

Expedient núm. 227/2022

Resolució núm. 6/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofia García Solís

València, 13 de gener de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **227/2022**, interposada pel Sr. [REDACTED] formulada contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i sent-ne ponent la vocal del Consell, Sra. Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 29 de juliol de 2022 el Sr. [REDACTED] representant del sector autonòmic de la Federació de Serveis a la Ciutadania del sindicat CCOO PV, va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/2473461, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclamava contra la resposta oferida el 28 de juliol de 2022 per la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada en el Servei Territorial de Castelló d'aquesta conselleria el 27 de juny de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/2037889, en la qual demanava, respecte a les excepcionalitats al règim general de vacances de 2022 en els centres d'atenció directa de la Conselleria a les comarques de Castelló, la informació següent:

1. *Còpia de la proposta d'excepcionalitat remesa a les direccions dels centres, si és que n'hi ha.*
2. *Nombre de persones a les quals se'ls ha aplicat, desglossat per categories professionals i centres.*
3. *Nombre de persones a les quals s'ha substituït, i en cas de no haver sigut substituïdes que s'indiquen els motius.*
4. *Llista de nomenaments efectuats des de les borses delegades de Castelló des de l'1 de gener de 2022.*

En la resposta oferida per la Conselleria se li comunicava el següent:

- *S'acompanya proposta de règim d'excepcionalitat demanada.*

- *Quant als altres informes sol·licitats, en aquest moment no tenim mitjans tècnics ni personals per a poder atendre'ls, tenint en compte la gran càrrega de treball que suporta la secció de personal, així com la limitació tècnica i la impossibilitat d'interoperabilitat dels aplicatius informàtics.*

Així i tot, ens fem ressò de la necessitat de poder atendre les preceptives sol·licituds d'informació de la part social i hem començat a dissenyar informes i sistemes que, fins i tot amb les limitacions que en cada moment puguem tindre, puguem satisfer aqueixes necessitats d'informació en un termini raonable.

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució, per part d'aquest Consell es va procedir a concedir tràmit d'audiència a la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives per via telemàtica i se la va instar amb data 29 de juliol de 2022 a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, ofici rebut el dia 1 d'agost, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

En resposta a aquest requeriment, per part de la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives es va remetre al Consell de Transparència el 23 d'agost de 2022 un escrit en el qual es formulaven les al·legacions següents:

[...]

Primer. Quant a l'obligatorietat de la negociació del règim d'excepcionalitat, aquesta està regulada en l'article 53 del Decret 42/2019 abans esmentat, on es fixa l'obligatorietat, però no estableix la seua periodicitat. Cal fer constar que la proposta d'excepcionalitat aplicada és la mateixa que l'any 2021, sense cap modificació excepte les lògiques referències temporals. Aquesta proposta d'excepcionalitat del 2021 no ha sigut denunciada, ni sol·licitada la seua mediació o negociació per cap formació sindical, per cap delegat ni per cap treballador. És un règim ja conegut per la gran majoria de la plantilla, ha sigut positiva la seua aplicació i no tenim coneixement d'incidències. En aplicació del principi de seguretat jurídica es va considerar adequat i convenient prorrogar-la, ja que aportava confiança per a totes les parts en la seua aplicació i desenvolupament.

Segon. A més del règim d'excepcionalitat, en la sol·licitud (ANTECEDENTS I) vol una informació molt exhaustiva que afecta el personal de diferents categories professionals i diferents ocupacions que presta serveis a torns en tots aquests centres: 1. RPMD LLEDÓ - CASTELLÓ; 2. RPMD BORRIANA; 3. RP DISCAPACITATS PSÍQUICS VALL D'UMBRI DE BORRIOL; 4. CAR MENORS VERGE DEL LLEDÓ DE CASTELLÓ I; 5. CAR MENORS VERGE DEL LLEDÓ DE CASTELLÓ II; 6. CA MENORS PLANA ALTA-CASTELLÓ; 7. CA MENORS PLANA BAIXA-NULES; 8. CENTRE OCUPACIONAL DE VILA-REAL; 9. CEAM CONSTITUCIONAL CASTELLÓ; 10. GAM GRAU CASTELLÓ 11. CEAM MAR CASTELLÓ 12. CEAM NULES 13. CEAM SEGORBE 14. CEAM VILA-REAL. Tot aquest personal no accedeix a l'aplicatiu CRONOS de gestió i control del personal, i la seua gestió es porta en els mateixos centres de manera no automatitzada. Aquesta sol·licitud d'informació és, en conseqüència, un tractament informàtic no habitual o corrent.

