Resolución del Pleno del Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios, con domicilio en Metepec, Estado de México; del tres (03) de octubre de dos mil veinticuatro.

**VISTO** el expediente electrónico formado con motivo del recurso de revisión **03518/INFOEM/IP/RR/2024,** promovido por **XXX XXX,** a quien en lo sucesivo se identificará como **EL RECURRENTE**, en contra de la respuesta del Ayuntamiento de Toluca.**,** en adelante el **SUJETO OBLIGADO**, por lo que se procede a dictar la presente resolución, con base en los siguientes:

**A N T E C E D E N T E S**

1. El veintiséis (26) de abril de dos mil veinticuatro, **EL RECURRENTE,** ante el **SUJETO OBLIGADO** a través del Sistema de Acceso a la Información Mexiquense (SAIMEX), presentó una solicitud de información registrada con el número **00977/TOLUCA/IP/2024,** en la que solicitó lo siguiente:

*“.Buenas tardes Por este conducto y con base a los artículos, 1, 4, 23 fracciones IV, X y XI de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información pública del Estado de México, les solicito amablemente me proporcionen la información pública de oficio siguiente: Listado de el personal que labora en la Unidad de Transparencia y que le fue cubierto su aguinaldo y prima vacacional ejercicio 2021 • Que contenga: • Nombre y apellidos • Funciones• Salario mensual • Fecha de ingreso • Status (Funcionario, confianza, sindicalizado) • Monto pagado por concepto de aguinaldo • Monto pagado por vacaciones y prima vacacional. Asimismo los oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos por la Unidad de Transparencia lista de asistencia relativa al día 19 de febrero de 2022, 2023 y 2024” (Sic)*

1. Se señaló como modalidad de entrega a través de SAIMEX.
2. El veintiséis (26) de abril de dos mil veinticuatro, se realizó un requerimiento al servidor público habilitado.
3. El veinte (20) de mayo de dos mil veinticuatro, el Sujeto Obligado solicitó una prórroga para dar respuesta a la solicitud de información

*Con fundamento en el artículo 163 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, se le hace de su conocimiento que el plazo de 15 días hábiles para atender su solicitud de información ha sido prorrogado por 7 días en virtud de las siguientes razones:*

*De conformidad con el artículo 163 de la Ley de la metería, se solicita una prórroga hasta por 7 días hábiles más; de acuerdo con el Acta de Tricentésima Sexagésima Séptima Sesión Extraordinaria 2024.*

*Lic. Norma Sofía Pérez Martínez*

*Responsable de la Unidad de Transparencia*

Adjunto el siguiente archivo electrónico:

* **Acta 367 Sesión Extraordinaria 2024.pdf:** Contiene ACTA DE LA TRICENTÉSIMA SEXAGÉSIMA SÉPTIMA SESIÓN EXTRAORDINARIA 2024 DEL COMITÉ DE TRANSPARENCIA DEL MUNICIPIO DE TOLUCA ADMINISTRACIÓN 2022-2024 mediante el cual se amplía hasta siete días hábiles más, siendo la fecha límite de entrega de la información a las solicitud de información **00977/TOLUCA/IP/2024,** el día treinta de mayo de dos mil veinticuatro

1. El treinta (30) de mayo de dos mil veinticuatro, el Sujeto Obligado dio respuesta a la solicitud de información en los siguientes términos:

*En respuesta a la solicitud recibida, nos permitimos hacer de su conocimiento que con fundamento en el artículo 53, Fracciones: II, V y VI de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, le contestamos que:*

*En atención a la solicitud con folio 00977/TOLUCA/IP/2024, me permito adjuntar al presente la respuesta correspondiente. Sin más por el momento, reciba un saludo.*

*ATENTAMENTE*

*Lic. Norma Sofía Pérez Martínez*

A la respuesta se adjuntan los archivos que se describen enseguida:

* SAIMEX 0977 (PERSONAL DE TRANSPAENCIA QUE SE LES PAGO AG y VA 2021).pdf: Contiene una foja, en el cual se puede observar Nombre, AGUINALDO 2021, FECHA DE PAGO, PRIMA 2021, FECHA DE PAGO, Fecha de Antigüedad, Tipo de Empleado, Percepciones, Deducciones, Neto, Descripción, Dirección (Datos de 12 personas)
* SAIMEX 977.pdf: Contiene una copia de FORMATO ÚNICO DE CONTROL DE ASISTENCIA de fecha 14-02-2024 de la Unidad de Transparencia
* Acta 401 Sesión Extraordinaria 2024.pdf: Contiene ACTA DE LA CUADRIGENTÉSIMA PRIMERA SESION EXTRAORDINARIA DEL COMITÉ DE TRANSPARENCIA DEL MUNICIPIO DE TOLUCA ADMINISTRACIÓN 2022-2024 mediante la cual se somete a análisis y aprobación la clasificación como información confidencial de forma parcial , los datos contenidos en listas de asistencia, para dar respuesta a la Solicitud de Información número **00977/TOLUCA/IP/2024….** Así mismo el Análisis y aprobación de la propuesta de clasificación como información confidencial de forma parcia, los datos personales contenidos en oficios, para dar respuesta a la Solicitud de Información número **00977/TOLUCA/IP/2024.**
* Respuesta 00977\_24.pdf. Oficio suscrito por la TITULAR DE LA UNIDAD DE TRANSPARENCIA Y SERVIDORA PÚBLICA HABILITADA, dirigido al C. SOLICITANTE, mediante el cual le informa “…que la Dirección General de Administración y Servidor Público Habilitado, informó a la que suscribe que, la Dirección de Recursos Humanos, después de una búsqueda en los archivos que guarda el Departamento de Nóminas, envía en formato digital la información solicitada, Conforme a lo que consta en los archivos del Departamento de Administración de Personal, se remite en formato digital la lista de asistencia correspondiente al personal adscrito a la Unidad de Transparencia relativa al día 19 de febrero de 2024 en versión pública ,,, Respecto a la lista de asistencia del día 19 de febrero de 2022 se informa que no se localizó dicha información toda vez que no fue generada, poseída o administrada por las medidas de prevención y salud, con el propósito de evitar aglomeraciones y/o el compartir objetos y aparatos que pudieran generar la propagación del virus SARS-COV (COVID 19); y en cuanto a las listas de asistencia del día 19 de febrero de 2023 no se generó por ser día inhábil, toda vez que el personal adscrito a la Unidad de Transparencia cuenta con un horario de lunes a viernes de 9:00 a 18:00 horas… Por lo que respecta a esta Unidad de Transparencia y Servidora Pública Habilitada, en específico a “..ASIMISMO los oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos por la Unidad de Transparencia” hago de su conocimiento que después de una búsqueda exhaustiva y razonable en los archivos de la Unidad de Transparencia de este Sujeto Obligado, se localizaron documentos con los cuales se colma la pretensión de su solicitud, los mismos no se encuentran digitalizados por no existir un precepto legal para determinar la obligatoriedad … hago de su conocimiento que la información solicitada consta de 512 fojas, por lo que se digitalizaran y se deberá cubrir por el costo correspondiente por el escaneo y digitalización, tomando en cuenta el número de veces al valor diario de la Unidad de Medida y Actualización (UMA) vigente de: $ 108.57 de conformidad con el artículo 148 del Código Financiero del Estado de México y Municipios… En atención a la norma antes citada, esta Unidad de Transparencia no tiene digitalizadas los documentos solicitados, por lo que para acceder a la misma deberá erogar la cantidad de $ 423.12 (cuatrocientos veintitrés pesos 12/100 M.N) por el proceso de escaneo y digitalización de la misma, para poder entregarle dicha información…”
* Anexa una ORDEN DE PAGO de fecha 30 de mayo de 2024

1. El diecinueve (19) de junio de dos mil veinticuatro, **EL RECURRENTE** interpuso el recurso de revisión, en contra de la respuesta, señalando como:

**Acto impugnado*:*** *"* *el cobro y el error en la respuesta" (Sic)*

**Razones o Motivos de inconformidad:** *"* *no agota el principio de exhaustividad, pretende desalentar el acceso a la información mediante un cobro, ademas de que solicite información 20221 en un punto y me manda la del 2024.” (Sic)*

1. Se registró el recurso de revisión bajo el número de expediente al rubro indicado, asimismo con fundamento en lo dispuesto por el artículo 185 fracción I de la **Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios** se turna a la **Comisionada María del Rosario Mejía Ayala,** para su análisis.
2. La Comisionada Ponente con fundamento en lo dispuesto por el artículo 185 fracción II de la ley de la materia, a través del acuerdo de admisión del trece (13) de mayo de dos mil veinticuatro, puso a disposición de las partes el expediente electrónico vía **SAIMEX** a efecto de que en un plazo máximo de siete días manifestara lo que a derecho conviniera, ofreciera pruebas y alegatos según corresponda al caso concreto, de esta forma para que el **SUJETO OBLIGADO** presentará el informe justificado procedente.
3. De las constancias del expediente electrónico SAIMEX, se advierte que el Recurrente **dejó** de realizar manifestaciones que a su derecho conviniera y asistiera.
4. En fecha veinticuatro (24) de junio de dos mil veinticuatro, El Sujeto Obligado realizó manifestaciones, adjuntando el siguiente archivo electrónico:

