

Resolució 747/2019, de 4 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 596/2019

Administració reclamada: Ajuntament d'Abrera

Informació reclamada: Còpia de proves d'un procediment de selecció de personal.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial i pèrdua sobrevinguda parcial d'objecte de la Reclamació

Resum: A la vista dels antecedents, el primer que cal és esclarir si tota la informació sol·licitada existeix efectivament, perquè si bé les bases del procés selectiu preveuen la realització de fins a quatre proves, la resposta municipal a la persona reclamant afirma facilitar-li la informació sol·licitada, fet del qual es podria deduir que només hauria participat a dues proves. Davant d'aquests possibles dubtes, és procedent que l'Ajuntament manifesti clarament si la informació sol·licitada a la persona reclamant és tota la sol·licitada que té en el seu poder o si també en disposa de la relativa a la tercera o/í quarta prova. Si la resposta municipal és que no disposa de més informació sol·licitada que la facilitada a la persona reclamant, cal que en justifiqui mínimament els motius, perquè sembla ser que de les bases de selecció se'n deduiria la necessitat d'una o dues proves més.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Personal. Selecció de personal. Proves selectives. Reclamació contra silenci. Lliurament parcial extemporani. Pèrdua parcial d'objecte. Informació inexistent. Mediació. Renúncia a la mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 17 de setembre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 596/2019, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament d'Abrera, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant sol·licita el procediment de mediació previst a 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. L'1 d'agost de 2019 la persona reclamant, després de fer constar que s'hauria presentat a un procés de selecció d'una tècnica superior de serveis econòmics, del qual n'aporta la data de convocatòria i publicació de les bases, demana la informació següent a l'Ajuntament d'Abrera: *Còpia i solucions de les diferents proves en què constava aquest procediment de selecció de personal.*
3. La Reclamació presentada el 17 de setembre de 2019 indica que l'Ajuntament no hauria contestat la sol·licitud anterior.



4. El 25 de setembre de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Abrera 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. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant. Dos mesos més tard, i malgrat haver estat reclamada, l'Ajuntament segueix sense facilitar aquesta documentació.
5. El 25 de novembre de 2019 la GAIP rep un escrit de la persona reclamant que informa de la recepció de part de l'Ajuntament d'Abrera d'una part de la informació sol·licitada, concretament de la relativa a dues de les tres proves de què constaria el procés selectiu: test amb indicació de la resposta correcte del primer exercici i segon exercici. L'escrit de l'Alcalde que notifica la informació indicada assenyala a la reclamant que li adjunta la informació sol·licitada. L'escrit de la persona reclamant adjunta també les bases de la convocatòria de la que demana informació, segons les quals el procés selectiu constaria de tres proves, a més de la relativa a coneixements de la llengua catalana; les bases preveuen unes proves de personalitat i competències, de les quals l'Ajuntament no facilita informació a la persona reclamant. En aquest pateix escrit la persona reclamant renuncia al procediment de mediació que havia sol·licitat inicialment.
6. El 28 de novembre de 2019 la GAIP rep la mateixa informació indicada a l'antecedent anterior de part de l'Ajuntament.

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. Pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament ha lliurat a la persona reclamant com a mínim part de la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment de Reclamació. La persona reclamant demana a la seva sol·licitud la còpia i les solucions de les diferents proves del procés selectiu i ella mateix indica que hauria rebut la documentació demanada respecte de dues proves. Si bé al notificar-li aquesta informació l'Ajuntament afirma que li lliura la informació sol·licitada, de la comprovació de les bases del procés selectiu se'n dedueix que consta d'una o dues proves més (les de personalitat i competències, en qualsevol cas, i la de coneixements de la llengua catalana, si escau); hi ha, per tant, indicis sòlids de què la informació facilitada satisfaria només parcialment la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació.



Ateses les anteriors consideracions, cal concloure que s'ha produït una pèrdua sobrevinguda parcial d'objecte de la Reclamació, en relació amb la part de la informació sol·licitada que ha estat facilitada a la persona reclamant (la relativa a les dues primeres proves del procés selectiu). En relació amb aquesta part, es podria finalitzar la Reclamació, sense necessitat de cap pronunciament, perquè amb el lliurament de la informació sol·licitada s'esvaeixen els motius de discrepància jurídica que justifiquen la Reclamació i aquesta perd (parcialment) el seu objecte.

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

Tal com s'argumenta al fonament jurídic anterior, la persona reclamant ha demanat còpia i solucions de les diferents proves de què constava el procediment de selecció d'una tècnica superior de serveis econòmics i l'Ajuntament només li ha facilitat la documentació demanada respecte de dues de les proves del procés, quan les seves bases estableixen que consta de tres o quatre proves, segons els casos.

A la vista dels antecedents, el primer que cal és esclarir si tota la informació sol·licitada existeix efectivament, perquè si bé les bases del procés selectiu preveuen la realització de fins a quatre proves, la resposta municipal a la persona reclamant afirma facilitar-li la informació sol·licitada, fet del qual es podria deduir que només hauria participat a dues proves. Davant d'aquests possibles dubtes, és procedent que l'Ajuntament manifesti clarament si la informació sol·licitada a la persona reclamant és tota la sol·licitada que té en el seu poder o si també en disposa de la relativa a la tercera o/i quarta prova. Si la resposta municipal és que no disposa de més informació sol·licitada que la facilitada a la persona reclamant, cal que en justifiqui mínimament els motius, perquè sembla ser que de les bases de selecció se'n deduiria la necessitat d'una o dues proves més.

D'existir en poder de l'Ajuntament informació sol·licitada relativa a les proves tercera o/i quarta del procés selectiu, es tractaria d'informació pública, de conformitat amb l'article 2.b LTAIPBG, i seria procedent declarar el dret de la persona reclamant a accedir-hi, en aplicació dels articles 18 i 20.1 LTAIPBG, perquè no sembla que hi hagin de concórrer límits que puguin impedir-ho, de la mateixa manera que no concorren a la informació facilitada relativa a les dues primeres proves del procés.

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 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 4 de desembre de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 596/2019 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2 respecte de les proves tercera o/i quarta del procés selectiu referit a la sol·licitud, en cas que aquesta informació estigui en poder de l'Ajuntament, o bé a què l'Ajuntament posi de manifest i que no disposa de més informació sol·licitada que la lliurada, tot tenint en compte les consideracions fetes al fonament jurídic 3.
2. Declarar la pèrdua sobrevinguda parcial d'objecte de la Reclamació, en relació a la informació sol·licitada relativa a les dues primeres proves del procés selectiu, en base a les consideracions fetes pel fonament jurídic 2.
3. Requerir a l'Ajuntament d'Abrera que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
4. Requerir a l'Ajuntament d'Abrera 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 596/2019 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.