

Expedient núm. 62/2023
Resolució núm. 174/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofia García Solís

València, 8 de setembre de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Orpesa.

VISTA la reclamació número **62/2023**, interposada pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament d'Orpesa i sent ponent el vocal del Consell, el Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, amb data 7 de març de 2023, el Sr. [REDACTED] va presentar per via telemàtica una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/1059546. En aquesta es reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament d'Orpesa a una sol·licitud d'informació pública, de 22 de desembre de 2022, amb número de registre 2022018769, en la qual sol·licitava, en haver tingut coneixement que per part del tècnic de Personal, Sr. [REDACTED], se li està injuriant, còpia dels informes de la nòmina dels mesos d'agost, setembre, octubre, novembre i desembre de 2022, tots aquests anonimitzats de qualsevol dada personal que no es referisca a l'interessat, així com qualsevol altre document que implique una intromissió als seus drets.

Concretament sol·licita el següent:

"1. Em faça lliurament, per les al·lusions a la meua persona, dels informes de la nòmina dels mesos d'agost, setembre, octubre, novembre i desembre del 2022, anonimitzant totes aquelles dades de caràcter personal que no facen referència a aquest interessat.

2. Em faça lliurament de qualsevol altre document no previst en el punt anterior que implique una intromissió als meus drets, bé haja sigut emés per l'esmentat tècnic de personal, Sr. [REDACTED], o qualsevol altre funcionari d'aqueix Ajuntament, i del qual siga vosté coneixedora."

Segon. A fi de donar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, aquest Consell va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament d'Orpesa per via telemàtica i el va instar amb data 15 de març de 2023 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. Es va rebre el mateix dia 15 de març, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

Amb data 6 d'abril de 2023, es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament d'Orpesa, acompanyant informe jurídic del Tècnic de Recursos Humans de l'Ajuntament, que precisament és el Sr. [REDACTED] en el qual manifesta:

"Primer: Subratllar el caràcter contradictori de sol·licitar que es facilite els informes de nòmina als quals ell mateix manifesta conèixer i màximament quan la informació que hi ha en aqueixos informes és confidencial perquè no són informes de només contingut econòmic tal com assevera el denunciant. Tal com ja es va al·legar en el seu moment al desembre de 2022 es va presentar un escrit pel secretari general de la corporació que ja va ser aportat davant el Consell de Transparència en el qual el

funcionari denunciant podria haver comés una infracció molt greu per incompliment de la Llei d'incompatibilitats per l'acompliment d'exercici d'activitat privada l'objecte social de la qual de dues societats mercantils podria ser incompatible amb el lloc de tècnic mitjà d'Urbanisme a l'Ajuntament d'Orpesa.

En conseqüència, es podria estar davant la comissió d'una infracció molt greu tipificada en l'article 95.2.n) del TREBEP, i constitutiva d'obertura d'expedient disciplinari.

Segon: L'informe de nòmina al qual fa referència el funcionari és un informe on es relaten totes i cadascuna de les incidències no sols econòmiques, sinó situacions administratives dels funcionaris i personal laboral de tot l'Ajuntament, altes i baixes mèdiques, incompatibilitats, productivitats i les dades de les quals es troben protegides per la llei de protecció de dades i és un informe que només es troba en el departament de personal i la informació del qual es troba protegida i subjecta a la més estricta confidencialitat.

Tal com vam al·legar en el seu moment a data de la present i mentre alcaldia no dicte resolució d'inici d'expedient disciplinari entenem que estem davant un clar supòsit regulat en l'article 14.e de l'esmentada llei de transparència on s'estableixen els límits al dret d'accés a la informació en suposar un perjudici "La prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris". Il·lícits, que a més de ser posats en coneixement de l'alcaldeessa perquè es dicte la resolució d'expedient disciplinari i de l'Agència Valenciana Antifrau davant la inacció de l'alcaldeessa entenem que també hauria de garantir-se la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió regulat en l'apartat K de l'article 14 de l'al·ludida llei.

A més a més, es posa en coneixement del Consell Valencià de Transparència que l'actitud bel·ligerant i hostil mostrada per aquest funcionari respecte a l'incompliment en matèria de compatibilitats ha provocat que l'Agència Valenciana Antifrau dote de l'estatus de denunciante protegit el secretari general de la corporació. (S'adjunta còpia del document que acredita tal testimoniatge).

