

Resolució 118/2017, de 20 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 116/2017.

Administració reclamada: Departament d'Interior. Generalitat de Catalunya.

Informació reclamada: La documentació relativa a una provisió provisional d'un lloc de treball.

Sentit de la Resolució: Finalització per pèrdua d'objecte de la Reclamació.

Resum: Un cop presentada la Reclamació l'Administració notifica a la persona reclamant part de la informació demanada i de l'informe lliurat a aquest procediment se'n pot deduir fàcilment que és l'única part d'informació sol·licitada que és a mans de l'Administració; tenint això en compte, es pot considerar que amb aquesta notificació es dona satisfacció extemporània a la sol·licitud d'informació, amb la conseqüent pèrdua d'objecte de la Reclamació. A més, la part de la sol·licitud d'informació que demana una "resolució justificativa" incorre en la causa d'inadmissió de l'article 29.2 LTAIPBG.

Paraules clau: Provisió de llocs de treball. Silenci administratiu. Informes o dictàmens.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 16 de març de 2017 entra a la GAIP la Reclamació 116/2017, presentada en relació amb la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no vol sol·licitar el procediment de mediació.
2. El 30 de desembre de 2016 la persona reclamant va manifestar a la Direcció General de la Policia (DGP) que la persona que ocupa el lloc de Subdirecció de Recursos Humans de la DGP ho hauria fet provisionalment, sense que consti cap concurs de mèrits a aquests efectes, i en atenció als requeriments constitucionals i legals aplicables a l'accés a la funció pública i al que disposa la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), sol·licita el següent: "el lliurament de la documentació, en relació amb el nomenament provisional (encàrrec de funcions, comissió de serveis, etc.) anterior a la convocatòria INT/19/16, de la senyora com a subdirectora general de Recursos Humans de la DGP, amb les còpies autèntiques dels següents documents:
"2.1. Resolució de la convocatòria pública publicada al DOGC, o publicada a l'ATRI, o a qualsevol altre mitjà de comunicació d'accés o tots els funcionaris.
"2.2. Informe valoratiu dels mèrits i capacitats aportats pels candidats/tes degudament anonimitzats, que determina la persona que ha obtingut més puntuació.



- “2.3. Proposta de nomenament de la senyora
- “2.4. Resolució del nomenament provisional de la senyora com a subdirectora de Recursos Humans de la DGP i de les possibles pròrrogues.
- “2.5. Document de la presa de possessió o acceptació.
- “2.6. Resolució justificativa de la manca de convocatòria pública del concurs provisional i de la manca de publicitat de la Resolució de nomenament provisional, si és el cas”.
3. El 31 de gener de 2017 la persona reclamant manifesta a la Subdirecció General de Recursos Humans de la DGP que, de conformitat amb l'article 33 LTAIPBG, s'hauria produït silenci administratiu positiu en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent anterior i, en conseqüència, reclama el lliurament efectiu de la informació demanada i estimada presumptament.
4. Mitjançant un escrit del Secretari general del Departament d'Interior, datat el 31 de gener de 2017, es tramet a la persona reclamant còpia de la documentació següent:
- “- Comunicació del DGP a la Direcció de Serveis del Departament d'Interior, de 16 d'octubre de 2013, de sol·licitud de cobertura provisional del lloc de treball de subdirector/a general de Recursos Humans mitjançant encàrrec de funcions.
- “- Resolució del Secretari general de 17 d'octubre de 2013, per la qual s'encarrega a la senyora ... (la mateixa que figura a la sol·licitud de la persona reclamant), funcionària de la categoria de facultatiu/va, llicenciat/da en dret, de l'escala de suport del Cos de Mossos d'Esquadra de la Generalitat de Catalunya, amb NIF, l'exercici de les funcions del lloc de treball de subdirector/a general de Recursos Humans de la DGP, i notificació a la persona interessada.
- “- Certificat de la subdirectora general de Recursos Humans i Relacions Laborals del Departament d'Interior, de 19 de novembre de 2013, de cessament en un lloc de treball i presa de possessió en un lloc de treball nou, i notificació a la persona interessada”.
5. En la fonamentació de la Reclamació es manifesta que “falten documents, com la convocatòria del concurs de mèrits, dels mèrits anonimitzats, ... i, en cas de no haver-se publicat, com així sembla, un informe justificatiu que no s'ha fet com es demana”.
6. El 24 de març de 2017 la GAIP trasllada la Reclamació a la DGP, a la que sol·licita un informe que expressi el seu posicionament sobre ella, així com còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la que deriva.



7. El 10 d'abril de 2017 la DGP tramet a la GAIP l'informe indicat a l'antecedent anterior, que “conclou que la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada pel senyor (la persona reclamant) es va satisfer mitjançant la documentació tramesa per escrit de data 31 de gener de 2017. Així mateix, la seva Reclamació s'ha d'inadmetre, en atenció a l'article 29.2 LTAIPBG”. Aquesta conclusió resultaria bàsicament de les consideracions següents:
- Per una banda, del fet que l'escrit citat de 31 de gener hauria lliurat a la persona reclamant “la documentació disponible relativa a la cobertura provisional del lloc de treball de subdirector/a general de Recursos Humans mitjançant en càrrec de funcions, per part de la senyora ...”.
 - Per una altra, de la valoració que l'informe justificació de la no publicació del concurs de mèrits” incorreria en la causa d'inadmissió de l'article 29.2 LTAIPBG, ja que es tractaria d'una consulta jurídica o petició d'informe.
8. El 12 d'abril de 2017 la GAIP trasllada a la persona reclamant l'informe indicat a l'antecedent anterior.

Fonaments jurídics

1. Dret a la informació sol·licitada i valoració del seu lliurament efectiu

La informació sol·licitada és relativa a la provisió provisional d'un lloc de treball; es tracta, per tant, d'informació que sens dubte és pública i, a més a més, que almenys en part hauria de ser objecte de publicitat activa, en els termes considerats pel fonament jurídic 4 de la Resolució de la GAIP de 10 de març de 2016, sobre la Reclamació 35/2015. Està clar, per tant, que la persona reclamant té dret a obtenir-la.

Nogensmenys, el dret d'accés a la informació pública es pot exercir en relació amb informació que sigui efectivament pública i segons l'article 2.b LTAIPBG té aquesta condició la que hagi estat elaborada per l'Administració i la que aquesta tingui en el seu poder. Segons els antecedents, mitjançant comunicació del 31 de gener de 2017 la DGP hauria lliurat a la persona reclamant la informació de què disposa relacionada amb la cobertura provisional del lloc de treball sobre el qual s'interessa; en conseqüència, cal entendre que les informacions sol·licitades i que no han estat lliurades no existeixen, i si bé la persona reclamant pot treure d'aquest fet les conclusions que consideri pertinents, no pot exercir el dret d'accés a una informació que, com que no existeix, no és informació pública.

El fet que en la tramitació de la sol·licitud d'informació s'hagi produït silenci administratiu positiu no altera les anteriors consideracions, ja que els seus efectes presumptament estimatoris difícilment es poden projectar sobre informació que no existeix.



Per tant, s'ha de concloure que si bé la persona reclamant té dret a la informació demanada, l'exercici efectiu d'aquest dret només pot abastar la informació sol·licitada realment existent com a informació pública; vist que aquesta informació ja hauria estat facilitada a la persona reclamant mitjançant escrit de 31 de gener de 2016, notificat efectivament el 28 de febrer del mateix any, cal entendre que la seva sol·licitud d'informació hauria estat satisfeta extemporàniament, en un moment posterior a la presentació d'aquesta Reclamació, motiu pel qual procediria la seva finalització.

2. La causa d'inadmissibilitat de l'article 29.2 LTAIPBG

Un dels apartats de la sol·licitud d'informació demana la "resolució justificativa de la manca de convocatòria pública del concurs provisional i de la manca de publicitat de la Resolució de nomenament provisional, si és el cas". De les consideracions fetes per l'informe de la DGP aportat a aquest procediment se'n pot deduir fàcilment que aquesta resolució justificativa no existeix, i que per tant caldria redactar-la per donar satisfacció plena a aquest apartat de la sol·licitud d'informació.

La redacció d'una resolució justificativa d'aquestes característiques encaixa plenament en les "consultes jurídiques o peticions d'informes o dictàmens", a què es refereix l'article 29.2 LTAIPBG com una de les causes que comporten la inadmissió de les sol·licituds d'informació. En conseqüència, no es pot exercir el dret d'accés a la informació pública en relació amb aquesta "resolució justificativa" perquè no existeix i perquè l'Administració no té l'obligació de redactar-la als sols efectes de satisfer aquest dret d'accés.

A efectes pràctics, tanmateix, no cal que la part resolutiva d'aquesta Resolució es pronunciï expressament sobre aquesta qüestió, ja que les consideracions dels dos paràgrafs anteriors en darrer terme no afegeixen res a les conclusions del fonament anterior, que són plenament aplicables a aquest apartat de la sol·licitud d'informació, als efectes de constatar la inexistència d'aquesta informació i de declarar la conseqüent finalització de la Reclamació.

3. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 20 d'abril de 2017, resol per unanimitat:

1. Declarar la finalització de la Reclamació 116/2017, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte.



2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 116/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 20 d'abril de 2017

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.