Expedient núm. 41/2022
Resolució núm. 235/2022

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho
Vocals:
Sra. Emilia Bolinches Ribera
Sr. Lorenzo Cotino Hueso
Sr. Carlos Flores Juberías
Sra. Sofía García Solís

València, 7 d'octubre de 2022

Reclamant: [redacted].
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Divalterra, SA i la Diputació de València.

VISTA la reclamació número **41/2022**, interposada per [redacted], formulada contra Divalterra, SA i la Diputació de València i sent ponent el president del Consell Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 7 de febrer de 2022, [redacted], en representació de la secció sindical de CCOO-PV de la Diputació de València, va presentar, per via telemàtica, amb número de registre GVRTE/2022/337592, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana. En aquesta es reclama contra una presumpta falta de resposta de la Diputació de València a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 27 de maig de 2021, en la qual es demanava accés a informació respecte de determinats documents i expedients en matèria de personal, organització i economicopressupostària de Divalterra, a propòsit de les actuacions de reordenació del sector públic instrumental de la Diputació.
Concretament se sol·licitava:

1. *"Relació de llocs de treball (RPT) completa de Divalterra, actualitzada a la data de la sol·licitud, comprensiva de quants extrems ha de contindre per mandat de la Llei;*
2. *Nòmina -en el sentit de llistat o relació- completa de persones ocupades per Divalterra, amb la deguda anonimització, si escau, de dades personals, comprensiva, d'almenys, els següents extrems:*
   - *Tipus legal (tipus de contracte, encàrrec, nomenament, etc.) del vincle jurídic que substancia la relació d'ocupació o prestació de serveis;*
   - *Antiguitat del vincle i antiguitat reconeguda en l'empresa;*
   - *Quants altres extrems de la relació d'ocupació -siguen condicions ad personam , o derivades del negoci jurídic que sustenta la relació d'ocupació- no se seguisquen de la concreta afectació de les persones ocupades als llocs que ocupen en l'RPT, segons quin siga el contingut i abast de la informació que aquesta continga;*
   - *Taules retributives al fet que han respost els drets retributius del personal empleat de Divalterra en els últims quatre exercicis, inclòs l'actual;*
   - *Decisió precontractual, determinant de la selecció o elecció de les persones empleades de Divalterra;*
   - *De no ser la mateixa que l'anterior, decisió empresarial en mèrit de la qual cada persona de Divalterra és afectada al lloc que serveix de l'RPT;*

3. *Quatre últimes liquidacions dels pressupostos de Divalterra, pel que concerneix les dotacions econòmiques dels encàrrecs de gestió encarregades per la Diputació de València a Divalterra.*
4. *Relació de quants contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole suposen la contractació de Divalterra amb -o, en general, encàrrec de Divalterra a- tercers de prestacions o serveis relacionats amb l'objecte dels encàrrecs de gestió de la Diputació en favor de Divalterra, amb còpia d'aquests i, en tot cas, amb indicació de la informació corresponent als extrems al fet que es refereix l'article 42.4 del text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors (TRLET).*
5. *El llibre de registre de contractistes al fet que es refereix el precitat encàrrec legal, de Divalterra.*
6. *Estatuts de Divalterra.*
7. *Conveni col·lectiu vigent de Divalterra.*
8. *Informes o, en general, els resultats de les actuacions periòdiques, ordinàries i, d'haver-les, extraordinàries, de comprovació i avaluació de l'eficàcia en la gestió de Divalterra a què se refereix la lletra i) de l'article 85.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les bases de règim local (LRBRL)".*

Segon. En data 9 de març de 2022, el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Diputació de València escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com per a aportar qualsevol informació sobre aquest tema que considerara rellevant, escrit rebut per la Diputació el dia 10 de març de 2022, segons consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

El 3 de maig de 2022 la Diputació de València va remetre per via telemàtica, amb núm. de registre GVRTE/2022/1365593, escrit d'al·legacions que informava que:

"...

