



DICTAMEN 9/2022

Reclamació de responsabilitat patrimonial instada davant el Consorci d'Educació de Barcelona pel Sr. Lluís Poch Anson pels danys i perjudicis ocasionats per la manca d'actualització de la informació que es va publicar al web al mes de juny de 2021 sobre la relació de vacants de llocs de treball específics

La Comissió Jurídica Assessora, reunida el 13 de gener de 2022, amb la presidència del Sr. Albert Lamarca i Marquès, actuant com a secretària la Sra. Cristina Figueras i Bosch, amb la participació de les Sres. i els Srs. Esther Arroyo i Amayuelas, Maria Mercè Darnaculleta i Gardella, Alfredo Galán Galán, Judith Gifreu i Font, Francesc Homs i Molist, Marc Marsal i Ferret, Carles Mundó i Blanch, Joan Pagès i Galtés, Eva Pons i Parera, Sonia Ramos i González, i Antoni Vaquer i Aloy, i essent-ne ponent el Sr. Agustí Cerrillo i Martínez, ha aprovat el Dictamen següent:

ANTECEDENTS DE FET

1. El 29 de juny de 2021 el Sr. Lluís Poch Anson va presentar davant el Consorci d'Educació de Barcelona una reclamació de responsabilitat patrimonial en sol·licitud d'una indemnització de 88.891,06 euros pels danys i perjudicis que presumptament li ha ocasionat la manca d'actualització de la informació que es va publicar al web al mes de juny de 2021 sobre la relació de vacants de llocs de treball docent.

2. El reclamant fonamenta la pretensió sobre la consideració que pel fet de no haver estat actualitzada la informació al web va atendre una antiga demanda per al curs que acabava, sense estar ja vigent, alhora que ignorava totes les noves demandes de disponibilitat vigents per al curs següent, més concretament la vacant de lloc de

treball específic amb l'especialitat de matemàtiques i amb el perfil professional d'anglès.

3. El 2 de juliol de 2021, la gerent del Consorci va resoldre admetre a tràmit la sol·licitud formulada i iniciar el procediment de responsabilitat patrimonial, i en va nomenar instructora.

4. Per un escrit de data 7 de juliol de 2021, el Consorci d'Educació de Barcelona va comunicar la presentació de la reclamació al Departament d'Educació.

5. Mitjançant un escrit de data 7 de juliol de 2021, la instructora del procediment va traslladar al reclamant la resolució d'admissió i el va informar sobre l'inici del procediment, el termini per a resoldre'l i notificar-ne la resolució i els efectes del silenci administratiu.

6. Consta incorporat a l'expedient un informe sobre la reclamació formulada emès pel director de l'Àrea de Recursos Humans i Organització del Consorci de data 13 de juliol de 2021, en la conclusió del qual posa de manifest que, tal com es pot comprovar, a l'adreça web corresponent s'indica el curs per al qual es publiquen les vacants, i concretament el dia 10 de juny estaven publicats els llocs d'entrevista del curs anterior, i que ell va fer la sol·licitud un cop les van actualitzar, després que el sotasignat ja havia emplenat la seva sol·licitud, motiu pel qual no s'entén que la seva sol·licitud estigui datada l'11 de juny de 2021.

7. El 18 d'agost de 2021, l'entitat asseguradora del Departament va informar en relació amb la reclamació presentada, i declinava qualsevol responsabilitat d'acord amb les clàusules de la pòlissa contractada.

8. Consta en l'expedient un escrit d'al·legacions formulat pel reclamant de data 11 d'octubre de 2021 en què mostra disconformitat amb l'informe del Consorci i es ratifica en la pretensió.

9. L'11 de novembre de 2021, la instructora del procediment, amb el vistiplau de la cap dels Serveis Jurídics del Consorci, va emetre un informe proposta de resolució en el sentit de desestimar la reclamació formulada, atès que, en síntesi, la relació de llocs vacants consultada pel reclamant per al curs 2020-2021 especificava expressament a la part superior d'aquesta, penjada a la web, el curs al qual feia referència.

10. El 15 de novembre de 2021 va tenir entrada en aquesta Comissió Jurídica Assessora la petició de dictamen formulada pel conseller d'Educació.

