



**Expedient núm. 81/2018**

**Informe núm. 6/2019**

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA  
I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

**COMISSIÓ EXECUTIVA**

Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

València, 27 de febrer de 2019

**ASSUMPTE: Informe sobre consulta en matèria de transparència o accés a la informació.**

En resposta a la consulta formulada per l'Ajuntament d'Aldaia, mitjançant un escrit presentat el 24 de maig de 2018 per registre d'entrada amb número 5271 davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, la Comissió Executiva d'aquest Consell emet l'informe següent:

**ANTECEDENTS**

L'alcalde de l'Ajuntament d'Aldaia, [REDACTED], va presentar el 24 de maig de 2018 davant aquest Consell de Transparència una consulta relativa al dret d'accés a la informació pública. La consulta exposava que, amb data de 23 d'abril de 2018, l'Ajuntament d'Aldaia havia rebut una sol·licitud d'accés, en la qual un funcionari d'aquesta corporació, sol·licitava documentació, invocant els articles 11 i 15 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència i bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, articles 12 i 17 de la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (d'ara endavant la Llei 19/2013) i article 13. d) de la Llei 39/2015, i assenyalava que dues resolucions de l'Alcaldia (2018/722 de 26 de febrer i 2018/1017 de 26 de març) contenen l'alçament d'objecció d'Intervenció relatiu a gratificacions i productivitats de determinats empleats públics.

La sol·licitud de documentació es concretava en la petició de còpia dels documents següents:

- 1- Informe conjunt de Secretaria i Intervenció de 23 de febrer de 2016 (núm.1/2016).
- 2- Informe desfavorable de l'Oficial Major a la resolució 2018/722.
- 3- Informe d'Intervenció de 26 de febrer de 2018 (núm. 119/2018).
- 4- Informe desfavorable de l'Oficial Major a la resolució 2018/1017.
- 5- Informe de la Intervenció de 26 de març de 2018 (núm.175/2018)

6-Document comptable que formalitze els pagaments de les quantitats reconegudes en les dues resolucions.

El sol·licitant d'accés a la documentació motivava la petició afirmant que aquesta informació se sol·licitava amb la finalitat d'analitzar l'abast dels informes i objeccions i el compliment de la legalitat.

A aquest efecte, i basant-se en l'article 42.1 d), tenint l'Ajuntament d'Aldaia dubtes sobre si el sol·licitant tenia dret a les còpies dels informes sol·licitats, sol·licitava informe del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern (en endavant Consell de Transparència) sobre si procedia l'expedició de còpies dels informes ressenyats, atés que les resolucions esmentades ja estaven en poder del sol·licitant i que el que se sol·licitava eren informes que formaven part d'aquests expedients, ja que es tractava d'informes interns dels esmentats en l'article 18. 1 b) de la Llei 19/2013.

D'altra banda, l'Ajuntament d'Aldaia feia constar que els referits informes contenien dades personals d'empleats públics d'aquesta corporació, per la qual cosa sol·licitaven opinió sobre aquest tema, ja que consideraven que caldria demanar el consentiment d'aquests en virtut dels articles 15 de la Llei 19/2013 i 15.5 de la Llei 2/2015.

El peticionari de la informació, ██████████, paral·lelament s'ha dirigit a aquest Consell de Transparència el 30 de maig de 2018 en entendre que la petició d'accés a la informació esmentada no s'ha produït des que va presentar la sol·licitud a l'Ajuntament el 19 d'abril de 2018.

A la vista d'aquests antecedents i basant-nos en la competència atribuïda -citada en el paràgraf anterior- aquest Consell dóna resposta a la consulta plantejada segons l'argumentació següent:

## FONAMENTACIÓ JURÍDICA

**Primera.** La consulta al Consell de Transparència es presenta, per tant, en el marc de les competències que aquest òrgan té atribuïdes sobre la base del que es disposa en l'article 42.1 d) de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara endavant Llei 2/2015) i en l'article 82 e) del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, per la qual cosa queda acreditada la legitimació.

