

**Exp. núm. 33/2020.**

**Resolució núm. 131/2020.**

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

**COMISSIÓ EXECUTIVA**

President: Ricardo García Macho.

Vocals:

Emilia Bolinches Ribera.

Lorenzo Cotino Hueso.

Carlos Flores Juberías.

Sofia García Solís.

València, 23 d'octubre de 2020

Reclamant: [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Oliva.

VISTA la reclamació número **33/2020**, interposada per [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament d'Oliva, en què és ponent el vocal Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

**RESOLUCIÓ**

**ANTECEDENTS**

**Primer.** Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 29 de juliol de 2019 l'actual reclamant va presentar davant de l'Ajuntament d'Oliva una petició d'informació o documentació pública en la qual se sol·licitava, textualment, el següent:

“Que se li facilite la relació dels cascos reglamentaris de policia local entregats als agents des de l'1 de gener de 2017 fins al 29 de juliol de 2019. Que en la relació conste el número d'agent, la data de lliurament i les característiques del casc.”

**Segon.** El 8 de novembre de 2019 [REDACTED] va presentar davant de l'Ajuntament d'Oliva una nova petició d'informació o documentació pública en la qual se sol·licitava, textualment, el següent:

(...)

I vist que en aquest ajuntament es coneix la quantia d'aquesta retribució (preu per hora extraordinària), però es desconeixen quins són els criteris per al repartiment d'aquestes, malgrat tindre dret els i les agents de la policia local a conèixer aquest repartiment, com també els sindicats amb representació en la Mesa General de Negociació d'aquest ajuntament.

Dit això,... sol·liciten:

**Primer.** Que a partir de la data d'aquest registre i de manera periòdica es penge al tauler d'anuncis i en un lloc visible, apel·lant al principi de transparència i dret a l'accés a la informació, tal com indica la norma.

**Segon.** Que, atés que és matèria de negociació col·lectiva i que no existeixen en aquest ajuntament uns criteris de repartiment legalment consensuats i acordats amb els representants dels treballadors, les dues seccions sindicals proposen incorporar en l'ordre del dia de la Mesa General de Negociació aquesta petició, és a dir, la negociació d'una sèrie de criteris de repartiment per a aconseguir la transparència.

**Tercer.** Que, com a avançament a la negociació d'aquests criteris i per a un repartiment equitatiu i legal, es proposa, a més, que els agents destinats a la segona activitat, que així ho manifesten, puguem

accedir al repartiment d'hores extraordinàries, sobre la base del seu dret constitucional de tracte igualitari respecte a la resta de policies, sempre que existisca la necessitat de realitzar hores extraordinàries dels llocs de segona activitat que ocupen i dins del que són les seues funcions.

**Tercer.** L'1 de febrer de 2020, el reclamant, com a delegat de personal de CCOO de l'Ajuntament d'Oliva, va presentar per via telemàtica, amb números de registre GVRTE/2020/157833 i GVRTE/2020/157906, dues reclamacions davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. En aquestes es reclamava contra la falta de resposta per part de l'Ajuntament d'Oliva a les dues sol·licituds d'informació, presentades respectivament el 8 de novembre i el 29 de juliol de 2019.

En aquestes reclamacions sol·licita el següent:

En la primera (GVRTE/2020/157833):

1. Que l'Ajuntament facilite l'acord on s'estableixen els criteris de repartiment d'aquesta retribució.
2. Que es facen públiques (en l'àmbit del departament de policia) les llistes d'hores extres, així com els criteris de repartiment entre els agents, per a major transparència del sistema.

En la segona (GVRTE/2020/157906):

Que, com a representant electe dels empleats públics de l'Ajuntament d'Oliva (per CCOO), pel dret que ens assisteix a la informació, sol·licite mitjançant una instància una informació sobre el material logístic de la policia (relació de cascos reglamentaris entregats als agents, data en què es van entregar, número d'agent i les característiques d'aquest).

