

REXISTRO XERAL DO VALEDOR DO POBO
SANTIAGO DE COMPOSTELA

Data: 22/12/2017 11:38:47

SAIDA

14072/17

D. Miguel A Delgado González
(Plataforma en Defensa del Sector Marítimo
Pesquero de Galicia – PLADESEMAPESGA)
R/Juan Castro Mosquera nº28, 2º dereita
15 005 A CORUÑA

Reclamante: Rafael Álvaro Millán Calenti

Expediente RSCTG 48/2017

abogados@aristeiaabogados.com

ASUNTO: Resolución da Comisión da Transparencia de Galicia na reclamación presentada ao amparo do artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno

En resposta á reclamación presentada por Rafael Álvaro Millán Calenti, representado por D. José Antonio Montero Vilar, mediante escrito do 5 de maio de 2017, a Comisión da Transparencia, considerando os antecedentes e fundamentos xurídicos que se especifican a continuación, adopta a seguinte resolución:

ANTECEDENTES

Primeiro. D. Miguel A. Delgado González presentou, mediante escrito con entrada no rexistro da Xunta de Galicia o día 14 de febreiro de 2017, unha solicitude de acceso á información pública, en representación de PLADESEMAPESGA ao amparo do disposto no artigo 26 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, para recibir información sobre os letrados e letradas da Xunta de Galicia e as compatibilidades concedidas pola administración. Con data de 16 de marzo de 2017 suspéndese o prazo para resolver a solicitude de acceso á información pública presentada por PLADESEMAPESGA para darlle traslado ao agora reclamante, funcionario do corpo de letrados cunha compatibilidade en vigor.

Con data de 6 de abril de 2017 o agora reclamante realizaba unhas alegacións nas que indicaba que se descoñecía o interese que puidese ter o solicitante *“xa que non mantemos absolutamente ningunha relación persoal ou profesional co mesmo”*, tamén manifestaba que tendo en conta o dereito prevalente á protección de datos procede *“coidarse que a que se entregue sexa relevante para a participación e control do funcionamento da Administración autonómica por parte do petionario”*, indicando que lle parece suficiente con referirse ao número de rexistro de persoal evitando un listado antroponímico ou patronímico individualizado facilitado pola propia administración. Entendía igualmente que *“en ningún caso se debe facilitar información que afecte a intereses de todos e cada un dos letrados, sen consentimento dos mesmos, tendo en conta ademais o disposto na Lei Orgánica 15/1999, do 13 de decembro, de protección de datos de carácter persoal”*.

Con data de 6 de abril de 2017 a Dirección Xeral da Asesoría Xurídica, resolve con estimación parcial o acceso, dando, entre outros, datos varios que se corresponden coa compatibilidade da persoa que agora reclama.

A resolución é notificada ao letrado da Xunta e recibida o 7 de abril de 2017.

O 5 de maio de 2017, José Antonio Montero Vilar, en nome e representación de Rafael Millán Calenti, diríxese á Comisión da Transparencia coa seguinte reclamación *“a estimación da reclamación que formulamos e de acordo cos argumentos que figuran no presente escrito e en contra do manifestado na Resolución da Dirección Xeral da Asesoría Xurídica Xeral sobre a solicitude de acceso á información pública, e se anule e declare nulo o referido acto administrativo de información resolución da Dirección Xeral da Asesoría Xurídica de 6 de abril de 2017.”*

Segundo. Con data de 10 de maio de 2017 déuselle traslado da documentación achegada polo interesado á Asesoría Xurídica Xeral da Xunta de Galicia para que, en cumprimento da normativa de transparencia, achegue informe e copia completa e ordenada do expediente.

A recepción da solicitude pola administración foi o 18 de maio de 2017.

Terceiro. Con data de 6 de xuño de 2017 recibíuse o informe e o expediente íntegro.

Cuarto. Na sesión XV, celebrada o día 5 de outubro de 2017, pola Comisión da Transparencia acordouse que o expediente RSCTG 48/2017, se retirase da sesión co fin de que *“se proceda a identificar a terceiros interesados e darlle aos mesmos o trámite de audiencia previsto nos artigos 22.4 da Lei 19/2013, do 9 de decembro, e a disposición adicional cuarta da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro”*.

Quinto. O 11 de outubro de 2017 se lle notificou ao reclamante que se procedía a apertura dun trámite a terceiro interesado ante un recurso potestativo de acceso á información pública. A recepción do oficio foi o 18 de outubro de 2017.

Sexto. O mesmo 11 de outubro se notificaba ao terceiro a apertura dun trámite de audiencia tendo en conta que o procedemento administrativo dos artigos 28.3 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro e o artigo 24 da Lei 19/2013, do 9 de decembro prevén que se a denegación do acceso á información se fundamenta na protección de intereses de terceiros, outorgarase trámite de audiencia ás persoas que puideran resultar afectadas para que aleguen o que ao seu dereito conveña. A recepción do oficio foi o 16 de outubro de 2017.

Sétimo. O terceiro non fai alegacións, mais o reclamante neste expediente dirixe un escrito recibido o 3 de novembro, mais selado en correos con data do 31 de outubro de 2017 co seguinte alegato; a Lei Orgánica 15/1999, do 13 de decembro, de Protección de datos de Carácter Persoal, establece que o obxecto desta Lei é garantir e protexer no que concerne ao tratamento dos datos persoais, (...) e especialmente a intimidade persoal. Solicitando que o que se achegue sexa relevante para o control do funcionamento da administración por parte do petionario, indicando que sería suficiente facilitar como moito o número de rexistro de persoal dos letrados e letradas.

O terceiro interesado entende que ao tratarse dunha lei orgánica debe prevalecer sobre contido da Lei de transparencia: debéndose preservar, na medida do posible, o dereito á intimidade dos letrados/as da Xunta de Galicia; e para poder preservar que a información que se facilita sexa veraz, correcta e pertinente, debe entregarse coas garantías inherentes, non só ao fomento da transparencia, senón tamén co dereito prevalente, á protección de datos de carácter persoal.

FUNDAMENTOS XURÍDICOS

A lexislación aplicable a este procedemento vén configurada pola Lei 19/2013, de 9 de decembro, de transparencia, acceso á información pública e bo goberno, de carácter básico, e a Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno da Comunidade Autónoma de Galicia, xunto coa lexislación básica en materia de procedemento administrativo á que se remiten as anteriores.

Primeiro.- Competencia

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 perante o Valedor do Pobo.

O artigo 33 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, indica que corresponde á Comisión da Transparencia a resolución das reclamacións fronte ás resolucións de acceso á información pública que establece o artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno.

O artigo 24 da Lei 19/2013, do 9 de decembro, establece que , contra toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso poderá interpoñerse unha reclamación ante o Consejo de Transparencia y Buen Gobierno, con carácter potestativo e previa a súa impugnación en vía contencioso-administrativa. Esta 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, por tanto as competencias nas materias que corresponden á Administración Xeral do Estado son sempre competencia do Consejo de Transparencia y Buen Gobierno.

Segundo.- Exercicio do dereito de acceso á información pública

O artigo 17.1 da Lei 19/2013, do 9 de decembro establece que o procedemento para o exercicio do dereito de acceso se iniciará coa presentación da correspondente solicitude, que deberá dirixirse ao titular do órgano administrativo ou entidade que posúa a información.

Terceiro.- Procedemento aplicable

O artigo 28.3 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno preceptúa que o seu procedemento se axustará ao previsto nos números 2, 3, e 4 do artigo 24 da Lei 19/2013, de 9 de decembro, de transparencia, acceso á información pública e bo goberno, para as reclamacións perante o Consejo de Transparencia y Buen Gobierno.

A Lei 19/2013, do 9 de decembro, pola súa parte, sinala que estamos ante unha reclamación con carácter potestativo e previo á súa impugnación en vía contencioso-administrativa, e que se axustará na súa tramitación ao disposto na lexislación de procedemento administrativo común en materia de recursos.

Cuarto.- Análise do expediente

Non se pode entrar no fondo do asunto dado que tras a revisión do o informe, o expediente e as alegacións detéctase que o agora reclamante non exercitou o seu dereito de acceso á información pública, senón que solicita á Comisión que se anule ou modifique a Resolución da Dirección Xeral da Asesoría Xurídica ante a solicitude de información pública de

PLADESEMPEGA RSCTG 39/2017, para un dato, as compatibilidades que son obxecto de publicidade activa.

A reclamación formulada á Comisión da Transparencia non entra dentro das competencias que os artigos 33 e 32 atribúen ao Valedor do Pobo como Comisión da Transparencia nin como Comisionado da Transparencia.

Tal como di o informe da Asesoría Xurídica *“De acordo coa normativa básica e autonómica en materia de transparencia, a publicidade activa e o dereito de acceso á información son dúas caras da mesma realidade: a transparencia da actividade pública.*

Se ben, tal como xa sinalou o CTBG, compre salientar o diferente fundamento xurídico no cal se sustentan un e outro concepto. Nun caso se configura coma unha obriga das institucións e Administracións Públicas (a publicidade activa), mentres que noutro caso -o acceso á información ou transparencia pasiva- se configura coma un dereito das persoas, baseado no artigo 105 b) da Constitución.

En ambos casos a finalidade da transparencia é garantir que os cidadáns coñezan a organización e o funcionamento das institucións públicas.”

Pois ben, o capítulo II da Lei 19/2013, do 9 de decembro, recolle no artigo 8 1. g) que deben facerse públicos as resolucións de autorización ou recoñecemento de compatibilidade que afecten aos empregados públicos así como as que autoricen o exercicio de actividade privada ao cese dos altos cargos da Administración Xeral do Estado ou asimilados segundo a normativa autonómica ou local. Este capítulo obriga as Administracións Públicas a publicar as resolucións de autorización de compatibilidade.

Quinto.-

En conclusión **procede inadmitir a reclamación presentada por José Antonio Montero Villar, en representación de Rafael Álvaro Millán Calenti, por tratarse dunha petición na que esta comisión carece de competencias ao atribuírse a este órgano a declaración de anulabilidade ou nulidade dunha resolución administrativa na que se lle citou, como terceiro afectado e en relación a unha materia que é obxecto de publicidade activa, polo que de existir algún impedimento para a súa difusión xa debería ter sido manifestado polo terceiro no momento de facer a solicitude de compatibilidade e non durante a solicitude de acceso a información.**

A Comisión da Transparencia, **en atención aos anteriores antecedentes e fundamentos xurídicos,**


ACORDA

Inadmitir a reclamación presentada por José Antonio Montero Villar, en representación de Rafael Álvaro Millán Calenti con data de 5 de maio de 2017, por carecer de competencias para declarar a anulabilidade ou nulidade dunha reclamación administrativa emitida pola Xunta de Galicia para informar sobre unha compatibilidade que é obxecto de publicidade activa.

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, de conformidade co previsto no artigo 8.2 a Lei 29/1998, do 13 de xullo, reguladora da xurisdición contencioso-administrativa.

Santiago de Compostela, 20 de decembro de 2017

A presidenta da Comisión da Transparencia



Comisión da
transparencia
de Galicia

Milagros Otero Parga