* **3518.pdf**: Contiene Informe Justificado, suscrito por LIC. EN D. NORMA SOFÍA PÉREZ MARTÍNEZ TITULAR DE LA UNIDAD DE TRANSPARENCIA, mediante el cual ratifica en todas y cada una de sus partes la respuesta a la solicitud de información

1. El veintiséis (26) de septiembre de dos mil veinticuatro, se notificó el acuerdo por el cual se aprobó la ampliación de plazo para emitir resolución.
2. Este organismo garante no pasa por alto justificar, que la dilación en la resolución del presente asunto encuentra justificación en el alto número de recursos de revisión, circunstancia atípica que ha rebasado las capacidades técnicas y humanas del personal encargado de la proyección de las resoluciones a dichos medios de impugnación.
3. Por ello, es menester precisar que si bien se ha excedido el plazo para resolver el presente medio de impugnación, de conformidad con la ley de la materia, dicha dilación es de carácter excepcional y se encuentra justificada en los elementos para medir la razonabilidad del plazo de resolución de asuntos conforme a los parámetros establecidos por diversos órganos jurisdiccionales federales, aplicables también en procedimientos análogos, como el que nos ocupa.
4. Así, en términos de lo que establecen los artículos 8.1 y 25 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos, los recursos deben ser sencillos y resolverse en el menor tiempo posible, tomando en consideración la dilación total del procedimiento; esto es, en un plazo razonable.
5. En ese sentido, el legislador fijó los términos procesales en las leyes, de manera general, sin que pudiera prever la variada gama de casos que son resueltos por los órganos jurisdiccionales o cuasi jurisdiccionales, tanto por la complejidad de los hechos, como por el número de casos que conocen.
6. Por ello, excepcionalmente, si un asunto es resuelto con posterioridad a los plazos señalados por la norma debe analizarse la razonabilidad de dicha dilación atendiendo a los siguientes criterios:
7. Complejidad del asunto: La complejidad de la prueba, la pluralidad de sujetos procesales, el tiempo transcurrido, las características y contexto del recurso.
8. Actividad Procesal del interesado. Acciones u omisiones del interesado.
9. Conducta de la Autoridad: Las Acciones u omisiones realizadas en el procedimiento. Así como si la autoridad actuó con la debida diligencia.

d) La afectación generada en la situación jurídica de la persona involucrada en el proceso: Violación a sus derechos humanos.

1. De modo que, cuando se trate de un asunto excepcional, por alguna o todas las características mencionadas o bien, cuando el ingreso de asuntos al órgano jurisdiccional o cuasi jurisdiccional respectivo supere notoriamente al que podría considerarse normal, debe concluirse que es una excluyente de responsabilidad en relación con la actuación del funcionario, como ha acontecido en el caso que nos ocupa.
2. Argumento que encuentra sustento en la jurisprudencia P./J. 32/92 emitida por el Pleno de la Suprema Corte de Justicia de la Nación de rubro *“TÉRMINOS PROCESALES. PARA DETERMINAR SI UN FUNCIONARIO JUDICIAL ACTUÓ INDEBIDAMENTE POR NO RESPETARLOS SE DEBE ATENDER AL PRESUPUESTO QUE CONSIDERÓ EL LEGISLADOR AL FIJARLOS Y LAS CARACTERÍSTICAS DEL CASO.”*, visible en la Gaceta del Seminario Judicial de la Federación con el registro digital 205635.
3. Razones por las cuales cabe concluir que, la resolución al recurso de revisión se solventa hasta esta fecha, debido a que existe una excesiva carga de trabajo en desproporción a la capacidad de los recursos materiales y humanos con que cuenta este Instituto para atender la enorme demanda de usuarios que acuden para que se les garantice su Derecho de acceso a la información Pública y Protección de Datos Personales, aunado a la complejidad de los hechos a los que se refieren, así como al volumen del expediente, la extensión de los escritos y pruebas aportadas y desahogadas por las partes; lo que impide la tramitación de los recursos dentro de los términos legales previamente establecidos por la Ley, por tratarse de causas de fuerza mayor.
4. Por ello, este organismo garante comprometido con la tutela de los derechos humanos confiados, señala que este exceso del plazo legal para resolver el presente asunto, resulta de carácter excepcional.
5. Al respecto, también son de considerar los criterios sostenidos por el Cuarto Tribunal Colegiado en Materia Administrativa del Primer Circuito, cuyos rubros y datos de identificación son los siguientes:

*“PLAZO RAZONABLE PARA RESOLVER. DIMENSIÓN Y EFECTOS DE ESTE CONCEPTO CUANDO SE ADUCE EXCESIVA CARGA DE TRABAJO.”* consultable en el Seminario Judicial de la Federación y su gaceta, con el registro digital 2002351.

*“PLAZO RAZONABLE PARA RESOLVER. CONCEPTO Y ELEMENTOS QUE LO INTEGRAN A LA LUZ DEL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS.”*, visible en el Seminario Judicial de la Federación y su gaceta, con el registro digital 2002350.

1. Por ello, este Organismo Garante comprometido con la tutela de los derechos humanos confiados, señala que este exceso de plazo legal para resolver el presente asunto, resulta de carácter excepcional.
2. La Comisionada Ponente decretó el cierre de instrucción mediante el acuerdo de fecha tres (03) de octubre de dos mil veinticuatro.

**C O N S I D E R A N D O**

**PRIMERO. De la competencia**

1. Este Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios, es competente para conocer y resolver del presente recurso de conformidad con el artículo: 6, apartado A, fracción IV de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 5, párrafos trigésimo segundo y trigésimo tercero, fracciones IV y V, de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de México; artículos 1, 2 fracción II, 13, 29, 36 fracciones I y II, 176, 178, 179, 181 párrafo tercero y 185 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios; y 7, 9 fracciones I y XXIII, y 11 del Reglamento Interior del Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios.

**SEGUNDO. De la oportunidad y procedencia.**

1. El medio de impugnación fue presentado a través del **SAIMEX,** en el formato previamente aprobado para tal efecto y dentro del plazo legal de quince días hábiles otorgados; siendo así que el **SUJETO OBLIGADO** entregó respuesta a la solicitud el día treinta (30) de mayo de dos mil veinticuatro, de tal forma que el plazo para interponer el recurso de revisión transcurrió del treinta y uno (31) de mayo al veintiuno (21) de junio de dos mil veinticuatro; en consecuencia, presentó su inconformidad el día seis (06) de junio de dos mil veinticuatro, por lo que se encuentra dentro de los márgenes temporales previstos en el artículo 178 de la **Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios** vigente.
2. Por otro lado, el escrito contiene las formalidades previstas por el artículo 180 último párrafo de la Ley de la materia actual, por lo que es procedente que este Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios, conozca y resuelva el presente recurso.

**TERCERO. Planteamiento de la Litis.**

1. El particular solicitó. De la Unidad de Transparencia

Listado del personal que le fue cubierto su aguinaldo y prima vacacional ejercicio 2021 que contenga:

• Nombre y apellidos

• Funciones

• Salario mensual

• Fecha de ingreso

• Status (Funcionario, confianza, sindicalizado)

• Monto pagado por concepto de aguinaldo

• Monto pagado por vacaciones y prima vacacional.

* Oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos
* Lista de asistencia relativa al día 19 de febrero de 2022, 2023 y 2024

1. En respuesta, el Sujeto Obligado remitió una lista , en el cual se puede observar Nombre, AGUINALDO 2021, FECHA DE PAGO, PRIMA 2021, FECHA DE PAGO, Fecha de Antigüedad, Tipo de Empleado, Percepciones, Deducciones, Neto, Descripción, Dirección (Datos de 12 personas); FORMATO ÚNICO DE CONTROL DE ASISTENCIA de fecha 19-02-2024 de la Unidad de Transparencia; ACTA DE LA CUADRIGENTÉSIMA PRIMERA SESION EXTRAORDINARIA DEL COMITÉ DE TRANSPARENCIA DEL MUNICIPIO DE TOLUCA ADMINISTRACIÓN 2022-2024 mediante la cual se somete a análisis y aprobación la clasificación como información confidencial de forma parcial , los datos contenidos en listas de asistencia, para dar respuesta a la Solicitud de Información número **00977/TOLUCA/IP/2024….** Así mismo el Análisis y aprobación de la propuesta de clasificación como información confidencial de forma parcia, los datos personales contenidos en oficios, para dar respuesta a la Solicitud de Información número **00977/TOLUCA/IP/2024.**

La Dirección General de Administración y Servidor Público Habilitado, informó que, la Dirección de Recursos Humanos, envía en formato digital la información solicitada, remite en formato digital la lista de asistencia correspondiente al personal adscrito a la Unidad de Transparencia relativa al día 19 de febrero de 2024 en versión pública ,,, Respecto a la lista de asistencia del día 19 de febrero de 2022 se informa que no se localizó dicha información toda vez que no fue generada, poseída o administrada por las medidas de prevención y salud; y en cuanto a las listas de asistencia del día 19 de febrero de 2023 no se generó por ser día inhábil. Respecto a los oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos por la Unidad de Transparencia informó que se localizaron documentos con los cuales se colma la pretensión de su solicitud, los mismos no se encuentran digitalizados por no existir un precepto legal para determinar la obligatoriedad … hago de su conocimiento que la información solicitada consta de 512 fojas, por lo que se digitalizaran y se deberá cubrir por el costo correspondiente por el escaneo y digitalización, por lo que para acceder a la misma deberá erogar la cantidad de $ 423.12 (cuatrocientos veintitrés pesos 12/100 M.N) por el proceso de escaneo y digitalización de la misma, para poder entregarle dicha información.

1. Posteriormente, el Recurrente interpuso recurso de revisión en el que señaló su inconformidad refiriendo que no agota el principio de exhaustividad, pretende desalentar el acceso a la información mediante un cobro, además de que solicite información 20221 en un punto y me manda la del 2024.
2. En consecuencia, la Litis a resolver en este recurso, se circunscribe a determinar si la respuesta colma con lo solicitado o si se actualiza la causal de procedencia prevista en el artículo 179, fracción V y X de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios; hipótesis que establece la entrega de la información incompleta y los costos o tiempos de entrega ded la información.

**CUARTO. Del estudio y resolución del recurso de revisión.**

1. Acota la Litis. Se procede analizar el contenido íntegro de las actuaciones que obran en el expediente electrónico, y así este Órgano Garante dicte la resolución correspondiente, apegándose en todo momento al principio de máxima publicidad de acuerdo con lo establecido en el artículo 8 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios.
2. Por ello, es importante recordar que el hoy RECURRENTE, solicitó lo siguiente:

De la Unidad de Transparencia

Listado del personal que le fue cubierto su aguinaldo y prima vacacional ejercicio 2021 que contenga:

• Nombre y apellidos

• Funciones

• Salario mensual

• Fecha de ingreso

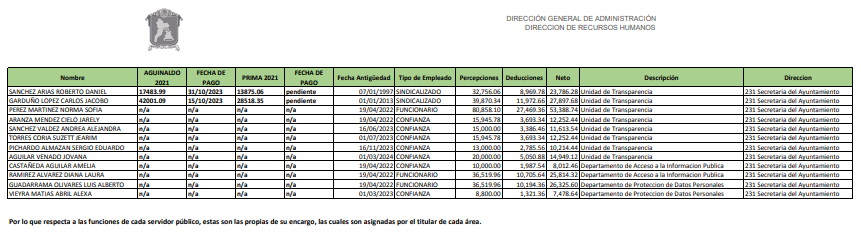
• Status (Funcionario, confianza, sindicalizado)

• Monto pagado por concepto de aguinaldo

• Monto pagado por vacaciones y prima vacacional.

* Oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos
* Lista de asistencia relativa al día 19 de febrero de 2022, 2023 y 2024

1. De lo anterior el SUJETO OBLIGADO remitió una listado , en el cual se puede observar Nombre, AGUINALDO 2021, FECHA DE PAGO, PRIMA 2021, FECHA DE PAGO, Fecha de Antigüedad, Tipo de Empleado, Percepciones, Deducciones, Neto, Descripción, Dirección (Datos de 12 personas); FORMATO ÚNICO DE CONTROL DE ASISTENCIA de fecha 19-02-2024 de la Unidad de Transparencia; ACTA DE LA CUADRIGENTÉSIMA PRIMERA SESION EXTRAORDINARIA DEL COMITÉ DE TRANSPARENCIA DEL MUNICIPIO DE TOLUCA ADMINISTRACIÓN 2022-2024 mediante la cual se somete a análisis y aprobación la clasificación como información confidencial de forma parcial , los datos contenidos en listas de asistencia y datos personales contenidos en oficios, para dar respuesta a la Solicitudes de Información número **00977/TOLUCA/IP/2024 y**  **00977/TOLUCA/IP/2024.** La Dirección General de Administración y Servidor Público Habilitado, informó que, la Dirección de Recursos Humanos, envía en formato digital la información solicitada, remite en formato digital la lista de asistencia correspondiente al personal adscrito a la Unidad de Transparencia relativa al día 19 de febrero de 2024 en versión pública ,,, Respecto a la lista de asistencia del día 19 de febrero de 2022 se informa que no se localizó dicha información toda vez que no fue generada, poseída o administrada por las medidas de prevención y salud; y en cuanto a las listas de asistencia del día 19 de febrero de 2023 no se generó por ser día inhábil. Respecto a los oficios relativos al mes de mayo de 2023 enviados y recibidos por la Unidad de Transparencia informó que se localizaron documentos con los cuales se colma la pretensión de su solicitud, los mismos no se encuentran digitalizados por no existir un precepto legal para determinar la obligatoriedad … hago de su conocimiento que la información solicitada consta de 512 fojas, por lo que se digitalizaran y se deberá cubrir por el costo correspondiente por el escaneo y digitalización, por lo que para acceder a la misma deberá erogar la cantidad de $ 423.12 (cuatrocientos veintitrés pesos 12/100 M.N) por el proceso de escaneo y digitalización de la misma, para poder entregarle dicha información.
2. Derivado de la respuesta el RECURRENTE, interpuso el recurso de revisión, manifestando las siguientes razones o motivos de inconformidad refiriendo que no agota el principio de exhaustividad, pretende desalentar el acceso a la información mediante un cobro, además de que solicite información 20221 en un punto y me manda la del 2024.
3. Ahora bien, por lo que corresponde al Listado del personal en donde el particular solicita que contenga; el nombre y apellidos, salario mensual, fecha de ingreso, status (Funcionario, confianza, sindicalizado), monto pagado por concepto de aguinaldo, monto pagado por vacaciones y prima vacacional.
4. El Sujeto Obligado, en respuesta adjuntó la siguiente información.



1. Para un mejor análisis de lo solicitado por el Recurrente y lo entregado en Respuesta por el Sujeto Obligado, se inserta la siguiente tabla

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| SOLICITUD | RESPUESTA | COLMA/NO COLMA |
| • Nombre y apellidos | El Sujeto Obligado remitió el nombre con apellidos de doce servidores públicos adscritos a la Unidad de Transparencia | COLMA |
| • Salario mensual | El Sujeto Obligado remitió en la tabla las percepciones, deducciones y el pago neto de doce servidores públicos | COLMA |
| • Fecha de ingreso | El Sujeto Obligado señalo en la tabla la fecha de antigüedad de doce servidores públicos. | COLMA |
| Status (Funcionario, confianza, sindicalizado) | Dentro de la tabla se observa el Tipo de Empleado de doce servidores públicos señalando a dos sindicalizados , siete de confianza y dos funcionarios | COLMA |
| Monto pagado por concepto de aguinaldo | Se observa el pago de aguinaldo 2021, de dos servidores públicos, y de los restante no aplica | COLMA |
| • Monto pagado por vacaciones y prima vacacional. | Se observa el pago de prima vacacional 2021 de dos servidores públicos y de los restantes no aplica | COLMA |

1. Derivado del amaláis de la solicitud de información y de la respuesta emitida por el Sujeto Obligado a los puntos requeridos por el particular, se observa que el Sujeto Obligado adjunto un documento adhoc, mediante el cual colmo los puntos señalados por el Recurrente en su solicitud de información, por lo que resulta innecesario entrar al estudio de los mismos.
2. Por otra parte, sobre el requerimiento relativo a las funciones de los servidores públicos adscritos a la Unidad de Transparencia, el Sujeto Obligado no se pronunció; al respecto es aplicable el Criterio 02/2017 emitido por el Instituto Nacional de Transparencia, Acceso a la Información y Protecdción de Datos Personales se establece que:

***Congruencia y exhaustividad. Sus alcances para garantizar el derecho de acceso a la información.*** *De conformidad con el artículo 3 de la Ley Federal de Procedimiento Administrativo, de aplicación supletoria a la Ley Federal de Transparencia y Acceso a la Información Pública, en términos de su artículo 7; todo acto administrativo debe cumplir con los principios de congruencia y exhaustividad. Para el efectivo ejercicio del derecho de acceso a la información, la congruencia implica que exista concordancia entre el requerimiento formulado por el particular y la respuesta proporcionada por el sujeto obligado; mientras que la exhaustividad significa que dicha respuesta se refiera expresamente a cada uno de los puntos solicitados. Por lo anterior, los sujetos obligados cumplirán con los principios de congruencia y exhaustividad, cuando las respuestas que emitan guarden una relación lógica con lo solicitado y atiendan de manera puntual y expresa, cada uno de los contenidos de información.*

1. Es así, que los sujetos obligados para garantizar el derecho de acceso a la Información, deberán cumplir con los principios de exhaustividad y congruencia, esto es, que la congruencia implica que exista concordancia entre el requerimiento formulado por el particular y la respuesta proporcionada por el sujeto obligado, mientras que **la exhaustividad** establece que **el sujeto obligado deberá atender de manera expresa cada uno de los puntos solicitados, situación que en el presente caso no aconteció**.

Resulta necesario traer a contexto el Manual de Organización de la Unidad de Transparencia del Ayuntamiento de Toluca, el cual establece lo siguiente.

*X. OBJETIVO Y FUNCIONES DE LAS UNIDADES ADMINISTRATIVAS*

*200005000 Unidad de Transparencia*

*O0bnjetivo: Recibir, dar tratamiento y seguimiento de las solicitudes de información pública correspondientes al municipio de Toluca, de conformidad con lo establecido en la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios y en la Ley de Protección de Datos Personales en Posesión de Sujetos Obligados del Estado de México y Municipios. Así como garantizar la transparencia y los derechos humanos de acceso a la información y de protección de datos personales.*

*Funciones:*

*1. Atender y vigilar los mecanismos de apertura y colaboración de la ciudadanía con el gobierno municipal;*

*2. Atender y observar la operatividad de la gestión pública municipal en la utilización de las tecnologías de la información y la comunicación en acciones de transparencia, acceso a la información y rendición de cuentas;*

*3. Observar la incorporación de principios y políticas de transparencia en la operatividad de la gestión de la administración pública municipal;*

*4. Supervisar la clasificación de la información pública relacionada con el Gobierno municipal y entregarla a las y los particulares que la soliciten, protegiendo los datos personales contenidos en la misma;*

*5. Difundir y actualizar la información relativa a las obligaciones de transparencia, en coordinación con las áreas que integran el Gobierno Municipal, así como propiciar que las áreas la actualicen periódicamente conforme a la normatividad aplicable;*

*6. Recibir, tramitar y dar respuesta a las solicitudes de acceso a la información del sistema electrónico y del Módulo de Acceso a la Información de acuerdo a la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, así como a lo previsto por el Código Financiero del Estado de México y Municipios, con respecto a la expedición de copias simples, copias certificadas y en CD;*

*7. Auxiliar a las y los ciudadanos en la elaboración de solicitudes de acceso a la información y en su caso, orientarlos sobre los sujetos obligados competentes conforme a la normatividad aplicable;*

*8. Efectuar las notificaciones al solicitante, relacionadas con el proceso de atención a las solicitudes de información presentadas de manera física y electrónica;*

*9. Elaborar los informes correspondientes para el seguimiento del recurso de revisión, así como preparar la información para el desahogo de los requerimientos del Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios (INFOEM);*

*10. Proponer al Comité de Transparencia, los procedimientos internos que aseguren la mayor eficiencia en la gestión de las solicitudes de acceso a la información, conforme a la normatividad aplicable; así como sugerir personal habilitado que sea necesario para recibir y dar trámite a las solicitudes de acceso a la información;*

*11. Proponer sesiones de capacitación para las y los servidores públicos habilitados para el manejo de la información pública con la finalidad de fortalecer los conocimientos en la materia;*

*12. Presentar ante el Comité de Transparencia el proyecto de clasificación de la información;*

*13. Ejecutar y realizar el seguimiento a los proyectos del Programa Anual de Sistematización y Actualización de la Información;*

*14. Promover e implementar políticas de transparencia proactiva procurando su accesibilidad;*

*15. Promover la transparencia y accesibilidad al interior del sujeto obligado;*

*16. Hacer del conocimiento de la instancia competente la probable responsabilidad por el incumplimiento de las obligaciones comunes específicas;*

*17. Dictar y dar seguimiento con perspectiva a los principios de transparencia en relación a la participación ciudadana-gobierno abierto;*

*18. Realizar con efectividad los trámites internos de la Administración Pública Municipal necesarios para la atención de las solicitudes de acceso a la información; 19. Resguardar de forma eficiente, la información que sea destinada para su entrega a particulares, terminados los plazos realizar la disposición efectiva y segura de la misma;*

*20. Atender y dar trámite en representación municipal a las recomendaciones que hagan autoridades federales y estatales en materia de transparencia, información pública y protección de datos;*

*21. Verificar que las medidas, políticas y protocolos para la protección de datos sean aplicados por los responsables, en su caso generar el reporte para que la Contraloría Interna y el Ayuntamiento tomen las medidas correctivas aplicables;*

*22. Acompañar, supervisar y validar la información que in situ los particulares soliciten, verificando que esta forma de entrega no contravenga principios de información reservada, confidencial o restringida;*

*23. Ejercer las funciones de Administración de los recursos humanos, materiales, financieros y patrimoniales asignados y adscritos a la Unidad de Transparencia; y*

*24. Realizar todas aquellas actividades que sean inherentes y aplicables al área de su competencia y las demás que le sean encomendadas por instrucción del C. Presidente Municipal.*

1. De lo anterior es de señalar que la Unidad de Transparencia tiene diferentes funciones, que harán cumplir el objetivo que tiene dicha unidad como es el de recibir, dar tratamiento y seguimiento de las solicitudes de información pública correspondiente al municipio de Toluca, así como garantizar la trasparencia y los derechos humanos de acceso a la información y de protección de datos personales.
2. Po lo anterior, resulta dable ORDENAR al Sujeto Obligado haga entrega, del documento o documentos donde se adviertan las funciones de los servidores públicos señalados en la solicitud información.
3. Por lo que se refiere a los Oficios solicitados por el Recurrente, El Sujeto Obligado a través de su respuesta acepta de forma expresa contar condicha información, al referir que se localizaron documentos con los cuales se colma la pretensión de su solicitud , sin embargo refiere que los mismo no se encuentran digitalizados por no existir un precepto legal para determinar la obligatoriedad y hace del conocimiento que la información solicitada consta de 512 fojas, por lo que se digitalizaran y se deberá de cubrir un costo por el escaneo y digitalización , por lo que para acceder a la misma deberá de erogar la cantidad de $ 423.12 (cuatrocientos veintitrés pesos 12/100 M.N) por el proceso de escaneo y digitalización de la misma, para poder entregarle dicha información.
4. En este sentido, dado que el **SUJETO OBLIGADO** reconoció expresamente que cuenta con la información que colmaría la solicitud interpuesta por el **RECURRENTE**, a nada práctico nos llevaría el estudio de la fuente obligacional, en razón de que el análisis en la presente resolución se efectúa con la finalidad de determinar si los Sujetos Obligados generan, administran o poseen la información que les fue requerida, de manera que, en el presente caso, privilegiando los principios de máxima publicidad, certeza jurídica, y gratuidad de la información pública, lo procedente es verificar si la respuesta emitida por el **SUJETO OBLIGADO** resulta ser suficiente para colmar con el derecho al acceso a la información de la particular.
5. En tal contexto, y del análisis de las constancias que integran el expediente en que se actúa, así como de la materia sobre la que versa la solicitud de acceso a la información pública, se advierte que las razones o motivos de inconformidad devienen fundados, en razón de que el **SUJETO OBLIGADO** no proporcionó la información que le fue requerida, a pesar de haber reconocido, de manera expresa, que cuenta con ella, por tal motivo el derecho de acceso del **RECURRENTE** no ha quedado colmado, toda vez que se condicionó la entrega de dicha información a la realización de un pago por concepto de derechos.
6. En tal contexto debemos partir de la premisa de que el ejercicio del derecho de acceso a la información, conlleva la observancia de principios rectores que consisten en las bases, fundamentos o los parámetros fundamentales que permitan el ejercicio de la garantía que posee toda persona para atraerse de información, informar y ser informada, estableciéndose de manera genérica, los principios de acceso universal, de máxima publicidad, de ***gratuidad***, de certeza, de celeridad, de objetividad, entre otros.
7. Así, a través del principio de gratuidad del acceso a la información pública, se busca que el mayor número posible de personas pueda ejercer el derecho fundamental de acceso a la información, con la finalidad de que la condición económica de las personas, no constituya un obstáculo para el ejercicio de acceso a la información, o bien y en virtud de la modalidad de acceso a la información solicitada, su costo represente una barrera fácilmente franqueable.
8. En razón de este principio, se instituye que la consulta de documentos o información en el sitio donde se encontrare no tendrá costo alguno; asimismo, los costos por obtener información no podrán ser superiores a la suma del costo de los materiales utilizados para la ***reproducción*** de la información, y en su caso del costo de ***envío***, finalmente, conlleva implícitamente un esfuerzo por parte de los Sujetos Obligados para reducir los costos de entrega de la información.
9. Atento a lo anterior, nuestra Carta Magna, así como la Constitución Política de nuestro Estado, contemplan el ejercicio del derecho de acceso a la información bajo el principio de gratuidad, garantizando la protección a un derecho fundamental que tienen dimensión social, al ser un condicionante necesario para el funcionamiento de una sociedad democrática, por lo que cualquier afectación a éste exige una justificación y jamás puede tener efectos recaudatorios, al menos que la reproducción de la información sea en fotocopias, respaldos informativos, entre otros.
10. Por otra parte, la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, que tiene entre sus objetivos el de proveer lo necesario para garantizar a toda persona el derecho de acceso a la información pública, a través de procedimientos sencillos, expeditos, oportunos y ***gratuitos*,**  refiere en los artículos 17 y 150, que la búsqueda y acceso a la información es gratuita y ***sólo se cubrirá en su caso, los gastos de reproducción***, ***por la modalidad de entrega solicitada***, ***o por el envió*** de conformidad con los derechos, productos y aprovechamientos establecidos en la legislación aplicable, en razón de que el procedimiento de acceso a la información es la garantía primaria del derecho en cuestión y *se rige por los principios de simplicidad, rapidez,* ***gratuidad****,* auxilio y orientación a los particulares, en virtud de que constituye el primer paso para integrar activamente a la ciudadanía en la acción gubernamental, toda vez que con la información proporcionada por medio de las políticas de transparencia, los ciudadanos son partícipes de las acciones realizadas por los entes públicos, lo que favorece la rendición de cuentas.
11. En este tenor, por regla general la entrega de la información que se solicite en ejercicio del derecho de acceso a la información pública, deberá ser en congruencia con el principio de gratuidad y solamente en casos excepcionales se procederá al cobro para la entrega de la información, lo cual ocurrirá ***en caso de que se tenga que generar un gasto por la reproducción, por el envío, o por la modalidad de entrega solicitada,*** supuestos que encuadran con lo establecido en los artículos 9 fracción III, 17, 165, 174, 175 de la Ley de Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, así como el artículo 4.22 de su Reglamento.
12. No obstante, en el caso concreto, dichos preceptos son interpretados en perjuicio de la solicitante, como se explica enseguida, para lo cual es necesario hacer referencia a los mismos en su parte conducente:

