

Expedient núm. 289/2022

Resolució núm. 102/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sra. Sofía García Solís

València, 12 de maig de 2023

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Tavernes Blanques

VISTA la reclamació número **289/2022**, interposada per la Sra. [REDACTED], com a delegada de personal de la Intersindical de l'Ajuntament de Tavernes Blanques, formulada contra l'Ajuntament de Tavernes Blanques i com a ponent el vocal del Consell, Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 8 d'octubre de 2022 la Sra. [REDACTED], com a delegada de personal de la Intersindical de l'Ajuntament de Tavernes Blanques, va presentar per via telemàtica, amb número de registre GVRTE/2022/3205978 una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclamava contra la falta de resposta a una sol·licitud d'informació pública dirigida a l'Ajuntament de Tavernes Blanques, amb data 9 de febrer de 2022, amb número de registre 2022000581, i reiterada amb data 13 de juliol de 2022, amb número de registre 3482/2022, en la qual demanava “les resolucions d'excedència concedides i les resolucions respecte a la compatibilitat en l'Administració pública que s'han produït en l'últim any”.

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, aquest consell va concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Tavernes Blanques per via telemàtica, instant-lo, amb data d'11 d'octubre de 2022, perquè formulara les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions esmentades, així com a facilitar a aquest consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, ofici rebut el dia 13 d'octubre de 2022, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

Fins ara no s'ha rebut cap contestació a aquest requeriment per part de l'Ajuntament de Tavernes Blanques.

Tercer. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquest consell, s'adopta la present resolució sota els següents,

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb el 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 (d'ara en avant, Llei 1/2022 valenciana), “el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a 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 d'aquest 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 (abans de la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes resolucions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, així com 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 del present recurs –l'Ajuntament de Tavernes Blanques– es troba subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.d, que es refereix de manera expressa a “les entitats integrants de l'administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. Quant a la reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 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”. Segons el que manifesta la reclamant en el seu escrit dirigit a aquest consell, sol·licita la informació perquè prèviament havia plantejat a l'Ajuntament, com a treballadora, una sol·licitud d'excedència d'un any i el 5 de febrer de 2022 (núm. registre 2022000539) sol·licita també la compatibilitat del 16 al 27 de febrer de 2022, tots dos inclosos, ja que existeixen precedents d'aquesta mena de compatibilitat en personal de l'Ajuntament de Tavernes Blanques. Entenent que la resposta a la seua sol·licitud li resultava confusa, va decidir sol·licitar informació sobre altres excedències i compatibilitats, ja que, segons diu, és de sobres conegut que s'havien concedit per part de l'Ajuntament a altres persones treballadores de la mateixa entitat local, però es desconeixien els termes d'aquestes, si bé se sospita que foren molt més favorables que la resolució sobre excedència que li va ser concedida a ella i que finalment va optar per revocar.

Continuant amb el que va manifestar la Sra. [REDACTED] en la seua reclamació, considera que la informació sol·licitada és d'interès per a l'activitat sindical, perquè entén que entre les funcions de les delegades sindicals es troba la vigilància i control del compliment de les normes, i considera que poguera haver-se donat un tracte diferenciat en funció d'algunes variables sobre les quals no considera necessari entrar en aqueixos moments, i conclou que no es pot realitzar correctament la funció de vigilància i control si l'Ajuntament no facilita la documentació sol·licitada dins del termini i en la forma escaient.

Per tant, i tot i que de la seua sol·licitud es desprén un interès personal, sí que és cert que ho demana com a representant sindical, per la qual cosa 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 entenent, a més, que “el dret general d'accés a la informació pública que la Llei de transparència preveu 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. 29/2019 (exp. 132/2018). I més recentment en Res. 106/2021, Res. 156/2021, Res. 163/2021, Res. 188/2021, Res. 243/2021 i Res. 244/2021.

Dels antecedents que consten en l'expedient sembla desprendre's que la informació sol·licitada té relació amb l'exercici de l'acció sindical, per la qual cosa entenem que l'exercici del dret d'accés estaria reforçat per aquest motiu, en aquest cas per la condició de representant sindical de la reclamant atés que es donen els pressupòsits de la STS 1338/20, de 15 d'octubre, que recorda el que es va resoldre en l'STS 748/2020

(recurs cassació 577/2019), que entre altres consideracions va manifestar: "...que per a l'exercici de les funcions de les juntes de personal, legitimat per l'article 40.2 EBEP, poden acudir a totes les vies legals, sense raó per a excloure l'accés a la informació pública de la Llei de transparència".

En virtut d'aquestes consideracions i amb la informació de la qual disposa aquest CVT i com a conclusió, el dret d'accés gaudiria en aquest assumpte del privilegi que hem estat reconeixent als representants sindicals en aquelles reclamacions relatives a sol·licituds d'informació en les quals la informació sol·licitada és inherent a l'exercici de les seues funcions i necessària per a aquest.

Cinqué. Finalment, la informació sol·licitada constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els "continguts o documents, siga quin siga el seu format o suport, que tinga 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 l'article 7.4.

