

Expedient núm. 195/2020

Resolució núm. 59/2021

**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. Sofia García Solís

València, 22 de març de 2021

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Cultura i Esport.

VISTA la reclamació número **195/2020**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i com a ponent la vocal del Consell Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons el que es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 23 de juliol de 2020 el Sr. [REDACTED] va presentar davant la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport una sol·licitud d'informació, amb número de registre GVRTE/2020/1133679, en la qual sol·licitava:

“Enunciats i plantilles correctores dels exàmens de les oposicions a professorat de Secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys: 2002, 2004, 2005, 2006, 2007, 2008, 2009, 2010, 2015, 2016, 2019. En cas de no ser possible accedir a l'anterior informació, sol·licite accés a les actes dels tribunals d'aquests anys.”

El 16 de setembre de 2020, la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport va notificar al reclamant la següent resposta a la seua sol·licitud:

“En relació amb la seua sol·licitud de data 23 de juliol de 2020, on demana els enunciats i plantilles correctores de l'especialitat de Biologia i Geologia, en les oposicions d'Ensenyament Secundari realitzades en 2002, 2004, 2005, 2006, 2007, 2008, 2009, 2010, 2015, 2016 i 2019 a la Comunitat Valenciana, informem:

En primer lloc, lamentem comunicar-li que no hi ha emmagatzemada cap informació relativa als enunciats dels exercicis de cap oposició, perquè no es disposava d'una base de dades que recollira tots els exercicis plantejats per a cadascuna de les proves del procediment selectiu i en cadascun dels tribunals dels diferents cossos i especialitats, ni tampoc consten solucionaris o plantilles de correccions.

No obstant això, en aquests moments s'està desenvolupant una nova aplicació per a poder recollir aquesta informació per a pròximes oposicions, per la qual cosa posem a la seua disposició allò de què tenim constància en l'expedient corresponent, i que respecte a la seua sol·licitud pot ser-li d'utilitat, és a dir, els criteris d'avaluació que van publicar les comissions de selecció de Biologia i Geologia de les oposicions més recents (2016 i 2019) els quals, d'acord amb les bases de la respectiva convocatòria, havien de seguir els tribunals de cada especialitat i van ser publicats en els taulers d'anuncis de la respectiva seu, així com en la pàgina web d'aquesta conselleria, i li adjuntem còpia al correu electrònic que ens ha indicat”.

Segon. El 15 d'octubre de 2020, el Sr. [REDACTED] va presentar per via electrònica una reclamació amb número de registre 200117122960 davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, contra la resposta oferida per part de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a la seua sol·licitud d'accés a informació de 23 de juliol.

Tercer. Amb data 20 d'octubre de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport un escrit 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 per a aportar qualsevol informació sobre aquest tema que considerara rellevant. En resposta a aquest, el 3 de novembre de 2020 ens van arribar les al·legacions de la Conselleria, que eren les següents:

“Primera. La reclamació incorre en un dels supòsits d'inadmissió previstos en el Decret 105/2017, de 28 de juliol, en tot allò que disposa el punt 1 de l'article 47. Informació que requereisca reelaboració. S'inadmetran les sol·licituds relatives a informació per a la divulgació de la qual siga necessària una acció de reelaboració abans de l'atorgament de la informació sol·licitada.

Segona. No tenim emmagatzemada cap informació relativa als enunciats dels exercicis de cap oposició des de l'any 2002 a 2019, perquè durant els anys sol·licitats, fins a 2016, no es disposava d'una base de dades considerable que recollira tots els exercicis plantejats per a cadascuna de les proves del procediment selectiu i en cadascun dels tribunals dels diferents cossos i especialitats, com tampoc consten solucionaris o plantilles de correccions.

Tercera. Es posa a la disposició de l'interessat allò de què tenim constància en l'expedient corresponent, i que respecte a la seua sol·licitud puga ser-li d'utilitat, és a dir, els criteris d'avaluació que van publicar les comissions de selecció de Biologia i Geologia de les oposicions més recents (2016 i 2019) els quals, d'acord amb les bases de la respectiva convocatòria, havien de seguir els tribunals de cada especialitat i van ser publicats en els taulers d'anuncis de la respectiva seu, així com en la pàgina web d'aquesta conselleria que adjuntem per a facilitar la informació.

Quarta. De la cerca realitzada per a poder-li proporcionar la informació sol·licitada s'ha detectat que els enunciats sol·licitats anteriors al 2019 no consten en l'expedient centralitzat de les convocatòries de l'oposició perquè aqueixa part de l'oposició es deixa sota custòdia dels tribunals i, per tant, és impossible assumir la tasca de la recopilació del material reclamat.”.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 22 de març de 2021 d'aquesta comissió executiva, sense que s'haja pogut complir 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 del present recurs –la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport– està subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.a, que fa referència de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

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, la informació sol·licitada (enunciats i plantilles correctores dels exàmens de les oposicions a professorat de Secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys: 2002, 2004, 2005,

2006, 2007, 2008, 2009, 2010, 2015, 2016, 2019), 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, com molt encertadament al·lega el reclamant davant aquest CTCV.

Cinqué. El dret d'accés a les preguntes formulades en els processos selectius ha d'enquadrar-se dins de l'observança del principi general de transparència en tota actuació administrativa, principi que està entre els rectors d'accés a l'ocupació pública (article 55 del 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) i que es consagra en els articles 13 i 53.1.a de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, com també en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i la Llei 2/2015.

