

Expedient núm. 63/2020
Resolució núm. 148/2020

**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

Sofía García Solís

València, 20 de novembre de 2020

Reclamant: Sindicat Independent Sociolaboral.

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives.

VISTA la reclamació número **63/2020**, interposada pel Sindicat Independent Sociolaboral, formulada contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i sent-ne ponent la vocal Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el Sindicat Independent Sociolaboral va presentar una sol·licitud d'informació pública al registre electrònic de la Generalitat el 17 de desembre de 2019, amb el número de registre GVRTE/2019/832757, davant la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, en què sol·licitava informació sobre un contracte públic amb el número d'expedient CNMY19/18-18/10, relatiu al servei de gestió integral de la residència i centre de dia per a persones grans dependents Mare de Déu de Gràcia de Vila-real (Castelló).

En concret, se sol·licitava el següent:

- certificat administratiu del sotssecretari, que certifique estar al corrent i autoritzada, des de juny de 2018, l'ampliació de 10 hores més en dues treballadores auxiliars d'infermeria de centre de dia i que ens diga qui ho paga.
- informe complementari i acreditatiu dels motius pels quals s'havia d'ampliar la plantilla del centre de dia per a reforçar el full d' anotacions de residència amb 10 hores i, d'altra banda, si atés que aquestes dues treballadores van ampliar el seu contracte per a reforç de torns matins-vesprades de residència i si els canvis proposats eren inherents en hores a la jornada de dilluns a divendres, perquè ara estan incloses en el torn de nit i torn fix de cap de setmana i, a més, fan hores complementàries que s'han de pagar i qui les pagarà.
- certificat vigent de la relació completa registrada com a plantilla d'auxiliars d'infermeria atesos els 25 usuaris del centre de dia i la plantilla d'auxiliars d'infermeria de residència de tercera edat que atenen 120 residents.

Segon. El 18 de desembre de 2019, el sindicat reclamant presenta un nou escrit a la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives en què fa saber l'existència d'una nota interna de la direcció del centre de la residència de la tercera edat i centre de dia Mare de Déu de Gràcia de Vila-real, concretament la número 311/2019, destinada a les dues, en la qual diu que *"s'estableix un nou registre de crides per a les hores de guàrdia de la doctora. Aquest horari serà de dilluns a dijous, de 16.00 a 20.00 hores"*. D'aquesta nota es dedueix que la doctora esmentada i la direcció de l'empresa tenen acordada la

jornada de 20 hores presencials i 16 més registrades (amb guàrdies de dilluns a divendres), per la qual cosa falten 4 hores a la setmana de presència o registre, i sol·licita que se certifique que hi ha un acord entre la direcció de l'empresa i la metgessa que minva l'assistència en 4 hores el servei setmanal de "metge".

Tercer. El 12 de març de 2020, el sindicat reclamant va presentar per via telemàtica, amb el número de registre GVRTE/2020/325392, una reclamació davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern contra la falta de resposta per part de la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives a la seua sol·licitud d'informació en relació amb els acords visats per l'Administració que minven la qualitat de vida dels residents, presentada el 17 de desembre de 2019.

Quart. En data 15 d'abril de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre per via telemàtica a la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives un escrit, rebut per la conselleria el dia 17 d'abril, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè hi poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com aportar-hi qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevant.

En resposta a aquest escrit, el 19 de maig de 2020 el sotssecretari de la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives va respondre a aquest consell amb la formulació de les al·legacions següents:

1. Que la sol·licitud d'accés a la informació la va presentar i registrar telemàticament l'entitat sol·licitant el 17 de desembre de 2019, però la tramitació d'aquesta havia patit una dilació indeguda que només era atribuïble a una descoordinació inhabitual entre òrgans de la conselleria.
2. Que el 19 de març, el director general d'Infraestructures de Serveis Socials, que era qui tenia la competència, d'acord amb l'article 18.1 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, i el Decret 105/2019, de 5 de juliol, del Consell, havia resolt explícitament posar a la disposició de la indicada entitat la informació sol·licitada.
3. Que, atés que aquesta resolució havia sigut notificada degudament a l'entitat interessada i que, juntament amb aquesta, se li havia proporcionat la informació demanada, hi havia un compliment del corresponent deure per part de la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives.
4. Que la indicada resolució, juntament amb la informació requerida, s'aportava com a annex a l'escrit d'al·legacions.

L'escrit d'al·legacions conclouïa que, atenent els fets indicats, la documentació aportada i les raons al·legades, se sol·licitava que es consideraren satisfetes les pretensions del Sindicat Independent Sociolaboral.

En la Resolució de 19 de març de 2020, del director general d'Infraestructures de Serveis Socials, que resolvia posar a la disposició de l'entitat reclamant la informació sol·licitada, s'establia, entre altres coses, el següent:

- Respecte a la sol·licitud d'un certificat administratiu del sotssecretari, que certifique estar al corrent i autoritzada des de juny de 2018 l'ampliació de 10 hores més en dues treballadores auxiliars d'infermeria del centre de dia indicant qui es feia càrrec del pagament de l'esmentada ampliació, es feia constar que la plantilla exigida en el Plec de prescripcions tècniques del contracte de servei de gestió integral de l'RPGD i CD Mare de Déu de Gràcia de Vila-real, era la mateixa, tant en l'expedient que actualment es troba en rescabament (CNMY14/O2-2/66), com en l'expedient que actualment es troba en tramitació (CNMY19/18-18/10). Per tant, no consta en la direcció general que s'haja produït cap ampliació d'hores en la figura d'auxiliars d'infermeria.

- Pel que fa a l'informe complementari i acreditatiu dels motius pels quals es va realitzar l'ampliació de la plantilla a 10 hores, tampoc no s'hi pot emetre, atés que no consta en la direcció general l'ampliació esmentada.

- La plantilla de personal que consta en la direcció general és la publicada en la plataforma de contractació en el moment de l'anunci de l'expedient de contractació que es troba actualment en tràmit (CNMY19/18-18/10) i que es pot trobar en l'enllaç que s'indicava.
- Pel que fa a la modificació de l'horari del metge, tal com consta en l'escrit presentat pel sindicat sociolaboral, aquesta havia de constar en la direcció territorial. No obstant això, la variació de l'horari no havia d'haver suposat una variació de la jornada, ja que aquesta l'exigia el Plec de prescripcions tècniques del contracte.
- Respecte a les substitucions de vacances, aquestes també han de constar en la direcció territorial, i cal tindre en compte que, segons el PPT, les substitucions per vacances s'han de realitzar per a tots el personal treballador.
- D'altra banda, perquè en prenguera coneixement el reclamant del fet que el problema amb les figures d'auxiliar d'infermeria es podia arrossegar com a resultat d'unes millores en matèria de personal que estaven establides en un expedient de contractació anterior al vigent actualment.
- Finalment, es comunicava l'existència d'un expedient sancionador a l'empresa gestora de la residència, per diversos incompliments.

Cinqué. En data 21 de maig de 2020, la Comissió Executiva del Consell va remetre al reclamant una notificació telemàtica, rebuda el dia 22 de maig, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, en què se li comunicaven les al·legacions efectuades per la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i se sol·licitava que comunicara al Consell si la petició seua d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, en aquest cas ho havia de comunicar al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, se li concedia a aquest efecte un termini de deu dies i s'assenyalava que, si no es produïa la comunicació per part seua dins del termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a aquesta notificació, el reclamant va remetre, en data 22 de maig de 2020, un escrit amb el número de registre GVRTE/2020/733538, en què afirmava que l'Administració no li havia comunicat les dades sol·licitades íntegrament, encara que, no obstant això, la informació facilitada els servia, si bé continuaven la cerca de les dades relacionades amb els acords sol·licitats, però ara cap a la direcció territorial de la conselleria, en què comunicava que s'havien de trobar els acords relacionats amb el minvament assistencial de serveis mèdics i de grup multidisciplinari de la residència i centre de dia per a persones grans dependents.

Una vegada efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la Comissió Executiva, de data 20 de novembre de 2020, sense que s'haja pogut complir el termini oportú, a causa de les manques estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat amb 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 dins del marc d'un procediment d'accés a la informació, és la comissió executiva amb caràcter previ a la impugnació d'aquesta 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 –la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives– es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'article 2.1.a d'aquesta llei, que fa referència de manera expressa a "l'Administració de la Generalitat".

Tercer. Pel que fa al reclamant, es reconeix el dret del Sindicat Independent Sociolaboral a acollir-se al que estableix l'article 24 de la Llei 2/2015 valenciana, atès 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 constituïda legalment, sense que calga motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

A més, cal destacar el caràcter privilegiat del sol·licitant de la informació, *Federació de Sanitat i Sectors Sociosanitaris de CCOO*, com a representant sindical. I en aquest sentit, el CTCV ja s'ha manifestat en nombroses resolucions sobre el caràcter qualificat de la informació quan se sol·licita en l'àmbit de l'exercici de l'acció sindical (Res. 23 *bis*, exp. 45/2016, 3.11.2016, FJ 2n; Res. 31, exp. 100/2016, 20.04.2017, FJ 3r). En el mateix sentit es pronuncia l'article 10.3 de la Llei orgànica 11/1985, de llibertat sindical, que considera que «el dret general d'accés a la informació pública establert 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 [...]. Si bé aquest reforç no implica que no s'aplique a aquest cas la normativa general que regula el procediment d'accés a la informació establida en la Llei estatal 19/2013 i en la Llei 2/2015 valenciana».

