

David Bondia Garcia

RESOLUCIÓ DE LA SINDICATURA DE GREUGES REFERENT A LA QUEIXA RELATIVA A LA MANCA DE RESOLUCIÓ D'UN RECURS PRESENTAT EN EL MARC D'UN PROCEDIMENT DE SELECCIÓ DE PERSONAL

ANTECEDENTS

Descripció dels fets objecte de la queixa

En data 30 d'agost de 2021, el ciutadà va presentar una queixa en aquesta Sindicatura en què exposava que havia participat en el procés de selecció d'un lloc de treball de lliure designació corresponent al càrrec de director/a del Born Centre de Cultura i Memòria.

Explicava que, després de ser admesa la seva candidatura, va presentar un document de Pla director per a la institució, però la seva candidatura va ser exclosa del procés. Per aquest motiu, va presentar un recurs d'alçada davant de la Primera Tinència d'Alcaldia, en data 9 de juliol de 2021, en què demanava informació transparent de les valoracions obtingudes per les trajectòries professionals de les persones candidates, així com les valoracions dels projectes presentats. Volia tenir l'oportunitat de defensar el seu projecte de Pla Director.

En el moment de dirigir-se a la Sindicatura de Greuges, no havia obtingut cap resposta, tot i haver transcorregut el termini legal per resoldre.

Actuacions fetes

Admesa a tràmit la queixa, la Sindicatura va iniciar la instrucció de l'expedient estudiant els fets i la legislació aplicable, amb la finalitat de valorar si s'havien aplicat els **principis de bona administració** per a la salvaguarda dels drets fonamentals a la ciutat.

Examinats el contingut de la queixa i la documentació aportada per la persona interessada, es va considerar convenient dirigir-se a la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu per tal de conèixer el tractament i les intervencions realitzades en relació amb la queixa presentada.

En data 15 de setembre de 2021, es va sol·licitar a l'organisme corresponent la informació necessària per a l'estudi de la queixa.

Resposta dels òrgans afectats

En data 7 de desembre de 2021, aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada. L'escrit exposa que, en data 6 de setembre de 2021, es va notificar a l'interessat la resposta a l'al·legació presentada.

CONSIDERACIONS

Abans de res, des d'aquesta Sindicatura es vol manifestar que **la informació facilitada en l'informe de resposta és molt genèrica**, fet que dificulta poder discernir si s'ha actuat correctament en el cas concret, alhora que no s'adiu amb el deure de col·laboració amb la Sindicatura, establert a la base III del Reglament del Síndic de Greuges de Barcelona (aprovat pel Plenari del Consell Municipal de 21 de març de 2003) ni amb els principis d'actuació d'una bona administració.

Per aquest motiu, **es recorda a la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu l'obligació dels òrgans municipals d'aportar dades, expedients i, en general, tota la documentació necessària perquè pugui dur a terme les seves actuacions de supervisió**, d'acord amb el que estableix la base III, apartat 3 del Reglament de funcionament del Síndic de Greuges de Barcelona.

L'interessat demanava una resposta a la seva petició d'accés a la informació, com a persona interessada en el procés selectiu, per lliure designació, de la Direcció del Born Centre Cultural i Memòria.

L'Ajuntament informa la Sindicatura de Greuges que ha donat resposta a les al·legacions presentades per l'interessat, però no diu res sobre el sentit de la resposta, i tampoc sobre si s'ha donat accés a la informació sol·licitada.

Tot i desconèixer aquesta informació, convé fer una reflexió sobre l'exercici del dret reclamat per l'interessat. Les persones que tenen un interès legítim i directe en el procediment han de poder accedir a la documentació, d'acord amb el que s'estableix a l'article 53 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

D'acord amb aquesta normativa, **l'òrgan selectiu ha de respectar el dret d'accés de les persones aspirants a l'expedient de selecció**, que inclou l'accés als documents de caràcter nominatiu, no només de la persona reclamant, sinó també els de la resta de persones participants si ho demanessin, ja que tenen la condició de tercers interessats en l'expedient.

Aquest dret només es podrà denegar per raons d'interès públic, quan incideixi en interessos de tercers més dignes de protecció o quan així ho disposi una llei. A més, en el cas de denegació, s'haurà d'acordar a través de resolució motivada.

En el cas objecte d'estudi, no podem obviar que **la forma de provisió del lloc de treball de director/a del Born Centre Cultural i Memòria va ser la lliure designació**. Recordem que aquest sistema **es basa en l'apreciació discrecional** de l'òrgan competent de la idoneïtat de les persones candidates, en relació amb els requisits exigits per a l'exercici del lloc, d'acord amb l'article 80 del text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre (TREBEP).

David Bondia Garcia

Aquesta discrecionalitat, però, resta subjecta als principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat. Per tant, encara que la idoneïtat de la persona candidata sigui apreciada lliurement per l'òrgan de selecció, cal tenir en compte dues condicions. D'una banda, cal reunir els requisits exigits per a l'exercici de lloc de treball. D'altra banda, el judici discrecional sobre la idoneïtat de les persones candidates ha d'estar motivat suficientment, en termes de mèrit i capacitat.

El Tribunal Suprem, en la Sentència de 19 de setembre de 2019 (recurs de cassació 2740/2017), es refereix al nomenament per lliure designació, i deixa clar que aquests nomenaments han de ser motivats. La sentència cita els criteris del Tribunal Suprem per al nomenament per lliure designació:

1º Una vez superada la vieja doctrina que no exigía motivación expresa, la Sala viene considerando que es preciso motivar para así exteriorizar el cumplimiento de esos límites a los que está sujeto el acto de elección (respecto a los principios de igualdad, mérito y capacidad y el mandato de interdicción de la arbitrariedad).

2º La motivación así entendida tiene por objetivo que el acto de nombramiento no sea un mero acto de voluntarismo, sino que cumpla con el imperativo constitucional de interdicción de la arbitrariedad.

3º La motivación es adecuada si son bien visibles las razones, los criterios esenciales o fundamentales, por los que ha sido preferido un candidato frente a otros, razones reconducibles a mérito y capacidad. Para tal fin deben identificarse los méritos considerados como prioritarios para decidir la preferencia determinante del nombramiento.

Per tant, hem de concloure que **la resolució del nomenament de la persona candidata en un procés de lliure designació, com és el cas que ens ocupa, ha d'estar convenientment motivada.** A més, la motivació del nomenament ha de ser accessible a la resta de persones participants en el procés selectiu.

D'acord amb el que disposen l'article 143 de la Carta Municipal de Barcelona i el Reglament que regula aquesta institució, aquesta Sindicatura té com a missió valorar si s'ha produït un greuge. Considerats els fets i les normes aplicables, conclou que, en aquest cas, **l'actuació de la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu no ha estat adequada pel que fa als terminis emprats per donar resposta a les al·legacions de l'interessat. Així mateix, l'actuació ha de ser transparent i motivada, especialment quan la provisió de llocs de treball es duen a terme pel sistema de lliure designació.**

En conseqüència, emetem la següent decisió:

- **Recomanar a la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu** que, si encara no ho ha fet, faciliti a l'interessat l'accés a l'expedient de selecció i, especialment, a la resolució motivada del nomenament de director/a del Born Centre Cultural i Memòria.

Aquesta resolució es comunicarà a l'òrgan municipal competent, se'n donarà compte al Plenari del Consell Municipal en l'informe anual reglamentari i del seu contingut s'informarà la persona interessada.

Barcelona, març de 2022