Sisé. Dels antecedents que consten en l'expedient de la reclamació es dedueix que la sol·licitud no es refereix a l'accés als exàmens realitzats per altres aspirants (i en aquest cas hauríem d'estudiar les possibles limitacions d'accés lligades a la protecció de dades personals, i recaptar el consentiment de tercers afectats), i fins i tot, sent així, les resolucions d'aquest CTCV en la matèria han reconegut el dret d'accés a les persones interessades a la informació relativa a processos selectius. D'altra banda, 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 d'aquells que 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. Però el que sol·licita el reclamant és l'accés als enunciats i plantilles correctores dels exercicis realitzats en les oposicions de Biologia i Geologia de determinats anys fins al 2019. Aquest CTCV entén que es tracta d'informació que pertany a l'Administració amb caràcter general i que no necessita el reclamant posseir la condició d'interessat, per la qual cosa a l'accés a aquesta informació difícilment podrà aplicar-se-li algun dels límits establits pels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013.

Seté. Així les coses, analitzem els motius que al·lega l'Administració reclamada per a denegar l'accés a la informació sol·licitada:

1r Al·lega l'Administració, en primer lloc, causa d'inadmissió basada en la necessitat de reelaboració de la informació sol·licitada sense més, sense motivar de cap manera aquesta causa. Referent a això s'ha pronunciat el CTCV en nombroses resolucions sent absolutament restrictius quant a l'aplicació d'aquestes causes d'inadmissió fonamentada en l'article 47.1 del Decret 105/2017. Aquest òrgan considera que en el cas d'al·legar aquesta causa, l'Administració l'ha de motivar de manera clara i concreta, en relació amb l'accés sol·licitat.

2n Resulta contradictori al·legar primer la necessitat de reelaboració per a, tot seguit, al·legar la inexistència de la informació sol·licitada, ja que si la informació no existeix no caldria al·legar res més sobre aquest tema.

3r Finalment, i quant a la inexistència de la informació, al·lega el reclamant encertadament el que es disposa en l'article 35.2 de la Llei 39/2015, segons el qual “la motivació dels actes que acaben els procediments de selecció i la competència competitiva es duren a terme de conformitat amb les disposicions de les normes que regeixen les convocatòries, i, en tot cas, han de quedar acreditats en el procediment els fonaments de la resolució que s'adopte”. Per tant, en opinió d'aquest consell han de formar part d'aquells expedients els enunciats dels exercicis proposats, així com les plantilles correctores d'aquests.

També són nombroses les resolucions d'aquest CTCV sobre aquest tema, així, hem afirmat que la negació de l'existència de la informació per un subjecte obligat és una afirmació que ha de fer-se amb una rellevant seguretat, ja que la seua conseqüència òbvia és la denegació radical de l'accés a la informació. La CTCV Res. exp. 19/2015, de 28.10.2016, FJ 4t indica que «afirmada la inexistència de la informació només

pot exigir-se, com ha fet el subjecte obligat, una informació detallada de la causa de la inexistència de la informació i de totes les accions realitzades per a aconseguir que la que s'ofereix a la ciutadania és la màxima. [...] el subjecte obligat ha satisfet en la millor manera que li era materialment possible la sol·licitud d'informació». De les al·legacions formulades per la Conselleria no sembla desprendre's que s'hagen realitzat les accions necessàries tendents a la consecució de la informació.

Per tant, resulta novament contradictori el que ha al·legat la Conselleria en dir que fins a l'any 2016 no va disposar d'una base de dades que emmagatzemara la informació sol·licitada, per a, tot seguit, afirmar que tampoc pot facilitar els exercicis ni les plantilles de respostes entre el 2016 i 2019 perquè "no consten en l'expedient centralitzat de les convocatòries de l'oposició perquè aqueixa part de l'oposició es deixa sota custòdia dels tribunals i, per tant, és impossible assumir la tasca de la recopilació del material reclamat". Així les coses, la Conselleria, en aplicació de l'article 50 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència, degué demanar la informació dels tribunals de selecció en el poder dels quals, segons afirma, està la informació sol·licitada, però no consta en l'expedient que es remetera la sol·licitud als òrgans on hi constava.

Així les coses, la Conselleria no sembla haver dut a terme cap actuació tendent a remoure els obstacles que impedeixen el legítim exercici del dret d'accés del Sr. [REDACTED]

I en virtut del que s'ha exposat anteriorment, concloem que és procedent el reconeixement del dret d'accés del reclamant, i que la Conselleria ha de realitzar i acreditar les actuacions necessàries per a facilitar l'accés a la informació sol·licitada, i demanar-la a aquells òrgans en el poder dels quals hi conste, i en cas d'impossibilitat o inexistència d'aquesta, aquestes circumstàncies hauran de ser degudament acreditades, mitjançant l'oportuna resolució.

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:

Primer. Estimar la reclamació presentada el 15 d'octubre de 2020 pel Sr. [REDACTED] contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, de conformitat amb la fonamentació jurídica exposada.

Segon. Instar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport perquè en el termini de dos mesos des de la recepció d'aquesta resolució duga a terme les actuacions necessàries per a complir el que s'estableix en aquesta resolució.

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 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