Quart. Finalment, la informació sol·licitada, relativa a un contracte públic del servei de gestió integral d'una residència i centre de dia per a persones grans dependents, constitueix informació pública, d'acord amb el que estableix 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 consten en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué. En l'escrit d'al·legacions que el sotssecretari de Vicepresidència i Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives presenta el 19 de maig de 2020 a aquest CTCV quan se li trasllada per a això, s'hi acompanya una resolució estimatòria del director general d'Infraestructures de Serveis Socials de la mateixa data, mitjançant la qual s'estima la sol·licitud, es concedeix l'accés a la informació pública sol·licitada i es posa a la disposició del sol·licitant mitjançant un annex.

Per tant, l'Administració ha reconegut, encara que de manera extemporània (la sol·licitud és de 17 de desembre de 2019 i la Resolució estimatòria de 19 de maig de 2020) el dret d'accés a la documentació sol·licitada, i mitjançant la Resolució de 19 de març de 2020, del director general d'Infraestructures de Serveis Socials, resol posar a la disposició del reclamant la informació sol·licitada, per la qual cosa la reclamació sembla haver perdut de manera sobrevinguda el seu objecte pel que fa a aquella documentació rebuda pel reclamant, i així reconegut per ell mateix en el seu escrit de 22 de maig de 2020.

Ara bé, pel que fa a una determinada documentació que, segons manifesta la conselleria no ha sigut possible posar a la disposició del sol·licitant, perquè aquesta es trobava en poder de la direcció territorial, i respecte de la qual el reclamant, en el seu escrit de 22 de maig de 2020, manifesta que continuarà la seua cerca en aquest sentit, s'hauria d'haver tingut en compte el que estableix l'article 50 del Decret 105/2017, de desplaçament de la Llei 2/2015 valenciana, que estableix el següent:

1. Si la sol·licitud es refereix a informació que no consta en poder del subjecte a qui s'adreça, aquest l'ha de remetre en el termini de deu dies hàbils al competent, si el coneix, i ha de comunicar aquesta circumstància a la persona sol·licitant.
2. Quan la informació consta en poder de l'òrgan al qual s'ha adreçat la sol·licitud, però aquest no l'haja elaborada íntegrament, s'ha de comunicar a la persona sol·licitant aquesta circumstància i s'ha de traslladar, dins del termini de 10 dies hàbils, a aquells òrgans que hagen elaborat o generat la resta de la informació, perquè decidisquen sobre l'accés en la part que els corresponga. L'òrgan que ha rebut la sol·licitud d'accés és l'encarregat de centralitzar la informació i coordinar els possibles implicats. En tot cas, hi haurà una única resolució que decidirà conjuntament sobre el dret d'accés.
3. Quan la informació es trobe en poder, a més de l'òrgan al qual s'adreça la sol·licitud, d'un altre o altres òrgans administratius, s'ha d'actuar en els mateixos termes que estableix l'apartat anterior.

I, en conseqüència, es trobe la informació als serveis centrals o bé als serveis territorials, se n'hauria d'haver facilitat al reclamant l'accés.

Sisé. Atés tot el que s'ha dit anteriorment, vist que l'Administració ja va reconèixer el dret d'accés a la documentació sol·licitada i que no concorre cap causa d'inadmissió de l'article 18 de la Llei 19/2013, és procedent estimar la reclamació sobre els acords visats per l'Administració que minven la qualitat de vida dels residents de la residència i centre de dia per a persones grans dependents Mare de Déu de Gràcia de Vila-real (Castelló). I, al mateix temps, declararem la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació la informació de la qual ja ha sigut lliurada al reclamant.

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. Declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació respecte de la sol·licitud d'informació ja lliurada i així reconegut pel reclamant en el seu escrit de data 22 de maig de 2020, ja que la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives va estimar, extemporàniament, l'accés a la informació que s'hi reclamava.

Segon. Estimar la reclamació presentada pel Sindicat Independent Sociolaboral, el dia 12 de març de 2020, contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, respecte d'aquella documentació que no ha sigut possible lliurar al reclamant pel fet de trobar-se a la direcció territorial, sobre els acords visats per l'Administració que minven la qualitat de vida dels residents de la residència i centre de dia per a persones grans dependents Mare de Déu de Gràcia de Vila-real (Castelló).

Tercer. Instar la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives que faça lliurament al reclamant de la informació sol·licitada dins del termini d'un mes comptador des que reba aquesta resolució.

Quart. Invitar el reclamant al fet que comunique 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, s'hi pot interposar un recurs contenciós administratiu davant de la sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, dins del termini de dos mesos comptadors des de l'endemà que es notifique, de conformitat amb el que estableixen 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