

Expedient núm. 37/2023
Resolució núm. 165/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho
Vocals:
Sr. Lorenzo Cotino Hueso
Sra. Sofía García Solís

A València, 28 de juliol de 2023

Reclamant: Sra. ██████████
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Tavernes Blanques

VISTA la reclamació número **37/2023**, interposada per la Sra. ██████████ contra l'Ajuntament de Tavernes Blanques, i sent-ne ponent la vocal del Consell, Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 2 de febrer de 2022 la Sra. ██████████, com a delegada de personal de l'Ajuntament de Tavernes Blanques, va presentar, amb número de registre GVRTE/2023/512073, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència en la qual reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament de Tavernes Blanques a una sol·licitud d'accés a informació presentada el 31 de desembre de 2022, amb número de registre 6502/2022, en la qual demanava informació sobre el registre de control horari de les direccions de servei.

Concretament, sol·licitava el següent:

“És d'interès per a l'activitat sindical el registre de control horari de les persones que ostenten direccions de servei en el període comprés entre l'1 de maig de 2022 i el 31/12/2022.

Interessa el registre complet tal com apareix en el sistema de fitxatge o control horari. No es requereix el registre de totals, sinó cadascun dels mesos complets (de maig a desembre de 2022, ambdós inclosos) per a cadascuna de les direccions, incloent-hi inici de jornada i finalització d'aquesta.

Per tant, per tot l'anterior SE SOL·LICITA:

1) Com més prompte millor, el registre de control horari de les persones que ostenten la direcció i/o coordinació de tots els serveis municipals.”

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució, aquest Consell procedeix a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Tavernes Blanques i l'insta mitjançant un escrit de data 9 de febrer de 2023 perquè en un termini de quinze dies pugua formular les al·legacions que considere oportunes respecte de les qüestions esmentades, i també facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que pugua resultar rellevant, el qual és rebut per l'Ajuntament el dia 16 de febrer de 2023, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic.

A hores d'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 hui, aquest Consell adopta la present 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 a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetllar 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 reclamacions 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 del present recurs –l'Ajuntament de Tavernes Blanques – està subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 3.1.d), que fa referència 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”.

Quart. Quant al 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 d'accés 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 que el CVT, respecte d'aquelles sol·licituds d'accés a la informació pública presentades per representants sindicals, ha afirmat 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, 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 i Resolució 244/2021.

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, 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.

Sisé. Entrant en el fons de l'assumpte, recordem un assumpte anterior presentat davant d'aquest Consell contra el mateix ajuntament en què se sol·licitava el mateix que ara -*el registre de jornada complet dels mesos de març i abril de 2022, tal com apareix en el sistema de fitxatge, dels caps de servei de totes les àrees d'aquest ajuntament. Que no se'ns envie un registre de totals, sinó el mes complet de cada cap de*

servei- (exp. núm. 294/2022, Resolució núm. 69/2023), i en el qual es va desestimar la reclamació d'acord amb la fonamentació següent:

FJ 6é.- «... aquest Consell ha constatat que en aquests registres individualitzats figuren dades com els motius de les entrades i eixides i la justificació d'aquestes, informació que pot col·lidir amb el dret a la protecció de dades personals, així com el dret a la intimitat, per la qual cosa seria en aquest cas necessari realitzar la corresponent ponderació entre l'interés públic superior a l'accés i els drets dels afectats. En aquest sentit, en la Resolució 153/2020 de l'expedient 193/2019, aquesta autoritat de transparència ja es va plantejar si ha d'aplicar-se algun límit al dret d'accés als fitxatges dels empleats públics, i fent-se eco de la Resolució 1/2020, de 2 de gener, de la GAIP, va establir que la difusió dels fitxatges suposava la cessió de dades personals, entenent que si es facilitava hauria de fer-se de forma anonimitzada.

Hem de destacar que la legislació de protecció de dades no exclou de la definició de dada protegida cap tipus de dada o informació atribuïda a una persona, sinó que posa l'accent a determinar si és identificable la persona física. Així, en el supòsit que ens ocupa, no són aplicables ni la dissociació, ni l'anonimització, ja que s'estan sol·licitant els fulls de fitxatge dels i les caps de servei, i l'horari de cadascun dels treballadors.

En aquest sentit, i malgrat l'aplicació del principi de màxima transparència pel CVT en la gran majoria de les seues resolucions, entenem que en aquest cas seria també aplicable el principi de proporcionalitat quant a la informació que se sol·licita, la qual és de caràcter personal i no merament identificativa.

Finalment, encara que no s'indica el motiu de la sol·licitud, entenem que el seu objecte és comprovar l'horari realitzat pels treballadors en general i els i les caps de servei en particular, i no s'aconsegueix entendre la necessitat de facilitar l'accés als registres de fitxatge individualitzats, perquè no hem d'oblidar que aquests registres són obtinguts per l'Administració per a un fi concret relatiu al control horari i amb aqueix fi han de ser tractats. Tampoc es veu en la sol·licitud un interès superior, ni un interès públic en l'accés a aquesta informació concreta, perquè la informació facilitada per l'Ajuntament en còmput total ja indica l'horari realitzat per cadascun dels treballadors.

A més, l'article 40 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic, en relació amb els drets dels representants del personal, estableix entre altres funcions:

Tindre coneixement i ser oïts en l'establiment de la jornada laboral i horari de treball, així com en el règim de vacances i permisos.

Però en cap moment es regula el lliurament de documentació, ni el coneixement públic del registre horari dels funcionaris, com sí que passa, per exemple, en relació amb el complement de productivitat, en l'article 5.4 del RD 861/1986, de 25 d'abril, pel qual s'estableix el règim de les retribucions dels funcionaris d'Administració local, en què sí que s'estableix que "les quantitats que perceba cada funcionari per aquest concepte seran de coneixement públic, tant dels altres funcionaris de la corporació com dels representants sindicals."

Per tot això, concloem que allò procedent serà la desestimació de la reclamació formulada».

La diferència entre un supòsit i un altre és que en aquell la corporació va contestar a aquest Consell quan se li va oferir tràmit d'audiència perquè al·legara tot el que considerara, i així ho va fer; però, no obstant això, en aquest cas no ho ha estimat necessari. No obstant això, i vist que se sol·licita exactament el mateix que en l'anterior reclamació (expedient núm. 294/2022) i contra el mateix ajuntament,

considerem extensible a aquest supòsit la fonamentació utilitzada per a la Resolució núm. 69/2023, de 22 de març de 2023 i, en conseqüència, és procedent desestimar aquesta reclamació.

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 el seu 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 s'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 a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o organisme competent", i l'article 68.3 considera com a infracció lleu "b) l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública".

RESOLUCIÓ

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

Desestimar la reclamació formulada en data 2 de febrer de 2022 per la Sra. [REDACTED], amb número de registre GVRTE/2023/512073, davant el Consell Valencià de Transparència, contra l'Ajuntament de Tavernes Blanques, d'acord amb el que es disposa en el fonament jurídic sisé.

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