**Segona.** La qüestió que suscita la consulta de l'Ajuntament és relativa a la còpia dels informes ressenyats, atés que els citats informes contenen dades personals d'empleats públics, així com, també s'al·ludeix en la consulta a la possibilitat que els citats informes siguin o no accessoris o preceptius, reiterant en el punt tercer de la consulta que per part de la corporació no hi ha inconvenient per a facilitar la documentació sempre que no es conculque el dret a la intimitat dels empleats públics.

El punt de partida de la present consulta està en la base que la informació en gran manera ja està en disposició del peticionari, ja que tal com assenyala la consulta, les resolucions d'alcaldia 2018/722 de

26 de febrer i 2018/1017 de 26 de març, ja estan en poder del sol·licitant i que el que és objecte de consulta és l'accés als informes que formen part de l'expedient.

Partint que el peticionari, tal com assenyala l'Ajuntament disposa d'informació, el pertinent és que el mateix Ajuntament faci una ponderació de la informació que se li ha facilitat fins al moment, ja que una vegada s'haja efectuat aquesta ponderació l'Ajuntament és qui millor pot conèixer si en facilitar la informació continguda en els informes s'està o no conculcant el que es disposa en l'article 15 de la Llei 19/2013.

En concret, no sembla que es discutisca per l'Ajuntament, ja que de manera expressa assenyala la seua predisposició a facilitar els citats informes -no pot ser d'una altra manera- ja que els citats informes han de ser considerats com a informació pública als efectes determinats en l'article 13 de la Llei 19/2013 en assenyalar que s'entén per tal els documents -els informes ho són- qualsevol que siga el seu format o suport que estiga en poder d'alguns dels subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació – l'Ajuntament d'Aldaia ho està– que hagen sigut elaborats en l'exercici de les seues funcions, circumstància que clarament és evident atés que es tracta d'informes elaborats en tots els casos per funcionaris habilitats per a aquest tipus d'encàrrecs de control.

Solament, hi hauria la possibilitat de fer algun tipus d'excepció respecte de l'últim document sol·licitat “Document comptable que formalitze els pagaments de les quantitats reconegudes en totes dues resolucions”, ja que aquest document, si bé no en si mateix, si pot contindre informació que afecta directament als destinataris de la informació que en cap cas es considera informació pública, i que per tant, no pot ser objecte de control per a salvaguardar els interessos públics, entenent en aquests casos el pagament efectiu que es realitza a un concret compte bancari o el moment exacte en el qual es procedeix al pagament.

**Tercera.** Així doncs, arribats a aquest punt i atés que hi ha des de l'any 2015 un criteri interpretatiu del Consell de Transparència estatal subscrit de manera conjunta amb l'Agència Espanyola de Protecció de Dades, és important matisar algunes qüestions que es consideren rellevants a l'efecte d'aquesta consulta.

El citat criteri interpretatiu assenyala expressament que la informació referent a les retribucions vinculades a la productivitat o al rendiment -amb identificació o no dels seus perceptors – i la informació relativa al complement de productivitat o incentiu al rendiment percebut per un o diversos funcionaris o empleats públics determinats, si es tracta d'informació pública. El criteri recalca que sempre que la informació siga determinada a posteriori, és a dir, una vegada verificat el rendiment o productivitat, ha de ser considerada com a informació pública. Per tant, i atés que aquesta informació està en poder de l'Administració ha de ser considerada com a tal i ser facilitada.

D'aquesta manera, no sembla que hi haja un argument en contra de facilitar els informes que van sustentar l'expedient administratiu, atés que es tracta d'expedients administratius que van culminar en resolucions d'alcaldia – documentació que ja està en poder del peticionari – perquè és clar que es tracta de períodes vençuts. Al fil d'aquesta última qüestió, el criteri interpretatiu recalca que s'haurà de fer

l'expres advertiment que correspon a un període determinat i que no té perquè percebre's en el futur amb la mateixa quantia.