A la vista de la documentació sol·licitada amb data 9 de juny de 2021 *i registre d'eixida núm. 070, li comuniquem el trasllat d'aquesta sol·licitud als Serveis Jurídics i Transparència de Divalterra, ja que és l'empresa pública la que disposa de part de la citada documentació, a excepció de:*

- *Relació completa dels vigents encàrrecs de gestió atorgats per la Diputació en favor de Divalterra i les seues pròrrogues, amb còpia dels actes administratius corresponents i, almenys també, dels plecs tant tècnics com administratius d'aquests.*
- *Actes de recepció o documents equivalents dels últims quatre exercicis, emesos per la Diputació, respecte de les prestacions i/o serveis complits per Divalterra en mèrit dels encàrrecs de gestió atorgades a favor seu per la Diputació.*

Vist que amb data 10 de juny de 2021 i registre d'eixida núm. 074, se sol·licita als Serveis Jurídics i Transparència de Divalterra la citada documentació.

...

Vist que mitjançant decret de la diputada delegada de govern obert i participació núm. 6727 de data 16 de juliol de 2021 es concedeix per part de la Diputació l'accés parcial a la informació sol·licitada disponible en els termes previstos per l'article 17 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, per ser l'única documentació de tota la sol·licitada de la qual disposa la Diputació de València...."

Per part seua, el 6 d'abril de 2022, amb núm. de registre GVRTE/2022/1060505, Divalterra, SA, va remetre escrit d'al·legacions informant que:

"...se va produir un error intern motivat per la situació de liquidació de la societat i no es va notificar a la secció sindical de CCOO-PV la resposta a la seua sol·licitud que, com s'ha demostrat, es trobava preparada, dins de termini, des del 6 de juliol de 2021, i que no va poder ser notificada per la conjuntura en la qual es trobava la Societat (...) no ha existit ni existeix una voluntat obstruccionista davant la sol·licitud d'accés a la informació pública de la secció sindical de CCOO-PV de la Diputació de València sinó una falta de resposta per un error administratiu intern a conseqüència de la situació de liquidació en la qual es troba l'empresa. Això queda clarament acreditat atés que:

A) *La documentació sol·licitada que pot ser atesa en virtut de la normativa de transparència ha estat en tot moment a la disposició de la secció sindical de CCOO-PV de la Diputació de València en trobar-se publicada en el Portal de Transparència situada en la pàgina web de la societat.*

B) *La secció sindical de CCOO-PV del Consorci Provincial de Bombers de València, que pertany a la mateixa Federació de Serveis a la Ciutadania del Sector de l'Administració Local de CCOO-PV a la qual pertany la secció sindical de CCOO-PV de la Diputació de València, va presentar el mateix escrit d'accés a la sol·licitud d'informació pública que el que va sol·licitar la secció sindical reclamant i Divalterra, SA, si va resoldre aquesta sol·licitud. S'adjunta còpia de la resolució com a document 3.*

(...) Així, Divalterra, SA, de conformitat amb la documentació que consta en l'expedient, s'aplana a la reclamació respecte a la sol·licitud de la documentació següent:

1) *Quatre últimes liquidacions, tant de les aplicacions corresponents de l'estat d'ingressos com de l'estat de despeses, tant del pressupost de la Diputació com del de Divalterra, de les dotacions econòmiques dels referits encàrrecs de gestió.*
   En relació amb aquesta informació i conforme al que s'estableix en l'article 22.3 LTAIBG i article 56.5 del Decret 105/2017, del de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de l'LTBGPCCV aquesta informació es troba disponible en el Portal de Transparència de Divalterra, apartat Informació econòmica i pressupostaria, subapartat Comptes anuals. Apartat 15: "Liquidació del Pressupost" de la memòria, http://divalterra.sernutec.com/va/transparència-informacion-economica.html

