

**Resolució 271/2018, de 3 d'octubre**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 276/2018

**Administració reclamada:** Ajuntament de Sabadell

**Informació reclamada:** Informació sobre hores extres i sobre borsa de treball.

**Sentit de la Resolució:** Estimació parcial i pèrdua parcial de l'objecte de la reclamació

**Resum:** El perjudici que la divulgació de les hores extres fetes pot causar a les persones afectades és ínfim, ja que la informació demanada es limita a indicar el fet d'haver fet hores extres, sense necessitat de concretar-ne el nombre, ni l'horari, ni la retribució percebuda per aquest motiu, dades que serien més invasives; es tracta, a més, d'una dada que no té cap connotació pejorativa, sinó més aviat tot el contrari. Hi ha un interès públic evident en poder accedir a aquesta informació, ja que la possibilitat de fer hores extres és una oportunitat beneficiosa per al personal municipal, que està subjecte a límits legals i sovint a la discrecionalitat de l'Administració; té conseqüències en la disposició dels recursos econòmics de l'Ajuntament; incideix, per tant, en dues de les finalitats més rellevants de la transparència i el dret d'accés a la informació pública, com són el control de la gestió del personal i de la gestió dels recursos públics. A més, no es pot ignorar que en aquest cas qui demana aquesta informació és una Secció Sindical de l'Ajuntament, que té un dret reforçat d'accés a ella, tal com ha argumentat, en una situació del tot equiparable, l'FJ 3 de la Resolució de la GAIP 118/2018, sobre la Reclamació 70/2018, segons el qual atès que el fet de fer hores extres té conseqüències retributives, aquesta informació s'hauria de considerar inclosa en l'àmbit de la prevista per l'article 40.1.a 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), en qualitat d'informació que ha de ser facilitada a la representació del personal. Donat que per valorar el dret de la Secció Sindical reclamant a la informació sol·licitada s'ha tingut en compte la seva condició de Secció Sindical, cal instar-la a mantenir la confidencialitat d'aquesta informació i a no difondre-la llevat que sigui imprescindible per posar de manifest eventuals situacions irregulars detectades en base a ella.

**Paraules clau:** Ajuntament. Sindicat. Personal. Hores extres. Reclamació contra silenci. Límits Dades personals. Confidencialitat. Identificació. Reclamació contra silenci. Lliurament extemporani parcial. Pèrdua d'objecte.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Antecedents**

1. El 16 de juliol de 2018 de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 276/2018, presentada per la Secció Sindical municipal de Comissions Obreres (CCOO) contra l'Ajuntament de Sabadell, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).



2. El 14 de novembre de 2017 la Secció Sindical reclamant presenta un escrit al registre municipal que, després d'exposar que s'hauria produït un increment salarial de l'1%, que algunes empleades i empleats han fet hores extres per la festa major, que s'estarien fent nomenaments de la borsa de treball de tècnics d'auxiliars d'animació i integració sociocultural, d'indicar que la informació que demana la necessita per a l'exercici de les seves funcions representatives i d'invocar l'LTAIPBG, la Secció Sindical reclamant demana:

*"1. Com s'ha aplicat l'increment de l'1% als/les empleats/des que tenen un complement personal de catàleg o un complement personal transitori.*

*"2. Informació sobre els/les empleats/des i departaments que per festa major 2017 han fet hores extres.*

*"3. Llistat de la borsa de Tècnic Auxiliar d'animació i integració sociocultural (PC1-1-16)".*

3. La Reclamació presentada el 16 de juliol de 2018 indica que la Secció Sindical reclamant no ha rebut resposta municipal a la seva sol·licitud i reitera que necessita la informació demanada per a l'exercici de les seves funcions representatives.
4. El 30 de juliol de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Sabadell i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
5. El 13 de setembre de 2018 la GAIP rep l'informe municipal, que indica el següent:

La primera petició ha estat contestada, tant a les meses on s'ha informat de l'aplicació de la llei de pressupostos (quelcom que es fa cada vegada que s'aprova una nova norma i s'ha de portar al Ple un expedient de modificació de retribucions), així com del compliment de l'acord de condicions i el conveni que recullen com s'han d'aplicar aquests increments en tots els complements. S'adjunta a l'informe municipal la proposta d'acta de la Mesa general de negociació conjunta de 17 de juliol de 2017, on s'evidenciaria aquesta pràctica habitual.

Pel que fa a les hores extres, mensualment s'envia als representants sindicals presents a les meses de negociació i amb caràcter informatiu les hores extres realitzades a l'Ajuntament per cada Servei. Les corresponents a la festa major de 2017 es varen fer efectives a la nòmina d'octubre majoritàriament. Aporta correus que ho evidenciarien.

Les borses són públiques i els representants dels treballadors hi tenen accés sempre que ho necessiten. Indica que el mateix dia (12 de setembre de 2018) envia un correu electrònic amb el llistat de la borsa de treball de tècnic auxiliar d'animació i integració sociocultural sol·licitada.



6. El 20 de setembre de 2018 la GAIP trasllada l'informe municipal al sindicat reclamant i li dóna cinc dies per formular-hi al·legacions, tot indicant-li que si no argumenta el contrari la GAIP entendrà que li ha estat facilitada la informació sol·licitada i que procedeix finalitzar la Reclamació per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
7. El 21 de setembre de 2018 la GAIP rep les següents consideracions del sindicat reclamant: "De les peticions realitzades hem rebut informació sobre aplicació de l'increment de l'1% i de la borsa de treball de tècnic auxiliar d'animació integració social. De la petició sobre els empleats que han fet hores extres en la festa major 2017, cal posar en coneixement d'aquest organisme que la informació que l'Ajuntament mensualment envia a la representació sindical és un llistat genèric (s'adjunta) per departament on no hi ha identificació de les hores que realitza cada empleat/da i per tant no se'ns ha facilitat la informació requerida en aquest punt en concret".

## **Fonaments jurídics**

### *1. Pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació*

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament ha facilitat a la Secció Sindical reclamant part de la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment de mediació. Concretament, la mateixa reclamant reconeix haver rebut la informació relativa al primer i al tercer apartats de la sol·licitud d'informació transcrita a l'antecedent 2 ("hem rebut informació sobre aplicació de l'increment de l'1% i de la borsa de treball de tècnic auxiliar d'animació integració social"). Per tant, i en relació amb aquesta informació, s'ha produït una pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació, ja que amb el lliurament de la informació indicada s'esvaeix la discrepància jurídica que la justificava. En aquestes circumstàncies, procedeix finalitzar aquesta part de la Reclamació, sense necessitat de més pronunciaments.

### *2. Dret a informació sobre hores extres i el límit de la protecció de dades personals*

El segon apartat de la sol·licitud d'informació de la que deriva aquesta Reclamació demana el següent: "*Informació sobre els/les empleats/des i departaments que per festa major 2017 han fet hores extres*". A les al·legacions indicades a l'antecedent 7 el sindicat reclamant assenyala que l'Ajuntament només li ha proporcionat informació genèrica de les hores extres fetes per departament municipal, sense concretar les de cada empleat o empleada, motiu pel qual conclou que no se li hauria facilitat la informació sol·licitada.

Certament, la informació donada per l'Ajuntament no és la demanada. El que demana el sindicat reclamant és únicament el nom dels empleats i empleades municipals que varen fer hores extres amb



motiu de la festa major del 2017; no demana el nombre d'hores extres fetes, ni per cada treballador o treballadora, ni pel conjunt del servei o departament, que és el facilitat per l'Ajuntament; només vol saber el nom dels i de les qui varen fer hores extres.

La informació sol·licitada, en els termes que s'acaba de precisar, sens dubte és informació pública, ja que cal suposar que es troba en poder de l'Ajuntament, bé sigui a través del servei responsable d'organitzar la festa major, del de personal, del de gestió econòmica o del de nòmines. En conseqüència, cal partir del criteri general del dret del sindicat reclamant a obtenir-la, llevat que hi concorrin límits que puguin impedir-ho. El límit concurrent és el de la protecció de les dades personals, ja que es demana la identitat de les persones que fan les hores extres.

Les dades personals afectades (la identitat, associada al fet d'haver fet o no hores extres amb motiu de la festa major) ni són ni són les merament identificatives de l'article 24.1 LTAIPBG (ja que hi afegixen la dada d'haver fet hores extres), ni les especialment protegides de l'article 23 de la mateixa Llei; per tant, l'accés a elles s'ha de resoldre aplicant el previst per l'article 24.2 LTAIPBG, segons el qual es pot donar accés a la informació que conté dades personals no incloses a l'article 23, "amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades".

El perjudici que la divulgació de les hores extres fetes pot causar a les persones afectades és ínfim, ja que la informació demanada es limita a indicar el fet d'haver fet hores extres, sense necessitat de concretar-ne el nombre, ni l'horari, ni la retribució percebuda per aquest motiu, dades que serien més invasives. Es tracta, a més, d'una dada que no té cap connotació pejorativa, sinó més aviat tot el contrari.

Per la seva banda, hi ha un interès públic evident en poder accedir a aquesta informació, ja que la possibilitat de fer hores extres és una oportunitat beneficiosa per al personal municipal, que està subjecte a límits legals i sovint a la discrecionalitat de l'Administració. Té, a més, conseqüències en la disposició dels recursos econòmics de l'Ajuntament. Incideix, per tant, en dues de les finalitats més rellevants de la transparència i el dret d'accés a la informació pública, com són el control de la gestió del personal i de la gestió dels recursos públics.

A més, no es pot ignorar que en aquest cas qui demana aquesta informació és una Secció Sindical de l'Ajuntament, que té un dret reforçat d'accés a ella, tal com ha argumentat, en una situació del tot equiparable, l'FJ 3 de la Resolució de la GAIP 118/2018, sobre la Reclamació 70/2018, segons el qual atès que el fet de fer hores extres té conseqüències retributives, aquesta informació s'hauria de considerar inclosa en l'àmbit de la prevista per l'article 40.1.a 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), en qualitat d'informació que ha de ser facilitada a la representació del personal.

En conseqüència, procedeix declarar el dret del sindicat reclamant a la informació sobre la identitat dels empleats i empleades municipals que varen fer hores extres amb motiu de la festa major de 2017.



Donat que per valorar el dret de la Secció Sindical reclamant a la informació sol·licitada s'ha tingut en compte la seva condició de Secció Sindical, cal instar-la a mantenir la confidencialitat d'aquesta informació i a no difondre-la externament, llevat que sigui imprescindible per a l'exercici de les seves funcions representatives o per posar de manifest eventuais situacions irregulars detectades en base a ella.

### 3. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

### 4. *Publicitat de les resolucions de la GAIP*

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

## **Resolució**

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 3 d'octubre de 2018, resol per unanimitat:



1. Estimar parcialment la Reclamació 276/2018 i declarar el dret de la Secció Sindical reclamant a la informació relativa a la identitat dels empleats i de les empleades de l'Ajuntament de Sabadell que varen fer hores extres amb motiu de la festa major del 2017.
2. Finalitzar la resta de la Reclamació 276/2018 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
3. Requerir a l'Ajuntament de Sabadell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, tot informar-ne a la GAIP.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 3 d'octubre de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

---

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a [gaip@gencat.cat](mailto:gaip@gencat.cat), per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web [www.gaip.cat](http://www.gaip.cat) l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreça la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.