**Quart.** En data 20 de febrer de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre per via telemàtica a l'Ajuntament d'Oliva un escrit, rebut pel consistori el dia 25 de febrer, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, pel qual se li atorgava el tràmit d'audiència per un termini de quinze dies perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com aportar qualsevol informació que considerara rellevant sobre les dues reclamacions presentades.

Fins hui no s'ha rebut cap resposta a aquest escrit per part de l'Ajuntament d'Oliva.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 23 d'octubre de 2020 d'aquesta comissió executiva, sense que haja pogut complir-se el termini oportú a causa de les manques estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució, amb els següents

## FONAMENTS JURÍDICS

**Primer.** Conforme a l'article 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 –l'Ajuntament d'Oliva– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.d, que es refereix de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents”.

**Tercer.** Quant al reclamant, es reconeix el seu 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, atés que l'article 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.

Ara bé, en aquest cas, tant la sol·licitud d'informació com la reclamació és presentada pel reclamant com a delegat **de personal de CCOO** de l'Ajuntament d'Oliva i membre de la Mesa General de Negociació. Per això, el dret general d'accés a la informació pública previst 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 (R 31, exp. 100/2016, de 20.04.2017, FJ 3r, R 45/2006, R exps. 186 i 60 de 2019). Les sol·licituds dels representants sindicals han sigut tractades com a sol·licituds d'informació qualificades per donar-se en l'àmbit de l'exercici de l'acció sindical i estar emparades per l'article 10.3 de la LO 11/1985, de llibertat sindical, l'article 40 de l'EBEP i l'article 28.1 de la CE.

Així doncs, 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 pugui impedir la recepció normal 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 (R 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 està 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, que es manifesta en l'article 40.1.a en els següents termes:

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

*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 les mesures que procuren el manteniment i increment de la productivitat.”*

En el nostre ordenament jurídic existeix una jurisprudència constitucional consolidada que, partint del dret de llibertat sindical consagrat en l'article 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 l'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’.”

Per tant, ens trobem davant d'un règim jurídic específic i privilegiat de l'accés a la informació. Ara bé, aquest règim privilegiat i especial per la llibertat sindical no implica que no s'aplique a aquest cas supletòriament (DA 1a 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 (R exp. 21/2016, 03.4.2017) en l'FJ 3r, s'acudeix a la disposició addicional primera de la Llei 19/2013 per a articular el règim jurídic aplicable quan l'accés a la informació sol·licitada està emparat tant per drets fonamentals com pel règim legal de transparència. Així, es considera que la protecció constitucional i el desplegament 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 addicional primera de la Llei 19/2013 sobre "Regulacions especials del dret d'accés a la informació pública", que en l'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-se per la concurrència d'un dret fonamental (dret d'accés de protecció de dades, dret d'accés per 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."

**Quart.** Entrant en el fons de l'assumpte i pel que fa a la primera reclamació (GVRTE/2020/157833), hem de precisar que en algun punt el sol·licitat davant de l'Ajuntament no coincideix amb el reclamat davant del Consell. En la sol·licitud inicial a l'Ajuntament, transcrita en l'antecedent segon, el reclamant manifesta que en aquest ajuntament es coneixen les quanties però "es desconeixen els criteris per al repartiment de les retribucions per hores extraordinàries", i per tant sol·licita:

1. Que a partir de la data d'aquest registre (8 de novembre de 2019) i de manera periòdica es penge al tauler d'anuncis i en un lloc visible.
2. Que, atès que és matèria de negociació col·lectiva i que no existeixen en aquest ajuntament uns criteris de repartiment legalment consensuats i acordats amb els representants dels treballadors, es proposa incorporar en l'ordre del dia de la Mesa General de Negociació la negociació d'una sèrie de criteris de repartiment...
3. Es proposa, a més, que els agents destinats a la segona activitat, que així ho manifesten, puguem accedir al repartiment d'hores extraordinàries..., sempre que existisca la necessitat de realitzar hores extraordinàries dels llocs de segona activitat que ocupen i dins del que són les seues funcions.