11. El 18 de novembre de 2021, el Ple de la Comissió va admetre a tràmit la petició i en va designar ponent.

FONAMENTS JURÍDICS

I. Objecte del Dictamen

Se sotmet a dictamen de la Comissió Jurídica Assessora la reclamació de responsabilitat patrimonial instada davant el Consorci d'Educació de Barcelona pel Sr. Lluís Poch Anson, professor interí del Departament d'Educació del Cos de Professors de Secundària en l'especialitat de matemàtiques, pels danys que diu haver sofert pel fet que, segons afirma, es va produir un retard en l'actualització de la llista de vacants docents per al curs 2021-2022, la qual cosa va provocar que

s'inscrivís a una vacant de les publicades per a l'anualitat anterior i que no era vigent.

II. Intervenció de la Comissió Jurídica Assessora

La intervenció d'aquesta Comissió en l'expedient es fa a l'empara del que disposa l'article 86 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, i és preceptiva d'acord amb el que estableixen l'article 8.3.a) de la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora, i l'article 26.1 del Reglament d'organització i funcionament d'aquest alt òrgan consultiu, aprovat pel Decret 69/2006, d'11 d'abril, per tal com el total de la quantia reclamada, això és 88.891,06 euros, supera el límit mínim quantitatiu de 50.000 euros establert legalment.

III. Règim jurídic aplicable al cas

L'article 106.2 de la Constitució reconeix el dret dels particulars a ser indemnitzats per qualsevol lesió que pateixin en els seus béns i drets, com a conseqüència del funcionament dels serveis públics, exceptuant els casos de força major.

El règim jurídic de la institució de la responsabilitat patrimonial de l'Administració, en l'àmbit normatiu estatal, es regula, actualment, en el capítol IV, articles 32 a 37, del títol preliminar de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP), així com d'altres preceptes concordants, que en regulen els aspectes substantius, i en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), que

conté la regulació de les qüestions procedimentals; disposicions legals que van entrar en vigor el 2 d'octubre de 2016.

Pel que fa a la normativa aplicable, cal assenyalar que, tant pels que fa als aspectes substantius com procedimentals, resulten d'aplicació les previsions contingudes en l'LPAC.

Respecte de la normativa catalana, la regulació comuna a totes les administracions públiques de la responsabilitat patrimonial es conté en la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.

La normativa referida estableix els requisits o pressupòsits materials que necessàriament han de concórrer perquè pugui prosperar l'acció de responsabilitat:

- a) Que existeixi un dany efectiu, avaluable econòmicament i individualitzat en relació amb una persona o un grup de persones;
- b) Que la lesió sigui conseqüència del funcionament normal o anormal del servei públic;
- c) Que no hi hagi intervingut força major, i
- d) Que el dany sigui antijurídic, en el sentit que qui el pateixi no tingui el deure jurídic de suportar-lo.

IV. Consideracions formals

IV.1. Legitimació activa

La reclamació és formulada per part de la persona legitimada per a fer-ho, atès que es tracta de la persona docent que presumptament hauria sofert els danys derivats d'una errada en l'actuació de l'Administració educativa.

IV.2. Competència per a resoldre la reclamació

La reclamació s'adreça contra el Consorci d'Educació de Barcelona –ens públic de caràcter associatiu, creat per l'article 61.7 de la Llei 22/1998, de 30 de desembre, de la Carta municipal de Barcelona, i integrat per la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Barcelona, al qual correspon, entre d'altres, la gestió a Barcelona de tots els centres públics d'educació infantil, d'educació primària i d'educació secundària obligatòria i postobligatòria (art. 123.d))–, que és el competent per a conèixer-la, per tal com els fets de què porta causa la reclamació estan directament vinculats amb l'actuació docent i la seva provisió de vacants.

L'article 20.2 del Decret 84/2002, de 5 de febrer, de constitució del Consorci d'Educació de Barcelona, disposa que correspon al Consorci la competència per a tramitar el procediment, i l'article 6.2, que la resolució correspon a la Presidència d'aquest ens; competència que, per Resolució de 8 d'abril de 2019 (DOGC núm. 7854, de 15 d'abril), ha estat delegada en la Gerència d'aquest.

IV.3. Tempestivitat de l'acció

En relació amb la temporalitat de l'exercici de la pretensió, d'acord amb el que preveu l'article 67.1 de l'LPAC, el dret a reclamar prescriu al cap d'un any d'haver-se produït el fet o l'acte que motivi la indemnització, o de manifestar-se'n l'efecte lesiu. En el cas de danys de caràcter físic o psíquic a les persones, el termini comença a computar des de la curació o la determinació de l'abast de les seqüeles.

En el cas sobre el qual es dictamina, cal considerar que l'acció s'ha exercit dins del termini previst legalment, atès que els fets que porten causa de la reclamació

van tenir lloc el dia 11 de juny de 2021 i l'escrit de reclamació s'ha formulat el 29 de juny de 2021.

IV.4. Conformació de l'expedient i tramitació del procediment

S'ha tramès a aquesta Comissió una còpia de l'expedient, paginat, i parcialment ordenat cronològicament, precedit de l'índex corresponent, i que incorpora les notificacions efectuades, tot donant compliment, en general, a les previsions recollides en els articles 46.2 i 56.2 de la Llei 26/2010 i els articles 41.1.b), segon paràgraf, i 70 de l'LPAC. Només es troba a faltar l'ofici de comunicació de l'obertura del tràmit d'audiència i vista de l'expedient a l'entitat asseguradora, per bé que hi figura l'escrit d'al·legacions.

Com s'ha dit, el present procediment, en atenció a la data d'inici, s'ha tramitat de conformitat amb les previsions contingudes en la Llei 26/2010 i l'LPAC.

En particular i, pel que fa a al procediment seguit, s'observa que aquest s'ha ajustat, en termes generals, a les previsions legals referides.

En aquest sentit, es constata que, per Resolució de 2 de juliol de 2021, la gerent del Consorci, per delegació del president, va admetre a tràmit la reclamació i va nomenar la persona instructora del procediment. Es va dur a terme la comunicació telemàtica del sinistre a la companyia asseguradora de l'Administració, i per ofici del dia 7 de juliol següent es va donar trasllat de la resolució d'admissió al reclamant i se'l va informar del procediment que s'iniciava, del termini per a resoldre'l i dels efectes de la manca de resolució expressa, conformement amb la previsió continguda en l'article 21.4 de l'LPAC.

Així mateix, en data 13 de juliol de 2021, va emetre informe el director de l'Àrea de Recursos Humans i Organització del Consorci i, posteriorment, conformement amb l'article 82 de l'LPAC, es va atorgar el tràmit d'audiència i vista de l'expedient, en el marc del qual hi van formular al·legacions la companyia asseguradora de l'Administració i el mateix reclamant.

Clou l'expedient l'informe proposta de resolució, que, si bé analitza la concurrència dels pressupòsits perquè pugui apreciar-se o no la responsabilitat patrimonial, no efectua una valoració alternativa dels danys al·legats per al cas d'una eventual estimació (article 81.2, tercer paràgraf, de l'LPAC). Aquesta Comissió ha posat de manifest en nombrosos dictàmens la conveniència que l'òrgan instructor valori econòmicament els danys al·legats, malgrat que la proposta sigui desestimatòria, per tal de facilitar més informació a aquest òrgan consultiu davant d'una hipotètica estimació de la reclamació (dictàmens 139/2021 i 175/2021, entre molts d'altres).

IV.5. Temporalitat del procediment

El termini màxim per a resoldre expressament i notificar aquesta resolució en els procediments de responsabilitat patrimonial és de sis mesos des que es va iniciar el procediment (articles 21.2 i 91.3 de l'LPAC). Aquest termini s'ha de comptar, en el cas dels procediments iniciats a sol·licitud de l'interessat, com és el cas, des de la data en què la sol·licitud hagi tingut entrada al registre electrònic de l'Administració o organisme competent per a tramitar-la (article 21.3 de l'LPAC).

Tanmateix, aquest termini màxim es pot suspendre quan "se sol·licitin informes preceptius a un òrgan de la mateixa Administració o d'una de diferent, pel temps que transcorri entre la petició, que s'ha de comunicar als interessats, i la recepció

de l'informe, que també se'ls ha de comunicar. Aquest termini de suspensió no pot excedir en cap cas els tres mesos. En cas de no rebre's l'informe en el termini indicat, el procediment prossegueix" (article 22.1.d) de l'LPAC).

En el cas sobre el qual es dictamina, no consta en l'expedient que s'hagi acordat la suspensió amb motiu de la petició de dictamen a aquest òrgan consultiu, com preveu l'article 11 de la Llei 5/2005, de la Comissió Jurídica Assessoria.