Doncs bé, d'una banda i en relació amb el dret d'accés a la còpia de la resolució de compatibilitat, cal assenyalar que l'article 10.2 de la Llei 1/2022, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, estableix que les obligacions de publicitat activa de les entitats locals són les previstes en els articles 6, 7 i 8 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, en la normativa reguladora dels governs locals i en les normes i ordenances que s'hi aproven fent ús de la seua autonomia. Al seu torn, l'article 8 de la Llei 19/2013, estableix que els subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol hauran de fer pública, com a mínim, la informació relativa als actes de gestió administrativa amb repercussió econòmica o pressupostària que s'indiquen a continuació: "...g) Les resolucions d'autorització o reconeixement de compatibilitat que afecten els empleats públics, així com les que autoritzen l'exercici d'activitat privada al cessament dels alts càrrecs de l'Administració general de l'Estat o assimilats segons la normativa autonòmica o local".

Atés que la llei és la que habilita a la difusió d'aquestes dades personals, precisament per a donar-los publicitat activa, cal reconèixer el dret del reclamant a l'accés a les resolucions de compatibilitat sol·licitades, i facilitar còpia a la reclamant de la resolució que autoritza la compatibilitat i publicar, si escau, aquesta resolució en compliment del que es preveu en l'article 8 de la Llei 19/2013, anteriorment esmentat. De fet, si està ja publicada aqueixa informació, tal com exigeix la llei, caldrà procedir com estableix l'article 56 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència en l'apartat 5, "Si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir a aquesta, proporcionant 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, i serà requisit que la remissió siga precisa i concreta i porte de manera inequívoca, ràpida i directa a la informació."

Sisé. Queda, no obstant això, resoldre la reclamació quant a les resolucions d'excedència concedides, qüestió de cap manera senzilla. Com assenyala la GAIP de Catalunya en general "La informació sobre els membres de l'escala de suport que es troben en determinades situacions administratives (excedències i similars), si bé no és especialment protegida, dona informació sobre la vida privada d'aquestes persones, respecte de la qual l'ordenament no preveu la necessitat de publicitat. Després de ponderar els interessos en joc, l'informe considera que el que procediria és donar informació sobre el nombre de funcionaris que es troben en les situacions interessades, sense revelar la identitat concreta de les persones afectades." (Resolució de 28 de juliol de 2016, d'estimació de la Reclamació 75/2016). Respecte de l'excedència forçosa "quasi tots els motius que justifiquen la reserva o bé constitueixen dades personals especialment protegides (víctimes de violència masclista o de terrorisme), o queden molt pròxims a aquestes (cura de familiars malalts)" (Resolució de 17 de març de 2016, d'estimació parcial de la Reclamació 6/2016).

El Consell de Transparència estatal dedica la seua resolució R/0431/2018 (100-001168), de 5 d'octubre de 2018, en ple a una sol·licitud d'actes d'excedència laboral. Es recorda que l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic (EBEP), en l'article 89, regula per als funcionaris de carrera diferents modalitats d'excedència vinculades a una sèrie de situacions: voluntària per agrupació familiar, per cura de familiars, per raó de violència de gènere i per raó de violència terrorista. Així mateix, per a una altra mena de situacions

personals i sense perdre la seua condició funcionarial (oferta de treball provinent del sector privat, situació econòmica que li permet viure sense treballar...), l'EBEP regula l'excedència voluntària per interès particular. Revisa després de manera detallada la regulació per a, en el cas concret, concloure que pot afectar el dret de protecció de dades i no hi ha suficient interès públic en l'accés sol·licitat.

Doncs bé, en aquest cas existeix interès sindical sense perjudici de l'interès personal que pugua tindre el representant sindical. És per això que és procedent reconèixer el dret d'accés a la informació pública d'accés a les resolucions d'excedència concedides, si bé, hauran de dissociar-se totes les dades -si escau no sols les meres dades d'identificació de l'interessat- que puguen permetre la identificació de les persones objecte d'aquestes resolucions. En cas contrari, les possibilitats d'afectar no sols dades especialment protegides, sinó altres drets fonamentals en joc és molt alta, donada la naturalesa de la informació que habitualment impliquen aquests casos.

Seté. Finalment, cal recordar a l'Ajuntament de Tavernes Blanques 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 preveu l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments. En el mateix sentit es pronuncia la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, en l'article 34.1. de la qual estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública es resoldran i notificaran a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes comptador des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'Administració o organisme competent", considerant l'article 68.3 com a infracció lleu "b) l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre dins del termini la sol·licitud d'accés a la informació pública".

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació presentada davant aquest consell per la Sra. [REDACTED], el 8 d'octubre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/3205978, contra l'Ajuntament de Tavernes Blanques i reconèixer el dret d'accés de la reclamant a les resolucions de compatibilitat sol·licitades en els termes exposats en el fonament jurídic 5é i a les resolucions d'excedència concedides en els termes del fonament jurídic 6é.

Segon. Instar l'Ajuntament de Tavernes Blanques perquè, en el termini d'un mes des de la recepció de la present resolució, faça lliurament a la reclamant de la informació sol·licitada, i que comuniqui a aquest consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Tercer. Convidar la 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 la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptador 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