2) *Relació de quants contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole suposen la contractació de Divalterra amb -o, en general, encàrrec de Divalterra a- tercers de prestacions o serveis relacionats amb l'objecte dels encàrrecs de gestió de la Diputació a favor de Divalterra, amb còpia d'aquests, i en tot cas, amb indicació de la informació corresponent als extrems a què es refereix l'article 42.4 del text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors aprovat mitjançant Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre.*
   En relació amb aquesta informació i conforme al que s'estableix en l'article 22.3 LTAIBG i article 56.5 del Decret 105/2017, del de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de l'LTBGPCCV aquesta informació es troba disponible; 1) En el Portal de Transparència de Divalterra, apartat Contractació on es troba la informació relativa a tots els contractes conforme al que s'estableix en l'article 8.1.A) de l'LTAIBG i article 9.1.a) de l'LTBGPCCV, http://divalterra.sernutec.com/va/transparencia-contractacio.html; 2) En el perfil del contractant de Divalterra, on apareix informació relativa a l'anunci de proposta d'adjudicació, així com a l'acord de formalització. S'accedeix des de la pàgina web principal de Divalterra amb accés directe a perfil del contractant (situat a la dreta): http://divalterra.sernutec.com/es/inicio.html
   Respecte a facilitar còpia dels contractes, i atés que aquests documents són de caràcter privat de conformitat amb la Llei 9/2017, en constituir Divalterra un poder adjudicador no administració pública, no és procedent donar accés a aquests en no tindre la consideració d'informació pública (remissió als articles 8.1 LTAIBG i 9.1 LTBGPCCV on es detalla quina informació ha de fer-se pública en relació amb aquests).

3) *Estatuts de Divalterra*
   En relació amb aquesta informació i conforme al que s'estableix en l'article 22.3 LTAIBG i article 56.5 del Decret 105/2017, del de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de l'LTBGPCCV aquesta informació es troba disponible en el Portal de Transparència de Divalterra, apartat informació institucional i organitzativa, dins del subapartat normativa aplicable (Estatuts Socials): http://divalterra.sernutec.com/es/transparencia-informacion-institucional.html

4) *Convenis col·lectius*
   En relació amb aquesta informació i conforme al que s'estableix en l'article 22.3 LTAIBG i article 56.5 del Decret 105/2017, del de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de l'LTBGPCCV

aquesta informació es troba disponible en el Butlletí Oficial de la Província de data 07/08/2015 i data 20/10/2017 (modificació del conveni), així com en el Portal de Transparència de Divalterra, apartat Informació institucional i organitzativa, subapartat Normativa aplicable > Conveni col·lectiu. http://divalterra.sernutec.com/va/transparencia-informacion-institucional.html

(...) Per part seua, el següent accés a la documentació sol·licitat per la reclamant ha de ser rebutjat bé per no constituir informació pública a l'efecte de la normativa de transparència bé per concórrer causa d'inadmissió:

1)"Relació de llocs de treball (RPT) completa de Divalterra, actualitzada a la data de la sol·licitud, comprensiva de quants extrems ha de contindre per mandat de Llei".
Divalterra, no disposa d'aquesta documentació, per la qual cosa ha de rebutjar-se aquesta sol·licitud en no constituir informació pública en els termes de la normativa de transparència.
...la relació de llocs de treball és un document que estructura l'organització del personal en l'àmbit de les administracions públiques sense que resulte d'aplicació a Divalterra la naturalesa jurídica de la qual és la de societat mercantil.

2) El llibre de registre de contractistes a què es refereix el precitat encàrrec legal de Divalterra.
Divalterra no té aquest document segons informa el Servei Econòmic Financer, per la qual cosa ha de rebutjar-se aquesta sol·licitud en no constituir informació pública en els termes de la normativa de transparència.

3) Informes o, en general, el resultat de les actuacions periòdiques, ordinàries i, d'haver-les, extraordinàries, de comprovació i avaluació de l'eficàcia en la gestió de Divalterra a què es refereix la lletra i) de l'article 85.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LRBRL).
En relació amb aquesta informació, en no existir un apartat i) en l'article al qual es fa referència (85.1 de l'LRBRL) creiem que es fa referència a l'article 85 bis, 1. i) que, no obstant això, regula la gestió directa dels serveis de competència local mitjançant les formes d'organismes autònoms locals i d'entitats públiques empresarials locals, formes jurídiques que difereixen de la de Divalterra, que és una societat mercantil de capital públic, per la qual cosa no aplica a la nostra empresa i no existeix aquesta informació. Per això, ha de rebutjar-se aquesta sol·licitud en no constituir informació pública en els termes de la normativa de transparència.

