

## **Resolució 1071/2021, de 3 de desembre**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 957/2021

**Administració reclamada:** Ajuntament Castelló d'Empúries

**Informació reclamada:** Accés a l'expedient propi en el marc d'un procés de selecció.

**Sentit de la resolució:** Desestimació

**Resum:** De la fonamentació de la reclamació i de la informació aportada i acreditada per l'Ajuntament se'n desprèn, clarament, que prèviament a la interposició de la reclamació, la persona reclamant ja hauria pogut accedir-hi, i que la pretensió seva amb aquest procediment és instar un pronunciament de la GAIP sobre la manca d'adequació a l'article 26 de la Llei 16/2010, del règim jurídic i del procediment de les administracions públiques, de la decisió inicial de l'Ajuntament, després corregida, de diferir el seu accés al final del procediment de selecció. I aquesta pretensió és inadmissible en aquest procediment, com ho seria la pretensió de què la GAIP es pronunciés sobre els efectes que pugui haver tingut en el seu dret de defensa o en la impugnabilitat del procediment de selecció per aquesta causa.

La única competència i funció de la GAIP és garantir que l'accés a la informació es materialitza i es fa efectiu, quan sigui ajustat a dret, i en aquest cas, ha quedat acreditat que ja es va produir. En aquestes circumstàncies, la reclamació s'ha de desestimar, per manca d'objecte

**Paraules clau:** Ajuntament. Persona interessada. Procés de selecció, Avaluació de proves. Reclamació conta lliurament de la informació. Manca d'objecte.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. El 4 de novembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 957/2021, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de Castelló d'Empúries, 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 20 de setembre de 2021 la persona reclamant presenta una instància en la qual fa constar la seva condició de persona interessada i sol·licita: "Còpia del qüestionari tipus test amb les seves respostes. (prova tercera) Còpia dels 4 supòsits de la prova teoricopràctica (prova quarta) Còpia de la valoració del projecte de gestió (prova cinquena) amb la valoració de cada membre del tribunal i el resultat conjunt de la prova, de conformitat amb la taula de valoració que figura a l'Annex 2 de les bases d'aquesta convocatòria".



3. El 24 de setembre de 2021 l'Ajuntament de Castelló d'Empúries notifica a la persona reclamant la resposta següent: "Atès que l'esmentat procés selectiu encara roman obert. Atès que aquest Tribunal Qualificador, per emetre el judici tècnic al qual ha arribat, ha hagut de consignar els criteris de valoració qualitativa corresponents. Atès que el Tribunal Qualificador té l'obligació d'explicar les raons de la puntuació assignada a les i als aspirants que així ho sol·licitin, i motivar el judici tècnic al qual s'ha arribat. Atès que l'aplicació d'aquests criteris condueix al resultat individualitzat per a cada candidat. Atès que els criteris utilitzats per arribar a aquest judici tècnic constaran en l'expedient, i s'hi podrà tenir accés quan aquest es tanqui. Per tant, com a interessat en aquest procediment podrà tenir accés a l'expedient i a les notes obtingudes per vostè en les diferents proves quan el donem per finalitzat".
4. El 29 de setembre de 2021 la persona reclamant presenta una instància davant de l'Ajuntament de Castelló d'Empúries en la que sol·licita "que s'admeti l'escrit que adjunta a la Instància on formula recurs contra la negativa d'accés a la informació sol·licitada" i, en el mateix," sol·licita la paralització del procés per evitar danys de difícil reparació als seus interessos legítims com a aspirant del procés". L'Ajuntament de Castelló admet aquest escrit com a recurs d'alçada.
5. El 29 d'octubre de 2021 l'Ajuntament de Castelló d'Empúries resol desestimar el recurs d'alçada interposat per la persona reclamant i ho fonamenta en que "La resposta de l'Ajuntament a [persona reclamant], relativa a l'accés a tota la documentació obrant a l'expedient, supeditada al moment de la finalització del procés selectiu, s'empara en l'establert a l'article 18.1-a) de la Llei 19/2013".
6. La Reclamació presentada el 4 de novembre de 2021 indica que l'Administració hauria respost la seva sol·licitud, però parcialment, i es fonamenta en què hauria rebut resposta parcial de l'Ajuntament, i es fonamenta així: "Denegació de l'accés fins a l'acabament del procés. Vulneració de l'article 26 de la Llei 26/2010 del règim jurídic i el procediment administratiu" tot indicant també aquest mateix precepte i llei per motivar la reclamació.
7. El 10 de novembre 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 rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
8. L'11 de novembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Castelló d'Empúries i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4



RGAIIP, 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.

9. El 30 de novembre de 2021 l'Ajuntament notifica a la GAIP l'informe jurídic i expedient sol·licitats, a l'informe jurídic exposa els antecedents del cas i afegeix: En ell, l'Ajuntament admet un error en la formulació de la resposta inicial que diferirà l'accés a la finalització del procés, però fa constar que ja s'havia notificat a la persona reclamant i posat a disposició l'expedient amb data 26 d'octubre (i aporta evidència de l'acceptació de la notificació), i que la persona reclamant n'havia disposat el 19 d'octubre, prèviament a la interposició de la reclamació de 4 de novembre, del què se'n desprèn que "el motiu de queixa de [la persona reclamant] és, no haver pogut accedir a la informació de les proves mentre està desenvolupament el procés selectiu, en pro d'exercir el règim d'impugnació del procediment i dels actes que en ell es contenen, dret que en cap moment ha estat conculat." I contradiu també l'afirmació feta per la persona reclamant en el sentit de no haver pogut accedir a l'expedient fins a la finalització del procediment, i no haver pogut realitzar impugnació de les proves per manca d'informació, amb aquests arguments: " Vegis com [la persona reclamant] ha tingut accés a tot l'expedient, aquesta es posada a disposició el dia 26/10/2021 a les 13:16:15, i acceptada el dia 26/10/2021 a les 15:47:33 per [la persona reclamant]. Malgrat el desencert en el redactat de l'escrit comunicat a traves del registre: SALID- 2021-15267, l'accés ha estat respectat sense més límits que les advertències legals, ..." i insisteix en què "cal destacar que l'exercici del dret revisió els actes i defensa dels interessos [la persona reclamant] se li ha atorgat plenament, el qual pot accedir a la informació obrant a l'expedient que es la que se li va donar mitjançant resolució de l'Alcaldia de data 8 d'octubre de 2021 en que es possibilita de revisió i accés a la documentació obrant a l'expedient mitjançant notificació posada a disposició el dia 11/10/2021 a les 10:58:45, i acceptada el dia 11/10/2021 a les 15:25:28 per [la persona reclamant], i s'inicia el termini d'un mes per a la interposició el recursos pertinents en via administrativa i contenciosa-administrativa. No es de rebut que en data 04-11-2021 registre núm. 9015-1924141/2021, el [la persona reclamant], formuli reclamació sabent que disposa des del dia 11/10/2021 per a revisar i accedir a la documentació obrant a l'expedient i que espera a la resolució i remissió del recurs d'alçada que va determinar el lliurament de la documentació sol·licitada en data 26/10/2021 de tota la informació que obra en l'expedient, disponible fins el moment, basant-se en un desafortunat escrit que ja ha estat subsanat en l'admissió a tràmit del recurs d'alçada, en que es denega la suspensió, accedint a la revisió i accés de la documentació obrant a l'expedient que es la que se li va atorgar amb celeritat el mateix dia, mitjançant posada a disposició el dia 26/10/2021 a les 10:22:21 i acceptada el dia 26/10/2021 a les 15:40:30 ".



## 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.

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".

En aquest cas, la reclamació està presentada per persona interessada en l'expedient del qual demana informació. Això tampoc no és un obstacle per a la seva admissió a tràmit, com ve afirmant la GAIP des de la Resolució de la Reclamació 17/2015, considerant que "no hi ha cap precepte a l'LTAIP del qual es pugui desprendre que la condició d'interessat o interessada en un procediment administratiu hagi de ser o pugui ser un motiu d'inadmissió de les sol·licituds d'informació o de les reclamacions a la GAIP. La garantia de la reclamació a la GAIP, que protegeix mitjançant un procediment breu i gratuït davant d'un òrgan independent el dret general d'accés a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, amb tanta o més raó ha d'emparar el dret de les persones interessades a obtenir la informació inclosa en els procediments administratius que els afecten, i res hi ha a la disposició addicional 1a LTAIP que ho impedeixi".

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 d'objecte**

De l'article 39 LTAIPBG, transcrit l fonament jurídic anterior, se'n desprèn que la via de reclamació davant la GAIP queda reservada per a la informació desestimada per l'Administració, sense que la GAIP tingui la competència per revisar qualsevol altra decisió administrativa, com la pretensió principal del recurs de reposició de paralització del procés de selecció mentre no es fes efectiu l'accés a l'avaluació de les proves prèviament realitzades.

De la fonamentació de la reclamació i de la informació aportada i acreditada per l'Ajuntament se'n desprèn, clarament, que prèviament a la interposició de la reclamació, la persona reclamant ja hauria pogut accedir-hi, i que la pretensió seva amb aquest procediment és instar un pronunciament de la GAIP sobre la manca d'adequació a l'article 26 de la Llei 16/2010, del règim jurídic i del procediment de les administracions públiques, de la decisió inicial de l'Ajuntament, després corregida, de diferir el seu accés al final del procediment de selecció. I aquesta pretensió està mancada d'objecte real, perquè aquesta decisió municipal inicial mai ha tingut efectes jurídics i s'ha de considerar objectivament revocada pel propi Ajuntament, a partir del moment que ofereix l'accés a l'expedient sol·licitat; per tant, ha de ser desestimada.

L'única competència i funció de la GAIP és garantir que l'accés a la informació es materialitza i es fa efectiu, quan sigui ajustat a dret, i en aquest cas, ha quedat acreditat que ja es va produir. En aquestes circumstàncies, la reclamació s'ha de desestimar, per manca d'objecte.

## **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 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 3 de desembre de 2021, resol per unanimitat desestimar la reclamació, per manca d'objecte 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](mailto: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](http://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.