

Expedient núm. 186/2019

Resolució núm. 73/2020

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberias

Sra. Sofía García Solís

València, 10 de juny de 2020

Reclamant: Secció sindical de [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Consorci Provincial de Bombers de València.

VISTA la reclamació número **186/2019**, interposada pels peticionaris Sr. [REDACTED]
[REDACTED], en representació de la secció sindical de [REDACTED]
[REDACTED], formulada contra el Consorci Provincial de Bombers de València, i sent ponent
el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- La reclamació a la qual es fa referència va ser presentada per Sr. [REDACTED]
[REDACTED] (secció sindical del sindicat [REDACTED]
[REDACTED]) el 29 de novembre de 2019, número de registre 16001/2019/9796, dirigida
davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat
Valenciana. En aquesta manifesten que en data 30 de setembre de 2019 es va presentar sol·licitud
d'informació al Consorci de Bombers de València sobre diversos assumptes i expedients, mitjançant
escrit amb número de registre d'entrada 3408/19, i que fins al dia de la data no havien rebut ni se'ls
havia proporcionat cap informació ni resposta sobre el sol·licitat, concretament sobre els punts 1, 2, 3
en part, 5, 8 i 10.

En aquests punts se sol·licitava, literalment, la informació següent :

“1.- Que se'ns proporcione còpia en paper i en digital del llistat d'ocupació efectiva de tot el personal i centres de treball del Consorci, complet i en l'estat en què estiga en data de hui. Que se'ns proporcione nom i ocupació de la persona/es responsable/s de confeccionar aquest llistat.

2.- Que se'ns done accés o còpia completa de l'expedient/tràmits realitzats sobre la regulació del complement de productivitat, que inclou la informació relativa al requeriment d'informació complementària de Delegació de Govern, de data 04-06-19. Que se'ns proporcione nom i ocupació de la persona/es responsable/s d'aquest expedient.

3.- Que es done compte al CSSL dels expedients de segona activitat dels anys 18 i 19, duració de cada expedient en particular, així com de les adscripcions provisionals i duració, pel motiu que siga. Que se'ns proporcione nom i ocupació de la persona/es responsable/s d'aquests expedients.

5.- Que se'ns informe de l'estat dels cursos de Coordinador Cap de Sala i d'Operador de Comunicacions de nou ingrés que s'han d'impartir, data d'inici i fi, continguts i instructors. Si no té

encara aquesta concreció, motius d'això i previsió. Que se'ns proporcione nom i ocupació de la persona/es responsable/s de la realització d'aquests cursos.

8.- Que se'ns done una relació completa, per centre de treball, dels becaris, persones que realitzen pràctiques de formació professional del tipus que siga, treballs de Fi de Grau o FP col·laboracions, etc. relatius als convenis o acords de col·laboració que manté el Consorci amb diverses entitats, que inclouen hores de la prestació, objecte i dates d'inici i finalització. Que se'ns proporcione nom i ocupació de la persona/es responsable/s, tutors o instructors d'aquests.

10.- Que se'ns done accés digital o còpia del llibre o arxiu de decrets de la Presidència del Consorci, amb el seu contingut complet, des de l'1 setembre de 2018 i fins al dia de la data”

Segon.- En data 24 de gener de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre escrit al Consorci Provincial de Bombers de València, que va ser rebut pel Consorci el 28 de gener, tal com consta en el corresponent justificant de recepció de correus, pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera aportar la informació que estimara rellevant i formular les al·legacions que considerara oportunes.

Fins hui no s'ha rebut en aquest consell cap resposta a aquest escrit.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 10 de juny de 2020 d'aquesta comissió executiva, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conforme a l'art. 24.1 en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015 de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la Comissió Executiva amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon.- Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –Consorci Provincial Bombers de València– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en l'art. 2.2, que s'estableix que “a l'efecte del que es preveu en aquesta llei, tindran la consideració d'administracions públiques, els consorcis constituïts íntegrament per administracions públiques territorials”.

Tercer.- En aquest cas la sol·licitud d'informació va ser presentada per dos ciutadans, delegats sindicals i membres de la Junta de Personal, en representació d'una secció sindical. Així doncs, en aquest cas, la informació sol·licitada s'emmarca, dins de les relacions laborals mantingudes entre els representants dels treballadors i els responsables de l'organisme i troba el seu acomodament en el règim que constitueixen tant l'Estatut dels Treballadors (art. 62 i 64) i la Llei orgànica de llibertat sindical (art. 10), en relació amb el personal laboral, com l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic (art. 40), en relació amb el personal funcionari i estatutari. Aquest dret a rebre informació per part dels delegats sindicals té una connexió directa amb el dret dels treballadors a rebre informació remesa pel seu sindicat i en conseqüència, l'empresari o l'Administració han d'abstindre's de desenvolupar qualsevol conducta que pugua impedir la normal recepció de la informació, a fi de poder dur a terme el correcte desenvolupament de l'activitat sindical com a part fonamental de l'exercici del dret de llibertat sindical (Res. 117/2019 exp. 60/2019, de 12.09.2019).