4) "Nòmina -en el sentit de llistat o relació- completa de persones ocupades per Divalterra, amb la deguda anonimització, si escau, de dades personals, comprensiva, d'almenys , els següents extrems:

- *Tipus legal (tipus de contracte, encàrrec, nomenament etc.) del vincle jurídic que substancia la relació d'ocupació o prestació de serveis*
- *Antiguitat del vincle i antiguitat reconeguda en l'empresa*
- *Quants uns altres extrems de la relació d'ocupació- siguen condicions ad personam, o derivades del negoci jurídic que sustenta la relació ocupació no se seguisquen de la concreta afectació de les persones ocupades als llocs que ocupen en l'RPT segons quin siga el contingut i abast de la informació que aquesta continga.*
- *Taules retributives al fet que han respost els drets retribuïts del personal empleat de Divalterra en els últims quatre exercicis, inclosos l'actual.*
- *Decisió empresarial precontractual, determinant de la selecció o elecció de les persones empleades de Divalterra*
- *De no ser la mateixa que l'anterior, decisió empresarial en mèrit de la qual cada persona empleada de Divalterra és afectat al lloc que serveix de l'RPT.*

En l'informe emés en data 6 de juliol de 2021, que s'ha adjuntat com a document 2 es va analitzar cadascun dels subpunts de la petició i els motius d'inadmissió que concorrien en aquests, per la qual cosa ens remetem a aquest document a l'efecte de considerar inadmissible aquesta

sol·licitud. No obstant això, concorre una causa addicional a la qual va ser recollida en aquest informe i és l'establida en l'article 18.1 c) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, s'absenta la vocal Sofía García Solís durant la discussió i estudi de l'expedient i s'absten de participar en la resolució que en el mateix s'adopte per possibles interessos en conflicte, este Consell adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. Conforme al que es disposa en l'article 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, "el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència en la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa", sent l'òrgan competent per a "resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal.
Per part seua, la disposició transitòria primera de l'esmentada Llei 1/2022 estableix que "el Consell Valencià de Transparència regulat en aquesta llei substitueix al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i bon Govern".

Segon. De conformitat amb el que es preveu en la disposició transitòria tercera de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que regula el règim transitori dels procediments, i com que manca previsió expressa en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, aquesta reclamació, el procediment de la qual es va iniciar amb anterioritat a l'entrada en vigor d'aquesta llei, es regeix per la normativa anterior, per la qual cosa correspon la resolució conformement al que es disposa en la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Tercer. En quant al sol·licitant del dret d'accés objecte d'aquesta reclamació, resulta indiscutible el dret a acollir-se al que es preveu en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, atès que l'article 27 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 siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Cal assenyalar, atesa la condició de representant sindical de qui sol·licita la informació, que el CTCV respecte d'aquelles sol·licituds d'accés a la informació pública presentades per representants sindicals, ha vingut afirmant la seua competència per a la resolució de les reclamacions que es presenten en l'àmbit de l'exercici de l'acció sindical i s'entén, a més, que *"el dret general d'accés a la informació pública que la Llei de transparència contempla per a qualsevol ciutadà o ciutadana, es veu reforçat en aquest cas pel caràcter de representant sindical de qui sol·licita la informació. Ara bé, aquest reforç no implica que no s'aplique a aquest cas 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".* Aquest criteri es manté en repetides resolucions: Res. 31/2017 (exp. 100/2016); Res. 29/19 (exp. 132/2018)**.** I més recentment en Res. 106/2021, Res. 156/2021, Res. 163/2021, Res. 188/2021, Res. 243/2021, Res. 244/2021.

