

Expedient núm. 294/2021

Resolució núm. 82/2022

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ
PÚBLICA
I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

COMISSIÓ EXECUTIVA:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofia García Solís

València, 12 d'abril de 2022

Reclamant: [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Cultura i Esport.

VISTA la reclamació número **294/2021**, interposada pel [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal Sra. Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el dia 20 de juliol de 2021, el [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada REGAGE21e000137489993, i amb entrada en la Conselleria el dia 13 d'agost de 2021, amb número de registre REGAGE21e00015729810, una sol·licitud d'accés a informació pública davant la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport en la qual exposava que “Aproximadament fa dos anys a la [REDACTED] se li va concedir una comissió de servei en la Conselleria d'Educació de València”, i sol·licitava la informació següent : “Conèixer:
- de quin servei va ser aquesta comissió i quines tasques, coneixements de la interessada o necessitats de servei justificaven aquesta comissió de servei.

- Quin càrrec signa per part de la Conselleria d'Educació la Comissió de Servei”.

En resposta a aquesta petició, la sotssecretària de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport va dictar una resolució de data 28 de setembre de 2021 per la qual es desestimava la sol·licitud i es denegava l'accés a la informació pública sol·licitada, per entendre que resultaven d'aplicació els límits d'accés a la informació pública dels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, en particular la protecció de dades de caràcter personal (art. 15). En concret, pel fet que “les dades personals incorporades a l'expedient poden excedir de la mera identificació de la funcionària i afectar la seua intimitat, seguretat o a menors d'edat”.

Segon. - El dia 6 d'octubre de 2021, el [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada REGAGE21e00020183835, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana contra la resolució desestimatòria de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a la seua sol·licitud de documentació de 20 de juliol de 2021.

En aquesta reclamació exposava que: “Havent detectat una irregularitat (presumpta) en les eleccions sindicals, se sol·licita conèixer si una sindicalista realment va ocupar plaça en la Conselleria d'Educació o va ser una estratègia per a "compatibilitzar" el lloc d'alliberada amb funcions de partit. Se sol·licita a la Direcció General de Personal No Docent que s'informe d'acord amb el principi de transparència tenint en compte que aquesta funcionària no és un funcionari "anònim" sinó un "alliberat sindical" al qual li hauria correspost presentar-se per l'Agència Tributària Valenciana (abans ITV).

Es denega informar-me del sol·licitat al·legant que es pot conculcar el dret a la intimitat de persones i "menors". Es demana al Consell de Transparència que inicié expedient de queixa o empara a aquesta petició”.

Tercer. – En data 11 de novembre de 2021 la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada pel [REDACTED], tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes, escrit rebut pel Conselleria d'Educació, Cultura i Esport el mateix dia 11 de novembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

Fins hui no s'ha rebut cap resposta a aquest requeriment per part de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport.

Quart. - Vist el que s'estableix en l'article 19.3 i 24.3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que estableix el següent:

“Si la informació sol·licitada poguera afectar drets o interessos de tercers, degudament identificats, se'ls concedirà un termini de quinze dies perquè puguem realitzar les al·legacions que consideren oportunes”, aquest Consell va notificar el 30 de març de 2022 a la [REDACTED] la concessió d'un termini de quinze dies perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, si considerava que l'accés a la informació sol·licitada pel [REDACTED] poguera afectar els seus drets o interessos.

En resposta a aquest escrit, la [REDACTED] va remetre a aquest Consell el 30 de març de 2022 un correu electrònic en el qual manifestava el següent:

Com a persona afectada en relació a la sol·licitud d'informació sobre mi, vinc a manifestar la meua negació rotunda a facilitar aquesta informació.

En aquest correu no s'expressava cap motivació a la negativa a facilitar la informació sol·licitada.

Cinqué. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - Conforme a l'art. 24.1 en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015 de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la Comissió Executiva amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. - Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport– es troba subjecta a les exigències de la citada llei, en virtut del que es disposa en l'art. 2.1.a), que es refereix de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Tercer. - Quant al reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu tant en la Llei estatal de transparència com en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, que segons l'article 11 garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda.

Quart. - Finalment, la informació sol·licitada, detallada en l'antecedent primer d'aquesta resolució, 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 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 el mateix sentit es manifesta l'article 4.1 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Cinqué. - Arribats a aquest punt, entrarem a valorar el contingut de la informació sol·licitada i la possible aplicació de límits al dret d'accés previstos en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013 o causa d'inadmissió de l'article 18 del mateix text legal.

Així, recordem que el que realment sol·licita el reclamant és conèixer:

- en quin servei es va prestar la comissió de serveis que se li va concedir fa aproximadament dos anys a la [REDACTED] en la Conselleria d'Educació,
- quines tasques, coneixements de la interessada o necessitats de servei justificaven la comissió,
- quin càrrec de la Conselleria d'Educació és el que signava l'esmentada comissió de servei.

I tot això perquè considera que pot haver-hi una presumpta irregularitat en les eleccions sindicals, atés el caràcter de sindicalista de la [REDACTED], segons manifesta en la seua reclamació.

Motiva la Conselleria la seua resolució desestimatòria de data 28/09/2021, en què "Vist que l'accés a la informació sobre la matèria sol·licitada està limitat pels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, en particular: la protecció de dades de caràcter personal (art. 15).

En concret, pel fet que les dades personals incorporades a l'expedient poden excedir de la mera identificació de la funcionària i afectar la seua intimitat, seguretat o a menors d'edat".

Doncs bé, l'article 15 de la Llei 19/2013 estableix el següent:

Amb caràcter general, i llevat que en el cas concret prevalga la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits sobre l'interés públic en la divulgació que ho impedisca, es concedirà l'accés a informació que continga dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan.

Quan la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides, l'òrgan al qual es dirigisca la sol·licitud concedirà l'accés prèvia ponderació prou raonada de l'interés públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades dels quals apareguen en la informació sol·licitada, en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal. Ponderació que es durà a terme seguint una sèrie de criteris detallats en aquest article.

En tot cas es tracta d'informació bastant objectiva, relativa a la comissió de serveis, i no veiem enllaç, relació i/o proporcionalitat entre la informació sol·licitada i l'argumentació o motivació utilitzada per la conselleria per a desestimar la sol·licitud, ja que tal informació no sembla que pugui afectar la “intimitat o seguretat de la funcionària o a menors d'edat”, llevat que ens trobem davant un supòsit d'informació que continguera dades especialment protegides de les recollides en l'article 9 del Reglament General de Protecció de Dades (RGPD) com a “categories especials de dades” o que la funcionària fora una persona en situació d'especial vulnerabilitat, i en aquest cas caldria procedir conforme al que es preveu en l'apartat primer de l'esmentat article 15 “1. Si la informació sol·licitada continguera dades personals que revelen la ideologia, afiliació sindical, religió o creences, l'accés únicament es podrà autoritzar en cas que es comptara amb el consentiment exprés i per escrit de l'afectat, llevat que aquest afectat haguera fet manifestament públiques les dades amb anterioritat al fet que se sol·licitara l'accés.

Si la informació incloguera dades personals que facen referència a l'origen racial, a la salut o a la vida sexual, incloguera dades genètiques o biomètriques o continguera dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportaren l'amonestació pública a l'infractor, l'accés només es podrà autoritzar en cas que es compte amb el consentiment exprés de l'afectat o si aquell estiguera emparat per una norma amb rang de llei”.

Davant la possibilitat que realment la divulgació de la informació poguera excedir de la mera identificació de la funcionària i afectar la seua intimitat, seguretat o a menors d'edat, tal com al·lega la Conselleria, aquest consell ha donat trasllat a la implicada per a al·legacions, conforme al que s'estableix en

l'article 24.3 de la Llei 19/2013: “Quan la denegació de l'accés a la informació es fonamenta en la protecció de drets i interessos de tercers s'atorgarà, prèviament a la resolució de la reclamació, tràmit d'audiència a les persones que pogueren resultar afectades perquè al·leguen el que al seu dret convinga”, manifestant únicament la seua negació rotunda a facilitar aquesta informació, sense justificar o motivar aquesta negativa ni facilitar a aquest consell cap dada sobre en quin grau pot afectar els seus drets el fet que es facilite al reclamant la informació sol·licitada.

No podem per tant conèixer a quina cosa es refereix la Conselleria quan manifesta que proporcionar tal informació pot excedir de la mera identificació de la funcionària i afectar la seua intimitat, seguretat o a menors d'edat, quan a més no s'ha molestat a contestar a aquest Consell quan li va donar trasllat per a formular al·legacions, la qual cosa haguera servit de gran ajuda a aquest òrgan de garantia per a motivar la resolució en l'un o l'altre sentit. Això, unit a la falta de motivació suficient per part de la Conselleria en desestimar la sol·licitud i de la tercera persona interessada -la funcionària en comissió de serveis- quan es va procedir a donar-li trasllat per a al·legacions, deixa a aquest consell sense arguments suficients en els quals fonamentar la seua resolució.

Sisé. - Arribats a aquest punt, i partint de la informació amb la qual compta aquest òrgan de garantia, s'ha procedit a dur a terme la corresponent ponderació dels interessos en joc, arribant a la conclusió que la informació sol·licitada no conté dades que puguen perjudicar la seguretat o intimitat de la funcionària i tampoc sembla que afecte menors d'edat, i ni l'administració ni la persona a la qual en el seu cas poguera perjudicar-lo la divulgació de la informació han motivat prou tal circumstància, per la qual cosa considerem que queda en aquest cas justificat l'interés superior en la publicitat de la informació.

Per tant, podem entendre que les dades referides al servei en què es va prestar aquesta comissió de serveis i el càrrec que va signar aquesta són dades merament identificatives relacionades amb l'organització, funcionament o activitat pública de l'òrgan, i no es veuen afectades per cap límit dels contemplats en la Llei, per la qual cosa res obsta a facilitar aquesta informació al reclamant, sense necessitat de dissociar les dades referides a la funcionària en comissió ni els de la persona que la va signar, ja que es tracta d'empleats públics. Pel que fa a les tasques del lloc, els coneixements de la interessada o les necessitats de servei que justificaven la comissió, si en l'expedient en qüestió hi haguera algun informe de necessitat o memòria justificativa elaborat en el seu moment i que recollira d'alguna forma els motius pels quals es cobreix el lloc per comissió de serveis haurà de facilitar-se al reclamant, tal com es dispose en l'expedient, sense que haja d'elaborar-se a propòsit de la sol·licitud.

Seté. - Finalment, i de conformitat amb el que es preveu en l'article 22.2 de la Llei 19/2013 de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i 56.1 del Decret 105/2017, de desenvolupament de la Llei 2/2015 valenciana, en haver existit oposició de tercer, “l'accés només tindrà lloc quan, havent-se concedit aquest accés, haja transcorregut el termini per a interposar recurs contenciós administratiu sense que s'haja formalitzat o haja sigut resolt confirmant el dret a rebre la informació.”

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda:

Primer. - Estimar la reclamació formulada pel [REDACTED] el dia 6 d'octubre de 2021, amb número de registre d'entrada REGAGE21e00020183835 davant el Consell de Transparència contra la resolució desestimatòria de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, segons l'exposat en els fonaments jurídics cinqué i sisé d'aquesta resolució.

Segon. - Instar a la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport al fet que faça lliurament d'aquesta documentació en els termes i terminis previstos en l'article 22.2 de la Llei 19/2013 de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Notifiqueu aquesta resolució a les persones interessades, i les parts hauran de posar en coneixement d'aquest consell les actuacions dutes a terme des de la seua notificació.

Contra aquesta 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 a la seua notificació, de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho