

Resolució 244/2023, de 10 de març

Número d'expedient de la Reclamació: 91/2023

Administració reclamada: Departament de la Presidència

Informació reclamada: Relativa a les places d'una convocatòria.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i desestimació parcial

Resum: En quant als altres tres apartats (saber si les places que no es van adjudicar es publicaran a l'ATRI, saber si les places que no es van adjudicar sortiran a les convocatòries que vindran posteriorment i saber si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los), més que consultes, són futuribles, més que informació preexistent a la sol·licitud, tal com requereix l'article 53.2 del Decret 8/2021. Per tant, tampoc tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública i també han de ser inadmeses, si bé per causes diferents invocades per la SAFP.

Paraules clau: Generalitat. Persona interessada. Personal de l'Administració. Selecció. Adjudicació de places. Reclamació contra inadmissió parcial. Consultes. Informació futura.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 25 de gener de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 91/2023, presentada per una persona interessada contra la Direcció General de la Funció Pública (DGFP) del Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP, aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 16 de desembre de 2022 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud: "Respecte a la convocatòria 242 (del Cos Superior d'Administració de la Generalitat de Catalunya), vull les dades següents: 1.- Les places que no es van adjudicar el dia 14/12/2022 perquè els nomenats van decidir quedar-se a la seva plaça (Número de plaça, codi lloc, departament, unitat orgànica, centre de treball, nivell, localitat, observacions i jornada) 2.- Respecte a les places anteriors, volem saber si es poden adjudicar als aprovats sense plaça, o es publicaran a l'ATRI, o algunes han sortit a la convocatòria 300 o sortiran a les que vindran posteriorment. 3.- Saber si hi ha



renúncies i si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los". Indica com a motiu de la sol·licitud: "Sóc una aspirant de la convocatòria que ha superat tot el procés selectiu però no tinc plaça i formo part d'un grup en la mateixa situació".

3. El 16 de gener de 2023 la Secretaria d'Administració i Funció Pública (SAFP) estima parcialment la Reclamació sobre la base de les consideracions següents: "8. En relació amb la informació referent a saber si es poden adjudicar als aprovat sense plaça o la publicació de les places, així com tenir coneixement de les renunciacions i la informació relacionada demandada en els dos últims apartats de la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada no s'ha admès per ser un supòsit recollit com a causa de no admissió previst a l'article 29.2 a) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern que determina que són inadmeses a tràmit les sol·licituds d'informació consistents en consultes jurídiques o peticions d'informes o dictàmens, sens perjudici dels supòsits de consulta o orientació establerts per la legislació general de procediment administratiu i per les lleis sectorials que es demanin d'acord amb la normativa corresponent. Concorre aquesta causa d'inadmissió ja que una part de la present sol·licitud d'accés es considera pel seu contingut una consulta, per aquest motiu es considera necessari tramitar-la com a tal i adreçar-la a la unitat corresponent de la Direcció General de Funció Pública per tal que es doni resposta efectiva a la persona interessada. (...) Resolc: 1. Estimar parcialment, d'acord amb el fonament de dret número 8, la sol·licitud d'accés a informació pública presentada en data 16 de desembre de 2022 per la persona sol·licitant. 2. Subministrar la informació sol·licitada relativa als punts 1 i 2, en un termini màxim de 30 dies a comptar des de la data d'aquesta resolució a l'adreça de contacte que consta en la sol·licitud".
4. La Reclamació presentada el 25 de gener de 2023 es fonamenta en les consideracions següents: "No entenc perquè l'Administració no em pot dir si d'un procés selectiu hi ha hagut renunciacions o no, hauria de ser públic i no és una consulta jurídica. Respecte a l'estat de les places, la DG de Funció Pública pot saber perfectament si les places no assignades s'han publicat a l'ATRI, si estan afectades per processos d'estabilització o no o si estan ocupades per personal interí. Aquesta informació tampoc la donen perquè argumenten és consulta jurídica, peticions d'informes o dictàmens".
5. El 7 de febrer de 2023 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que



informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.

6. El 8 de febrer de 2023 la GAIP comunica la Reclamació a la SAFP i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
7. El 2 de març de 2022 la GAIP rep l'informe de la SAFP ratifica les consideracions indicades a l'antecedent 3, que van dur a inadmetre parcialment la Reclamació. També rep còpia de l'expedient, que inclou la informació sol·licitada que la SAFP ha facilitat a la persona reclamant

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que "Les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol". L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació.

L'article 2.c LTAIPBG defineix el dret d'accés a la informació pública com "el dret subjectiu que es reconeix a les persones per a sol·licitar i obtenir la informació pública, en els termes i les condicions regulats per aquesta llei". Per la seva banda, l'apartat b del mateix precepte defineix la informació pública com "la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, inclosa la que li subministren els altres subjectes obligats d'acord amb el que estableix aquesta llei".

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, "Les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda". I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix que "El dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix aquesta llei. El dret d'accés a



la informació pública només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis”.

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG estableixen els següents requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública: “2. Les limitacions legals al dret d'accés a la informació pública han d'ésser aplicades d'acord amb llur finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no es poden ampliar per analogia. 3. Per a aplicar límits al dret d'accés a la informació pública, l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. En la motivació cal explicitar el límit que s'aplica i raonar degudament les causes que en fonamenten l'aplicació”.

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte “poden” dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa Llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: “Els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació. 2. Els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació”.

2. Sobre el dret de la persona reclamant a la informació reclamada

Atès que la SAFP sembla haver facilitat la informació demanada al primer apartat de la sol·licitud (així es dedueix de l'expedient de la sol·licitud aportat a aquest procediment i del fet que la presentació de la Reclamació no faci referència a aquesta qüestió), la Reclamació s'ha de pronunciar sobre el dret de la persona reclamant a la informació demanada pels apartats segon i tercer, que és la següent: saber si les places que no es van adjudicar es poden adjudicar als aprovats sense plaça, o es publicaran a l'ATRI, o algunes han sortit a la convocatòria 300 o sortiran a les que vindran posteriorment, i saber si hi ha renunciacions i si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los. La SAFP invoca l'article 29.2 LTAIPBG i inadmet aquestes dues parts de la sol·licitud perquè considera que pròpiament no són sol·licituds d'informació pública, sinó consultes jurídiques. Per valorar-ho degudament cal tenir en compte una per una totes les qüestions plantejades:

- Saber si les places que no es van adjudicar es poden adjudicar als aprovats sense plaça.



- Saber si les places que no es van adjudicar es publicaran a l'ATRI.
- Saber si algunes de les places que no es van adjudicar han sortit a la convocatòria 300.
- Saber si les places que no es van adjudicar sortiran a les convocatòries que vindran posteriorment.
- Saber si hi ha renúncies.
- Saber si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los.

De totes aquestes pretensions, les que sens dubte demanen informació pública són la que demana saber si algunes de les places que no es van adjudicar han sortit a la convocatòria 300 i la que demana si hi ha renúncies. Es tracta d'informació que amb tota probabilitat deu estar en poder de la SAFP i, atès allò que es demana, no és previsible que hi concorrin causes legals que puguin justificar-ne la denegació. Per tant, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a aquesta informació, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG.

Per contra, està clar que formula una consulta la part de la sol·licitud que demana saber si les places que no es van adjudicar es poden adjudicar als aprovats sense plaça. Per donar resposta a aquesta petició cal fer una valoració jurídica específica, que va més enllà del dret d'accés a la informació pública. Per tant, és procedent desestimar parcialment la Reclamació en relació amb aquesta part de la sol·licitud, perquè la inadmissió acordada per l'SAFT és adequada a l'ordenament jurídic.

En quant als altres tres apartats (saber si les places que no es van adjudicar es publicaran a l'ATRI, saber si les places que no es van adjudicar sortiran a les convocatòries que vindran posteriorment i saber si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los), més que consultes, són futuribles, més que informació preexistent a la sol·licitud, tal com requereix l'article 53.2 del Decret 8/2021. Per tant, tampoc tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública i també han de ser inadmeses, si bé per causes diferents invocades per la SAFP.

3. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.



L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

4. 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 previst a l'article 25 RGAIP, 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 10 de març de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 91/2023 i declarar el dret de la persona reclamant a saber si algunes de les places que no es van adjudicar han sortit a la convocatòria 300 i a saber si hi ha renúncies.
2. Desestimar parcialment la Reclamació 91/2023, en relació amb les parts de la sol·licitud que demanen saber si les places que no es van adjudicar es poden adjudicar als aprovats sense plaça, saber si les places que no es van adjudicar es publicaran a l'ATRI, saber si les places que no es van adjudicar sortiran a les convocatòries que vindran posteriorment i saber si aplicaran l'article 61.8 de l'EBEP i l'òrgan convocant cridarà als següents aprovats de la llista per nomenar-los, perquè està justificada la inadmissió de la sol·licitud en relació amb ells.
3. Requerir a l'SAFP que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.



4. Requerir a l'SAFP a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 91/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a gaip@gencat.cat, per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreci la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

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.