En l'àmbit de l'Administració, l'accés a la informació per a delegats de personal i juntes de personal, es troba regulat en l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic, aprovat per RDL 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, i es manifesta l'art. 40.1 a) en els termes següents :

1. Les juntes de personal i els delegats de personal, en el seu cas, tindran les següents funcions, en els seus àmbits respectius:

a) Rebre informació, sobre la política de personal, així com sobre les dades referents a l'evolució de les retribucions, evolució probable de l'ocupació en l'àmbit corresponent i programes de millora del rendiment.

(...)

(...)

d) Tindre coneixement i ser oïts en l'establiment de la jornada laboral i horari de treball, així com en el règim de vacances i permisos.

(...)

f) Col·laborar amb l'Administració corresponent per a aconseguir l'establiment de totes aquelles mesures que procuren el manteniment i increment de la productivitat.

En el nostre ordenament jurídic, existeix una consolidada jurisprudència constitucional que, partint del dret de llibertat sindical consagrat en l'art. 28. 1 de la CE, considera que forma part d'aquest dret no sols l'organització, sinó també l'acció sindical i, dins dels mitjans d'acció sindical, s'inclou el dret dels ens sindicals a obtenir informació d'interés per als treballadors relativa al conjunt del seu àmbit de representativitat i que resulta necessària per al correcte i eficaç desenvolupament de l'acció sindical, que en aquest cas és l'àmbit de la funció pública (SSTC 94/1995, de 19 de juny, F.4; i 168/1996, de 25 de novembre, F.6). A més, com sosté la STS de 25 de gener de 2018, *rec. 30/2017,* "... estant en joc la llibertat sindical, les normes han d'interpretar-se en el sentit més favorable possible per al reconeixement de tal dret constitucional."

Així les coses, ens trobem davant un règim jurídic específic i privilegiat de l'accés a la informació.

Quart.- Ara bé, aquest règim, sens dubte també concorre l'aplicació del règim general de dret d'accés a la informació. Així, quant al reclamant, se li reconeix el dret a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atès que l'art. 11 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei. I al mateix temps, sens dubte, la informació sol·licitada constitueix "informació pública", d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que es troben en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Vist des de la legislació general de transparència, el dret general d'accés a la informació pública contemplat en la Llei de transparència per a qualsevol ciutadà es veu en aquest cas reforçat pel caràcter de representant sindical del sol·licitant de la informació, i en aquest sentit el sol·licitant va invocar en la seua sol·licitud "els drets que assisteixen a la representació sindical d'un dels sindicats més representatius i amb presència en la Junta de Personal i en la MGN (Mesa General de Negociació) del Consorci de Bombers", que es recullen en la Llei orgànica de llibertat sindical, en l'article 10.3 de la qual 10.3 reconeix als delegats sindicals el dret a tindre accés a la mateixa informació i documentació que l'empresa pose a la disposició del comité d'empresa.

Doncs bé, aquest règim privilegiat i especial per la llibertat sindical no implica que no s'aplique a aquest cas supletòriament (DA 1r Llei 19/2013) la normativa general que regula el procediment d'accés a la informació prevista en la Llei estatal 19/2013, i en la Llei 2/2015 valenciana.

Com ja hem assenyalat en altres resolucions (Res. exp. 21/2016, 3.4.2017) en el seu FJ 3r s'acudeix a la disposició addicional primera Llei 19/2013 per a articular el règim jurídic aplicable quan l'accés a la informació sol·licitada emparat tant per drets fonamentals quant el règim legal de transparència. Així, es considera que la protecció constitucional i el desenvolupament legal del dret

fonamental és una regulació especial que no exclou l'aplicació supletòria de la normativa de transparència.

En aquest sentit, cal tindre en compte la disposició adicional primera de la Llei 19/2013 sobre “Regulacions especials del dret d'accés a la informació pública”, que en el seu apartat 2n disposa que “Es regiran per la seua normativa específica, i per aquesta llei amb caràcter supletori, aquelles matèries que tinguen previst un règim jurídic específic d'accés a la informació.” En conseqüència, les especialitats en el règim d'accés a la informació pública que s'hagen de donar per la concurrència d'un dret fonamental (dret d'accés de protecció de dades, dret d'accés en raó del dret a participar en assumptes públics, llibertat d'expressió i informació, etc.) han de tindre's en compte com a règim especial, sense perjudici de l'aplicació supletòria i en la mesura del possible de la Llei de transparència, no en va, el dret reclamat és el dret d'accés a la informació reconegut constitucionalment i legalment per aquesta llei i que aquesta autoritat garanteix.”

Per tant, el dret general d'accés a la informació pública contemplat en la Llei de transparència per a qualsevol ciutadà es veu reforçat pel caràcter de representant sindical del sol·licitant de la informació, i a més el CTCV ha afirmat la seua competència en diverses resolucions respecte de les sol·licituds d'accés a la informació qualificades per donar-se en l'àmbit de l'exercici de l'acció sindical (Res. 31 exp. 100/2016, de 20.04.2017 FJ 3r).

Cinqué.- Doncs bé, davant de l'exercici d'aquest dret d'accés qualificat, el Consorci Provincial de Bombers de València no va atendre ni a les sol·licituds realitzades pels membres de la Junta de Personal ni quan aquest Consell li va instar a fer-lo, sense que, per tant, coneguem les raons de tal incompliment. Com s'assenyala en l'últim fonament d'aquesta resolució, això pot portar en el futur a instar un expedient sancionador per incompliment de la Llei valenciana de transparència.

Si analitzem la informació sol·licitada en els punts 1, 2, 3, 5 i 8 referits en els antecedents, aquest Consell considera que correspon el reconeixement d'accés a aquesta. En tots aquests casos, es tracta d'informació clarament vinculada a l'àmbit laboral i de formació i a les accions de seguiment sindical. Atesa la posició qualificada del sol·licitant el referit accés a la informació permetrà l'accés a les dades personals corresponents, sempre que no es tracte de dades especialment protegides per l'article 9 del Reglament europeu de protecció de dades. En aquests supòsits, hauran de ser degudament anonimitzats.

Cal fer esment específic al fet que en aquests punts s'afig la sol·licitud concreta d'informació sobre el “Nom i ocupació de la persona/es responsable/s, tutors o instructors d'aquests”. Doncs bé, correspon també reconèixer el dret d'accés a aquesta informació.

Així, la posició qualificada per la llibertat sindical porta al fet que l'accés a aquesta informació pugua ser de rellevància per a les accions sindicals de control i monitoratge, així com d'impuls que es consideren oportunes. En aquesta línia, cal recordar que en el cas de la posició qualificada d'accés a la informació que implica el ser interessat en l'expedient, els interessats tindrien accés a aquestes dades també en raó de l'article 53 Llei 39/2015. Així, es reconeix el dret a conèixer “a) [...] l'òrgan competent per a la seua instrucció, si escau, i resolució; i els actes de tràmit dictats.” I el dret “b) A identificar les autoritats i el personal al servei de les administracions públiques sota la responsabilitat de les quals es tramiten els procediments.”

A l'anterior cal assenyalar que l'article 15.2n Llei 19/2013 disposa específicament que: “2. Amb caràcter general, i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interés públic en la divulgació que ho impedisca, es concedirà l'accés a informació que continga dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan.” Doncs bé, no es conceben a priori motius, béns o drets que impediren l'accés al coneixement dels responsables, quan això està justificat així mateix en la realització d'un millor control i monitoratge de les accions d'interés sindical.

Es reconeix el dret d'accés respecte de la informació dels punts 1, 2, 3, 5 i 8 referits en els antecedents. Ara bé, d'una part, cal recordar les obligacions de sigil sindical del reconeixement del qual està plagat l'ordenament laboral. Així, amb caràcter general cal recordar l'Estatut dels

Treballadors en el seu article 65: “2.- Els membres del comitè d'empresa i aquest en el seu conjunt, així com, en el seu cas, els experts que els assistisquen, hauran d'observar el deure de sigil respecte a aquella informació que, en legítim i objectiu interès de l'empresa o del centre de treball, els haja sigut expressament comunicada amb caràcter reservat.” “3.- En tot cas, cap tipus de document entregat per l'empresa al comitè podrà ser utilitzat fora de l'estricta àmbit d'aquella ni per a finalitats diferents dels que van motivar el seu lliurament. El deure de sigil subsistirà fins i tot després de l'expiració del seu mandat i independentment del lloc en què es troben.”. Altres lleis laborals expressen així mateix aquest deure de sigil que ací també haurà de guardar-se.

Així, l'art. 41.3 de l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic, en relació amb el personal funcionari, estableix que: "Cadascun dels membres de la Junta de Personal i aquesta com a òrgan col·legiat, així com els delegats de personal, en el seu cas, observaran sigil professional en tot allò que fa referència als assumptes en què l'Administració assenyal expressament el caràcter reservat, encara després d'expirar el seu mandat. En tot cas, cap document reservat entregat per l'Administració podrà ser utilitzat fora de l'estricta àmbit de l'Administració per a finalitats diferents de les que van motivar el seu lliurament".

De l'altre costat, cap també recordar que el mateix article 15 Llei 19 en el seu apartat 5é prescriu que “5. La normativa de protecció de dades personals serà aplicable al tractament posterior dels obtinguts a través de l'exercici del dret d'accés.” Això haurà de ser tingut així mateix en compte pel reclamant el dret d'accés del qual s'ha reconegut.