***“Artículo 9.*** *El Instituto deberá regir su funcionamiento de acuerdo a los siguientes principios:*

***...***

***III. Gratuidad:*** *Consiste en que el acceso a la información pública no genera costo alguno para los solicitantes,* ***sólo podrá requerirse el cobro correspondiente a la modalidad de reproducción y entrega solicitada*** *conforme a lo establecido en la presente Ley y demás disposiciones jurídicas aplicables;*

*(…)*

***Artículo 17.*** *La búsqueda y acceso a la información es gratuita y* ***solo se cubrirán los gastos de reproducción, o por la modalidad de entrega solicitada****,* ***así como por el envío****, que en su caso se genere, de conformidad con los derechos, productos y aprovechamientos establecidos en la legislación aplicable, sin que exceda de los límites establecidos en la presente Ley.*

*(…)*

***Artículo 165. …***

*La información que se entregue en versión pública,* ***cuya modalidad de reproducción o envío tenga un costo,*** *procederá una vez que se acredite el pago respectivo. No puede entenderse como reproducción la elaboración de la misma.*

*(…)*

***Artículo 174. En caso de existir costos para obtener la información*** *deberán cubrirse de manera previa a la entrega y* ***no podrán ser superiores a la suma de****:*

***I.******El costo de los materiales utilizados en la reproducción*** *de la información;*

***II.******El costo de envío****, en su caso; y*

***III.******El pago de la certificación de los documentos****, cuando proceda.*

*Las cuotas de los derechos aplicables deberán establecerse, en su caso, en el* ***Código Financiero del Estado de México y Municipios*** *y demás disposiciones jurídicas aplicables, las cuales se publicarán en los sitios de internet de los sujetos obligados…”*

*(...)*

***Artículo 175.*** *…*

*En ningún caso, el pago de derechos deberá exceder el* ***costo de reproducción de la información en el material solicitado****.”*

*“****Artículo 4.22****.- Cuando los solicitantes requieran de los sujetos obligados la expedición de copias simples, certificadas o en cualquier otro medio físico que contenga la información solicitada, y que pueda ser reproducida por tener los elementos necesarios para ello, o bien, que por disposiciones legales aplicables puedan ser materia de su reproducción, deberán acreditar previamente el pago por concepto de derechos, productos o aprovechamientos establecidos en el Código Financiero del Estado de México y Municipios, y demás normatividad aplicable. Los términos y plazos para que los sujetos obligados cumplan con las obligaciones correspondientes, se contarán a partir del día en que se acredite debidamente el pago, ante las unidades de información.”*

1. En efecto, de los preceptos citados se desprende que Ley de la Materia estableció el cobró de derechos para la entrega de la información, con el objeto de que se cubran los costos de los materiales utilizados en la reproducción de la información, el costo por el envió de la misma o el pago por la certificación; sin embargo, en el caso que nos ocupa, no se estima que se actualice alguno de los supuestos previstos en la norma, toda vez que la solicitante requirió la información a través del sistema SAIMEX, por lo tanto no se le está requiriendo al **SUJETO OBLIGADO** que expida copias certificadas o que reproduzca la información que ya asumió poseer, en cualquier otro medio físico, sino que proporcione la información de manera electrónica, en otras palabras, con la finalidad de satisfacer la solicitud, **no es necesario que el SUJETO OBLIGADO realice una reproducción física de la información que conserva en sus archivos,** más bien implicaría realizar una digitalización o escaneo de aquellos documentos que por su naturaleza se encuentran en un medio físico.
2. Siendo necesario precisar que la digitalización o escaneo de la información, no conlleva la utilización de materiales que le generen un costo, como podría serlo por ejemplo hojas de papel para la emisión de copias; de igual manera, tampoco se actualiza el cobro por certificación, ya que la parte solicitante no requirió la entrega en dicha modalidad, así tampoco se genera un gasto por el envió de la información, ya que una de la finalidades de la utilización del sistema SAIMEX es evitar la generación de gastos tanto para los solicitantes como para los Sujetos Obligados, pues se trata de un sistema electrónico que para acceder al mismo no necesita recurso alguno, sino solamente la conexión a un sistema de internet.
3. Aunado a lo anterior, la exposición de motivos de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios señala que se adoptará una ruta regida por el principio de progresividad en la materia, que implique que haya una plena interconectividad entre las plataformas estatales existentes, las cuales deberán acoplarse a la plataforma nacional, lo que implica, en un primer momento utilizar la información digitalizada por la propia función del gobierno y en datos abiertos, a su vez que en el artículo 24 fracción XXIII dispone como obligación de los entes públicos, la de procurar la digitalización de toda la información pública en su poder, mientras que diverso 175 prevé que la información que deban publicar los Sujetos Obligados en términos de la Ley o deba ser generada de manera electrónica, según lo dispongan las disposiciones legales o administrativas no podrán tener **ningún costo,** incluyendo aquella que se hubiera digitalizado previamente por cualquier motivo, y aún menos en aquellos casos en que la modalidad de entrega sea por medio de la plataforma o vía electrónica.
4. Por lo que no existe presupuesto jurídico que autorice al **SUJETO OBLIGADO** a requerir un pago para entregar la información vía SAIMEX, debido a que dicho sistema fue creado para facilitar el registro y atención de las solicitudes de información, y es su obligación trasladar la información de un soporte físico a uno electrónico y cuidar que los medios electrónicos o impresos en los que conste tanto información pública, como confidencial y reservada se entreguen en versión pública en los casos que eso resulte necesario.
5. Pensar lo contrario, sería tanto como reconocer que la utilización del sistema SAIMEX, transgrede o limita el derecho de acceso a la información pública de los solicitantes, ya que de requerir la entrega de la información a la cual desean acceder a través del mismo, implica la obligación de pagar por la atención a su derecho, cuando se trate de información que no se encuentre contemplada en las obligaciones de transparencia comunes y específicas para los Sujetos Obligados, ya que respecto de cierta información no existe la obligación de tenerla digitalizada.
6. Bajo esta óptica, el derecho del particular de acceder a los documentos que obran en posesión del **SUJETO OBLIGADO** se encuentra limitado, en virtud de que no le fue proporcionada la información solicitada, incumpliendo así lo previsto en el artículo 4[[1]](#footnote-1) de la Ley de la Materia; apegándose en todo momento al principio de máxima publicidad consagrado en la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, en la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de México y demás relativos y aplicables en la Materia, al establecer que toda información en posesión de cualquier autoridad, entidad, órgano y organismo federal, estatal y municipal, es pública y sólo podrá ser reservada temporalmente por razones de interés público en los términos que fijen las leyes; y al reconocerse como un derecho fundamental es que todo Sujeto Obligado debe ceñir su actuar a la conservación patrimonial de sus archivos documentales y posteriormente el acceso de la información pública, buscando la disponibilidad de los mismos.
7. Por lo anterior resulta dable **ORDENAR** al Sujeto Obligado, haga entrega vía Sistema de Acceso a la Información Mexiquense (SAIMEX) los Oficios enviados y recibidos del mes de mayo de 2023.
8. Ahora bien por lo que se refiere a las Listas de asistencia del día 19 de febrero de los ejercicios 2022, 2023 y 2024, el Sujeto Obligado en respuesta refirió que por lo que respecta a la lista de asistencia del 19 de febrero de 2022 no se localizó toda vez que no fue generada, poseída o administrada por las medidas de prevención y salud, respecto a las lista s de asistencia de 19 de febrero de 2023 informó que no se generó por ser día inhábil y por lo que se refiere a la lista de asistencia de 19 de febrero de 2024 el sujeto obligado remitió en versión publica dicho documento, por lo que la información remitida por el Sujeto Obligado, respecto a la lista de asistencia de 19 de febrero de dos mil veintitrés colma parcialmente lo solicitado por el Recurrente.
9. Ahora bien por lo que respecta a las Lista de asistencia del 19 de febrero de 2022 y 19 de febrero de 2024, resulta necesario realizar las siguientes anotaciones.
10. En primera instancia debe señalarse que el artículo 49 de la Ley del Trabajo de los Servidores Públicos del Estado de México y Municipios determina los requisitos para tener por formalizada una relación de trabajo entre el servidor y las entidades públicas, los cuales se enlistan a continuación:

***“ARTÍCULO 49.-*** *Los nombramientos, contratos o formato único de Movimientos de Personal de los servidores públicos deberán contener:*

*I. Nombre completo del servidor público;*

*II. Cargo para el que es designado, fecha de inicio de sus servicios y lugar de adscripción;*

*III. Carácter del nombramiento, ya sea de servidores públicos generales o de confianza, así como la temporalidad del mismo;*

*IV. Remuneración correspondiente al puesto;*

***V. Jornada de trabajo;***

*VI. Derogada;*

*VII. Firma del servidor público autorizado para emitir el nombramiento, contrato o formato único de Movimientos de Personal, así como el fundamento legal de esa atribución.”*

1. Del citado ordenamiento legal, se advierte que, en los nombramientos, contratos o formatos únicos de movimientos de personal, deben contener, entre otros requisitos, la jornada de trabajo; **es decir el periodo o espacio de tiempo por el cual el servidor público prestará su servicio al ente público del que se trate**, lo que se robustece con lo establecido en los artículos 56 y 59 del mismo ordenamiento legal, que dispone lo siguiente:

*“****ARTÍCULO 56****. Las condiciones generales de trabajo, establecerán como mínimo:*

*I. Duración de la jornada de trabajo;*

*…*

***ARTÍCULO 59.*** *Jornada de trabajo es el tiempo durante el cual el servidor público está a disposición de la institución pública para prestar sus servicios. El horario de trabajo será determinado conforme a las necesidades del servicio de la institución pública o dependencia, de acuerdo a lo estipulado en las condiciones generales de trabajo, sin que exceda los máximos legales”.*

1. En ese contexto, la duración de la jornada de trabajo puede ser de varias maneras, las cuales se encuentran establecidas en el artículo 60, 61, 62 y 63 de la mencionada Ley de Trabajo que literalmente señalan lo siguiente:

***“ARTÍCULO 60****. La jornada de trabajo puede ser diurna, nocturna o mixta, conforme a lo siguiente:*

*I. Diurna, la comprendida entre las seis y las veinte horas;*

*II. Nocturna, la comprendida entre las veinte y las seis horas; y*

*III. Mixta, la que comprenda períodos de tiempo de las jornadas diurna y nocturna, siempre que el período nocturno sea menor de tres horas y media, pues en caso contrario, se considerará como jornada nocturna.*

***ARTÍCULO 61.*** *Cuando la naturaleza del trabajo así lo exija, la jornada se reducirá teniendo en cuenta el número de horas que pueda trabajar un individuo normal sin sufrir quebranto en su salud.*

***ARTÍCULO 62.*** *Por cada seis días de trabajo el servidor público disfrutará de uno de descanso con goce de sueldo íntegro. Cuando proceda, se podrán distribuir las horas de trabajo, a fin de permitir a los servidores públicos el descanso del sábado o cualquier modalidad equivalente.*

***ARTÍCULO 63.*** *El servidor público tendrá derecho a un descanso de media hora cuando trabaje horario continuo de más de siete horas y cuando menos de una hora, en horario discontinuo. Cuando el servidor público no pueda salir del lugar donde presta sus servicios durante la hora de descanso o de comidas, el tiempo correspondiente le será considerado como tiempo efectivo de trabajo.”*

1. De lo anterior, se concluye que se establecen algunos supuestos para la duración de la jornada de trabajo, la cual deberá cumplir cabalmente el servidor público ya que se constituye como una obligación en la Ley de Trabajo de los Servidores Públicos del Estado de México y Municipios, en su artículo 88 fracción III y VI que literalmente indica:

***“ARTÍCULO 88.*** *Son obligaciones de los servidores públicos:*

*…*

*III. Asistir puntualmente a sus labores y no faltar sin causa justificada o sin permiso. En caso de inasistencia, el servidor público deberá comunicar a la institución pública o dependencia en que presta sus servicios, por los medios posibles a su alcance, la causa de la misma dentro de las 24 horas siguientes al momento en que debió haberse presentado a trabajar. No dar aviso, hará presumir que la falta fue injustificada;*

*…*

*VI. Cumplir con las obligaciones que señalan las condiciones generales de trabajo;”*

1. Es decir que los servidores públicos tienen la obligación de cumplir con la jornada de trabajo estipulada en su nombramiento, contrato o formato único de movimiento de personal; en caso contrario, será motivo de rescisión de la relación laboral aquellas que establecen el artículo 93 de la Ley de Trabajo de los Servidores Públicos del Estado de México y Municipios:

***“ARTÍCULO 93.*** *Son causas de rescisión de la relación laboral, sin responsabilidad para las instituciones públicas:*

*…*

*V. Incurrir en cuatro o más faltas de asistencia a sus labores sin causa justificada, dentro de un lapso de treinta días;*

*V. Abandonar las labores sin autorización previa o razón plenamente justificada, en contravención a lo establecido en las condiciones generales de trabajo;*

*…*

*XVII. Sustraer tarjetas o listas de puntualidad y asistencia del lugar destinado para ello, ya sea la del propio servidor público o la de otro, utilizar o registrar asistencia con gafete-credencial o tarjeta distinto al suyo o alterar en cualquier forma los registros de control de puntualidad y asistencia; siempre y cuando no sea resultado de un error involuntario;”*

1. Ahora bien, para comprobar el cumplimiento de la jornada de trabajo del Servidor Público, de conformidad con lo que establecen la fracción III y el penúltimo párrafo del artículo 220-K de la Ley en cita, precisa que:

***“ARTÍCULO 220 K.-*** *La institución o dependencia pública tiene la obligación de conservar y exhibir en el proceso los documentos que a continuación se precisan:*

*…*

***III. Controles de asistencia o la información magnética o electrónica de asistencia de los servidores públicos****;*

*…*

*Los documentos señalados en la fracción I de este artículo, deberán conservarse mientras dure la relación laboral y hasta un año después;* ***los señalados por las fracciones*** *II,* ***III,*** *IV* ***durante el último año y un año después de que se extinga la relación laboral****, y los mencionados en la fracción V, conforme lo señalen las leyes que los rijan. Los documentos y constancias aquí señalados, la institución o dependencia podrá conservarlos por medio de los sistemas de digitalización o de información magnética o electrónica o cualquier medio descubierto por la ciencia y las constancias expedidas por el encargado del área de personal de éstas, harán prueba plena.”*

1. De lo anteriormente citado se aprecia la justificación para la publicidad de la información, así como la obligación de los servidores públicos para generar las listas de asistencia.
2. Ahora bien relativo a la lista de asistencia de fecha 19 de febrero de 2024, esta se remitió en versión publica, en la cual se puede observar que el Sujeto Obligado testo información como lo es la firma de personas en su calidad de servidores públicos.
3. Si bien es cierto, la firma autógrafa es considerado un dato personal conforme a la normatividad en la materia, porque es concerniente a una persona, identificada o identificable y, a través de este dato personal se expresa la voluntad para ciertos actos jurídicos; pero también lo es que, las personas físicas consideradas servidores públicos, gozan de un régimen menor de protección a sus datos personales, en comparación a una persona ajena al quehacer gubernamental. En consecuencia, es necesario valorar el dato personal, frente al documento en el que se encuentra, a efecto de determinar si es procedente su clasificación, o bien, procede su publicidad.
4. El documento en donde constan los datos personales se trata de una lista de asistencia, las firmas contenidas en la misma son por servidores públicos, por lo que NO son susceptibles de clasificación porque prevalece su publicidad.
5. Sirve de sustento el criterio 10/10 del entonces Instituto Federal de Acceso ala Información Pública (IFAI) el cual contiene lo siguiente:

***La firma de los servidores públicos es información de carácter público cuando ésta es utilizada en el ejercicio de las facultades conferidas para el desempeño del servicio público.*** *Si bien la firma es un dato personal confidencial, en tanto que identifica o hace identificable a su titular, cuando un servidor público emite un acto como autoridad, en ejercicio de las funciones que tiene conferidas, la firma mediante la cual valida dicho acto es pública. Lo anterior, en virtud de que se realizó en cumplimiento de las obligaciones que le corresponden en términos de las disposiciones jurídicas aplicables. Por tanto, la firma de los servidores públicos, vinculada al ejercicio de la función pública, es información de naturaleza pública, dado que documenta y rinde cuentas sobre el debido ejercicio de sus atribuciones con motivo del empleo, cargo o comisión que le han sido encomendados.*

***Expedientes:***

*636/08 Comisión Nacional Bancaria y de Valores – Alonso Gómez-Robledo*

*Verduzco*

*2700/09 Consejo Nacional para Prevenir la Discriminación - Jacqueline*

*Peschard Mariscal*

*3415/09 Instituto Mexicano de Tecnología del Agua – María Marván Laborde*

*3701/09 Administración Portuaria Integral de Tuxpan, S.A. de C.V. - Jacqueline Peschard Mariscal*

*599/10 Secretaría de Economía - Jacqueline Peschard Mariscal*

1. En consecuencia, se considera que el Sujeto Obligado intentó clasificar información que se considera pública, por lo que se ORDENA entregar de nueva cuenta y de manera integra la lista de asistencia de fecha 19 de febrero de 2024 remitida en respuesta.
2. Continuando con el análisis del presente asunto por lo que corresponde a la lista de asistencia de fecha 19 de febrero de 2022, debemos tener en cuenta que en el presente asunto, en su respuesta, asevera que no se localizó dicha información toda vez que no fue generada, poseída o administrada por las medidas de prevención y salud, con el propósito de evitar aglomeraciones y/o el compartir objetos y aparatos que pudieran generar la propagación del virus SARS-COV (COVID 19)
3. En tal tesitura, es de vital importancia recordar que durante los años 2020 y 2021, frente a la declaración de pandemia del coronavirus (COVID-19), y en seguimiento a las recomendaciones de la Organización Mundial de la Salud (OMS), el Gobierno del Estado México por conducto de la Secretaría de Salud y el Instituto de Salud del Estado de México, consideró indispensable adoptar una serie de medidas preventivas y de seguridad, ante situaciones evidentes de riesgo epidemiológico, para proteger la salud de los mexiquenses, de las cuales destacó la suspensión temporal de diversas actividades que no se consideraron esenciales, entre ellas, las de carácter educativo, por lo tanto, nos encontramos ante una excepción para generar documentos que mandata la legislación en materia laboral es decir, los registros de la asistencia, por lo que para justificar esta circunstancia especial, el **Sujeto Obligado** deberá remitirel documento que autorice dicha excepción, el cual puede obrar de manera enunciativa más no limitativa en acuerdos, circulares, oficios, etc, por citar un ejemplo, en el Acuerdo por el que se Establecen las Medidas Preventivas y de Seguridad en Materia Sanitaria, para evitar un posible contagio del Coronavirus (Covid-19), en el Estado de México, publicado en el periódico oficial “Gaceta de Gobierno” el 23 de marzo de 2020, lo anterior, con el fin de acreditar que existe una autorización expresa y dar cumplimiento a los artículos citados en el párrafo anterior.
4. Es de precisar que esta documentación se considera una obligación de transparencia común de conformidad con el artículo 92, fracción I de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios:

*“Artículo 92. Los sujetos obligados deberán poner a disposición del público de manera permanente y actualizada de forma sencilla, precisa y entendible, en los respectivos medios electrónicos, de acuerdo con sus facultades, atribuciones, funciones u objeto social, según corresponda, la información, por lo menos, de los temas, documentos y políticas que a continuación se señalan:*

*I. El marco normativo aplicable al sujeto obligado, en el que deberá incluirse leyes, códigos, reglamentos, decretos de creación, acuerdos, convenios, manuales de organización y procedimientos, reglas de operación, criterios, políticas, entre otros;”*

1. Con lo anteriormente citado, se sostiene que el Sujeto Obligado es competente para generar, poseer y/o administrar la información consistente en la lista de asistencia del 19 de febrero de 2022, por lo que debió otorgarse un pronunciamiento en el que se delimitara con claridad si se cuenta con la información o de no contar con ella, se señale de manera precisa el fundamento legal que exenta a los servidores público de no registrar su asistencia, por lo tanto, con la finalidad de otorgar certeza jurídica a la parte RECURRENTE, se estima ordenar al SUJETO OBLIGAO haga entrega, del documento que contenga la exención del registro de asistencia del día 19 de febrero de 2022.

**QUINTO. De la versión pública.**

1. **Nociones generales.**
2. Debe destacarse que, debido a la naturaleza de la información solicitada**,** eventualmente pudiera obrar datos personales susceptibles de protegerse, así como información susceptible de clasificarse como confidencial y reservada, el **SUJETO OBLIGADO** deberá de hacer la adecuada versión pública, protegiendo los datos que no son susceptibles de ser proporcionados.
3. No pasa desapercibido para este Órgano Garante que los sujetos obligadosserán responsables de los datos personales en su posesión y que, en caso de localizarse datos concernientes a terceros, éstos no podrán difundir, distribuir o comercializar los datos personales. Cabe destacar que, para la realización de la clasificación de la información, se deben seguir una serie de pasos y procedimientos, por lo que es menester reiterar los mismos:

|  |  |
| --- | --- |
| a) Requisitos previos. | Los artículos 100 y 122 de la Ley Estatal y de la Ley General, respectivamente, señalan que si los Sujetos Obligados determinan que la información actualiza alguno de los supuestos de clasificación, es deber de los titulares de las áreas proponer su clasificación y no del Comité de Transparencia.  Al hacerlo tienen que precisar de qué información se trata, señalando el supuesto de clasificación (confidencialidad o reserva).  Además, se debe señalar el procedimiento, de los tres que establecen los artículos 132 y 106 de la Ley Estatal y General, respectivamente.  El último de estos requisitos previos consiste en que no se pueden emitir acuerdos de carácter general ni particular, esto es, no se puede hacer un acuerdo para clasificar de manera general todos los documentos de un expediente o área, sin individualizar su análisis y tampoco se puede hacer un acuerdo por cada dato que se vaya a clasificar dentro de un documento con diez datos, por ejemplo, susceptibles de ser clasificados. |
| b) Supuestos de clasificación. | Las disposiciones constitucionales y legales en la materia establecen los dos supuestos generales para clasificar la información: por reserva y por confidencialidad.  Los artículos 116 y 143 de la Ley Estatal y de la Ley General, respectivamente, señalan los supuestos para que la información pueda ser clasificada como confidencial. Mientras que los artículos 105 y 130 de la Ley Estatal y de la Ley General, respectivamente, señalan que la aplicación de estos supuestos debe realizarse de manera restrictiva y limitada, por lo que debe acreditarse que se cumple con esta condición y no se pueden ampliar las excepciones o supuestos de clasificación aduciendo analogía o mayoría de razón.  El **Sujeto Obligado** debe identificar claramente el tipo de información y hacer un juicio de subsunción o encaje para acreditar que el supuesto de hecho corresponde estrictamente con la hipótesis jurídica. Esto también lo debe de realizar el servidor público habilitado y el titular del área que administra la información. |
| c) Formalidades para emitir el acuerdo de clasificación. | El Comité de Transparencia, según lo dispuesto en los artículos cuenta con las facultades para aprobar, modificar o revocar la clasificación de la información que haya propuesto.  Es necesario que **el acto reúna con los requisitos elementales**, entre ellos, que la autoridad que va a emitir el acto de autoridad sea la legalmente facultada para ello.  La decisión de aprobar, modificar o revocar la clasificación deberá de asentarse en un documento que registre la determinación a la que se llegue después de un análisis minucioso a partir de lo propuesto por el Titular del I. área que administra la información, cuyo análisis debe integrarse en la agenda de los asuntos a tratar en las sesiones, se insiste, a partir de las decisiones adoptadas previamente por los titulares de áreas y que son sujetas a control, en primera instancia, por el Comité de Transparencia. |
| d) Requisitos de fondo del acuerdo de clasificación. | Como se ha señalado antes, al hacer el juicio de subsunción o encaje entre el supuesto de hecho y la hipótesis jurídica, se debe acreditar la estricta correspondencia entre un elemento y otro. Ahora, en esta parte del procedimiento, que se desahoga en sede del Comité de Transparencia, la ley señala que la carga de la prueba, para justificar las restricciones, corresponde a los **Sujetos Obligados**, por lo que deberán fundar y motivar debidamente la clasificación.  De lo anterior, se desprende que para una correcta **clasificación total o parcial**, esto es determinar los datos que se suprimen en las versiones públicas, es necesario fundar y motivar, de manera correcta, la clasificación; considerando que todo acto que la autoridad pronuncie en el ejercicio de sus atribuciones, debe expresar los fundamentos legales que le dieron origen y las razones por las que se deben aplicar al caso concreto.  Así, en un acto de autoridad se cumple con la debida fundamentación cuando se cita el precepto legal aplicable al caso concreto y la debida motivación cuando se expresan las razones, motivos o circunstancias que tomó en cuenta la autoridad para adecuar el hecho a los fundamentos de derecho. De este modo, la persona que se sienta afectada pueda impugnar la decisión, permitiéndole una real y auténtica defensa.  En ese mismo sentido, el numeral trigésimo tercero fracción V de los Lineamientos Generales, precisa que para motivar la clasificación se deben acreditar las circunstancias de tiempo, modo y lugar.  Ahora bien, **para cada caso además de fundar y motivar**, se debe identificar con claridad que datos contenidos en las documentales que son susceptibles de suprimirse, por ejemplo; Clave Única de Registro de Población (CURP), Registro Federal de Contribuyentes (R.F.C.), claves de seguros, préstamos o descuentos personales, secretos bancario, fiduciario, industrial, comercial, fiscal, bursátil y postal, cuya titularidad corresponda a particulares, entre otros. |
| e) Condiciones especiales de la clasificación de la información como confidencial. | Los artículos 148 y 120 de la Ley Estatal y de la Ley General, respectivamente, establecen que aun tratándose de datos personales, se podrán proporcionar, incluso sin solicitar el consentimiento de su titular.  En el caso de lo señalado en la fracción IV, será el Instituto quien deba aplicar la prueba de interés público, considerando también que como recientemente ha discutido la Suprema Corte de Justicia de la Nación, los servidores públicos nos encontramos sujetos a un régimen menor de protección.  Pero si la información que se pretende clasificar como confidencial no se encuentra en los supuestos de los artículos señalados y es posible, se deberá consultar al titular de los datos si permite o no el acceso. De no ser posible, la realización de la consulta, procede, fundando y motivando, la clasificación. |

1. Si el servidor público incumple con estas formalidades y entrega la información sin proteger los datos personales incumple con lo que estipula las disposiciones legales establecidas, asimismo que si entrega un documento testado sin el debido acuerdo de clasificación.
2. Por lo anteriormente expuesto y fundado, este **ÓRGANO GARANTE** emite los siguientes:

# **R E S O L U T I V O S**

**PRIMERO.** Resultan fundadas lasrazones o motivos de inconformidad hechos valer en el recurso de revisión **03518/INFOEM/IP/RR/2024** en términos del **Considerando** **CUARTO y QUINTO** de la presente Resolución.

**SEGUNDO.** Se **MODIFICA** la respuesta emitida por el Ayuntamiento de Toluca y se ORDENA entregar vía Sistema de Acceso a la Información Mexiquense (SAIMEX), la siguiente información, de ser el caso en versión pública:

**De la Unidad de Transparencia.**

1.- Funciones de los servidores públicos adscritos, al veintiséis de abril de 2024

2.- Oficios enviados y recibidos del mes de mayo de 2023.

3.- Documento que contenga la exención del registro de asistencia del día 19 de febrero de 2022.

4.- Lista de asistencia de fecha 19 de febrero de 2024.

Para efectos de lo anterior, se deberá emitir el Acuerdo del Comité de Transparencia en términos de los artículos 49, fracción VIII y 132, fracción II de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, en el que funde y motive las razones sobre los datos que se supriman o eliminen dentro del soporte documental respectivo objeto de las versiones públicas que se formulen y se pongan a disposición de **EL RECURRENTE**.

Para el caso de la información que alguno de los oficios que se ordena su entrega referidos en el numeral 2), del Resolutivo Segundo, haya sido cancelado dentro del plazo solicitado, o no se haya recibido oficio alguno en algún día del plazo que se ordena, o no se hubiera generado, bastará que así se lo haga saber el Sujeto Obligado a la parte Recurrente de manera fundada y motivada en términos de lo señalado por el segundo párrafo del artículo 19 de la Ley en la materia.

**TERCERO.** **Notifíquese** la presente resolución al Titular de la Unidad de Transparencia del Sujeto Obligado vía **SAIMEX**, para que conforme al artículo 186 último párrafo, 189 segundo párrafo y 194 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios **dé cumplimiento a lo ordenado dentro del plazo de diez días hábiles,** e informe a este Instituto en un plazo de tres días hábiles siguientes sobre el cumplimiento dado a la presente, y se le apercibe que en caso de negarse a cumplir la presente resolución o hacerlo de manera parcial, se le impondrá una medida de apremio de conformidad con lo previsto en los artículos 198, 200, fracción III; 214, 215 y 216 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios.

**CUARTO. Notifíquese al RECURRENTE** la presente resolución, vía Sistema de Acceso a la Información Mexiquense (SAIMEX).

**QUINTO.** Se hace del conocimiento de **EL RECURRENTE** que, de conformidad con lo establecido en el artículo 196 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, y en lo dispuesto en los artículos 159 y 160 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública, en caso de que considere que la resolución le cause algún perjuicio podrá impugnarla vía juicio de amparo en los términos de las leyes aplicables.

**SEXTO.-** De conformidad con el artículo 198 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México y Municipios, de considerarlo procedente, el Sujeto Obligado de manera fundada y motivada, podrá solicitar una ampliación de plazo para el cumplimiento de la presente resolución.

ASÍ LO RESUELVE, POR UNANIMIDAD DE VOTOS, EL PLENO DEL INSTITUTO DE TRANSPARENCIA, ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA Y PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES DEL ESTADO DE MÉXICO Y MUNICIPIOS, CONFORMADO POR LOS COMISIONADOS JOSÉ MARTÍNEZ VILCHIS; MARÍA DEL ROSARIO MEJÍA AYALA; SHARON CRISTINA MORALES MARTÍNEZ; LUIS GUSTAVO PARRA NORIEGA EMITIENDO VOTO PARTICULAR Y GUADALUPE RAMÍREZ PEÑA EN LA TRIGÉSIMA QUINTA SESIÓN ORDINARIA CELEBRADA EL TRES (03) DE OCTUBRE DE DOS MIL VEINTICUATRO, ANTE EL SECRETARIO TÉCNICO DEL PLENO ALEXIS TAPIA RAMÍREZ.

1. Artículo 4. El derecho humano de acceso a la información pública es la prerrogativa de las personas para buscar, difundir, investigar, recabar, recibir y solicitar información pública, sin necesidad de acreditar personalidad ni interés jurídico.

   Toda la información generada, obtenida, adquirida, transformada, administrada o en posesión de los sujetos obligados es pública y accesible de manera permanente a cualquier persona, en los términos y condiciones que se establezcan en los tratados internacionales de los que el Estado mexicano sea parte, en la Ley General, la presente Ley y demás disposiciones de la materia, privilegiando el principio de máxima publicidad de la información. Solo podrá ser clasificada excepcionalmente como reservada temporalmente por razones de interés público, en los términos de las causas legítimas y estrictamente necesarias previstas por esta Ley.

   Los sujetos obligados deben poner en práctica, políticas y programas de acceso a la información que se apeguen a criterios de publicidad, veracidad, oportunidad, precisión y suficiencia en beneficio de los solicitantes. [↑](#footnote-ref-1)