Tercer. ...En l'esmentada normativa aplicable no està establert que hàgem de diferenciar les substitucions en funció de si se'ls ha aplicat el règim d'excepcionalitat o no, com tampoc podem atorgar-les, denegar-les o condicionar-les en funció de si se'ls aplica l'excepcionalitat. Per tant, no tenim cap criteri objectiu i legal on basar-nos per a gravar informàticament de manera diferenciada la incidència de l'excepcionalitat, així com tampoc els sistemes informàtics estan preparats per a recollir aqueixos paràmetres. La informació sol·licitada pel Sr. [REDACTED] en representació de CCOO-PV, que esmentem en "ANTECEDENT I", no la podem oferir sense una tasca de reelaboració manual de les dades que, en tot cas, ha de ser juntament amb els centres indicats més amunt, circumstància que dificulta i prolonga considerablement en el temps la seua realització.

Quart. Per tot l'exposat en els apartats segon i tercer, cal concloure que la informació sol·licitada necessita una fase de reelaboració prèvia per a ser necessària una tasca complexa o exhaustiva per a facilitar la informació sol·licitada. Així, d'acord amb:

- La lletra b) del punt 1 de l'article 47 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, article en vigor actualment, una vegada publicada la nova Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana.

- La lletra c) del punt 1 de l'article 18 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Ambdós textos legals habiliten l'Administració a inadmetre aquesta sol·licitud si "necessita una fase de reelaboració prèvia", o són sol·licituds "relatives a informació per a la divulgació de la qual siga necessària una acció prèvia de reelaboració."

Així i tot (tal com es veu a l'ANTECEDENT II) no es va optar per aquesta possibilitat i es va intentar explicar en la contestació al Sr. [REDACTED] la dificultat de la seua confecció i que no era possible en aquests moments entregar-la, alhora que ens fèiem ressò de la seua necessitat i es començava a habilitar els mecanismes necessaris per a poder donar aqueixa informació en un futur pròxim.

Cinqué. D'altra banda, CCOO-PV participa com a membre de dret en la comissió de borses mensual que té lloc en aquesta direcció territorial, on reben puntualment tota la informació existent quant a la gestió de borses i contractacions que realitzem en aquesta secció de personal i fan totes les consultes que consideren adequades i necessàries per a la seua tasca sindical. A més de la qual cosa, el reclamant ha sol·licitat molta informació a títol particular en aquesta secció tant per escrit com de manera verbal i ha tingut accés a la informació pública continguda en els expedients, tant oberts com tancats.

Amb tot això, una vegada enviada la proposta d'excepcionalitat en la primera contestació i exposades exhaustivament les raons jurídiques, tècniques i de personal que impossibiliten entregar-li immediatament la resta d'informació sol·licitada, li remetem la present informació en la data de la signatura.

Tercer. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de hui, absentant-se la vocal Sra. Sofia García Solís durant la discussió i l'estudi de l'expedient i abstenint-se de participar en la resolució que en aquest s'adopte per possibles interessos en conflicte, aquest Consell adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb el que es disposa en el seu article 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 1/2022 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”, i és 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.

Segon. L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que contra les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se una reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes resolucions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, i també pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. 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 l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 3.1.a), que fa referència de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret del Sr. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, atés 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 legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei".

Cal assenyalar que el CVT respecte d'aquelles sol·licituds d'accés a la informació pública presentades per representants sindicals, ha estat 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 entenen, a més, que “el dret general d'accés a la informació pública que la Llei de transparència preveu per a qualsevol ciutadà o ciutadana, resulta 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: Resolució 31/2017 (exp. 100/2016), Resolució 29/2019 (exp. 132/2018). I més recentment en la Resolució 106/2021, Resolució 156/2021, Resolució 163/2021, Resolució 188/2021, Resolució 243/2021, Resolució 244/2021.

Cinqué. Finalment, la informació sol·licitada constitueix, en principi, 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 en siga el 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". En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en el seu article 7.4. No obstant això, caldrà valorar les circumstàncies d'aquesta reclamació.

Sisé. Dels antecedents exposats es desprén que la reclamació té el seu origen en una sol·licitud d'informació formulada per CC.OO, en relació amb la informació que es detalla següidament:

1. Còpia de la proposta d'excepcionalitat remesa a les direccions dels centres d'atenció directa.
2. Nombre de persones a les quals se'ls ha aplicat, desglossat per categories professionals i centres.
3. Nombre de persones a les quals s'ha substituït, i en cas de no hagen sigut substituïdes, que s'indiquen els motius.
4. Llista de nomenaments efectuats des de les borses delegades de Castelló des de l'1 de gener de 2022.

Respecte a la informació sol·licitada en l'apartat 1, vistos els antecedents que es troben en l'expedient i d'acord amb el que ha manifestat l'administració reclamada, hem de concloure que aquesta informació va ser facilitada al reclamant en resposta a la seua sol·licitud d'accés, per la qual cosa allò procedent pel que fa a aquest apartat serà desestimar la reclamació, perquè tant el reclamant com la Conselleria, en resposta al tràmit d'al·legacions, aporten document denominat: proposta d'excepcions al règim general de vacances de 2022.

Seté. En relació amb els apartats 2 i 3 de la reclamació, cal analitzar la possible concurrència de la causa d'inadmissió prevista per l'article 18 de la Llei 19/2013 i que ha sigut al·legada per l'administració reclamada. Pel que fa a les causes d'inadmissió, entenem que resulta aplicable la prevista en la lletra c) de l'article 18.1 de l'LTAIBG, perquè podem entendre que es tracta d'informació per a la divulgació de la qual siga necessària una acció prèvia de reelaboració.

En aquest sentit i en relació amb la causa d'inadmissió relativa als supòsits en els quals és necessària una acció de reelaboració per a la perfecció del dret d'accés, en la recent resolució de l'expedient 48/2022 el CVT va considerar, en el seu FJ seté, que: *...aquesta causa d'inadmissió recollida, al seu torn, en l'article 47 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei de transparència valenciana, ha sigut objecte d'anàlisi per part de les diferents autoritats de transparència, així com pels tribunals de justícia. La recent STS núm. 670/2022, de 2 de juny, dictada en el recurs de cassació núm. 4116/2020, reitera els raonaments fixats en l'STS de 16 d'octubre de 2017, entre els quals es troba el fet que la documentació sol·licitada no es trobe íntegrament en el mateix òrgan al qual se sol·licita, sinó que la concreta informació es trobe dispersa i disseminada, i ha de ser objecte de diverses operacions per a recaptar-la, ordenar-la i sistematitzar-la, i afegir que perquè opere aquesta causa d'inadmissió qui l'al·lega ha de justificar i raonar que resulta necessari aqueix tractament previ o reelaboració de la informació. Criteris que reiterem en aquest assumpte.*

Si s'apliquen aquests criteris al present cas, aquest Consell comparteix els motius invocats per l'Administració a l'hora d'inadmetre la reclamació que ens ocupa. Efectivament, en la sol·licitud d'accés formulada pel Sr. [REDACTED] en representació de CC.OO, concorria causa d'inadmissió per reelaboració, perquè segons indica l'administració reclamada no disposa d'una aplicació que permet conèixer i classificar la informació, que no està automatitzada i es troba dispersa en cadascun dels centres en què presta servei el personal sobre el qual se sol·licita la informació, i això suposa una àrdua tasca que, amb els mitjans disponibles actualment no pot ser atesa, perquè resulta necessari sol·licitar-la de cadascun d'aquests. A l'anteriorment exposat, afegim l'administració reclamada que la normativa relativa a les substitucions per vacances no estableix l'obligatorietat de diferenciar les substitucions en funció de si se'ls

ha aplicat o no el règim d'excepcionalitat; no obstant això, coneixent l'interés dels representants sindicals en aquesta dada, tenen previst incorporar aquesta informació de manera que pugui ser fàcilment extreta.

Aquesta necessitat de fer una tasca complexa i exhaustiva per a facilitar la informació sol·licitada, unida a la falta de mitjans tècnics i de recursos humans disponibles per a facilitar-la en els termes en què se sol·licita, justifiquen la inadmissió de la sol·licitud, en concórrer la causa regulada en l'article 18.1.c) de l'LTBG i en l'article 47 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, per la qual cosa allò procedent serà desestimar la reclamació pel que fa als apartats 2n i 3r d'aquesta.

Huité. Finalment i en relació amb l'apartat 4t de la reclamació, convé precisar, en primer lloc, que el fet que CCOO-PV participe com a membre de dret en la comissió de borses mensual que se celebra en la Direcció Territorial, en la qual segons indica la Conselleria rep puntualment tota la informació existent quant a la gestió de borses i contractacions que es realitzen, i faça totes les consultes que considere adequades i necessàries per a la seua tasca sindical, no pot en cap cas impedir que exercisquen el seu legítim dret d'accés a la informació pública, ni que aquest pugui ser menyscabat o limitat per això.

En segon lloc, la qüestió objecte d'aquesta consulta és relativa a la llista de nomenaments efectuats des de les borses delegades de Castelló des de l'1 de gener de 2022, per la qual cosa resulta aplicable el que s'estableix en l'EBEP, que en el seu article 55 estableix com a principis rectoros:

- 1. Tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública, d'acord amb els principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat, i d'acord amb el que es preveu en aquest estatut i en la resta de l'ordenament jurídic.*
- 2. Les administracions públiques, entitats i organismes a què fa referència l'article 2 d'aquest estatut seleccionaran el seu personal funcionari i laboral mitjançant procediments en els quals es garantisquen els principis constitucionals abans expressats, així com els establits a continuació:*
 - a) Publicitat de les convocatòries i de les seues bases.*
 - b) Transparència.*
 - c) Imparcialitat i professionalitat dels membres dels òrgans de selecció.*
 - d) Independència i discrecionalitat tècnica en l'actuació dels òrgans de selecció.*
 - e) Adequació entre el contingut dels processos selectius i les funcions o tasques a desenvolupar.*
 - f) Agilitat, sense perjudici de l'objectivitat, en els processos de selecció.*

Per tant, a l'empara del que es disposa en aquest precepte, quant a la informació relativa als nomenaments efectuats des de les borses, en la mesura que aquestes són resultat dels diferents procediments d'accés a l'ocupació pública, ha de garantir-se el principi de transparència; i això, sumat a la condició de representant sindical del reclamant, evidencia l'innegable dret d'accés a aquesta informació, sens dubte, necessària per a l'exercici de les funcions que legalment tenen atribuïdes els representants sindicals i les seues organitzacions. Així les coses, allò procedent pel que fa a aquest quart apartat de la reclamació serà la seua estimació, sense que per part d'aquest Consell pugui apreciar-se la concurrència de cap límit dels previstos en l'article 14 de la Llei 19/2013 que poguera restringir aquest dret.

RESOLUCIÓ

Atenent els antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda:

Primer. Desestimar la reclamació, formulada pel Sr. [REDACTED] en representació de CC.OO PV, en data 29 de juliol, amb número de registre GVRTE/2022/2473461, contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, en relació amb els apartats primer, segon i tercer d'aquesta, d'acord amb el que es disposa en els fonaments jurídics sisé i seté.

Segon. Estimar la reclamació en relació amb l'apartat quart d'aquesta, d'acord amb el que s'estableix en el fonament jurídic huité.

Tercer. Instar la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives que facilite al reclamant, en el termini màxim d'un mes, la informació sol·licitada i l'accés a la qual es reconeix en aquesta resolució, i comuniqui a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a complir els acords.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un 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 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho