

Expedient núm. 260/2023

Resolució núm. 108/2024

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofia García Solís

València, 30 de maig de 2024

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Monòver

VISTA la reclamació número **260/2023**, interposada pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Monòver, i amb la vocal del Consell com a ponent, la Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient de data 11 d'agost de 2023, el Sr. [REDACTED], en qualitat de delegat sindical que pertany a la junta de personal pel sindicat CSIF de l'Ajuntament de Monòver, va presentar per via telemàtica una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/3458002. En esta reclama contra la desestimació de l'Ajuntament de Monòver a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 10 de maig de 2023, amb número de registre 2023-E-RE-1610, en la qual es demanava una còpia de les fulles de fitxatges del personal de l'Ajuntament, reiterada el 19/05/2023 (2023-E-RE-1745) i el 14/06/2023 (2023-E-RE-3560), en què sol·licitava que s'ampliara la informació fins al 18 de maig.

Concretament, se sol·licitava:

“una còpia per escrit de totes les fulles de fitxatges de tot el personal municipal de l'Ajuntament de Monòver, tret de les dades personals, dels mesos de febrer, març, abril i des de l'inici del mes de maig de 2023, en les quals es desglossen tots els moviments de cada dia.”

Esta sol·licitud va ser resolta per l'Ajuntament de Monòver mitjançant el Decret d'alcaldia núm. 2023-1747, de 10 d'agost de 2023, en el qual desestimava la sol·licitud d'informació d'acord amb el següent:

“[...] La informació que se sol·licita és: les fulles de control de fitxatges. En este sentit, el Consell de Transparència valencià, en la Resolució 153/2020 de l'expedient 193/2019, es va plantejar si s'ha d'aplicar 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 Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), va establir que la difusió dels fitxatges suposava la cessió de dades personals, i entenia que, si es facilitaren, s'hauria de fer de manera anonimitzada. Hem de destacar que la legislació de protecció de dades no exclou de la definició de dada protegida cap mena de dada o informació atribuïda a una persona, sinó que posa l'accent a determinar si la persona física és identificable. Així, en el cas que ens ocupa, són aplicables la dissociació i l'anonimització, ja que se sol·liciten les fulles de fitxatge de tots els treballadors. Respecte a això, hem de destacar, no obstant, i amb els antecedents de què disposem i les característiques de l'Ajuntament, el següent:

- . Se sol·licita, en una sol·licitud anterior, el fitxatge de dos treballadors, que són representants sindicals laborals, amb els seus noms i cognoms. Esta sol·licitud es desestima motivadament.
- . Se sol·licita amb posterioritat el fitxatge de tots els treballadors.
- . L'Ajuntament és relativament xicotet, i és possible determinar, pels horaris, a qui pertanyen determinats fitxatges. Així, els fitxatges amb nom i cognoms sol·licitats amb anterioritat, pel seu treball concret, tenen l'horari partit i no és difícil identificar-los a partir d'este, sinó tot el contrari. Això mateix ocorreria amb alguns treballadors amb un horari flexible o amb particularitats en l'horari (perquè han d'assistir a plens que se celebren, ordinàriament, una vegada cada dos mesos i en un dia i a una hora prefixada des de l'inici de la corporació, per exemple). També es podria fer un simple seguiment, ja que en el fitxatge apareixen visites mèdiques i altres permisos, així com les vacances (el decret d'aprovació de les vacances anuals és públic, i per mitjà d'este cada treballador seria perfectament identificable si es facilita el fitxatge anonimitzat de tots ells), cosa que també permetria identificar amb relativa facilitat els treballadors.
- . La difusió de fitxatges suposa una cessió de dades personals. Açò ho estableix el Consell de Transparència valencià, tal com hem referit anteriorment, per la qual cosa no té sentit sol·licitar els fitxatges sense dades personals.
- . El CSIF no té representant laboral a l'Ajuntament de Monòver.

D'altra banda, no es pot perdre la perspectiva que, al marge de la protecció de dades, els registres són obtinguts per l'Administració per a un fi concret relatiu al control horari.

[...]

El compliment de l'horari per part dels treballadors, i el consegüent control d'este, és competència de l'Administració, no dels representants del personal.

Per tot això, concloem que és procedent desestimar la reclamació formulada:

- . La difusió de fitxatges suposa una cessió de dades personals.
- . La legislació no arreplega com a dret dels representants del personal l'entrega de documentació.

En definitiva, les dades sol·licitades són de caràcter personal i, encara que es poden anonimitzar, és fàcil identificar els treballadors, i això pot afectar la intimitat dels afectats. A més, l'accés a estes dades no s'empara en l'exercici de les accions de representació sindical. Això, unit al fet que la legislació no arreplega com a dret dels representants del personal el lliurament de documentació ni el coneixement del registre horari dels funcionaris. A més, el control i compliment de l'horari dels treballadors competix a l'Administració.”

Segon. A fi de donar una resposta adequada a la sol·licitud de la reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, este consell va procedir a concedir un tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Monòver per via telemàtica, i se'l va instar en data 1 de setembre de 2023 a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a este consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el 4 de setembre de 2023, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En data 28 de setembre de 2023 es va rebre la contestació a este requeriment per part de l'Ajuntament de Monòver, en el qual es ratificava la negativa a proporcionar la informació sol·licitada i ens informava d'altres peticions realitzades pel sindicat sol·licitant, en concret la sol·licitud amb ref. 2023-E-RE-1261, en la qual se sol·licitava: “accés a la informació d'este ajuntament de les fulles de control de fitxatges desglossades per dies de l'auxiliar de Cultura [...] i del conserge de centres públics [...]”, que es va denegar, i la sol·licitud amb ref. RGE 2023-E-RE-4193, en la qual sol·licitava: “que se'ns proporcione tota la informació sobre la quantificació, distribució i ús de les hores sindicals de tots els membres del comitè d'empresa i de la junta de personal i les seccions sindicals”.

Les dos sol·licituds van ser desestimades per l'Ajuntament per mitjà de la invocació del dret a la protecció de dades, la falta d'interés públic en l'accés, la competència exclusiva de l'ajuntament per al

coneixement de la informació relativa a les fulles de fitxatge i el control horari, i la carència d'interés reforçat del sindicat per a rebre la informació sol·licitada.

L'objecte d'esta resolució se centrarà en la petició d'accés a la informació pública, que és l'objecte d'este expedient, presentada el 10 de maig de 2023, amb número de registre 2023-E-RE-1610, en la qual es demanava una còpia de les fulles de fitxatges del personal de l'Ajuntament, reiterada el 19/05/2023 (2023-E-RE-1745) i el 14/06/2023 (2023-E-RE-3560), en què se sol·licitava que s'ampliara la informació fins al 18 de maig.

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

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb el que disposa l'art. 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 impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons arplega, 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, es podrà interposar una reclamació potestativa (prèviament a la impugnació davant de la jurisdicció contenciosa administrativa) davant del Consell Valencià de Transparència. Estes reclamacions s'han de regir pel que preveu esta llei, així com pel que disposa 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'este recurs —l'Ajuntament de Monòver— es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'art. 3.1.d, que es referix de manera expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret que té d'acollir-se al que preveu l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'article 27 d'esta llei garantix 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 de les 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 entén, 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 este cas pel caràcter de representant sindical de qui sol·licita la informació. Ara bé, este reforç no comporta que no s'aplique a este cas la normativa general que regula el procediment d'accés a la informació que preveu la Llei estatal 19/2013 i la Llei 2/2015 valenciana". Este criteri es manté en repetides resolucions: Res. 31/2017 (Exp. 100/2016); Res. 29/2019 (Exp. 132/2018). I més recentment en la Res. 106/2021, Res. 156/2021, Res. 163/2021, Res. 188/2021, Res. 243/2021, Res. 244/2021.

Quint. Finalment, la informació sol·licitada en principi constituïx informació pública, d'acord amb el que estableix 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, independentment del format o suport que tinguen, que consten 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 l'article 7.4. No obstant això, caldrà atendre les circumstàncies que acompanyen este cas concret

Sext. Entrant ja en el fons de l'assumpte, este consell ha de resoldre la petició d'accés a la informació pública relativa a "totes les fulles de fitxatges de tot el personal municipal de l'Ajuntament de Monòver, llevat de les dades personals, dels mesos de febrer, març, abril i des de l'inici del mes de maig de 2023, en què es desglossen tots els moviments de cada dia".

En el tràmit d'al·legacions, l'Ajuntament de Monòver fa referència a la resolució núm. 62/2023 de l'expedient 294/2022 dictada pel Consell de Transparència, en la qual es va desestimar la sol·licitud formulada per un representant sindical sobre l'accés al control de fitxatges dels caps de servici d'un ajuntament. En este cas es va desestimar la petició, fonamentalment perquè, com que es tracta d'un ajuntament xicotet, estes persones es poden identificar fàcilment i no s'observava l'interés públic de la petició. A més, en la resposta que realitza a les altres dos peticions del mateix sol·licitant a què s'ha fet referència anteriorment, l'Ajuntament cita, per a donar suport als seus fonaments, la Resolució de la GAIP 1/2020, de 2 de gener, núm. d'expedient 674/2019. No obstant això, la resolució de la GAIP és estimatòria de la petició que planteja el Sindicat de Polícies Locals i Cos de Mossos d'Esquadra, en el sentit següent: "Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtindre el llistat de fitxatges dels agents de la policia local de Montgat identificats exclusivament amb un codi numèric, des del mes de gener a setembre de 2018". En este cas, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades va considerar adequat a la normativa de protecció de dades personals l'accés a la llista de fitxatges anonimitzat.

En el cas concret que ens ocupa, la petició s'estima pel que fa al fet de facilitar les fulles de fitxatges de tot el personal municipal de l'Ajuntament de Monòver, llevat de les dades personals, dels mesos de febrer, març, abril i maig i es desestimarà el desglossament dels moviments de cada dia. Els fonaments són els següents:

L'art. 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 (EBEP), reconeix als representants del personal el dret de "tindre coneixement i ser escoltats en l'establiment de la jornada laboral i l'horari de treball, i també en el règim de vacances i permisos". No hi ha dubte que el coneixement per part dels representants sindicals de la jornada que realitzen els empleats públics resulta rellevant si es vol comprovar el grau de compliment, tant per part de l'Administració com dels funcionaris, de les normes i pactes relatius a l'establiment de la jornada de treball i dels torns assignats als llocs de treball, així com els descansos a què tenen dret els treballadors.

D'altra banda, i pel que fa al personal laboral, l'article 10 del Reial decret llei 8/2019, de 8 de març, de mesures urgents de protecció social i de lluita contra la precarietat laboral en la jornada de treball, va modificar l'art. 34 de l'ET, i va afegir l'apartat 9 amb la redacció següent:

"L'empresa garantirà el registre diari de jornada, que haurà d'incloure l'horari concret d'inici i finalització de la jornada de treball de cada persona treballadora, sense perjuí de la flexibilitat horària establida en este article.

Mitjançant negociació col·lectiva o acord d'empresa o, en defecte d'açò, decisió de l'empresari prèvia consulta amb els representants legals dels treballadors en l'empresa, s'organitzarà i documentarà este registre de jornada.

L'empresa conservarà els registres a què es referix este precepte durant quatre anys i romandran a la disposició de les persones treballadores, dels seus representants legals i de la Inspecció de Treball i Seguretat Social."

De la literalitat d'estos dos preceptes es desprén que els representants dels treballadors tenen dret a rebre la informació relativa a les fulles de fitxatge dels empleats públics, ja que tenen naturalesa d'informació pública, perquè es van generar per l'Administració en l'exercici de les seues funcions. Una altra qüestió és la petició sobre el "desglossament de tots els moviments de cada dia", perquè en este cas ens podem trobar davant de dades especialment protegides que identifiquen el motiu que justifique l'absència, ja que les incidències s'han de justificar documentalment i estos documents poden contindre dades protegides (art. 9, RGPD). A més, no s'hi aprecia interès sindical, perquè el control horari es pot dur a terme si s'accedix a les fulles de fitxatges mensuals o anuals.

Pels motius exposats, la petició s'estimarà parcialment: es reconeixerà el dret del sindicat sol·licitant al fet que se li faciliten totes les fulles de fitxatges de tot el personal municipal de l'Ajuntament de Monòver, llevat de les dades personals, dels mesos de febrer, març, abril i fins al dia 18 de maig, i es desestimarà la petició relativa al desglossament dels moviments diaris.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar parcialment la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Monòver en els termes que estableix l'FJ 6é de la present reclamació.

Segon. Instar l'Ajuntament de Monòver que, en el termini d'un mes, facilite al reclamant la informació sol·licitada, i comuniqui a este consell les actuacions dutes a terme per a complir els acords.

Tercer. Convidar el sol·licitant a comunicar a este consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'esta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra esta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de 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 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**