V. Aspectes de fons

V.1. La posició del reclamant

El reclamant al·lega que s'han produït uns danys en la seva carrera professional arran de l'actuació de l'Administració educativa, concretament el Consorci d'Educació de Barcelona, pel fet que no es van actualitzar les dades en la web sobre la relació de vacants.

En l'escrit inicial exposa, en síntesi, el següent:

Que va adreçar en temps i forma la seva disponibilitat de participar en el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia en un institut de Barcelona ciutat, el dia 11 de juny de 2021, per a la vacant de lloc de treball específic amb especialitat de matemàtiques (MA) i amb el perfil professional d'anglès (AN) del centre docent referit, per a proveir la proposta de direcció mitjançant el procediment específic d'entrevista prèvia. Afirmar que el Consorci, en lloc de publicar les vacants abans del dia 10 de juny, primer dia en què es podien enviar les disponibilitats del professorat, va mantenir publicades durant aquell mateix dia

10 les vacants del curs anterior, i les va actualitzar després que el sotasignat ja havia emplenat la seva sol·licitud i es disposava a trametre'n la disponibilitat a un centre que ni tan sols apareixia més tard en la nova relació de centres publicada definitivament. Per aquesta raó, afirma que va atendre a la pràctica una antiga demanda per al curs que acabava, alhora que ignorava totes les vacants de disponibilitat vigents per al curs següent.

Al·lega com a danys soferts el fet que haurà de sacrificar un any sencer de la seva carrera professional com a professor de matemàtiques i com a professor de matemàtiques en anglès que desenvolupava amb plena satisfacció als centres docents on havia impartit ben recentment la docència –particularment en anglès– i que aquest fet li repercutirà de retruc negativament en un ulterior any més amb un desenvolupament anormal de la seva carrera professional, tot plegat per l'actuació del Consorci.

Quantifica els presumptes danys patits en 88.891,06 euros, xifra que s'obté de l'import de dues anualitats de sou brut com a professor de secundària –72.766,90 euros, amb les cotitzacions empresarials corresponents a la Seguretat Social de 16.124,16 euros–.

V.2. Informe del director de l'Àrea de Recursos Humans i Organització del Consorci d'Educació de Barcelona

En l'informe referit es fa constar, en primer terme, que el reclamant consta inscrit a la borsa de treball de personal interí docent del Departament d'Educació, del Cos de Professorat de Secundària en l'especialitat de matemàtiques.

El director exposa que la “Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig, per la qual es dicten les instruccions sobre l’adjudicació de destinacions provisionals amb efectes d’1 de setembre de 2021 per al personal funcionari de carrera, en pràctiques i interí dels cossos docents i sobre els desplaçaments forçosos per modificació de les plantilles dels centres i serveis educatius públics dependents del Departament d’Educació” (DOGC núm. 8414, de 20 de maig de 2021), en el punt 6.1 de l’annex 1, estableix el procediment específic amb entrevista prèvia a què fa referència el reclamant. Es tracta de llocs específics estructurals. Segons assenyala, aquests llocs s’adjudiquen mitjançant una proposta de la direcció de cada centre. Si al centre no hi ha cap docent amb el perfil sol·licitat, la direcció ha de demanar la publicació dels llocs corresponents. El personal amb els requisits exigits ha de presentar la candidatura a la direcció.

Segons afirma, en el mateix punt 6.1 de l’annex i de la resolució referida, s’especifica que cada servei territorial fa pública el dia 10 de juny de 2021 al Portal de centre del Departament, en una única convocatòria, la relació de llocs de treball susceptibles de provisió per al curs 2021-2022, amb especificació del codi del centre, nom del centre, municipi, cos i especialitat del lloc i, si pertoca, perfil professional, així com l’adreça electrònica i el telèfon del centre. Cada servei territorial i el Consorci envia la relació de llocs a publicar i el Departament ho penja a la seva pàgina web. En l’adjudicació per al curs 2021-2022 la pàgina web es va actualitzar el dia 10 de juny de 2021, tal com consta en la pàgina <https://document.espai.educació.gencat.cat/PC/PersonalCentres/VacantsLlocsdocentsCEB.pdf>.

Assenyala, així mateix, que la relació de llocs que surten a entrevista s’encapçala amb el text següent: “Relació de vacants de llocs de treball específics amb perfil professional i de llocs de treball ordinaris de determinats centres per proveir la

proposta de direcció mitjançant el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia. Curs 2021-2022". I indica quina és l'adreça web on es pot comprovar.

En l'informe s'exposa que la consulta a la relació de llocs indica el curs per al qual es publiquen les vacants. El reclamant afirma que el mateix dia 10 estaven publicats els llocs d'entrevista del curs anterior i que les vacants les van actualitzar després que ell hagués emplenat la sol·licitud. No obstant això, l'òrgan informant destaca que la sol·licitud estava datada el dia 11 de juny de 2021.

V.3. La proposta de resolució

L'informe proposta de resolució subscrit per la instructora del procediment, amb el vistiplau de la cap dels Serveis Jurídics, assenyala que el reclamant té un nomenament com a interí a jornada completa, des de l'1 de setembre de 2021 fins al 31 d'agost de 2022, a l'Institut Domènech i Montaner de Barcelona, i que, tal com es posa de manifest en l'informe del director i com queda acreditat en l'escrit de reclamació, el dia 10 de juny de 2021 es va actualitzar la relació de llocs de treball susceptibles de provisió per al curs 2021-2022, amb el text següent:

“Relació de vacants de llocs de treball específics amb perfil professional i de llocs de treball ordinaris de determinats centres per proveir la proposta de direcció mitjançant el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia. Curs 2021-2022”.

Exposa que, quan el reclamant va realitzar la “Comunicació del professorat de disponibilitat de participar en el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia. Curs 2021-2022”, va consultar la relació de llocs del curs 2020-2021 que encara estava penjada a la web, la qual cosa no troba explicació al seu judici, atès

que el document que va aportar a l'expedient té data d'11 de juny de 2021. Així mateix, subratlla que les relacions de vacants que es penjen a la web del Departament d'Educació sempre indiquen el curs al qual fan referència.

En relació amb els danys que addueix el reclamant, la proposta de resolució es pronuncia en el sentit que no existeix dany indemnitzable, atès que la participació del reclamant en el procediment d'adjudicació mitjançant el document "Comunicació del professorat de disponibilitat de participar en el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia. Curs 2021-2022" no comporta l'adquisició del dret a obtenir una plaça, com tampoc no comporta l'adquisició de cap dret i, en conseqüència, no crea cap perjudici el fet de participar-hi i no obtenir plaça.

Així, doncs, la proposta de resolució considera que el dret a treballar del reclamant no ha estat vulnerat, tenint en compte, a més, que té un nomenament com a interí a jornada completa, des de l'1 de setembre de 2021 fins al 31 d'agost de 2022, a l'institut anteriorment esmentat.

Com a fonament desestimatori final, l'òrgan instructor exposa que el procediment que es va seguir per a cobrir el lloc de treball objecte de la reclamació va ser el previst legalment i, en conseqüència, proposa desestimar-la.

VI. El parer de la Comissió Jurídica Assessora

D'acord amb els articles 81 de la Llei 26/2010 i 32.2 de l'LRJSP, aplicables al cas, la ciutadania té el dret a ser indemnitzada per les administracions públiques de Catalunya per tota lesió que pateixi en qualsevol dels seus béns i drets, sempre que

sigui conseqüència del funcionament normal o anormal dels serveis públics, excepte en els casos de força major o de danys que tingui el deure jurídic de suportar d'acord amb la llei.

A més, d'acord amb els articles mencionats, el dany ha de ser efectiu, avaluable econòmicament i individualitzat en relació amb una persona o un grup de persones.

VI.1. El dany

El reclamant al·lega que arran de l'actuació del Consorci d'Educació de Barcelona s'han produït uns danys en la seva carrera professional, que concreta en el sacrifici d'un any sencer de la carrera com a professor de matemàtiques i com a professor de matemàtiques en anglès i en un ulterior any més amb un desenvolupament anormal de la carrera professional, i que quantifica en 88.891,06 euros, xifra que s'obté de l'import de dues anualitats de sou brut com a professor de secundària – 72.766,90 euros, amb les cotitzacions empresarials corresponents a la Seguretat Social de 16.124,16 euros–.

D'acord amb el que disposa l'article 32.2 de l'LRJSP, per a ser indemnitzats, els danys al·legats han de ser efectius. En efecte, com ha tingut oportunitat de recordar aquesta Comissió en el Dictamen 294/2020, “Els danys que es puguin patir, per a ser indemnitzats, han de ser efectius i provats per qualsevol mitjà existent en dret, ja que si no és així s'impediria la conversió en lesió antijurídica i s'impediria, també, la construcció de la relació de causa a efecte i la imputació als serveis públics” (en el mateix sentit, els dictàmens 31/2011 i 298/2012).

En el cas que s'analitza, no resta acreditat que el reclamant hagi sofert un dany ni tampoc que aquest tingui les característiques exigides per la normativa que resulta d'aplicació, és a dir, que sigui real i efectiu.

En el cas objecte d'aquest Dictamen, els danys al·legats pel reclamant només podrien qualificar-se de mera expectativa i, per tant, no es compliria el requeriment d'efectivitat previst en l'article 32.2 de l'LRJSP. De fet, la materialització del dany no només no es podria donar en el cas que el reclamant efectivament hagués comunicat la seva disponibilitat a mantenir una entrevista amb la direcció del centre del lloc al qual optava, sinó que també hauria estat condicionada al fet que la direcció del centre hagués decidit convocar-lo per a una entrevista, en funció del nombre i del contingut dels currículums presentats, i al fet que el resultat de l'entrevista hagués estat favorable, tenint en compte que en funció del nombre de candidats es podrien haver arribat a entrevistar dos candidats i que la realització de les entrevistes no comportava que la direcció hagués de formalitzar necessàriament una proposta sobre una de les persones entrevistades.

Així es desprèn del que disposa la Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig, per la qual es dicten les instruccions sobre l'adjudicació de destinacions provisionals amb efectes d'1 de setembre de 2021 per al personal funcionari de carrera, en pràctiques i interí dels cossos docents i sobre els desplaçaments forçosos per modificació de les plantilles dels centres i serveis educatius públics dependents del Departament d'Educació quan preveu que “per poder formalitzar proposta de destinació, la direcció ha de realitzar necessàriament com a mínim una entrevista, si el nombre de candidats ha estat d'un o dos. Si el nombre de candidats és superior, el mínim d'entrevistes serà de dos. La realització de les entrevistes no comporta que la direcció hagi de formalitzar necessàriament una proposta sobre una de les persones entrevistades”.

A més, també és necessari observar que, inclús en el cas que la direcció hagués formalitzat una proposta que inclogués la persona reclamant, aquesta no sempre podria prosperar. En efecte, com es desprèn de la mateixa Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig, si un docent ha estat seleccionat inicialment per més d'una direcció i dona la seva conformitat a més d'una proposta, “ha d'informar de la seva decisió a les direccions dels centres afectats. Altrament, cap de les propostes de què pugui ser objecte podrà prosperar”.

En vista de l'anterior, com ha observat la proposta de resolució, «no hi ha cap dany del qual l'Administració hagi de respondre perquè la participació del reclamant en el procediment d'adjudicació mitjançant el document “Comunicació del professorat de disponibilitat de participar en el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia. Curs 2021-2022” no comporta l'adquisició del dret a obtenir una plaça, com tampoc comporta l'adquisició de cap dret i en conseqüència no crea cap perjudici el fet de participar i no obtenir plaça».

Així, doncs, la mera expectativa d'obtenir un resultat, com a hipòtesi de futur que és, no té la nota d'efectivitat que ha de complir el dany al·legat perquè pugui ésser indemnitzat. Aquesta ha estat l'opinió de la Comissió, que d'una manera constant ha assenyalat que, “En els supòsits en els quals s'ha considerat que els danys al·legats consistien en meres expectatives o hipòtesis de futur, la Comissió Jurídica Assessora ha assenyalat que aquesta característica és contradictòria amb l'efectivitat del dany que la llei exigeix, i que no són danys indemnitzables, ja que no pertoca el rescabament de perjudicis merament hipotètics, eventuais, futurs o simplement possibles, sinó que el detriment patrimonial ha de ser real i cert (dictàmens 89/2015, 184/2015, 387/2015, 212/2016, 339/2016 i 120/2017)” (Dictamen 68/2020).

D'altra banda, pel que fa a la determinació del dany, també cal posar de manifest, segons es desprèn de la proposta de resolució, que el reclamant té un nomenament d'interí durant tot el curs 2021-2022, com a professor de secundària, amb el mateix sou que hauria rebut en el cas que li haguessin adjudicat el lloc de treball pel qual està reclamant, i, per tant, des d'aquesta perspectiva, el dany al·legat en la seva carrera professional, que concreta en el sacrifici d'un any sencer i en un ulterior any més amb un desenvolupament anormal de la carrera professional, tampoc no seria efectiu.

VI.2. El nexa causal

L'Administració pública ha de difondre informació pública veraç, objectiva i actualitzada. Així es preveu, amb caràcter general, en la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que disposa que “per a fer efectiu el principi de transparència, els subjectes obligats han d'adoptar les actuacions següents: a) Difondre la informació pública d'interès general d'una manera veraç i objectiva, perquè les persones puguin conèixer l'actuació i el funcionament de l'Administració i exercir el control d'aquesta actuació; b) Garantir que la informació a què fa referència la lletra a es difon de manera constant i s'actualitza permanentment, amb la indicació expressa de la data en què s'ha actualitzat per darrera vegada i, si és possible, de la data en què s'ha de tornar a actualitzar” (article 6.1). Igualment, en el Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, en relació amb la informació relativa a l'accés a la condició de personal de les administracions públiques, es preveu que “3. L'actualització de la informació objecte de publicitat activa ha de ser permanent, amb indicació expressa de la data de la darrera actualització, així com de la data prevista de la propera actualització o del termini

màxim d'actualització" (article 13.3), i, en particular, pel que fa a la informació relacionada amb l'accés a la condició de personal de les administracions públiques, "l'actualització de la publicació de les dades és contínua, en funció del desenvolupament de cada convocatòria" (article 21.3). Com es desprèn d'aquests preceptes, l'Administració pública no només ha d'actualitzar la informació, sinó que també ha d'indicar d'una manera expressa la data en què aquesta s'ha actualitzat.

Per tant, la difusió d'informació pública errònia o no actualitzada constitueix una manifestació del funcionament anormal dels serveis públics que pot donar lloc al reconeixement de responsabilitat patrimonial quan hagi arribat a crear una confiança en el receptor d'aquesta que l'hagi comminat a actuar d'una determinada manera i li hagi provocat un perjudici. En aquesta direcció, el Consell d'Estat ha recordat en el Dictamen 395/2019, de 30 de maig, que *"la doctrina de este Consejo ha insistido en que la actividad informativa, como servicio de la Administración, no es ajena al principio de responsabilidad cuando concurren los requisitos exigibles para esta última. En aplicación de este planteamiento general -que, naturalmente, ha de considerar la índole y el alcance de la información-, este Consejo ha sostenido que la Administración, al facilitar una información errónea, formalmente suministrada, crea una apariencia jurídica a ella imputable y si, amparado en la misma o inducido por ella, el informado se decide a actuar de conformidad con lo indicado por la Administración, el perjuicio económico que sufra genera, en su caso, imputabilidad y responsabilidad administrativas (entre otros, dictamen de 17 de mayo de 2001, expediente n.º 997/2001 o, más recientemente, dictamen n.º 536/2018, de 20 de septiembre)"*.

En el cas objecte d'aquest Dictamen, cal analitzar si la informació difosa pel Consorci d'Educació de Barcelona va ser errònia o no estava actualitzada i

generava en el reclamant la confiança suficient per a comunicar la disponibilitat de participar en el procediment específic amb requisit d'entrevista prèvia respecte a un lloc que no s'oferia el curs 2021-2022.

A l'hora d'analitzar aquesta qüestió, com a punt de partida, s'ha de recordar que la Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig, disposa que "Cada Servei Territorial farà pública el dia 10 de juny de 2021 al Portal de centre del Departament, en una única convocatòria, la relació de llocs de treball susceptibles de provisió per al curs 2021-2022".

En relació amb la difusió de la informació relativa als llocs de treball susceptibles de provisió per al curs 2021-2022 en la data indicada, el reclamant afirma que "el Consorci d'Educació de Barcelona, en lloc de publicar les vacants abans del dia 10 de juny –primer dia en què es podien enviar les disponibilitats del professorat–, va mantenir publicades durant aquell mateix dia 10 les vacants del curs anterior, i les va actualitzar després que el sotasignat ja havia emplenat la seva sol·licitud i es disposava a trametre la seva disponibilitat, a un centre que ni tan sols apareixia més tard en la nova relació de centres definitivament publicada. –Això significa que es va haver de publicar el document a última hora del dia 10 de juny–". Igualment, el reclamant en les al·legacions manté que "l'únic fet que no s'entén pas és que el dia 10 de juny de 2021, a les 18:00, la tan i tan repetida relació de vacants publicada era encara la del curs acadèmic anterior a què corresponia, i que per tant encara no s'havia actualitzat". Tanmateix, el reclamant no aporta cap element probatori sobre els extrems al·legats, ni tampoc va sol·licitar al Consorci d'Educació de Barcelona que acredités el dia i, en particular, l'hora en què va actualitzar la informació.

En canvi, segons consta en l'expedient i es pot observar en la consulta de la pàgina web, la informació es va actualitzar el dia 10 de juny de 2021.

En vista del relat inclòs en l'escrit de reclamació i en les al·legacions, podria haver-se donat la circumstància que, en el moment en què el reclamant va consultar la pàgina web, la informació no estigués encara actualitzada i s'estigués difonent la informació relativa al curs anterior. Tanmateix, en aquest cas, segons es recull en l'informe proposat i no és discutit pel reclamant en les al·legacions, s'indicava que la informació feia referència al curs 2020-2021 i no al curs 2021-2022.

Segons el parer d'aquesta Comissió Jurídica Assessora, el retard en la publicació de la informació al llarg del dia 10 de juny no representa un incompliment del que disposa la resolució esmentada, atès que no s'hi concreta l'hora en què la informació havia de publicar-se, i en l'expedient queda acreditat perfectament que en aquesta data es va publicar la relació de vacants indicant l'any d'aplicació.

D'altra banda, la circumstància que en el moment en què el reclamant va consultar la pàgina web encara es publicà la informació relativa a un altre curs tampoc no és determinant a l'efecte d'apreciar el nexa causal entre el contingut de la informació publicada i la comunicació de participar en el procediment específic realitzada pel reclamant, atès que, segons es desprèn de l'expedient, i reconeix el mateix reclamant en el seu escrit, la informació publicada i consultada corresponia a un altre curs. De fet, la relació consultada pel reclamant especificava en la part superior que corresponia al curs 2020-2021.

D'aquesta manera, segons la informació recollida en l'expedient, el reclamant va presentar la comunicació de participar en el procediment específic d'acord amb l'oferta relativa al curs 2020-2021 i no la del curs 2021-2022, que es va actualitzar el dia 10 segons preveia la Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig.

A l'últim, el fet que la informació relativa al curs 2021-2022 no estigués publicada i, per tant, actualitzada en el moment en què va consultar-la tampoc no li va impedir presentar la sol·licitud en el termini previst en la Resolució EDU/1496/2021, de 17 de maig, que finalitzava el dia 14. De fet, segons consta en l'expedient, el reclamant va signar el formulari de comunicació el dia 11 de juny de 2021, per tant, posteriorment a l'actualització de la informació.

Així, doncs, en el present cas, en vista de la informació incorporada a l'expedient, aquesta Comissió no pot concloure que la informació relativa a la relació de llocs de treball susceptibles de provisió per al curs 2021-2022 difosa en la pàgina web fos errònia o no estigués actualitzada, ni tampoc que la informació difosa pel Consorci d'Educació de Barcelona el 10 de juny de 2021 tingués una aparença que d'una manera inequívoca pogués generar en el reclamant la confiança que la informació estava actualitzada en el moment que la va consultar.

En vista de l'exposat, d'acord amb els informes incorporats a l'expedient i del resultat del procediment tramitat, en el cas que s'examina no és possible establir la relació causal necessària entre el funcionament del servei públic i el resultat lesiu. Conseqüentment, no es compleixen els requisits legals per a reconèixer la responsabilitat patrimonial de l'Administració i la reclamació s'ha de desestimar.

CONCLUSIÓ

És procedent desestimar la reclamació de responsabilitat patrimonial instada davant el Consorci d'Educació de Barcelona pel Sr. Lluís Poch Anson pels danys i perjudicis ocasionats per la manca d'actualització de la informació que es va publicar al web al mes de juny de 2021 sobre la relació de vacants de llocs de treball específics.

Albert Lamarca i Marquès

President