Sisé.- Qüestió diferent resulta respecte de la sol·licitud núm. 10 referida en els antecedents, la concretament relativa a l'“Accés digital o còpia del llibre o arxiu de decrets de la Presidència del Consorci”. Es tracta d'una sol·licitud d'informació que pot ser molt àmplia i variada que, per això, l'accés a aquesta informació comporte l'accés a informació que poguera estar especialment protegida per alguns motius de l'article 14 Llei 19/2013 i, especialment, la protecció de dades de l'article 15 d'aquesta llei. A més, atesa la varietat i heterogeneïtat de la informació dels decrets de la Presidència del Consorci és molt possible que aquesta híbrida informació siga relativa a àmbits que poc o res tinguen a veure amb els propis de l'acció sindical, que és l'especialment protegida pel qualificat dret d'accés a la informació sindical.

Així les coses, davant una sol·licitud tan àmplia pels representants sindicals, seria necessari delimitar-la. Així, és ben possible que en el Consorci hi haja una referència o relació de la mena d'acords adoptats i la seua matèria general, per a conèixer si poden estar vinculats a l'acció sindical. Respecte de tals acords sí que estan vinculats de natural a l'àmbit d'acció sindical, es podrà sol·licitar de manera concreta l'accés a la informació i en aquests casos en general haurà de facilitar-se la informació que incloga en el seu cas dades personals. En el cas d'acords no vinculats a l'àmbit que és propi de l'acció sindical, també podrà exercir-se de manera concreta el dret d'accés respecte d'aquests. Ja per al cas concret s'haurà de determinar si escau facilitar la informació completa o degudament anonimitzada, segons també l'interès públic en joc en aplicació de la Llei 19/2013.

Tot l'anterior serà òbviament en el context d'un nou exercici del dret d'accés a la informació, diferent al que es jutja ací, ja que ara correspon desestimar la sol·licitud d'accés del punt 10 dels referits en els antecedents.

Seté.- Sense perjudici de la denegació parcial referida en el fonament anterior, aquest Consell ha de recordar que si s'exerceix un nou dret d'accés a la informació davant el Consorci, aquest haurà de tramitar el mateix oportunament i en els terminis prescrits per la llei, màximament tenint en compte el règim en general privilegiat dels reclamants en raó de la llibertat sindical, a risc d'incomplir -ja reiteradament- la legislació de transparència.

I és que per a concloure correspon recordar al Consorci Provincial de Bombers de València l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en el seu article 21 contempla l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la, en el termini màxim fixat per

la norma reguladora corresponent, en tots els procediments, i en aquest sentit l'article 17 de la Llei 2/2015 de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, estableix que “les sol·licituds d'accés a informació pública, hauran de resoldre's i notificar-se al sol·licitant i als tercers afectats que l'hagen sol·licitat en el termini màxim d'un mes des de la recepció de la sol·licitud per l'òrgan competent per a resoldre.”

Així mateix i sota el principi de “màxima transparència”, haurà de tindre's en compte que per part del Consorci no sols no es va considerar oportú atendre la sol·licitud d'accés presentada pels reclamants, sinó que tampoc va considerar necessari respondre quan aquest Consell li va instar a fer-ho mitjançant l'oportú tràmit d'audiència, i d'aquesta manera va incomplir amb el deure de transparència previst en la Llei.

Això, òbviament, podrà ser tingut en compte per aquest Consell a l'hora de poder instar procediments sancionadors davant el Consorci. En aquest sentit, cal recordar al Consorci Provincial de Bombers de València que l'article 31 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la comunitat valenciana, qualifica com a infracció lleu “l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública”, i com a greu “l'incompliment reiterat” d'aqueixa mateixa obligació, i es troba aquest Consell habilitat per a instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III de la referida Llei.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda estimar parcialment la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED], en representació de la secció sindical de [REDACTED], en data 29 de novembre de 2019 davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern contra el Consorci Provincial de Bombers de València, i per això,

Primer.- Reconéixer el dret d'accés a la informació i instant que facilite al reclamant la documentació sol·licitada i indicada en els punts 1, 2, 3, 5 i 8 fixats en els antecedents i segons es detalla en el fonament cinquè, tot això en el termini d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Segon. Desestimar el dret d'accés a la informació relatiu al punt 10 referit en els antecedents, sense perjudici de les indicacions referides en el FJ 6é d'aquesta resolució respecte de possibles actuacions sancionadores futures per aquest Consell respecte del Consorci.

Tercer.- Convidar el Sr. [REDACTED] al fet que comuniquen a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà a la seua notificació, de conformitat amb el que s'estableix en els articles 10 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

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

[REDACTED]
Ricardo García Macho