



Expedient Núm. 370/2021

Resolució Núm. 121/2022

**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. Sofía García Solís

València, 6 de maig de 2022

Reclamant: Sra. [REDACTED].

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

VISTA la reclamació número **370/2021**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal Sra. Sofía García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el dia 9 de juliol de 2021, la Sra. [REDACTED] va presentar un recurs d'alçada davant la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, com a participant en un procés selectiu de cossos docents de professors d'ensenyament secundari (Ordre 22/2020), de l'especialitat d'Orientació Educativa, en què 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 29 de desembre de 2021, la Sra. [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2021/3294892, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, contra la falta de resposta de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a la seua sol·licitud de documentació de 9 de juliol de 2021.

Tercer. - En data 17 de gener de 2022 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 la Sra. [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 17 de gener, tal com consta en el justificant de recepció electrònic corresponent.

A aquest requeriment va contestar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el dia 20 de gener de 2022 i va al·legar, pel que fa a la sol·licitud d'informació, el següent:

[...] 5. En data 25 d'octubre de 2021, se li va enviar a la interessada des del correu electrònic corporatiu del Servei al correu electrònic proporcionat en l'imprés de dades generals iinmaasp@gmail.com, la documentació sol·licitada.

6. Vist l'anteriorment exposat, el Servei de Selecció i Gestió Administrativa de Personal Docent, adjunta de nou, una còpia del correu enviat i la documentació sol·licitada per a la resolució de reclamació. (annex I).

Quart. – Una vegada 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 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.

A més, com que la reclamant participa en aquestes proves selectives, de la qual cosa es desprén que té la condició d'interessada en el procediment, i 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 DA 1a de la Llei 19/2013, el Consell es reitera en el criteri de reconèixer un "règim especialment privilegiat d'accés" quan un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés té també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, i es considera que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació. En 2021 es van dictar nombroses resolucions en les quals el reclamant té la condició d'interessat: Resolució 81/2021, Resolució 95/2021, Resolució 181/2021, Resolució 187/2021 i Resolució 257/2021. Una rellevància especial té la condició d'interessat en els procediments selectius de personal, concursos, borses de treball i similars, ja que en aquest cas el Consell determina 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, per a poder, d'aquesta manera, exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos" (Resolució 248/2021).

Cinqué. - 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 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 remarca 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 valenciana 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 n'atribueix la resolució al Consell, i en l'article 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 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 el sol·licitant afectat 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 no siga resolta expressament la reclamació o se n'haja produït la desestimació per silenci.

Sisé. - Sobre el fons de l'assumpte i atenent al que manifesta la Conselleria en les al·legacions dirigides al Consell, cal fer alguna puntualització. Sosté l'Administració que la informació li va ser facilitada a la interessada en data 25 d'octubre de 2021 mitjançant un correu electrònic a l'adreça facilitada en el seu moment per ella mateixa; no obstant això, aquest correu no li degué arribar, ja que presenta amb posterioritat una reclamació al Consell en què al·lega la falta de resposta de la Conselleria a la seua sol·licitud d'accés.

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, d'aquesta manera, exercir amb total garantia la defensa dels seus interessos. Aquest Consell ja s'ha manifestat en diverses ocasions sobre aquest tema, reconeixent el dret dels sol·licitants a accedir a la documentació que consta en l'expedient (R l'Exp. 62/2018, R de l'Exp. 96/2018, R. de l'Exp. 160/2021 i R de l'Exp. 249/2021).

Pel que es fa, doncs, a la *primera prova realitzada* per la interessada, és evident que hi té dret. La Conselleria així sembla que ho entenga també i en les al·legacions manifesta que aporta el correu electrònic mitjançant el qual l'octubre de 2021 dona trasllat a la interessada de la documentació sol·licitada, si bé aquest correu electrònic, possiblement per error en remetre la documentació, no consta en l'expedient per no haver sigut facilitat per la Conselleria, per la qual cosa davant la incertesa de si la informació sol·licitada ha sigut o no rebuda per la reclamant, i atés que la Conselleria sembla que reconega el dret d'accés a aquesta, sense que li siga aplicable cap límit dels recollits en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, o causa d'inadmissió de l'article 18, és per això que considera aquest Consell que el que caldria és estimar la reclamació i facilitar a la reclamant, si no s'haguera fet ja, una còpia de la primera prova realitzada.

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 la Sra. [REDACTED] i reconèixer el dret d'accés a la primera prova realitzada del procés selectiu de cossos docents de professors d'ensenyament secundari, especialitat d'Orientació Educativa, convocada per l'Ordre 22/2020, de 23 de novembre, de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, de conformitat amb el que s'estableix en el FJ 6é d'aquesta resolució.

Segon. - Instar la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport perquè en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució facilite a la interessada aquesta documentació, i comuniqui al Consell les actuacions dutes a terme per complir els acords d'aquesta resolució.

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