la persona afectada per la informació s'ha oposat al lliurament d'aquestes còpies, encara que no a l'accés a aquestes mitjançant compareixença.

Entenem que en la seua resolució de reconeixement del dret d'accés dona perfecte compliment a la finalitat perseguida per la legislació de transparència, perquè com molt oportunament manifesta “la finalitat de la transparència no és el control de les persones sinó el control de l'acció pública i, per tant, la transparència empara la prevalença del dret d'accés sobre la protecció de dades personals només si són necessàries per a controlar l'actuació de l'Administració en l'exercici de la discrecionalitat tècnica en què s'ha de moure en la selecció de personal. Per tant, en aquest cas sembla que ens trobem davant un control a l'Administració i no a la persona que va guanyar en el procediment de concurrència”.

Huité. Finalment, i en relació a com es formalitza l'accés, l'article 56 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, estableix en l'apartat 3 la possibilitat que

L'Administració contacte amb la persona sol·licitant perquè pugui satisfer el seu dret ja siga mitjançant compareixença o per altres mitjans. Doncs bé, així ho fa l'ajuntament, i cita el reclamant per a fer efectiu el seu dret d'accés. En aquest sentit, considerem que la sol·licitud del reclamant ha sigut estimada, fins i tot amb les limitacions establides per l'Ajuntament de Dénia: "pot veure's tota la documentació assenyalada pel departament competent, això és Recursos Humans, que es distribueix en titulacions amb alguna qualificació, un document de continguts de temari i un imprés de sol·licitud. A partir d'ací comencem les precisions: haurien de censurar-se les dades que excedisquen les ací considerades com merament identificatives. Això és, només es podria mantindre el nom i cognoms, però no podrien contindre's dades relatives a DNI, dates de naixement o similar. Un dels documents, referit a la qualificació d'un treball, només es pot entendre si es pot comprovar que, en la data de la qualificació, la persona afectada prestava serveis en un determinat lloc."

Nové. Ara bé, el Sr. [REDACTED] considera que la resolució de l'ajuntament és essencialment desestimatoria perquè, l'Ajuntament, segons ell, considera que la informació sol·licitada no és informació pública. Doncs bé, de la resolució de l'ajuntament no es desprén en cap cas que aquesta informació no siga considerada pública, més aviat el contrari, així diu literalment en la seua resolució de sol·licitud d'accés de data 9 de setembre de 2020 "per tant la qüestió principal és si allò sol·licitat cas d'existir té el caràcter d'informació pública. I sembla que sí perquè els documents que consten en un expedient administratiu com el que ens trobem contenen informació elaborada o adquirida per l'Ajuntament en l'exercici de les seues funcions". Així mateix, recull com ha d'entendre's el dret a la informació pública, i assenjala que aquest dret solament estarà limitat en aquells casos en què així siga necessari per la naturalesa de la informació – derivat del que es disposa en la Constitució Espanyola– o per la seua entrada en conflicte amb altres interessos protegits. En tot cas, els límits previstos s'aplicaran tenint en compte un test de dany (de l'interés que se salvaguarda amb el límit) que ha sigut realitzat per l'Ajuntament i d'interés públic en la divulgació (que en el cas concret no prevalga l'interés públic en la divulgació de la informació) i de forma proporcionada i limitada pel seu objecte i finalitat. Fem notar que el reclamant es queixa precisament que no podrà utilitzar la informació si no se li faciliten les còpies. Recordar que el dret d'accés no pot subvertir-se per a la utilització de la informació amb finalitats diferents als establits en la llei. Així mateix, atés que l'accés a la informació pot afectar de manera directa la protecció de les dades personals, la Llei aclareix la relació entre els dos drets i estableix els mecanismes d'equilibri necessaris. Així, d'una banda, en la mesura en què la informació afecte directament l'organització o activitat pública de l'òrgan prevaldrà l'accés, mentre que, per un altre, es protegeixen –com no pot ser d'una altra manera– les dades que la normativa qualifica com especialment protegides, per a l'accés a les quals es requerirà, amb caràcter general, el consentiment del seu titular. Consentiment que no ha sigut atorgat.

Respecte de la sol·licitud del reclamant en tant que aquest CTCV valore si és o no ajustada a dret la resolució de l'ajuntament o si es considera necessari que formule una nova reclamació, tal com hem assenyalat al llarg de la fonamentació jurídica d'aquesta reclamació entenem que la resolució dictada per l'Ajuntament de Dénia en resposta a la sol·licitud d'accés és ajustada a dret i, per tant, desestimem la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] i entenem, al seu torn, que no és procedent iniciar un nou procés ni iniciar una nova reclamació sobre aquesta matèria, ja que en definitiva se li facilita l'accés a l'expedient, perquè pugui visionar l'existència de la titulació requerida per a accedir al lloc de directora de la residència.

En aquest cas, l'obtenció de còpies podria excedir el que han de considerar-se els fins perseguits per la normativa de transparència i accés a la informació pública, i així ho formula l'Ajuntament de Dénia en el seu escrit d'al·legacions: "De la petició realitzada, amb independència que s'estime o no, no es desprén clarament la finalitat de perjudici, més enllà de conèixer la regularitat de l'actuació municipal en relació a verificar si, en la persona designada, concorren els requisits necessaris per a exercir el lloc de directora de la Residència Santa Llúcia", màximament tenint en compte que l'Ajuntament de Dénia, tal com s'assenjala en la seua resolució en la qual es denega l'accés a les còpies però es reconeix l'accés a la informació sol·licitada, segons els documents facilitats pel Departament de Recursos Humans, en els termes exposats en les consideracions precedents que són les següents:

No queda prou clar, en aquest cas, a la vista d'allò al·legat pel reclamant en el seu escrit d'ampliació, que la informació perseguida pel reclamant tinga com a finalitat controlar l'activitat pública, ja que considerem

que l'accés a l'expedient mitjançant compareixença que li facilita l'Administració serveix a la perfecció a la finalitat perseguida per la llei de transparència, atés que mitjançant aquesta compareixença podria perfectament constatar-se el compliment del que estableix la normativa autonòmica quant als títols necessaris per a l'adjudicació de la plaça de directora de la residència.

Aquesta circumstància, unida a l'oposició de la tercera afectada al fet que es facilite còpia de les dades, no així a l'accés a la informació ni a la possibilitat de visionar aquesta informació mitjançant compareixença, entenem que l'Ajuntament de Dénia ha posat a la disposició de la persona reclamant els mitjans necessaris per a l'accés a la informació sol·licitada. Per tant, aquesta reclamació ha de ser desestimada.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda,

Desestimar la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED], basant-se en la fonamentació jurídica exposada.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN

Ricardo García Macho