

Expedient núm. 32/2021
Resolució núm. 167/2021

**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, 1 de juliol de 2021

Reclamant: [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública.

VISTA la reclamació número **32/2021**, interposada pel S [REDACTED] formulada contra la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, i com a vocal la 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 2021 el Sr. [REDACTED] va presentar una reclamació dirigida al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, amb número de registre GVRTE/2021/395719. En aquesta s'exposava com a motiu que el 16 de gener de 2021 va presentar una sol·licitud d'informació davant la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, referent a la relació dels nomenaments de personal interí que s'hagueren realitzat per a cobrir substitucions i vacants en el cos superior de tècnic de salut pública de l'Administració de la Generalitat, escala de Farmacèutics de Salut Pública, des del 09.06.2020 i que havia transcorregut el preceptiu termini d'un mes sense haver rebut cap comunicació per part d'aquest organisme.

Així mateix, el reclamant formulava una queixa per un presumpte incompliment dels deures de publicitat activa respecte a la borsa de Salut Pública creada per Ordre 2/2014, de 14 de febrer.

Segon. Amb data 24 de febrer de 2021, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública 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.

Tercer. El 28 de febrer de 2021 es va rebre en el Consell un nou escrit del reclamant, amb número de registre GVRTE/2021/492131, en el qual informava que el 24 de febrer havia rebut, per correu electrònic, resposta de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública a la seua sol·licitud de documentació presentada el 16 de gener de 2021.

A la vista de la documentació rebuda de la Conselleria, i comparant-la amb la informació disponible per a consultes en el web san.gva.es sobre nomenaments en les llistes d'ocupació temporal d'institucions sanitàries, el reclamant presentava noves al·legacions, en les quals feia constar el següent:

1. Que diversos nomenaments temporals no es reflectien en les relacions de candidats inscrits en les llistes d'ocupació temporal d'institucions sanitàries.

2. Que s'apreciaven incoherències, com ara el nomenament de dos candidats per a ocupar una vacant el nomenament de la qual començava i finalitzava el mateix dia, sense aclarir-se què passava amb aqueixa plaça posteriorment, o que la candidata adjudicatària d'un lloc vacant figurara amb nomenament en un altre lloc diferent.

3. Que la seua sol·licitud d'informació es va registrar el 16 de gener de 2021, amb posterioritat als nomenaments per a vacants acordat en el Pacte de la Comissió Central de Seguiment de les Llistes d'Ocupació Temporal de 17 de novembre de 2020, els quals ja havien sigut publicats en la relació de candidats inscrits en les llistes d'ocupació temporal d'institucions sanitàries corresponents a desembre 2020; no obstant això, no s'inclouen en la llista que li havia facilitat la Conselleria.

El reclamant denunciava que en la seua contestació la Conselleria el remetia a utilitzar la publicació en el web san.gva.es com a eina de publicitat activa per al seguiment dels nomenaments de borsa d'ocupació, quan la informació era inexacta, incoherent i incompleta, i que la Conselleria facilitava informació sobre contractacions en el mateix període de temps per a la mateixa categoria per dues vies alternatives, la resposta a la seua sol·licitud d'informació i la publicació en el web san.gva.es, i les dues informacions es contradien entre si.

El reclamant conclouia el seu escrit amb la sol·licitud del fet que s'instara la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública al compliment de les seues obligacions de transparència i publicitat activa, perquè li fora facilitada informació veraç i completa en el format demandat. Així mateix, sol·licitava al Consell de Transparència que exigira les responsabilitats oportunes.

Quart. El 8 de març de 2021 es va rebre en el Consell de Transparència l'escrit d'al·legacions de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública. En aquest escrit s'adjuntava el text del correu electrònic remès per la Conselleria al reclamant el mateix 8 de març, en el qual se l'informava que s'havia advertit una errada en l'enviament d'informació efectuat el 24 de febrer en contestació a la seua sol·licitud de documentació de 16 de gener de 2021, relativa a les llistes d'ocupació temporal del cos i escala A1-S03-02 superior tècnic de Salut Pública de l'Administració de la Generalitat-Farmacèutics de Salut Pública, i es remetia de nou aquesta informació al reclamant.

Cinqué. Amb data 15 de març de 2021, la Comissió Executiva del Consell va remetre al reclamant una notificació telemàtica, rebuda el mateix dia 15, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, i sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no s'havien satisfet les seues pretensions, i en aquest cas ho havia de comunicar al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació. Per a aquest efecte es concedia un termini de deu dies i es feia saber que si no es produïa comunicació per part seua en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a la notificació de la Comissió Executiva, el reclamant va remetre a aquest Consell un escrit per via telemàtica el 21 de març de 2021, amb número de registre GVRTE/2021/739451, en el qual fonamentava la seua disconformitat amb la informació rebuda de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública.

En la seua reclamació inicial de 19 de febrer de 2021 se sol·licitava informació referent a la relació de nomenaments de personal interí realitzats per a cobrir substitucions i vacants en el cos superior tècnic de Salut Pública de la Generalitat, escala de Farmacèutics de Salut Pública. En la seua resposta, la Conselleria li facilita una llista, segons el reclamant plena d'errades, i li remetia a utilitzar les llistes d'ocupació temporal d'institucions sanitàries regulades per l'Ordre 4/2019, de 14 de novembre, de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, que figuren en el web www.san.gva.es per a realitzar el seguiment de nomenaments i moviments de candidats en la categoria de Farmacèutics de Salut Pública,

única llista d'ocupació per a la selecció de candidats, atés que la borsa que s'utilitzava prèviament (borsa de concurs de mèrits de l'Ordre 2/2012, de 14 de febrer) ha perdut vigència.

El reclamant exposa que les llistes d'ocupació temporal d'institucions sanitàries regulades per l'Ordre 4/2019, de 14 de novembre, no compleixen els requisits de publicitat quant a moviments de candidats en la borsa de treball per les raons següents: ometen nomenaments en el recompte mensual, no aclareixen en quina categoria ni en quin departament ni en quina modalitat estan actius bona part dels seus candidats i no recullen els nomenaments que es continuen realitzant entre candidats aliens a aquesta llista. Per això considera que aquestes llistes incompleixen les obligacions de publicitat i transparència.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquesta comissió executiva, s'adopta la present 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 –la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública– 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 dret del Sr. [REDACTED] 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 (relació de tots aquells nomenaments de personal interí que s'hagueren realitzat per a cobrir substitucions i vacants en el cos superior tècnic de Salut Pública de l'Administració de la Generalitat, escala de Farmacèutics de Salut Pública), 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 estiga en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. A més, el sol·licitant té la condició de persona interessada, en haver sigut qualificat com a apte en el concurs oposició, convocat mitjançant la Resolució de 13 de desembre de 2016, del director general de Recursos Humans i Econòmics, per la qual es convoca concurs oposició pel torn d'accés lliure per a la provisió de vacants del cos superior tècnic de Salut Pública de l'Administració de la Generalitat, escala de Farmacèutics de Salut Pública, funcionaris d'Administració especial. Aquesta condició intensifica la protecció del seu dret d'accés a la informació demandada ja que en formar part de la borsa de treball de contractació temporal poden veure's afectats els seus interessos legítims per les decisions que en relació amb això prenga l'Administració sanitària.

Cinqué. Entrant en el fons de l'assumpte, cal fer les següents consideracions. Quant a la sol·licitud referent a la relació dels nomenaments de personal interí que s'hagueren realitzat per a cobrir substitucions i vacants en el cos superior tècnic de Salut Pública de l'Administració de la Generalitat, escala de Farmacèutics de Salut Pública, a través de l'Ordre 2/2012, de 14 de febrer, des del 9 de juny de 2020, cal assenyalar que aquesta informació, segons consta en l'expedient, ja li ha sigut facilitada al

reclamant per part de la directora general de Recursos Humans de la Conselleria de Sanitat mitjançant l'escrit de data 19.02.2021. Qüestió diferent és que l'interessat compartisca o no els arguments de l'Administració sobre si els nomenaments de personal interí realitzats després de la integració de les llistes de candidats d'aquesta categoria, regulats per l'Ordre 2/2012, en la nova borsa de treball d'institucions sanitàries, regulada actualment per l'Ordre 4/2019, resulten ajustats o no a dret, de conformitat amb la vigent normativa, assumpte aquest que no competeix determinar a aquest consell, des del punt de vista del dret d'accés a la informació a través de la Llei de transparència. Per tant, en conseqüència, només podem assenyalar el reconeixement tardà del seu dret i declarar la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació pel que fa referència a aquest apartat.

Sisé. Qüestió diferent és la que té a veure amb la denúncia sobre la informació en matèria de publicitat activa. El reclamant sol·licita “informació veraç, objectiva i actualitzada en el format demandat, d'una forma directa, ràpida, exacta i legal”. Entén que la informació facilitada per la Conselleria en relació amb els llistats de la borsa de la categoria de Farmacèutic de Salut Pública és incompleta o inexacta.

Sobre aquest tema cal assenyalar que, en relació amb la publicitat activa, el 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 i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, disposa en l'article 31 que ha de publicar-se informació sobre:

“5. Les borses d'ocupació temporal i llistes de personal que les integra, amb detall d'informació que permeti efectuar un seguiment de la seua gestió. Així mateix, es publicaran les llistes actualitzades de les borses de treball amb una periodicitat mínima mensual, sense perjudici que progressivament s'implementen altres sistemes d'actualització immediats”.

D'altra banda, l'Ordre 4/2019, de 14 de novembre, de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, per la qual es regula el procediment de selecció de personal temporal per a la cobertura de places estatutàries gestionades per la conselleria amb competència en matèria de sanitat i que és la norma que regula el sistema general de llistes d'ocupació temporal, incloent-hi les de Farmacèutics de Salut Pública, indica en l'article 25.1:

“Mensualment es publicaran en la pàgina web de la conselleria amb competència en matèria de sanitat: a) les llistes actualitzades de l'ordre de la llista d'ocupació temporal per categories i departaments de salut. En aquestes llistes es recolliran les modificacions realitzades, si escau, per les resolucions estimatòries de recursos, sentències, correccions d'errades i estimacions de canvi de torn segons el que es recull en l'article 5 d'aquesta ordre, i b) llistes de persones que hagen formalitzat nomenaments en el mes anterior”.

L'accés a la informació a través de la publicitat activa té com a objecte permetre que les persones interessades puguin realitzar un seguiment dels nomenaments realitzats als inscrits en les borses de treball i poder controlar el funcionament correcte d'aquestes, per la qual cosa si aquesta informació la té l'Administració, haurà de facilitar-se-li. Ara bé, com ja vam dir en la Resolució de l'expedient 180/2019, el dret d'accés a la informació implica un accés a la informació acabada i disponible, però no a una reelaboració. El reclamant no té dret al fet que es genere una base de dades a la seua conveniència. No obstant això, sí que ha de facilitar-se-li la informació que li permeti controlar la gestió de la borsa de la forma més accessible i pròxima als seus interessos sempre que això només exigisca un “tractament informàtic habitual o corrent” (article 47.2 del Decret 105/2017).

Seté. Dit això i a la vista de la informació que figura en les llistes de la borsa de treball, podem apreciar que aquestes figura aquesta informació. Així, en la llista de la borsa de Farmacèutics de Salut Pública, remesa per la Conselleria amb els nomenaments de l'antiga borsa realitzats des del 9 de juny de 2020 fins al 30 de novembre de 2020, figura el centre i número de lloc, nom i cognoms, relació jurídica,

data de la presa de possessió i data del cessament del candidat seleccionat i, quant a la nova borsa, segons la pàgina www.san.gva.es, figura la següent informació dels candidats inscrits: nom i cognoms, torn (ordinari o millora d'ocupació), categoria, departament de salut, posició, data d'inici i data de finalització del nomenament, tipus de nomenament, si la duració del nomenament és inferior o superior a sis mesos i la jornada (parcial, ordinària ATC), per la qual cosa, *a priori*, la informació conté les dades a què fa referència l'article 25.1 de l'Ordre 4/2019.

En conseqüència, comprovades les dades que figuren en les llistes de la borsa d'ocupació temporal de la categoria de Farmacèutics de Salut Pública, hem de concloure que l'Administració respecta les obligacions de publicitat activa.

Malgrat això, el recurrent mostra la seua disconformitat en considerar que les llistes no estan actualitzades i que, per tant, la informació no és objectiva i veraç i que està plena d'inexactituds.

Aquest consell desconeix si les llistes que es publiquen cada mes estan actualitzades o no amb les modificacions que produeixen, tal com indica l'article 25.1 abans esmentat, per la qual cosa, després de les comprovacions d'accés al web realitzades, aquesta resolució es dicta en els termes següents.

Si com diu el reclamant, les llistes no estan actualitzades amb les corresponents modificacions que es produeixen, òbviament no es pot efectuar un seguiment de la seua gestió com assenyala el Decret 105/2017, i es perd la finalitat de control de funcionament. Així, l'Administració haurà de facilitar a la persona interessada la informació actualitzada de la borsa de treball de la categoria de Farmacèutics de Salut Pública en el format sol·licitat pel recurrent o en el que hi dispose, des del 9 de juny de 2020. L'actualització suposa recollir en la llista de la borsa les variacions produïdes mensualment en els termes previstos en l'article 25.1 de l'Ordre 4/2019, de 14 de novembre, i sempre que això s'aconsegueixca mitjançant un tractament informàtic que no siga complex. De la mateixa manera, si la borsa de Farmacèutics no ha tingut modificacions des de la data en què se sol·licita la informació, i per això no s'ha actualitzat, també haurà de comunicar-li-ho.

Huité. Finalment i sobre la sol·licitud de responsabilitat exigida pel reclamant, assenyalar que la facultat d'instar expedients sancionadors està recollida en l'article 42, de la Llei 2/2015, i 82, del Decret 105/2017, com una de les funcions que té encomanada la Comissió Executiva (instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III i, en aquest cas, l'òrgan competent estarà obligat a incoar el procediment i a comunicar al Consell de Transparència el resultat d'aquest).

En aquest sentit, i com ja s'ha manifestat en alguna ocasió per aquest CTCV, el fet d'instar o no la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors és una potestat que la Llei de transparència atorga a la Comissió Executiva, que podrà exercir-la o no, sense que això siga, en cap cas, obligatori per al Consell cada vegada que així ho sol·licite un reclamant, i més tenint en compte que en cada reclamació que s'interposa davant aquest òrgan s'adverteix algun incompliment (termini de resolució, obligació de resoldre, etc.).

El Consell, per tant, en aquests casos, preveu i valora el que sol·licita el reclamant i pot o no instar la incoació si ho considera procedent, i és criteri d'aquest consell acordar la incoació d'expedient disciplinari o sancionador quan aprecia mala fe o una patent i deliberada reincidència en el subjecte obligat, i en aquest cas no ho aprecia així, ja que, encara que tardanament, la Conselleria de Sanitat ha contestat al reclamant.

Nové. Finalment, cal recordar a la Conselleria l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida no sols 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, també per l'article 17 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació

ciutadana de la Comunitat Valenciana, que estableix que “les sol·licituds d'accés a informació pública, hauran de resoldre's i notificar-se al sol·licitant i als tercers afectats que l'hagen sol·licitat en el termini màxim d'un mes des de la recepció de la sol·licitud per l'òrgan competent per a resoldre.”

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. Declarar la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació quant a la informació sol·licitada i referida en el fonament jurídic 5é.

Segon. Estimar parcialment i, en conseqüència, reconèixer el dret del Sr. [REDACTED] a accedir a la informació sol·licitada en els termes establits en el fonament jurídic 7é d'aquesta resolució.

Tercer. Desestimar la sol·licitud quant a l'incompliment de les obligacions de publicitat activa.

Quart. Desestimar la seua sol·licitud d'instar la incoació de procediment sancionador, d'acord amb el que s'exposa en el fonament jurídic 8é d'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 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