



Expedient núm. 350/2021

Resolució núm. 107/2022

**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, 28 d'abril de 2022

Reclamant: [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **350/2021**, interposada per la [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, el dia 5 d'agost de 2021, [REDACTED] va presentar un recurs d'alçada davant la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport en el que, com a participant en un procés selectiu del cos de professors d'arts plàstiques i disseny, per l'especialitat Disseny de Moda, sol·licitava, entre altres coses, el següent:

- De no ser estimada mi solicitud no se proceda a la destrucción de mi primera prueba y se me haga entrega de una copia de la misma.

Segon. - El dia 2 de desembre de 2021, [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2021/3025048, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, contra la resposta oferida per la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a la seua sol·licitud de documentació de 5 d'agost de 2021.

En la seua reclamació, la [REDACTED] exposava el següent:

El 13 de Octubre 2021, me llegó un email de SELECCIÓN DE PERSONAL DOCENTE en respuesta a lo solicitado [...] El 3 de Noviembre de 2021 contesté al correo, manifestando, a los efectos oportunos lo siguiente:

- Respecto a lo que ustedes dicen en cuanto al examen, que se han limitado a escanear la parte A de la parte teórica, el mismo sí tiene índice y bibliografía específica sobre el tema. Lo que me hace pensar que dicho examen no ha sido leído.

- Respecto de la parte B práctica, del supuesto B1 lo han escaneado desde la pagina 6 pero había más de 20 páginas, y todas numeradas ¿dónde están el resto?

- Respecto del supuesto practico B2 no me ha sido remitido nada, ni siquiera las páginas escritas, que justificaban la elección de estilos que solicitaba el propio examen.
 - Respecto del supuesto práctico B3 no me han mandado nada.
- Solicito la totalidad de mi examen, al completo.*

Tercer. – En data 3 de desembre 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 mitjançant el qual se li atorgava, prèviament, a la resolució de la reclamació presentada per la [REDACTED], tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes, escrit que va ser rebut per la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el mateix dia 3 de desembre, tal com consta en el justificant de recepció electrònic corresponent.

A aquest requeriment va contestar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el dia 26 de gener de 2022, i va al·legar, pel que fa a la sol·licitud d'informació, el següent:

[...] 4. En data 13 d'octubre de 2021, el Servei de Selecció i Gestió Administrativa de Personal docent va enviar al correu electrònic que va indicar la interessada, una còpia de l'examen i les notes d'avaluació. (annex I)

5. No obstant això, considerant que la interessada encara reclama part de la informació que no se li ha facilitat, s'adjunta novament tota la documentació relativa a l'examen realitzat. (annex II).

Tercer.- En data 1 de febrer de 2022, la Comissió Executiva del Consell va remetre a la reclamant una notificació telemàtica, rebuda per la destinatària al mateix dia 1, en la qual se li informava de les al·legacions efectuades per la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i se li 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 havia vist satisfetes les seues pretensions; en aquest cas havia de comunicar-ho al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació, i se li concedia amb aquesta finalitat un termini de deu dies, i s'assenyalava que, si no es produïa comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

L'11 de febrer de 2022 es va rebre resposta de la reclamant, en la qual manifestava que “*Les remito de nuevo esta reclamación señalando que Conselleria de Educación no ha satisfecho mi demanda. Y todavía solicito lo mismo. Solicito la totalidad de mi examen, al completo.*”

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, s'adopta aquesta resolució amb 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 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 d'Educació, Cultura i Esport– es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que es disposa en l'article 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 s'estableix 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, detallada en l'antecedent primer d'aquesta resolució, 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 es consideren informació pública els continguts o documents, qualsevol que en siga el format o suport, que consten 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, del que es desprén la seua condició d'interessada en el procediment, i es destaca així la connexió particular 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'apartat 1r de la disposició adicional 1a 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 té també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. En 2021 es van dictar moltes resolucions en les quals el reclamant té la condició d'interessat: Resolució 81/2021, Resolució 95/2021, Resolució 181/2021, Resolució 187/2021, Resolució 257/2021. Una rellevància especial té la condició d'interessat en els procediments selectius de personal, concursos, borses de treball i similars, i ha considerat en aquest cas el Consell que "la condició d'interessat en el procés selectiu del sol·licitant no el priva del 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 dels altres aspirants, en concret als exàmens realitzats, per a, d'aquesta manera, poder exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos" (Resolució 248/2021).

Quinto. - Tampoc suposaria cap obstacle a l'accés a la informació sol·licitada el fet que la interessada haja interposat un recurs d'alçada en el qual, entre altres qüestions, sol·licitava la informació esmentada i sobre la qual es va interposar una reclamació davant el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana per desestimació presumpta. Així, l'article 24.1 de la LTBG disposa "Enfront de tota resolució expressa o presumpta en matèria d'accés podrà interposar-se una reclamació davant el Consell de Transparència i Bon Govern, amb caràcter potestatiu, previ a la impugnació en via contenciosa administrativa", i remarcava l'article 23 que aquesta reclamació tindrà la consideració de substitutiva dels recursos administratius, de conformitat amb el que es disposa en l'article 112.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

En els mateixos termes es pronuncia la Llei de transparència 2/2015, de 2 d'abril, en fer referència al règim jurídic de les reclamacions contra les resolucions d'accés a la informació pública, i atribuir-ne la resolució al Consell, i en l'article del qual 17, apartat 5é, disposa que "en l'àmbit de l'Administració de la Generalitat, les resolucions dictades posen fi a la via administrativa i són recurribles davant la jurisdicció contenciosa administrativa. No obstant això, amb caràcter potestatiu podrà interposar-se una reclamació en els termes de l'article 24 d'aquesta llei", i es destaca en aquest article no sols el caràcter potestatiu, previ a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa, sinó també el caràcter substitutiu dels recursos administratius. En el mateix sentit l'article 57 del Decret 105/2017, de desplegament de la Llei 2/2015.

Aplicant aquests criteris normatius a aquest supòsit, podem concloure que la persona sol·licitant afectada per una resolució expressa o presumpta sobre una sol·licitud de dret d'accés a la informació pública, pot, o bé acudir directament a l'ordre contenciós administratiu, o bé, formular una reclamació davant el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana, i no pot en aquest cas interposar un recurs contenciós administratiu fins que siga resolta expressament la reclamació o s'haja produït la desestimació d'aquesta per silenci. El 13 d'octubre li remeten per correu electrònic una còpia de l'examen teòric i un document amb qualificacions, i manifesta la reclamant davant aquest Consell que falta la resta de documentació sol·licitada.

Sisé. - Pel que respecta a l'examen teòric (part A de l'examen), el qual ja ha sigut facilitat a la reclamant, i així ho reconeix en dirigir-se a aquest Consell, ha de considerar-se que la reclamació ha perdut de manera sobrevinguda l'objecte. En conseqüència, en relació amb aquest, no escau més que assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i actuar d'acord amb el que es prescriu en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en l'article 21.1 estableix que en aquests casos *“la resolució consistirà en la declaració de la circumstància que concórrega en cada cas, amb la indicació dels fets produïts i les normes aplicables”*.

Seté. – Sobre el fons de l'assumpte i atenent al que ha manifestat la Conselleria en les al·legacions dirigides al Consell, cal fer les puntualitzacions següents. Sosté l'Administració que la informació va ser facilitada en data 13 d'octubre mitjançant un correu electrònic a l'adreça facilitada en el seu moment per la interessada; no obstant això, segons indica la reclamant, la informació sol·licitada no està completa, perquè sembla que només se li ha facilitat l'accés a la part A de la part teòrica de l'examen, i queda pendent el lliurament de la resta de la documentació sol·licitada i que es concreta en:

- la part B pràctica del supòsit B1 des de la pàgina 1 fins a la 5, la pàgina 15 i des de la pàgina 16 fins al final.
- supòsit pràctic B2
- supòsit pràctic B3

Així doncs, quant a l'accés als documents que consten en un expedient que conformen un procés selectiu, els participants exclosos o disconformes amb una determinada qualificació, en la mesura que tenen la condició d'interessats, poden accedir a l'expedient propi i al dels altres aspirants, en concret als exàmens realitzats i, per tant, als resultats obtinguts en aquests, per a poder exercir d'aquesta manera amb total garantia la defensa dels seus interessos. Aquest Consell ja s'ha manifestat en diverses ocasions sobre aquest tema, i ha reconegut el dret dels sol·licitants a accedir a la documentació que consta en l'expedient (Resolució de l'expedient 62/2018. Resolució de l'expedient 96/2018. Resolució de l'expedient 160/2021. Resolució de l'expedient 249/2021).

Pel que fa a les proves realitzades per la interessada, és evident que hi té dret, concretament als tres exercicis pràctics, ja que el teòric – com hem indicat abans – li va ser entregat l'octubre de 2021 i, per tant, ja consta en el seu poder, per la qual cosa el que escaurà serà estimar la reclamació en relació amb els documents relacionats en l'apartat primer d'aquest FJ.

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 desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació presentada per la [REDACTED] respecte a la sol·licitud d'informació ja entregada, relativa a la part A còpia examen teòric de la fase d'oposició, especialitat de Disseny de Moda, convocada per Ordre 22/2020, de 23 de novembre, de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, de conformitat amb el que s'estableix en el fonament jurídic 6 d'aquesta resolució.

Segon. - Estimar la reclamació i reconèixer el dret d'accés quant a la resta d'informació sol·licitada i encara no entregada, descrita en l'antecedent primer, de conformitat amb el que s'ha exposat en el fonament jurídic 7 d'aquesta resolució.

Tercer. - Instar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport perquè en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució facilite aquesta documentació.

Contra aquesta 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 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