Quant al reconeixement d'un dret reforçat d'accés a la secció sindical de CCOO, en informe emés en data 6 de juliol de 2021, Divalterra nega aquest reconeixement a la secció sindical de CCOO de la Diputació de València, per mancar aquesta secció de legitimació en no formar part del Comité d'Empresa de Divalterra.
Doncs bé, sense entrar en altres consideracions respecte a la legitimació de la central sindical, independentment de la seua representació en el Comité d'Empresa de Divalterra, actualment, després de l'extinció de la societat mercantil, tal com es desprén dels antecedents que consten en l'expedient, tota

la informació sol·licitada ha de constar en poder de la Diputació de València, per la qual cosa no cap més que el reconeixement d'aquest dret reforçat d'accés a la secció sindical de CCOO, perquè les qüestions relatives a la subrogació del personal de Divalterra en la Diputació de València són les que motiven la reclamació que s'està substanciant, la qual cosa evidencia que la informació sol·licitada mitjançant l'exercici del dret d'accés està directament connectada amb l'exercici de l'acció sindical.
Per tant, no podem més que recalcar l'existència d'un dret reforçat d'accés dels representants sindicals que els garantisca l'exercici de l'activitat sindical i la defensa i representació dels treballadors del sector públic.

Quart. Així mateix, les destinatàries de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –Diputació de València i la societat mercantil Divalterra – es troben sense cap gènere de dubtes subjectes a les exigències de la citada 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"**.**

Cinqué. Segons es desprén de les dades que obren en l'expedient, la dissolució de Divalterra va ser adoptada mitjançant Acord de Ple de 4 de juny de 2021 (BOP núm. 113, de 15 de juny de 2021), i es va acordar assumir la gestió directa per la pròpia Administració (Diputació) dels serveis encarregats a Divalterra, la qual cosa culmina, segons sembla, amb el tancament de Divalterra, una vegada completat el procés de liquidació. Pel que entenem que, després del tancament de l'empresa, es degué donar trasllat a la Diputació de tota la informació que constava en poder de Divalterra, ja que els serveis que fins llavors prestava Divalterra passaven a ser gestionats per la Diputació. Així, davant el tancament de Divalterra, aquesta reclamació ha de substanciar-se exclusivament contra la Diputació de València, com a causahavent de l'extinta Divalterra.

Sisé. Respecte del sentit del silenci en les resolucions davant de sol·licituds d'accés a la informació, tenint en compte que el Tribunal Constitucional en la ST núm. 104/2018, va estimar que l'article 17.3 de la Llei 2/2015 vulnerava el que es disposa en l'article 20.4 de la normativa estatal, en regular una qüestió relativa al procediment administratiu comú, competència exclusiva de l'estat (article 149.1.18a CE), el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana ha considerat en reiterades ocasions -com bé recull Divalterra en l'escrit d'al·legacions en citar la Resolució núm. 46/2021, de 5 de març- que l'estimació per silenci administratiu positiu de les sol·licituds d'accés és contrària a dret, per la qual cosa de la falta de resposta a la sol·licitud de la secció sindical de CCOO-PV de la Diputació de València de 19 de maig de 2021, no pot concloure's l'estimació de la sol·licitud d'accés.

Seté. Aprofundint en l'assumpte i en relació amb la informació sol·licitada en els punts 3, 4, 6 i 7 de l'antecedent primer, relativa a:

3. Quatre últimes liquidacions, tant de les aplicacions corresponents de l'estat d'ingressos com de l'estat de despeses, tant del pressupost de la Diputació com del de Divalterra, de les dotacions econòmiques dels referits encàrrecs de gestió.
4. Relació de quants contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole suposen la contractació de Divalterra amb -o, en general, encàrrec de Divalterra a- tercers de prestacions o serveis relacionats amb l'objecte dels encàrrecs de gestió de la Diputació a favor de Divalterra, amb còpia d'aquests, i en tot cas, amb indicació de la informació corresponent als extrems a què es refereix l'article 42.4 del text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors aprovat mitjançant Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre.
6. Estatuts de Divalterra
7. Convenis col·lectius

Manifesta Divalterra, en l'escrit d'al·legacions, que respecte a aquesta informació s'aplana a la reclamació, sobre la base del que s'estableix en l'article 22.3 de l'LTAIBG i en l'article 56.5 del Decret 105/2017, del de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de l'LTBGPCCV, segons el qual *"... si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir a aquesta, i*

proporcionarà expressament l'enllaç que accedeix a la informació i, dins d'aquest, els epígrafs, capítols, dades i informacions exactes que es refereixen al sol·licitat, sent requisit que la remissió siga precisa i concreta i porte, de manera inequívoca, ràpida i directa a la informació".

