GAIP

COMISSIÓ DE GARANTIA DEL DRET D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

Resolució 1012/2021, de 18 de novembre

Número d'expedient de la Reclamació: 739/2021

Administració reclamada: Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat

Informació reclamada: Documentació diversa d'un procés de selecció de personal.

Sentit de la Resolució: Inadmissió

Resum: La Reclamació no és admissible perquè la resolució municipal impugnada també ha estat objecte d'un recurs d'alçada, encara pendent de resoldre per part de l'Ajuntament. La persona reclamant té dret a formular recurs d'alçada, reclamació a la GAIP o recurs contenciós administratiu contra una resolució relativa a una sol·licitud d'informació pública. Ara bé, la GAIP no pot tramitar i resoldre una reclamació en relació amb una resolució que està sent objecte de recurs d'alçada, perquè aquest fet provoca incertesa sobre quin és l'objecte de la reclamació, ja que es pot donar el cas que quan la GAIP resolgui, la resolució municipal que és objecte del procediment ja hagi estat alterada per la resolució del recurs d'alçada, i generar d'aquesta manera una situació d'inseguretat jurídica. I és que la GAIP s'ha de pronunciar sobre l'última decisió presa per l'Administració, i en aquest cas encara no s'ha produït.

Paraules clau: Ajuntaments. Persona interessada. Personal de l'Administració. Selecció de personal. Proves selectives. Recurs administratiu pendent.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 24 d'agost de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 739/2021, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 9 de juliol de 2021 la persona reclamant s'adreça a la Comissió de valoració del concurs específic per proveir sis llocs de treball de Cap d'àrea bàsica de serveis socials i manifesta i sol·licita el següent: "Que les lleis 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació publica i bon govern i la disposició addicional primera de la Llei 19/2014 de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació i bon govern, estableixen que l'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre el regim jurídic i procediment administratiu comú. Que l'article 53 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, determina quins són els drets dels interessats en el

procediment administratiu i, d'entre ells reconeix el dret a accedir i a obtenir còpies dels documents continguts en els procediments. Que en el cas que ens ocupa ha quedat acreditat suficientment que formo part del procés selectiu i, per tant, tinc la condició de persona interessada en el procediment (...) Que ens trobem dins un procediment de concurrència competitiva i per tal de conèixer la valoració de la resta de candidats, estic legitimada a l'empara d'allò que esta disposat a la Constitució i d'acord amb la jurisprudència del Tribunal Suprem a accedir, veure i obtenir copies de totes i cadascuna de les proves i valoracions de la resta de candidats, ates que aquests documents s'integren dins un expedient d'un procés selectiu de funció publica, per saber si han estat valorades correctament, ja que el principi de publicitat i transparència es torna essencial, com a garantia del principi d'igualtat. Que· dins del termini de tres dies hàbils, comptats a partir del dia següent de la publicació a· la Seu Electrònica d'aquest Ajuntament de les valoracions obtingudes i publicades en aquest anunci, demano: Que em faciliteu la documentació, especificada tot seguit, amb anterioritat suficient a la vista de l'expedient i la revisió de la valoració atorgada a la prova d'adequació del perfil professional i a la memòria per poder-la preparar correctament: Còpia del quadernet i dels ítems de valoració de la prova d'adequació a perfil professional i plantilla de les respostes correctes; Còpia de la meva prova d'adequació a perfil professional i de la resta de candidats i la valoració de totes; Còpia de la memòria presentada per la resta *de* candidats; Còpia dels ítems d'avaluació de la memòria; Còpia de valoració de la meva memòria i la de la resta de candidats".

3. El 23 de juliol de 2021 l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat contesta la sol·licitud anterior en els termes següents: "Degut al pes dels documents, li enviem al seu correu electrònic un arxiu comprimit amb la còpia dels següents documents sol·licitats, sense les dades de caràcter personal que puguin entrar en conflicte amb el dret de protecció de dades corresponent: - Còpia de les memòries presentades pels aspirants. - Còpia de la seva prova d'adequació a perfil professional. La seva puntuació es troba a l'anunci publicat en data 06.07.2021 a la Seu Electrònica. - Còpia dels ítems d'avaluació de la memòria i la seva valoració i la de la resta de candidats. L'ús de les còpies de les memòries ho és a efectes de control de la correcció que ha realitzat la Comissió de Valoració, no podent fer altre ús de les mateixes. Respecte al quadernet d'enunciats utilitzat a la prova d'adequació a perfil, així com la plantilla de respostes i ítems, formen part d' un paquet de documentació subjecte a drets de propietat intel·lectual, per tant no es pot proporcionar còpies als aspirants. Les proves d'adequació a perfil tenen per objecte la valoració dels trets de personalitat, l'estat psicològic i l' adequació al lloc de treball, en definitiva dades sobre l'estat psicològic les quals són dades de salut. Per tant, no li podem proporcionar aquesta informació. La puntuació global es troba a l'anunci publicat en data 06.07.2021 a

la Seu Electrònica. Finalment, i per tal d'atendre la seva petició de vista de l'expedient i revisió de la valoració atorgada, la Comissió de Valoració ha acordat convocar-la el proper dia 29 de juliol de 2021, a les 11:00 hores, a una reunió telemàtica per TEAMS de la qual rebrà les instruccions per correu electrònic.

4. La Reclamació presentada el 24 d'agost de 2021 indica que la informació sol·licitada és la següent: Accedir, veure i obtenir còpia de totes i cadascuna de les proves i valoracions de la resta de candidats que han obtingut una nota superior a la meva, atès que aquests documents s'integren dins un expedient d'un procés selectiu de funció pública, per saber si han estat valorades correctament, ja que el principi de publicitat i transparència es torna essencial, com a garantia del principi d'igualtat. Còpia dels ítems concrets de valoració objectiva de les proves, demanats i no facilitats

5. El 26 d'agost de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de L'Hospitalet de Llobregat 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.

6. El 26 d'agost de 2021 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 rebi de l'Administració reclamada relatives a la informació pública.

7. El 2 de setembre de 2021 la GAIP té coneixement de la presentació, per part de la persona reclamant, d'un recurs d'alçada en relació amb la resposta municipal a la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació.

8. El 16 de setembre de 2021 la GAIP rep l'informe municipal, que relata les actuacions fetes en relació amb la sol·licitud, indica que el recurs administratiu assenyalat a l'antecedent anterior està pendent de resoldre i manifesta que el posicionament de l'Ajuntament en relació amb la sol·licitud és el següent: "A la Sra. xxxx se li ha facilitat la documentació que va sol·licitar llevat de còpia del quadernet i dels ítems de valoració de la prova d'adequació a perfil professional i plantilla de les respostes correctes dels altres aspirants i els criteris concrets de correcció de la memòria. Respecte a la còpia del quadernet i dels ítems de valoració de la prova de perfil professional, s'ha de dir que l' Ajuntament compra tant el quadernet de preguntes com el manual de valoració a l'empresa TEA. Ambdós estan protegits pels drets de propietat intel·lectual mitjançant copyright i per tant l' Ajuntament no els pot facilitar. Pel que fa a la plantilla de respostes dels altres candidats s'ha de tenir en

compte que la prova psicotècnica consta d'un test que té per objecte l'adequació professional al lloc de treball que es objecte de provisió. Els tests psicotècnics donen informació sobre l'estat psicològic de les persones, el qual es una dada de salut. En aquest sentit l'article 23 de la Llei 19/2014 del 29 de desembre de transparència, accés a la informació pública i bon govern, contempla les dades de salut com a dades personals especialment protegides i disposa que les sol·licituds d'accés a la informació pública sobre dades de salut han d'esser denegades, llevat que l'afectat consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar a la sol·licitud, consentiment que no consta de cap de les persones aspirants. En quan a la petició del criteris concrets de correcció de la memòria que no se li va facilitar, no hi ha cap límit que motivi aquesta decisió i per tant l' Ajuntament els haurà de facilitar". També facilita el nom de les tres persones afectades per la Reclamació.

9. El 5 d'octubre de 2021 la GAIP notifica a la persona reclamant el requeriment pel qual li demana que confirmi si ha recorregut en alçada la resolució municipal objecte de la Reclamació. Després de més d'un mes d'aquest requeriment, no consta resposta de la persona reclamant.

Fonaments jurídics

1. Inadmissibilitat de la Reclamació

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.

La Reclamació no és admissible perquè la resolució municipal impugnada també ha estat objecte d'un recurs d'alçada, encara pendent de resoldre per part de l'Ajuntament. La persona reclamant té dret a formular recurs d'alçada, reclamació a la GAIP o recurs contenciós administratiu contra una resolució relativa a una sol·licitud d'informació pública. Ara bé, la GAIP no pot tramitar i resoldre una reclamació en relació amb una resolució que està sent objecte de recurs d'alçada, perquè aquest fet provoca incertesa sobre quin és l'objecte de la reclamació, ja que es pot donar el cas que quan la GAIP resolgui, la resolució municipal que és objecte del

procediment ja hagi estat alterada per la resolució del recurs d'alçada, i generar d'aquesta manera una situació d'inseguretat jurídica. I és que la GAIP s'ha de pronunciar sobre l'última decisió presa per l'Administració, i en aquest cas encara no s'ha produït.

En conseqüència, és procedent inadmetre la Reclamació, sens perjudici que, si l'Ajuntament no resol el recurs d'alçada pendent de forma satisfactòria per a la persona reclamant, en pugui formular una de nova contra la resolució del recurs d'alçada.

2. 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 18 de novembre de 2021, resol per unanimitat inadmetre la Reclamació 739/2021 perquè està pendent de resoldre un recurs administratiu d'alçada en relació amb el mateix objecte, i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego
Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tr bunal 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.