El criteri interpretatiu assenyala que quan s'incloua la identificació de tots o d'algun dels perceptors, haurà de realitzar-se la ponderació d'interessos i drets prevista en l'article 15.3 de la Llei 19/2013, i resoldre's d'acord amb els criteris que s'exposen en els punts anteriors del criteri –i sobre els quals s'analitzarà seguidament–, entenent aquest Consell, que atés que la part de la informació ja està en poder del peticionari, en tindre les resolucions d'alcaldia que determinen el reconeixement de la citada situació en favor d'uns determinats perceptors, la ponderació ja hagué d'haver-se efectuat per la corporació, si no ha sigut així, lògicament l'Ajuntament en facilitar ara els informes que estan en l'expedient ha d'actuar de manera ajustada a la protecció que assisteix als perceptors.

En concret, el criteri interpretatiu partint de la base que la informació referida al lloc de treball exercit per un o diversos empleats o funcionaris públics o a les retribucions assignades a un o a diversos llocs de treball han de ser considerades com a informació pública, recalca, que fins i tot aquesta circumstància es veu més justificada quan es tracte de llocs d'especial confiança en els quals ha de prevaldre l'interés públic sobre el control dels fons públics. L'únic advertiment que es fa sobre aquest tema és que quan es tracte d'informació sobre retribucions es facilitarà en còmput anual i en termes íntegres. En el cas específic d'aquesta consulta no es detalla a qui es refereix la informació, solament s'assenyala que es fa una genèrica al·lusió al fet que les resolucions d'Alcaldia contenen l'alçament de l'objecció d'intervenció relatiu a gratificacions i productivitats de determinats empleats públics.

Atés que l'Ajuntament sí que és coneixedor dels beneficiaris concrets de les gratificacions i productivitats i de les circumstàncies concretes que avalen aquests conceptes, si fóra el cas i en els citats informes objecte d'accés a la informació es continguera algun tipus de dada relativa a circumstàncies concretes d'especial protecció, per exemple víctima de violència de gènere, s'haurà de desaconsellar el subministrament d'informació sense una prèvia dissociació de dades.

**Quarta.** Fent una anàlisi dels informes sol·licitats tots al·ludeixen a informes de funcionaris amb habilitació nacional, que tal com estableix el Reial Decret 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, són els encarregats de dur a terme les funcions reservades de control. La Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, ha consagrat com a funcions necessàries en totes les corporacions locals i, reservades a funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, les funcions de secretaria, comprensiva de la fe pública i l'assessorament legal preceptiu i, de control i fiscalització interna de la gestió economicofinancera i pressupostària, i comptabilitat, tresoreria i recaptació. Aquest reial decret pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, es dicta en l'àmbit de les competències que l'article 149.1. 14a i 18a de la Constitució atribueix a l'Estat, porta causa de la mateixa Llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'Administració local, que modifica la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, i regula el nou règim jurídic dels funcionaris d'Administració Local amb habilitació de caràcter nacional, amb la finalitat, entre altres objectius, de garantir la professionalitat i l'eficàcia de les funcions de control intern en les entitats locals.



Així doncs, és rellevant que les resolucions d'Alcaldia realitzaren un alçament de l'objecció d'intervenció, i que el dret d'accés tracte precisament sobre els informes que van realitzar aquells funcionaris públics que tenen encomanades precisament la funció de control i fiscalització interna de la gestió econòmica-financera i pressupostària i funció de comptabilitat, sobre el tema i atès que les resolucions d'Alcaldia es van apartar del criteri establert donat l'objecció. D'aquesta manera, la finalitat de control que persegueix la normativa sobre transparència, efectuar un control sobre l'acció dels responsables públics, que en un cas concret s'aparten dels criteris determinats pels funcionaris habilitats per al control de l'acció interventora.

És quant s'ha d'informar als efectes oportuns.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS  
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho