

REXISTRO XERAL DO VALEDOR DO POBO

SANTIAGO DE COMPOSTELA

Data: 04/07/2019 13:25:48

SAIDA **8282/19**

Reclamante [REDACTED]
Expediente. Nº **RSCTG 069/2019**

Correo electrónico: [REDACTED]

ASUNTO: Resolución da Comisión da Transparencia de Galicia na reclamación presentada ao amparo da disposición adicional quinta da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno

Vista a reclamación presentada por [REDACTED] mediante escrito do 26 de abril de 2019, e considerando os antecedentes e fundamentos xurídicos que se especifican a continuación, a Comisión da Transparencia na sesión celebrada o día 1 de xullo de 2019, adopta a seguinte resolución:

ANTECEDENTES

Primeiro. [REDACTED] presentou, mediante escrito con entrada no rexistro do Valedor do Pobo o 26 de abril de 2019, unha reclamación ao amparo do disposto na disposición adicional quinta da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, contra a Resolución do 12 de abril de 2019, da Alcaldía do Concello de Concello de Valdoviño, pola que se denega a súa solicitude de información referente aos días que o arquitecto técnico municipal desfrutou dun permiso por paternidade durante o ano 2017.

O reclamante indicaba que solicitou informe sobre os días que o arquitecto técnico municipal, gozou da súa baixa por paternidade durante o ano 2017, xustificada por unha denuncia formulada en 2019 contra o aparellador técnico municipal que tiña como obxecto, entre outras cuestións, que tras 15 meses de paralización das obras na súa vivenda sen que o aparellador municipal informase sobre as mesmas, comunicáronlle telefonicamente que o aparellador informou desfavorablemente as obras durante a súa baixa por paternidade. O Concello de Valdoviño, por resolución do 12 de abril de 2019, denegou a solicitude por ser a información solicitada un dato de carácter persoal amparado pola Lei Orgánica 3/2018, de 5 de decembro, de protección de Datos Persoais e de garantía dúas dereitos dixitais.

O escrito viña acompañado de copia da súa solicitude, da denuncia presentada contra o arquitecto municipal, da resolución que se impugna e do DNI do reclamante.

Segundo. Con data do 2 de maio de 2019 déuselle traslado da documentación achegada polo reclamante ao Concello de Valdoviño para que, en cumprimento da normativa de transparencia, achegase informe e copia completa e ordenada do expediente.

A recepción da solicitude pola administración foi o 10 de maio de 2019, sen que se recibise informe do concello e copia do expediente solicitado.

FUNDAMENTOS XURÍDICOS

Primeiro. Competencia e normativa

O artigo 24 da Lei 19/2013, do 9 de decembro, de transparencia, acceso á información pública e bo goberno, de carácter básico na súa práctica totalidade, establece que contra toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso á información, poderá interpoñerse unha reclamación ante o *Consello de Transparencia e Bo Goberno*, con carácter potestativo e previa a súa impugnación en vía contencioso-administrativa. Esa mesma lei, na súa disposición adicional cuarta, establece que a resolución da reclamación prevista no artigo 24 corresponderá, nos supostos de resolucións ditadas polas Administracións das Comunidades autónomas e o seu sector público, e polas Entidades Locais comprendidas no seu ámbito territorial, ao órgano independente que determinen as Comunidades Autónomas.

O artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, establece que contra toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso á información pública, poderá interpoñerse unha reclamación ante o Valedor do Pobo, correspondendo á Comisión da Transparencia, de acordo co disposto no artigo 33, a resolución das devanditas reclamacións.

A disposición adicional quinta da lei establece que resolver esas reclamacións corresponderá, no suposto de resolucións ditadas polas entidades locais de Galicia, ao Valedor do Pobo, ao que se adscribe a Comisión da Transparencia, que por tanto é a competente para resolver.

Segundo. Procedemento aplicable

O artigo 28.3 da citada Lei 1/2016 establece que o procedemento de reclamación axustarase ao previsto nos parágrafos 2, 3, e 4 do artigo 24 da Lei 19/2013, que establece que as reclamacións contra resolucións en materia de acceso á información, que ten carácter potestativo e previo á impugnación en vía contencioso-administrativa, axustarán a súa tramitación ao disposto na lexislación de procedemento administrativo común en materia de recursos.

Terceiro. Dereito de acceso á información pública



A Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, recoñece na súa art. 24 o dereito de todas as persoas a acceder á información pública, entendida esta como os contidos ou documentos, calquera que sexa o seu formato ou soporte, que consten en poder dalgún dos suxeitos incluídos no ámbito de aplicación desta lei e que fosen elaborados ou adquiridos en exercicio das súas funcións, do mesmo xeito que a definición contida no artigo 13 da Lei estatal 19/2013 que ten carácter básico.

O concepto de información pública e o dereito de acceso á mesma configúranse de forma ampla tanto na normativa autonómica como na estatal. Os titulares do dereito son todas as persoas, sen que o solicitante estea obrigado a motivar a súa solicitude de acceso á información (art. 26.4 Lei 1/2016, do 18 de xaneiro).

O obxecto da Lei 19/2013, é ampliar e reforzar a transparencia da actividade pública e regular e garantir o dereito de acceso a información relativa a aquela actividade (art. 1). No seu preámbulo sinala que a transparencia, o acceso á información pública e as normas de bo goberno deben ser os eixos fundamentais de toda acción política e só cando a acción dos responsables públicos sométese a escrutinio, cando os cidadáns poden coñecer como se toman as decisións que lles afectan, como se manexan os fondos públicos ou baixo que criterios actúan as nosas institucións pódese falar do inicio dun proceso no que os poder públicos comezan a responder a unha sociedade que é crítica, esixente e que demanda participación dos poder públicos.

Pola súa banda, a Lei galega 1/2016, sinala na súa Exposición de Motivos que a crecente esixencia cidadá de control público da actuación das administracións aconsella a aprobación dunha norma que supera os anteriores estándares e que se concreta nun texto legal que establece esixencias engadidas de transparencia e acceso á información pública.

Cuarto. Prazo para a interposición do recurso

O artigo 28.3 da Lei 1/2016, establece que o procedemento das reclamacións fronte ás resolucións en materia de acceso á información pública axustarase ao previsto no artigo 24 da Lei 19/2013.

O artigo 24 da Lei 19/2013 establece que fronte a toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso a información poderá interpoñerse unha reclamación con carácter potestativo e previo á súa impugnación na vía contencioso-administrativa.

Esta reclamación interpoñerase no prazo dun mes para contar desde o día seguinte ao da notificación do acto impugnado ou desde o día seguinte a aquel no que se produzan os efectos do silencio administrativo.



Tal e como establece o Criterio Interpretativo 1/2016, do Consello de Transparencia e Bo Goberno, de acordo con reiterada doutrina xurisprudencial e coas previsións normativas contidas nos artigos 122 e 124 da Lei 39/2015, poderanse interpoñer recursos de alzada e reposición, respectivamente, respecto de resolucións presuntas en calquera momento fronte a actos que non sexan expresos.

O Concello de Valdoviño resolveu a solicitude de acceso á información expresamente con data do 12 de abril de 2019 e a reclamación ante a Comisión de Transparencia de Galicia se interpuxo o 26 do mesmo mes, polo que debe admitirse por estar presentada dentro do prazo que establece o artigo 28 da Lei 1/2016.

Quinto.-Análise do expediente.

A información que o interesado reclama ao concello, está referida ao disfrute dunha licenza por circunstancias persoais dun empregado público. Esta información, sen dúbida pódese encadrar dentro do dereito á intimidade persoal e familiar do titular cuxos datos se solicitan, xa que é referida ao disfrute dunha licenza por motivos familiares, que non se pode encadrar dentro do concepto de información pública. A finalidade de obter esa información, parece ser a de acreditar si o funcionario elaborou un informe desfavorable sobre unha solicitude de licenza urbanística durante o disfrute da licenza.

A Lei Orgánica 1/1982, do 5 de maio, de protección civil do dereito ao honra, á intimidade persoal e familiar e á propia imaxe, regula, de conformidade co disposto no artigo 18.1 da Constitución, os dereitos á honra, á intimidade persoal e familiar e á propia imaxe, dereitos que teñen o rango de dereitos fundamentais, e como tales gozan dunha especial protección, ata o punto de que, de acordo co artigo 24 do texto constitucional, tales dereitos constitúen un límite ao exercicio das liberdades de expresión que o propio precepto recoñece e protexe co mesmo carácter de fundamentais.

Os dereitos garantidos pola lei foron encadrados pola doutrina xurídica máis autorizada entre os dereitos da personalidade, cualificación da que obviamente se desprende o carácter de irrenunciable, irrenunciabilidade referida con carácter xenérico á protección civil que a lei establece.

Estes dereitos, non poden considerarse absolutamente ilimitados, dado que os imperativos do interese público poden facer que por lei se autorice expresamente determinadas entradas no ámbito da intimidade, que non poderán ser reputadas de ilexítimas, en virtude de razóns de interese público que podan impoñer unha limitación dos dereitos individuais, razóns de interese público que non parecen concorrer no presente caso.

O artigo 15 da Lei 19/2013, establece que cando a información solicitada non contivera datos especialmente protexidos (ideoloxía, afiliación sindical, orixe racial, vida sexual etc..) o órgano ao que se dirixa a solicitude concederá o acceso previa ponderación suficientemente razoada do interese público na divulgación da información e os dereitos dos afectados cuxos datos aparezan na información solicitada, en particular o seu dereito fundamental á protección de datos de carácter persoal, debendo ter en conta a garantía dos dereitos dos afectados, no caso de que os datos contidos no documento poidan afectar á súa intimidade ou á súa seguridade, debendo facerse a necesaria ponderación en base ao indicado no artigo 15.3 da citada Lei 19/2013.

Neste punto, débese lembrar que o dereito de acceso á información, tal e como se menciona no preámbulo da Lei, debe permitir o escrutinio da acción pública, pero o obxecto da mesma non pode ser, en ningún caso, o coñecemento de información de carácter persoal que non achegue un valor fundamental para realizar o devandito escrutinio e que, pola contra, poida supoñer un prexuízo no dereito á protección dos datos persoais e entre na esfera da intimidade persoal e familiar das persoas afectadas.

Respecto da finalidade para a cal se solicita a información, debe terse en conta que o Tribunal Supremo definiu a licenza urbanística (Sentenza do 25 de febreiro de 1991) como un acto administrativo de natureza regrada, mediante o cal a Administración actúa cun control preventivo sobre a actividade dos administrados para asegurar que o aproveitamento dos terceiros que se pretende levar a cabo se axusta á ordenación urbanística. De acordo co anterior, as datas nas que o empregado municipal desfrutase dunha licenza, é irrelevante a efectos de determinar si a resolución sobre un expediente de licenza ditada polo concello se axusta ou non á normativa que lle é de aplicación, dado que se trata dun acto regrado, polo que non existe un interese público superior que xustifique a intromisión na esfera da intimidade persoal do empregado publico cuxos datos se solicitan, procedendo en consecuencia a desestimación da reclamación presentada.

O Concello de Valdoviño non remitiu o informe e o expediente solicitado por esta Comisión, polo que lémbraleslle, de conformidade co disposto no artigo 35 da Lei 1/2016, a súa obriga de facilitar á Comisión a información que se lle solicite para o correcto cumprimento das súas funcións en materia de transparencia.

En base aos feitos e fundamentos de dereito anteriormente expresados, a Comisión da Transparencia,

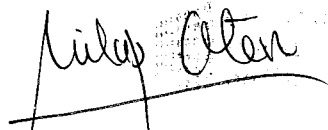
ACORDA

Único : Desestimar a reclamación presentada por [REDACTED] con data 26 de abril de 2019, contra a Resolución do 12 de abril de 2019, da Alcaldía do Concello de Concello

de Valdoviño, pola que se denega a súa solicitude de información referente aos días que o arquitecto técnico municipal desfrutou dun permiso por paternidade durante o ano 2017, e subsidiariamente desestimar a reclamación polos motivos expresados no fundamento quinto, no suposto de que o procedemento administrativo de denuncia este finalizado.

Contra esta resolución que pon fin á vía administrativa unicamente cabe, en caso de desconformidade, interpoñer recurso contencioso-administrativo no prazo de dous meses, contados desde o día seguinte á notificación desta resolución, ante a Sala do contencioso-administrativo do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia, de conformidade co previsto no artigo 10.1 da Lei 29/1998, do 13 de xullo, reguladora da xurisdición contencioso-administrativa.

Santiago de Compostela, 2 de xullo de 2019



Milagros Otero Parga

Presidenta da Comisión da Transparencia