

Resolució 500/2020, de 23 de setembre¹

Número d'expedient de la reclamació: 368/2020

Administració reclamada: Departament d'Educació

Informació reclamada: Enunciats d'oposició a professorat.

Sentit de la resolució: Estimació parcial

Resum: La via de reclamació davant de la GAIP és un procediment de revisió d'una actuació prèvia de l'Administració reclamada i, en conseqüència, no pot invocar pretensions que no s'haguessin formulat prèviament per la sol·licitud d'informació pública de la qual porta causa i sobre les quals no s'hagi pogut pronunciar l'Administració reclamada. Si les actes reclamades continguessin la informació dels enunciats de les oposicions sol·licitats, aleshores seria procedent estimar parcialment la sol·licitud i declarar el dret d'accés de la persona reclamant a la part d'elles que contingués els esmentats enunciats, perquè el dret d'accés es projecta sobre la informació sol·licitada, amb independència de l'arxiu, expedient o carpeta que la contingui. El dret d'accés a la versió en castellà dels enunciats citats és procedent si materialment les actes reclamades contenen aquesta versió, perquè el dret d'accés a la informació pública té per objecte la informació pública realment existent en poder de l'Administració, sense incloure cap dret a la traducció de la mateixa, encara que sigui a una llengua oficial i sense perjudici que aquesta pretensió pugui ser invocada partint d'altres drets o normatives.

Paraules clau: Administració de la Generalitat. Professorat. Educació. Actes de tribunals d'oposicions. Enunciats d'oposicions. Reclamació contra falta de lliurament de la informació. Deure de col·laboració de l'Administració. Informació pública. Destrucció de documents. Congruència de la reclamació. Traducció de la informació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 25 de juliol de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 368/2020, presentada contra el Departament d'Educació de la Generalitat, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant no demana el procediment de mediació previst per l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. La persona reclamant presenta la següent sol·licitud d'accés a la informació pública:
"Troband-me en aquest moment preparant les oposicions a professorat de secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia, resulta del meu interès accedir a la versió en espanyol

¹ La versió original d'aquesta reclamació redactada pel ponent és la versió en castellà.



dels enunciats de l'esmentada especialitat de les oposicions dels anys 2005, 2007, 2009 i 2011”.

3. El 21 de juliol de 2020 el Departament d'Educació estima la sol·licitud i facilita a la persona reclamant la informació sol·licitada, que seria la següent: “Amb referència a la seva sol·licitud sobre els enunciats en castellà de les proves de van conformar les oposicions per al professorat de secundària en l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys 2005, 2007, 2009 i 2011, l'informem que la informació sol·licitada és inexistent en l'actualitat per destrucció normativa de l'esmentada documentació. La normativa d'aplicació en els anys de referència era l'ORDRE CLT/482/2006, de 20 de setembre, per la qual s'aproven i modifiquen les taules d'avaluació documental (DOGC núm. 4.745, de 23.10.2006), que indicava: Codi: 16 Document: expedients de convocatòries de selecció de personal Resolució: destrucció total quan siguin fermes la resolució de la convocatòria i el nomenament del personal. Conservació permanent de les actes del tribunal qualificador. Organisme: documentació comuna al conjunt de l'Administració pública catalana. Aquesta normativa va ser vigent fins a l'ORDRE CLT/301/2015, de 8 de setembre, per la qual s'aproven, es modifiquen i es deroguen les taules d'avaluació i accés documental. (DOGC 6966 de 30.09.2015), que va modificar l'anterior ordre.
4. La Reclamació presentada el 25 de juliol de 2020 argumenta que la informació sol·licitada hauria d'estar en poder dels tribunals de selecció i indica que a la persona reclamant li seria suficient accedir a les actes dels mateixos.
5. El 29 de juliol de 2020 la GAIP comunica la Reclamació al Departament d'Educació i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre la mateixa, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
6. El 31 de juliol de 2020 el Departament demana una ampliació del termini per aportar la documentació indicada pel paràgraf anterior, tenint en consideració el període de vacances d'agost.
7. El 3 d'agost de 2020 la GAIP notifica al Departament l'ampliació en 7 dies més del termini indicat per l'antecedent 5, que d'aquesta manera finalitzaria el 27 d'agost de 2020. Després



de tres setmanes d'haver finalitzat el termini prorrogat, la GAIP continua sense haver rebut l'informe i altra documentació sol·licitada.

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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 7 posa de manifest que el Departament no aporta a aquest procediment la informació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP (“La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies”). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una falta de col·laboració de l'Administració amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si es té en compte que, com indica el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que “la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació.”

3. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada (versió en castellà dels enunciat de les oposicions a professorat de secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys 2005, 2007, 2009 i 2011) és sens dubte informació pública, si es troba en poder de l'Administració, d'acord amb l'establert per l'article 2.b LTAIPBG. En cas de ser així, la persona reclamant tindria dret d'accés a l'esmentada informació, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, reproduïts pel fonament jurídic 1, perquè no és plausible que es presentin en ella límits que puguin justificar la



denegació de l'accés sol·licitat, ja que es tracta de temaris d'oposicions que al seu dia van ser objecte d'àmplia difusió.

L'antecedent 3 posa de manifest que el Departament d'Educació va comunicar a la persona reclamant que els enunciats sol·licitats haurien estat destruïts, d'acord amb la normativa vigent en matèria arxius. Davant d'aquesta resposta, la persona reclamant demana en la Reclamació l'accés a les actes dels tribunals, que segons la comunicació d'informació del Departament han de ser objecte de conservació permanent.

Aquesta pretensió de la persona reclamant ha de ser considerada incongruent amb la seva sol·licitud, i per tant desestimada per aquesta Comissió de garantia, en relació amb tot el contingut de les actes reclamades que no s'ajusti als enunciats de les oposicions corresponents. Efectivament, la via de reclamació davant de la GAIP és un procediment de revisió d'una actuació prèvia de l'Administració reclamada i, en conseqüència, no pot invocar pretensions que no s'haguessin formulat prèviament per la sol·licitud d'informació pública de la qual porta causa i sobre les quals no s'hagi pogut pronunciar l'Administració reclamada.

Ara bé, si les actes reclamades continguessin la informació dels enunciats de les oposicions sol·licitats, llavors seria procedent estimar parcialment la sol·licitud i declarar el dret d'accés de la persona reclamant a la part d'elles que contingués els esmentats enunciats, perquè el dret d'accés es projecta sobre la informació sol·licitada, amb independència de l'arxiu, expedient o carpeta que la contingui.

Així mateix, convé precisar que el dret d'accés a la versió en castellà dels enunciats citats és procedent si materialment les actes reclamades contenen aquesta versió, perquè el dret d'accés a la informació pública té per objecte la informació pública realment existent en poder de l'Administració, sense incloure cap dret a la traducció de la mateixa, encara que sigui a una llengua oficial i sense perjudici que aquesta pretensió pugui ser invocada partint d'altres drets o normatives.

En vista de les anteriors consideracions, és procedent estimar parcialment la Reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a la part de les actes dels tribunals qualificadors de les oposicions a professorat de secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys 2005, 2007, 2009 i 2011 que continguin els enunciats en versió en espanyol de les mateixes; en cas que les actes no continguin la informació indicada, el Departament així l'ha de consignar a la persona reclamant en compliment d'aquesta resolució. I per les mateixes raons és procedent també desestimar la Reclamació en relació amb la resta de contingut de les actes reclamades, per ser incongruent amb la sol·licitud d'informació de la qual porta causa.



4. 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.

5. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 23 de setembre de 2020, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 368/2020 i declarar el dret de la persona reclamant a la part de les actes dels tribunals qualificadors de les oposicions a professorat de secundària de l'especialitat de Biologia i Geologia dels anys 2005, 2007, 2009 i 2011 que continguin els enunciats en versió en espanyol de les mateixes; en cas que les actes no continguin la informació indicada, el Departament així l'ha de consignar a la persona reclamant en compliment d'aquesta resolució.
2. Desestimar la Reclamació 368/2020 en relació amb la resta de contingut de les actes reclamades, per ser incongruent amb la sol·licitud d'informació de la qual porta causa.



3. Requerir el Departament d'Educació perquè lliuri la informació indicada en l'apartat 1 a la persona reclamant en el termini de 15 dies des de la notificació de la present resolució i perquè tot seguit n'informi la GAIP.
4. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar als seus drets i interessos.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 368/2020 i disposar la publicació de la present resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis previstos en aquesta Resolució per al lliurament de la informació s'han d'explicar en dies hàbils (descomptant dies festius i dissabtes) a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada, tret de previsió específica en sentit diferent.

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 presa en consideració si es comunica a la GAIP abans que acabi el termini fixat en la Resolució, i ha de fonamentar-se 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 si l'Administració obligada justifica 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-lo en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic dirigit a gaip@gencat.cat, a fi que la Comissió requereixi el seu compliment. Mentre no es compleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, conforme a l'article 25.2.k RGAIP. Si l'Administració no atén el requeriment d'execució que li dirigeixi la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb el 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 sense perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir 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 Contenciós-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 de la Resolució.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, pot interposar-se recurs contenciós-administratiu davant del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos des de l'endemà de la notificació de la Resolució, conforme a la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciós-administrativa.