Al·lega Divalterra que la informació relativa a les liquidacions, els estatuts i els convenis col·lectius es troben disponibles en el seu Portal de Transparència, i facilita a aquest Consell diversos enllaços que suposadament donen accés directe a aquesta informació; si bé, feta l'oportuna comprovació per aquest òrgan de garantia es constata que aquests enllaços donen error i no condueixen a cap informació, la qual cosa pot deure's a la dissolució de la societat; vist això, entenem que el procedent, quant a aquests tres apartats (ressenyats amb els números 3, 6 i 7) és estimar la reclamació i facilitar al reclamant la informació sol·licitada.

Ara bé, respecte a facilitar còpia dels contractes, al·lega Divalterra que aquests documents són de caràcter privat, de conformitat amb la Llei 9/2017, en constituir la societat mercantil un poder adjudicador no administració pública, i no procedeix donar accés a aquests en no tindre la consideració d'informació pública (remissió als articles 8.1 LTAIBG i 9.1 LTBGPCCV on es detalla quina informació ha de fer-se pública en relació amb aquests).
Referent a això cal recordar que, de conformitat amb el que es disposa en l'article 2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en relació amb l'àmbit subjectiu d'aplicació de la norma, estableix que *"les disposicions d'aquest títol s'aplicaran a: g) Les societats mercantils en el capital social de les quals la participació, directa o indirecta, de les entitats previstes en aquest article siga superior al 50 per 100."*
Per tant, a la societat mercantil Divalterra li resultava aplicable el que es disposa en aquesta norma, no només respecte a les obligacions relatives a la publicitat activa de determinada informació, sinó també en relació amb l'exercici del dret d'accés que en cap cas pot ser exclòs pel mer fet que la informació a la qual se sol·licita l'accés no haja de ser obligatòriament publicada i així ho han considerat tant aquest Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana com altres autoritats de transparència en nombroses resolucions.

Aclarida la subjecció a la norma de Divalterra en el FJ tercer d'aquesta resolució, i respecte del dret d'accés a la còpia dels contractes, és necessari considerar:
- l'amplitud i falta de concreció de la reclamació, que en aquest apartat fa referència a la *relació de quants contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole suposen la contractació de Divalterra amb -o, en general, encàrrec de Divalterra a- tercers de prestacions o serveis relacionats amb l'objecte dels encàrrecs de gestió de la Diputació en favor de Divalterra,* ***amb còpia d'aquests...***
- que aquesta autoritat de transparència desconeix no sols el contingut dels contractes a què es refereix el reclamant, sinó també la identitat dels contractistes, per la qual cosa resulta impossible donar tràmit d'audiència a aquests últims, conforme al que es preveu en l'article 15.5 de la Llei 2/2015, perquè, en el seu cas, pogueren presentar les al·legacions que tingueren per convenient respecte a l'accés a aquests contractes.
- I, finalment, es desconeix, per tant, si l'accés a aquesta informació poguera veure's afectat per algun límit dels previstos en la Llei 19/2013.
Per tot això entenem que el procedent serà facilitar en el seu cas la relació de contractes, amb la desestimació de la reclamació pel que fa a la còpia d'aquests contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole…

Huité. Quant a la documentació sol·licitada en els punts 1, 5 i 8 de l'antecedent primer:
1. Relació de llocs de treball (RPT) completa de Divalterra, actualitzada en la data de la sol·licitud, comprensiva de quants extrems ha de contindre per mandat de Llei.
5. El llibre de registre de contractistes a què es refereix el precitat encàrrec legal de Divalterra.
Sobre aquests dos punts manifesta Divalterra en l'escrit d'al·legacions que ha de rebutjar-se la sol·licitud en no constituir informació pública en els termes de la normativa de transparència ja que no disposa d'aquesta documentació.

8. Informes o, en general, el resultat de les actuacions periòdiques, ordinàries i, d'haver-les, extraordinàries, de comprovació i avaluació de l'eficàcia en la gestió de Divalterra a què es refereix la lletra i) de l'article 85.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LRBRL). En relació amb la informació sol·licitada en aquest últim apartat, la part reclamada al·lega que *...en no existir un apartat i) en l'article al qual es fa referència (85.1 de l'LRBRL) creiem que es fa referència a l'article 85 bis, 1. i) que no obstant això, regula la gestió directa dels serveis de competència local mitjançant les formes d'organismes autònoms locals i d'entitats públiques empresarials locals, formes jurídiques que difereixen de la de Divalterra, que és una societat mercantil de capital públic, per la qual cosa no aplica a la nostra empresa i* ***no existeix aquesta informació****. Per això, ha de rebutjar-se aquesta sol·licitud en no constituir informació pública en els termes de la normativa de transparència.* Per tant, i respecte del dret d'accés a aquests tres apartats (RPT, lliure registre de contractistes i informes de comprovació dels encàrrecs de gestió) sent-ne requisit per a l'exercici del dret d'accés que la informació està llesta i disponible, procediria quant a aquests apartats la inadmissió de la reclamació conforme al que es preveu en l'article 116 de la Llei 39/2015. No obstant això, si la informació sol·licitada constara actualment en poder de la Diputació, haurà de facilitar-se l'accés a aquesta.

Nové. Pel que fa a la informació sol·licitada en el punt 2 de l'antecedent primer de la reclamació relativa a la nòmina -en el sentit de llistat o relació- completa de persones ocupades per Divalterra, amb la deguda dissociació, si escau, de dades personals, comprensiva de determinats extrems, al·lega Divalterra que en l'informe de data 6 de juliol de 2021 ja s'esmentava com a límit la protecció de dades de l'article 15 de la Llei 19/2013, en contindre dades de caràcter personal de les persones treballadores de Divalterra, però afig que a més concorre una causa addicional, com és l'establida en l'article 18.1.c) de la Llei 19/2013, en considerar que es tracta d'informació per a la divulgació de la qual és necessària una acció prèvia de reelaboració, perquè no existeix un "llistat o relació" amb la informació sol·licitada, per la qual cosa *"per a poder respondre a la petició del sol·licitant, Divalterra hauria de realitzar una tasca, no ja de reelaboració, sinó de nova elaboració"*.

En primer lloc i en relació amb la causa d'inadmissió al·legada respecte a la informació sobre la manera d'accés dels treballadors de Divalterra o sobre com han arribat a ocupar el seu actual lloc de treball, segons afirma l'empresa, és informació que encara ha d'elaborar-se expressament i es trobem en aquest punt amb el que es disposa en l'article 18.1.c) que assenyala com a causa d'inadmissió la sol·licitud d'informació *"per a la divulgació de la qual siga necessària una acció prèvia de reelaboració"*. Tampoc podem compartir aquesta afirmació, perquè com hem vist en el FJ anterior, per la pròpia naturalesa de l'ocupació pública, aquesta informació havia d'estar llesta i disponible i actualment ha d'obrar en poder de la Diputació, per la qual cosa serà procedent facilitar l'accés a aquesta sense necessitat de reelaboració i tal com es trobe en poder de l'administració.

En relació amb la informació relativa a les taules retributives i la causa d'inadmissió al·legada per Divalterra, reiterem l'exposat en els FJ anteriors, per la qual cosa el procedent serà facilitar l'accés a les taules retributives del personal de Divalterra en els últims quatre exercicis.

Finalment, i respecte de la resta dels apartats inclosos en la sol·licitud d'informació identificada en l'apartat 4 de la sol·licitud que la part reclamant agrupa sota el concepte titulat *nòmina,* que fa referència a diferents extrems relacionats amb el personal de Divalterra, ha de ser atesa en tots aquests, perquè no aprecia aquest Consell la possible aplicació de límits o causes d'inadmissió que pogueren menyscabar el dret d'accés, màximament quan el sol·licitant de la informació ostenta la condició de representant sindical.

En segon lloc, en relació amb el límit relatiu a la protecció de dades al·legat per Divalterra, i encara que les societats mercantils s'ordenen pel dret privat, pel que fa a la seua organització com a la seua activitat, el TS en la recent Sentència 587/2020, de 2 de juliol, va considerar que també en el sector públic societari opera la necessària concurrència dels principis d'igualtat, mèrit i capacitat per a l'accés a l'ocupació

pública, tal com disposa l'article 55 EBEP, en desenvolupar les directrius del text constitucional (arts. 23, 103 i 14 CE), que resulta aplicable a la llum del que es preveu en la disposició addicional 1a EBEP, per la qual cosa en el supòsit actual mancaria de sentit l'aplicació del límit esmentat, perquè la contractació d'aquests empleats degué realitzar-se conforme als principis esmentats.
A l'anteriorment exposat s'afig que la publicitat en els processos selectius es configura com a condició necessària per a assegurar el respecte als principis d'igualtat, mèrit i capacitat per a l'accés a l'ocupació pública; en aquest sentit s'ha pronunciat la STTS sala contenciosa administrativa en Sentència 2487/2016, de 22 de novembre, recurs de cassació núm. 4453/2015 *....precisament, perquè la publicitat és condició necessària per a assegurar el respecte als principis d'igualtat, mèrit i capacitat, no cal afirmar que hi haja fases dels processos selectius de caràcter privat, ni que els aspirants no tinguen dret a conéixer els exercicis d'aquells amb els quals competeixen quan reclamen el seu dret fonamental a accedir a l'ocupació pública*.
Per tant, aquesta autoritat de transparència no pot més que compartir el criteri del TS, mancant de sentit l'aplicació del límit relatiu a la protecció de dades personals. Pels motius exposats, tampoc comparteix aquest Consell les afirmacions de Divalterra en les quals manifesta que *la subrogació del personal de Divalterra en la Diputació de València o en el Consorci Provincial de Bombers és una qüestió subjecta a la més estricta confidencialitat. És per això, que haguera de preservar-se aquesta per a garantir la viabilitat de la presa de decisions que s'hagen d'adoptar pròximament pels diferents actors en joc*.
Per tant, els límits al·legats per la societat mercantil Divalterra no serien aplicables en aquest supòsit, i en tot cas, cedirien en favor del dret reforçat d'accés de la secció sindical de CCOO.

Desé. Finalment, quant a la necessitat de donar tràmit d'audiència als treballadors afectats, el Tribunal Suprem, en una qüestió similar en la seua Sentència núm. 1338/2020, recordant la part resolutiva en la STS 748/2020 (recurs cassació 577/2019) va considerar justificada la comunicació d'informació que continguera dades personals dels treballadors a la representació sindical sense necessitat de donar audiència a aquests *…per consegüent, estarà justificat que l'empresa comunique dades personals dels treballadors als representants legals i/o sindicals a fi que aquests puguen exercir les competències que la llei els confereix sent aquest un escenari que s'ajusta a l'excepció de l'article 11.2 a) LOPD. Sembla evident que sí, tant l'article 64 ET, com el 10.3. LOLS confereixen drets d'informació i documentació als representants unitaris i sindicals, l'obtenció d'aquesta per la comunicació de l'empresa es trobarà emparada per aquesta excepció quan, efectivament, es tracte de dades que tinguen directa connexió amb l'exercici d'aquelles competències (exp. 79/22).*

Pel que bé podria ometre's el tràmit d'audiència a tercers en el supòsit que ens ocupa, doncs les dades no són unes altres que les dels treballadors contractats, i la cessió de les dades relacionades amb la seua contractació trobaria empara legal en la fonamentació jurídica exposada.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda:

Primer. Estimar parcialment la reclamació presentada per la secció sindical de CCOO contra la societat mercantil Divalterra i la Diputació de València, i reconéixer el dret d'accés a part de la informació sol·licitada en l'antecedent primer d'aquesta resolució, d'acord amb el que s'exposa en els fonaments jurídics seté, huité, nové i desé.

Segon. Desestimar la reclamació pel que fa a l'accés a la còpia de quants contractes, encàrrecs, convenis o negocis d'una altra índole, segons el que es disposa en el FJ seté *in fine.*

Tercer. Instar la Diputació de València, com a causahavent de Divalterra, al fet que en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució duga a terme les actuacions necessàries per a complir amb el que s'estableix en aquesta.

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 de la 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA

Ricardo García Macho