I en la seua reclamació sol·licita al Consell:

1. Que l'Ajuntament facilite l'acord on s'estableixen els criteris de repartiment d'aquesta retribució.
2. Es facen públiques (en l'àmbit del departament de policia) les llistes d'hores extres, així com els criteris de repartiment entre els agents, per a major transparència del sistema.

Doncs bé, aquest Consell és competent respecte de la informació sol·licitada inicialment i no facilitada en la mesura que haja sigut reclamada davant d'aquest Consell. En aquest sentit, és clar que se sol·licita conèixer "els criteris per al repartiment de les retribucions per hores extraordinàries". No obstant això, la llista d'hores extres és una petició *ex novo* que no va formular a l'inici.

Ha de reconèixer-se l'accés a la informació dels "criteris per al repartiment de les retribucions per hores extraordinàries", òbviament per al cas que aquests criteris existisquen. De cap manera pot preveure's que existeixen restriccions per raó dels articles 14 o 15, i menys per al cas de la sol·licitud qualificada per un representant sindical.

Per al cas que no existisquen aquests criteris, haurà d'informar-se expressament de la seua inexistència. D'altra banda, el reconeixement del dret d'accés no implica l'obligació de publicació d'aquesta informació pel subjecte obligat mentre no es tracta d'una informació d'obligada publicació activa.

**Cinqué.** Quant a la informació sol·licitada pel reclamant en la segona reclamació (GVRTE/2020/157906), sobre el material logístic de la policia, concretament "la relació dels cascos reglamentaris de policia local entregats als agents des de l'1 de gener de 2017 fins al 29 de juliol de 2019. Que en la relació conste el número d'agent, la data de lliurament i les característiques del casc",

sí que constitueix “informació pública” en els termes definits anteriorment, i tenint en compte el dret d'accés qualificat del reclamant com a delegat de personal. Cal assenyalar, no obstant això, que l'accés a les dades merament identificatives dels agents pel representant sindical es deu a aquest caràcter reforçat del dret i en tot cas el seu accés no implica que pugua fer públiques aquestes dades personals.

**Sisé.** Per a concloure, hem de recordar que per part de l'Ajuntament d'Oliva no sols no es va estimar oportú atendre la sol·licitud d'accés presentada pel reclamant, sinó que tampoc va considerar necessari respondre a aquest Consell quan el va instar a fer-ho mitjançant l'oportú tràmit d'audiència, i va incomplir d'aquesta manera el deure de transparència previst en la llei.

Per això, únicament cal recordar a l'Ajuntament d'Oliva 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 l'article 21 disposa l'obligació de l'Administració de dictar una 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 ho 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.”

I vist el que s'ha exposat anteriorment, es reconeix parcialment el dret d'accés a la informació sol·licitada.

## RESOLUCIÓ

Atesos els antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda:

**Primer.** Estimar parcialment la reclamació presentada per [REDACTED], el dia 1 de febrer de 2020 i amb el número de registre GVRTE/2020/157833, contra l'Ajuntament d'Oliva, respecte de la informació detallada en l'antecedent segon d'aquesta resolució, i instar l'Ajuntament d'Oliva a lliurar al reclamant la informació sol·licitada, en el termini d'un mes a comptar de la recepció d'aquesta resolució, en els termes de l'FJ 4t.

**Segon.** Estimar la reclamació presentada per [REDACTED], el dia 1 de febrer de 2020 i amb el número de registre GVRTE/2020/157906, contra l'Ajuntament d'Oliva, i instar l'Ajuntament d'Oliva a lliurar al reclamant la informació sol·licitada, en el termini d'un mes a comptar de la recepció d'aquesta resolució, en els termes de l'FJ 5é.

**Tercer.** Convidar al reclamant a comunicar a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugua perjudicar els seus drets i interessos.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà d'haver sigut notificada, 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**



Ricardo García Macho