Hem de tindre en compte que la disposició addicional primera de la Llei 19/2013, de transparència, estableix que la normativa reguladora del procediment administratiu serà l'aplicable a l'accés per part dels qui tinguen la condició d'interessats en un procediment administratiu en curs als documents que integren aquest; a data de la present el procediment administratiu de responsabilitat disciplinària no està en curs per la qual cosa entenem que decau el seu dret d'accés als documents que hi ha en aquest, com és el sol·licitat."

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 endavant 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 enfront de les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se reclamació potestativa (prèviament 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, 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 d'Orpesa– es troba subjecta a les exigències de la citada 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 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 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.*

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 siga el seu format o suport, que estiguen 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 estar a les circumstàncies concretes de cada cas.

Sisé. Aquest expedient té com a antecedent altre anterior tramitat davant aquest Consell de Transparència (Exp. núm. 338/2022) resolt en sessió celebrada el 23 de maig de 2023 (Res. núm. 114/2023), en el qual el reclamant sol·licitava que se li donara trasllat d'un escrit del secretari de la corporació, presentat per registre d'entrada de l'Ajuntament d'Orpesa amb data 1 d'agost de 2022, relatiu a la persona del reclamant i al qual s'adjuntava informació obtinguda del registre mercantil (comptes anuals de dues empreses), interessant, mitjançant escrit de 19 d'octubre de 2022, que s'identifique el o els funcionaris responsables de la tramitació dels expedients a propòsit dels escrits presentats amb data 3 d'agost i 6 d'agost de 2022 (aquest últim relatiu a la sol·licitud de mesures cautelars de protecció, i que excedeix de les competències d'aquest Consell). En aquest cas, es va resoldre estimant la reclamació formulada pel reclamant en tractar-se d'informació del mateix reclamant que tenia la condició d'interessat en el procediment, la qual cosa comporta el corresponent dret reforçat d'accés.

Seté. Ara bé, en el present cas, el que se sol·licita pel reclamant és:

- els informes de la nòmina dels mesos d'agost, setembre, octubre, novembre i desembre de 2022, anonimitzant totes aquelles dades de caràcter personal que no es referisquen a ell mateix, i
- qualsevol altre document que implique una intromissió als seus drets, emés per qualsevol funcionari de l'Ajuntament.

En relació amb aquest segon apartat, considerem que la petició d'informació és vaga i imprecisa, genèrica, sense concretar, certament, a quins documents es refereix. Es tracta d'una sol·licitud residual “qualsevol altre document...”, emés per “qualsevol funcionari”. Sobre aquest particular ja s'ha pronunciat aquest Consell en altres resolucions anteriors (Res. 172/2022) en el sentit de considerar que tals peticions podrien, fins i tot, ser considerades abusives. “El que succeeix en aquests casos és que el reclamant ho demana tot i així en algun lloc trobarà el que cerca; és el que en l'àmbit anglosaxó es coneix com “*fishing expedition*”, això és “expedició de pesca”. Es considera abusiva una sol·licitud d'accés per *fishing expedition* o sol·licitud aleatòria amb la finalitat de “pescar” alguna informació que poguera ser rellevant”. En aquests supòsits, considera aquest òrgan de garantia que el procedent és inadmetre la sol·licitud per abusiva, ja que al no concretar la seua petició és impossible per a aquest Consell determinar la possible aplicació de causes d'inadmissió o límits que puguen afectar el dret d'accés, en tractar-se d'una petició genèrica i desconéixer el contingut exacte de la informació sol·licitada, sense perjudici que pugui sol·licitar la informació de forma més concreta i específica.

Huité. Pel que respecta al primer apartat de la seua sol·licitud, partint de la base que el sol·licitat és informació pública, ja que aquesta es troba en poder de l'administració i ha sigut elaborada o adquirida en l'exercici de les seues funcions, caldrà determinar la possible concurrència de causes d'inadmissió o límits que puguen afectar el dret d'accés a la informació sol·licitada.

En aquest sentit, per part de la corporació, en el seu escrit d'al·legacions, fa referència a tres límits que podrien resultar aplicables:

En primer lloc, manifesta que els informes de nòmines als quals es refereix el reclamant en la seua petició són informes en els quals “es relaten totes i cadascuna de les incidències no sols econòmiques, sinó situacions administratives dels funcionaris i personal laboral de tot l'Ajuntament, altes i baixes mèdiques, incompatibilitats, productivitats i les dades de les quals es troben protegits per la llei de protecció de dades i és un informe que només es troba en el departament de personal i la informació del qual es troba protegida i subjecta a la més estricta confidencialitat”.

No obstant això, recordem que el reclamant sol·licita l'accés als informes de la nòmina amb la dissociació de totes aquelles dades de caràcter personal que no es referisquen a ell mateix, per la qual cosa, si l'accés s'efectua prèvia dissociació de les dades de caràcter personal de manera que s'impedisca la identificació de les persones afectades, no serà necessari sol·licitar el consentiment de l'afectat o que aquest accés estiga autoritzat per una norma amb rang de llei, segons estableix l'article 15.4 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre. En conseqüència, no hi ha obstacle perquè es concedisca l'accés a la informació sol·licitada, prèvia dissociació de totes aquelles dades relatives a altres persones diferents del reclamant que puguen ser identificades i amb major cautela els concernents a la salut per gaudir aquests últims d'especial protecció.

En segon lloc, i quant als límits de l'article 14 es refereix, al·lega l'Ajuntament que mentre l'alcaldia no dicte resolució d'inici d'expedient disciplinari entenen que l'accés a la informació pot suposar un perjudici per a “la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris” i cal limitar el dret d'accés d'acord amb el que estableix l'article 14.e) de l'esmentada llei de transparència. Il·lícits, que s'han posat en coneixement de l'alcaldesa perquè es dicte la resolució d'expedient disciplinari i de l'Agència Valenciana Antifrau, i davant la inacció de l'alcaldesa entén la corporació que també hauria de garantir-se “la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió” (art. 14.k)).

Aquests límits no semblen tindre relació amb el que ara sol·licita el reclamant, que són els informes de nòmines, sinó que deriven d'una situació aliena a les competències d'aquest Consell, i que pel que sembla consisteix en el fet que, segons l'Ajuntament, el funcionari denunciant podria haver comés una infracció molt greu per incompliment de la Llei d'incompatibilitats per l'acompliment d'exercici d'activitat privada l'objecte social de la qual de dues societats mercantils podria ser incompatible amb el lloc de tècnic mitjà d'Urbanisme que ocupa a l'Ajuntament d'Orpesa. Podent estar davant la comissió d'una infracció molt greu tipificada en l'article 95.2.n) del TREBEP, i constitutiva d'obertura d'expedient disciplinari.

Vist això, entén l'Ajuntament que l'accés a la informació sol·licitada pot suposar un perjudici a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris, si bé com el mateix indica en el seu escrit, sembla que encara no s'ha iniciat expedient disciplinari, per la qual cosa difícilment pot afectar aquest límit a l'accés sol·licitat. I que com a tals il·lícits s'han posat en coneixement de l'alcaldesa perquè dicte l'esmentada resolució d'inici, considera que facilitar la informació sol·licitada pot afectar la garantia de la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió, qüestió que aquest Consell no comparteix, ja que l'existència o no d'un expedient disciplinari no té relació amb la sol·licitud dels informes de nòmina que ara reclama l'interessat.

A la vista de l'anteriorment exposat, podem concloure que la informació sol·licitada pel reclamant en aquest primer apartat de la seua sol·licitud és informació pública, està en poder de l'Administració i, segons el parer d'aquest Consell, no concorre causa d'inadmissió o cap límit dels previstos en els articles 14, 15 i 18 de la Llei 19/2013 per al seu accés, i caldrà facilitar aquest amb la deguda dissociació d'aquelles dades de caràcter personal d'especial protecció (en aquest cas, sobretot, dades de salut, altes i baixes mèdiques).

Nové. Finalment procedeix recordar a l'Ajuntament d'Orpesa 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 estableix 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 a comptar 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 en 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 parcialment la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED] amb data 7 de març de 2023, amb número de registre GVRTE/2023/1059546 contra l'Ajuntament d'Orpesa, reconeixent el dret d'accés a la informació sol·licitada en el primer apartat de la seua sol·licitud, això és, els informes de la nòmina dels mesos d'agost, setembre, octubre, novembre i desembre del 2022 en els quals hi hagen al·lusions relatives al reclamant, en els termes del FJ 8é, essencialment, prèvia dissociació de totes aquelles dades relatives a altres persones diferents del reclamant que puguen ser identificades i amb major cautela dades d'especial protecció.

Segon. Inadmetre la reclamació en relació amb el sol·licitat en l'apartat segon de la seua sol·licitud, d'acord amb el que s'ha exposat en el fonament jurídic seté d'aquesta resolució.

Tercer. Instar l'Ajuntament d'Orpesa que, en el termini d'un mes des de la notificació de la resolució, faça lliurament al reclamant de la informació sol·licitada i l'accés de la qual es concedeix en aquesta resolució, comunicant a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Quart. Invitar el reclamant que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.

Contra la present 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 seua notificació, 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho