

Expedient núm. 297/2021

Resolució núm. 72/2022

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

COMISSIÓ EXECUTIVA:

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Emilia Bolinches Ribera

Lorenzo Cotino Hueso

Carlos Flores Juberías

Sofia García Solís

A València, 1 d'abril de 2022

Reclamant: [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **297/2021**, interposada per [REDACTED] formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, el dia 31 de juliol de 2021, [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada 05TUI/2021/128440, una sol·licitud d'accés a informació pública davant la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport en la qual demanava una còpia de la seua primera prova de la fase d'oposició del procés selectiu convocat per l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport (especialitat Música), juntament amb la rúbrica que s'havia utilitzat per a la seua correcció.

Segon. - El dia 14 d'octubre de 2021, [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2021/2526392, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana contra la falta resposta de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a la seua sol·licitud de documentació de 31 de juliol de 2021.

Tercer. - En data 20 d'octubre de 2021 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, prèviament a la resolució de la reclamació presentada per A.M.I.M., tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes, escrit rebut pel Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el dia 21 d'octubre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic. A aquest requeriment va contestar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el dia 11 de novembre de 2021, al·legant, pel que fa a la sol·licitud d'informació, el següent:

“En relació amb la sol·licitud de data 14 d'octubre de 2021, d'informació rellevant al Consell de Transparència davant la reclamació presentada per [REDACTED] per la disconformitat de l'interessat respecte a la falta de resposta de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, a la sol·licitud d'accés a reclamació presentada per registre telemàtic 05TUI/2021/128440 el 31 de juliol de 2021, en

la qual sol·licita còpia de la primera prova de la fase d'oposició del procés selectiu convocat per l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, especialitat Música, s'informa del següent:

1. Consta en la Direcció General de Personal Docent que la reclamant té la condició d'interessada en el procediment de la convocatòria de l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, de procediment selectiu d'admissió en els cossos de professorat de secundària. (DOGV 26/11/20).

2. El 28 de juny de 2021 i segons la documentació que obra en l'expedient, la reclamant va formular al·legacions a les llistes provisionals davant el Tribunal de l'especialitat de Música, tal com estableix l'apartat 8.1.1b) de l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre.

3. El 31 de juliol de 2021, la interessada va presentar un recurs d'alçada, (a través de la pàgina web d'Educació), davant la Direcció General de Personal Docent contra les actes i decisions del tribunal en fase oposició, tal com estableix l'apartat 8.2 de la convocatòria de l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, i demanant una còpia de la primera prova.

6. A la vista de l'anterior, cal tindre en compte que la convocatòria de concurs d'oposició ha donat lloc a un elevat nombre d'expedients a causa de la participació massiva i l'acumulació de recursos que han generat els participants. Aquests fitxers es registren pel Tràmit (Z) per data i número i es resolen d'acord amb un ordre establert d'acord amb els articles 112, 121 i 122 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

7. A més, s'ha de considerar que la interessada ha tramitat la queixa directament al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana.

8. Sense perjudici del que disposa l'apartat anterior, es tindrà en compte el contingut de l'article 45 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, que estableix: "Quan se sol·licite l'accés per les persones que tenen la condició d'interessats en un procediment administratiu en curs, la sol·licitud s'integrarà en aquest procediment i s'aplicaran les normes que regulen el procediment administratiu de què es tracte".

Per tant, en aquest cas, es compleixen les condicions per a l'aplicació de l'article 45 de l'article de l'esmentat Decret, ja que:

1r) La sol·licitant té la condició d'interessada en el procediment.

2n) En el moment en què es va presentar la denúncia, el procediment encara estava en curs i,

3r) La reclamació sol·licitada per la interessada fa referència al procediment administratiu en curs de la convocatòria de l'Ordre 20/2022, de 23 de novembre, (DOGV núm. 8961, de 26/11/20) i, per tant, es resoldrà conforme el número d'expedient i entrada en el Servei. Tenint en compte els antecedents esmentats, informem al Consell de Transparència que la reclamació incorre en la causa prevista establida en la secció 2a inadmissió de les sol·licituds del Decret 105/2017, de 28 de juliol, concretament en l'art.45. Informació en curs d'elaboració, així com en la disposició addicional primera de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència i bon govern i, per tant, la reclamació de sol·licitud presentada és causa d'inadmissió."

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, s'adopta la present resolució sota 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 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– es troba subjecta a les exigències de la citada Llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 2.1.a), que es refereix de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Tercer. - Quant a la reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu tant en la Llei estatal de Transparència com en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, que segons l'article 11 garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda.

Quart. – Finalment, la informació sol·licitada, una còpia de la seua primera prova de la fase d'oposició del procés selectiu convocat per l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport (especialitat Música), juntament amb la rúbrica que s'havia utilitzat per a la seua correcció, 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, qualsevol que siga el seu format o suport, que obren en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. En el mateix sentit es manifesta l'article 4.1 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Considerant, a més, que la reclamant participa en aquestes proves selectives, de la qual cosa es desprén la seua condició d'interessada en el procediment, destaca així la particular connexió del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient article 53.1.a) Llei 39/2015), en relació amb el que es disposa en l'ap. 1r de la DA 1ra de la Llei 19/2013, el Consell es reitera en el criteri de reconèixer un “règim especialment privilegiat d'accés” quan en un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés ostenta també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. En 2021 s'han dictat nombroses resolucions en les quals el reclamant ostenta la condició d'interessat: Res. 81/2021, Res. 95/2021, Res. 181/2021, Res. 187/2021, Res. 257/2021. Especial rellevància té la condició d'interessat en els procediments selectius de personal, concursos, borses de treball i similars, considerant en aquest cas el Consell que “la condició d'interessat en el procés selectiu del sol·licitant no el priva del seu dret d'accés a la informació a l'empara de la Llei 19/2013”, i que “els participants exclosos d'un procés selectiu o disconformes amb una determinada qualificació, en la mesura en què tenen la condició d'interessats, poden accedir a l'expedient propi dels altres aspirants, en concret als exàmens realitzats i d'aquesta manera poder exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos” (Res. 248/2021).

Cinqué. – Una vegada vist que la informació sol·licitada és informació pública, tal com està recollida en les lleis de transparència, només queda determinar si resulta d'aplicació algun dels límits previstos en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013 que puga restringir el dret d'accés o causa d'inadmissió de l'article 18 que ho impedisca, per a això passarem a examinar les al·legacions aportades per la Conselleria, i en aquest sentit manifesta la Conselleria en el seu escrit d'al·legacions que la reclamació incorre en la causa prevista en l'article 45 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, en considerar que es tracta d'informació en curs d'elaboració, i que a més també resulta d'aplicació el que es disposa en la disposició addicional primera de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència i bon govern, puix que entén que el reclamant és interessat en el procediment i per tant la seua sol·licitud ha d'integrar-se en aquest procediment i aplicar-se les normes que regulen el procediment administratiu.

Així, manté la Conselleria que “*per tant, en aquest cas, es compleixen les condicions per a l'aplicació de l'article 45 de l'esmentat Decret, ja que:*

1r) El sol·licitant té la condició d'interessat.

2n) En el moment en què es va presentar la denúncia, el procediment encara estava en curs i,

3r) La reclamació sol·licitada per l'interessat fa referència al procediment administratiu en curs de la convocatòria de l'Ordre 20/2022 [cal entendre 22/2020], de 23 de novembre (DOGV núm. 8961, de 26/11/20) ”.

Doncs bé, precisament el fet que el reclamant siga interessat en el procediment li confereix, com hem avançat en el fonament jurídic quart, un dret reforçat d'accés a la informació. Així, quan un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés ostenta també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, ens trobem davant un “*règim especialment privilegiat d'accés*”, entenent el Consell que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació.

D'altra banda, el fet que la sol·licitud d'informació s'haja realitzat juntament amb la interposició d'un recurs d'alçada, i no a través del portal de l'Oficina de Transparència i aplicació GVAGIP que gestiona la Generalitat per a tramitar les sol·licituds d'accés, no és motiu ni raó per a oblidar que estem davant una sol·licitud d'informació pública, perfectament gestionable fora de qualsevol aplicació informàtica, i que ha de ser resposta. I més tractant-se de la còpia de l'examen que precisament ell mateix ha realitzat i la recopilació del qual per part de l'Administració no requereix cap tractament complex o excessiu; n'hi ha prou amb localitzar l'examen i facilitar-li'l al reclamant.

Finalment, i quant a al fet que es tracta d'un procediment en curs, segons al·lega la Conselleria quan diu que “*En el moment en què es va presentar la denúncia, el procediment encara estava en curs i, la reclamació sol·licitada per l'interessat fa referència al procediment administratiu en curs de la convocatòria de l'Ordre 20/2022 [cal entendre 22/2020], de 23 de novembre (DOGV núm. 8961, de 26/11/20)*”, i que per tant li resulta d'aplicació l'article 45 del Decret 105/2017 en tractar-se d'informació en curs d'elaboració.

Doncs bé, l'esmentat article 45 del Decret 105/2017, en fer referència a la causa d'inadmissió prevista en l'apartat a) de l'article 18 de la Llei 19/2013, entén que informació en curs d'elaboració és “*aquella que resulte incorporada a documents o suports en tramitació o en procés de finalització i que, en conseqüència, no compte encara amb tots els seus elements o aquests siguen provisionals*”. El CTCV en la Res. 20/2016 (Exp. 18/2015) ja establí que “*aquesta causa ha d'entendre's aplicable per als supòsits en els quals la informació i especialment el document concretament sol·licitat no existisca com a tal, sinó que haja d'elaborar-se o estiga en tràmit d'elaborar-se. És a dir, la informació o més aviat el document sol·licitat no existeix com a tal per no comptar amb els seus elements o perquè la informació que ha d'integrar no s'ha integrat definitivament. Per a aplicar aquesta causa d'inadmissió el subjecte obligat haurà de descriure concretament l'estat d'elaboració –o falta d'elaboració– de la informació sol·licitada. A més, haurà d'informar de quant temps pot restar per a una “elaboració” completa que permetera sol·licitar el seu accés en el futur sense que procedira la inadmissió. D'igual manera, caldrà donar accés a la informació que sí que està ja elaborada sota el règim d'accés parcial*”. En aquest sentit també la Res. 169/2018 (Exp. 75/2018), així com la Res. 65/2021, Res. 81/2021, Res. 131/2021 i Res. 249/2021.

Dit açò, és evident que en sol·licitar la còpia de l'examen, que la mateixa reclamant ha realitzat, no s'està demanant l'accés a un document que encara no compte amb tots els seus elements o que haja d'elaborar-se o estiga en tràmit d'elaborar-se; és una informació perfectament localitzable i fàcilment accessible per a l'Administració, i atès que es tracta d'informació pública a l'accés de la qual, entén aquest Consell, no li resulta d'aplicació cap límit dels previstos en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, ni causa d'inadmissió de l'article 18, la Conselleria hauria d'haver facilitat en el seu moment al sol·licitant la informació sol·licitada mitjançant dret d'accés (encara que estiguera inclosa en un recurs d'alçada i no s'haguera sol·licitat a través de l'aplicació informàtica GVAGIP), cosa que no va ocórrer. Per això procedeix estimar la reclamació i concedir el dret d'accés, havent d'entregar a la reclamant còpia de l'examen realitzat per ella mateixa en el procés selectiu convocat per Ordre 22/2020, de 23 de novembre, especialitat de Música.

Sisé. - Finalment, i quant a la rúbrica que s'havia utilitzat per a la correcció de la prova, ja s'ha pronunciat aquest Consell en nombroses resolucions, així en la Res. 295/2021 de l'Exp. 205/2021, en què el seu FJ 6é estableix que *“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 recaptar la informació dels tribunals de selecció en el poder dels quals, segons afirma, obra la informació sol·licitada, o bé, i de conformitat amb l'article 56 de la mateixa norma, si la informació ha sigut publicada, degué indicar a l'interessat de manera precisa l'enllaç que porte directament a la informació sol·licitada i ja publicada, de manera que puga acudir a aquesta de manera inequívoca, precisa i ràpida”*.

Igualment, la Resolució (10/2022) de l'Exp. 259/2021, en el seu FJ 9é, també fa referència a aquest incís i diu que *“en relació amb “les rúbriques de correcció ... que també sol·licita la reclamant, de les quals la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport de la Generalitat Valenciana no es va molestar a donar-li compte, i de les quals només a aquest Consell li va posar de manifest que “no té establides rúbriques oficials, cada tribunal utilitza els criteris de correcció que són publicats en la web d'educació, però no existeixen en l'expedient models oficials”, cal assenyalar que ja en la seua recent Resolució 274(2021) de 12 de novembre, aquest Consell va resoldre que “Si existeixen esborranys, propostes o informes del tribunal que continguén criteris de valoració dels exercicis, hauran de ser-los facilitats. A això no obstant la possible invocació del caràcter d'informació auxiliar o de suport dels esborranys i informes, sempre que aquests foren determinants per a la presa de decisions (art. 46.1 b) i 46.2 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament 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). Sobre la publicitat dels criteris de valoració en els procediments de concurrència competitiva, la Sala Contenciosa Administrativa del TS en una Sentència de 20 d'octubre de 2014 (rec. 3093/2013), va establir que “el Tribunal qualificador podrà desenvolupar i especificar els criteris de valoració i qualificació dels exercicis, havent de fer-los públics amb antelació a la seua celebració per a coneixement dels aspirants”. Sense que calga a hores d'ara fer una altra consideració addicional que no siga la que, havent afirmat l'administració requerida que “cada tribunal utilitza els criteris de correcció que són publicats en la web d'Educació”, sens dubte comptara aquesta amb aquests criteris”*.

Per tant, vist tot el que antecedeix, no queda sinó reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada per la reclamant i estimar la reclamació presentada, i l'Administració haurà de facilitar a la reclamant còpia de la seua primera prova de la fase d'oposició del procés selectiu convocat per l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport (especialitat Música), al mateix temps que haurà de recaptar, d'aquells òrgans en el poder dels quals es trobe, la documentació utilitzada per a objectivar les correccions de les proves esmentades o facilitar-li l'enllaç directe que la porte a la informació sol·licitada.

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 per [REDACTED] el dia 31 de juliol de 2021, contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport i instar aquesta última perquè, en el termini d'un mes, facilite a la reclamant la informació sol·licitada en els termes establits en els FJ 5é i 6é de la present Resolució.

Segon. - Requerir la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport perquè informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per a donar compliment al que es disposa en la present Resolució.



Contra la present Resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar 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 de la seua 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