

Reclamació expedient núm. 54/2017
Resolució núm. 14/2018

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Isabel Lifante Vidal

A València, 15 de febrer de 2018

Reclamant: Sr. [REDACTED], en representació de la mercantil [REDACTED]
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Autoritat Portuària d'Alacant

VIST l'escrit presentat pel Sr. [REDACTED] en nom i representació de la mercantil [REDACTED]
[REDACTED] formulat contra l'Autoritat Portuària d'Alacant, i sent-ne ponent el vocal Sr. Lorenzo
Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, la mercantil [REDACTED]
[REDACTED] va presentar un escrit de data 2 de febrer de 2017, davant de l'Autoritat Portuària
d'Alacant, en què sol·licitava una còpia compulsada de la documentació següent:

- “1. Acta de recepció dels terrenys objecte de l'autorització a [REDACTED] de data 25 d'abril de 2014.
2. Acta de recepció per la guàrdia civil de les seues actuals instal·lacions portuàries.
3. Expedients complets d'altres autoritzacions administratives que han conclòs o caducat al cap de tres anys i se'ls ha concedit posteriorment i immediatament noves autoritzacions, com per exemple, el cas del Kraken, cavallets, barco cafeteria, empreses de logística industrial, etc.
4. Certificat que continga les dates en què es va autoritzar a l'empresa organitzadora de la Regata Volta al Món 2014, coneguda per Volvo Ocean Race, l'ocupació dels terrenys del port d'Alacant corresponent als molls 10, 12 i 14, amb indicació de la data d'inici i finalització”.

Segon. El 7 d'abril de 2017, l'Autoritat Portuària d'Alacant va donar resposta expressa a l'escrit del reclamant de data 2 de febrer de 2017, mitjançant la Resolució de 28 de març de 2017 del director de l'Autoritat Portuària, en la qual s'establia el següent:

“Per a l'adequada resolució de la petició s'ha de dissociar aquella documentació sobre la qual el sol·licitant té la condició d'interessat -per correspondre's amb l'expedient de l'autorització administrativa de què és titular-, d'aquella altra sobre la qual aquest, en la seua condició de ciutadà, tindria dret a l'accés (informació pública, arxius i registres), d'acord amb el que preveu la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Així per tant, i respecte a la documentació sol·licitada, assenyalada en els apartats 1, 2 i 4 de

la petició, referent a documents relatius o relacionats amb l'expedient de l'autorització administrativa de què la mercantil [REDACTED], és titular, se l'informa que no consta acta o actes d'entrega dels terrenys, obres i instal·lacions; si bé per causa imputable a aquesta, atès que no es va avindre al compliment de l'estipulació 8a del títol, ni als requeriments efectuats a aquest objecte per aquesta autoritat portuària per a la seua subscripció.

L'acta sol·licitada de recepció per la guàrdia civil de les instal·lacions portuàries que actualment ocupa no es va instrumentalitzar com a tal, si bé s'hi aporta, adjunt l'ofici del tinent cap de la Secció Fiscal, de data 23.03.2017 (annex núm. 1), que acredita que l'entrega de les dependències de la Secció Fiscal, situades al moll 14, i el consecutiu trasllat a les noves instal·lacions situades a l'antic Depòsit Franc del moll 7, es va fer efectiva en data 17.06.2014.

Finalment, es dona trasllat del certificat del secretari general, de data 23.02.2017 (annex núm. 2), expressiu del termini de vigència de l'autorització donada a la [REDACTED], per a "l'ocupació temporal d'espais de domini públic portuari i la utilització dels elements necessaris per a l'organització i celebració de la 5a edició de la regata transoceànica Volvo Ocean Race al port d'Alacant", per un termini des del 01.09.2014 fins al 31.10.2014.

D'altra banda, i de conformitat amb l'article 18.1.c) i e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, cal inadmetre a tràmit la sol·licitud d'informació relativa a l'apartat 3 del seu escrit ("Expedients complets d'altres autoritzacions administratives que han conclòs o caducat al cap de tres anys i se'ls ha concedit posteriorment i immediatament noves autoritzacions, com per exemple, el cas del Kraken, cavallets, barco cafeteria, empreses de logística industrial, etc."); i això, tenint en compte que la petició té un caràcter manifestament repetitiu i abusiu, no justificat amb la finalitat de transparència de la dita llei, perquè va dirigida genèricament i immotivadament a obtenir còpies completes d'un número indeterminat d'expedients de diferents autoritzacions administratives, expressats a títol enunciatiu i no limitador, i que, a més, no guarden connexió al seu objecte."

Tercer. El 10 de maig de 2017 es presenta un escrit de reclamació del Sr. [REDACTED], qualificat pel reclamant com a recurs potestatiu de reposició, en nom i representació de la mercantil [REDACTED] davant d'aquest Consell de Transparència, i fonamentant-lo en els motius següents:

"PRIMER: Amb data 2 de febrer de 2017, ratificat per l'escrit de data 8 de març, la mercantil recurrent va sol·licitar a l'Autoritat Portuària una sèrie de documentació a l'empara de la Llei 39/2015, tenint en compte que amb data 25 d'abril de 2014 havia subscrit una autorització administrativa de cessió d'espais al port d'Alacant, i havia sigut requerida per l'Autoritat Portuària per a abandonar i desallotjar els terrenys, incomplint, a entendre d'aquesta part, el que deia aqueixa autorització quant a la data d'inici del còmput de la repetida autorització.

SEGON: Fetes les gestions davant de la mateixa Autoritat Portuària, i davant del seu president, per a tractar de resoldre el tema aquest va comunicar que l'autorització conclouria el 25 d'abril i que no hi havia possibilitat de parlar sobre la data d'inici del còmput i que arribat aqueix dia s'havia de tancar tota activitat, com s'ha hagut de fer.

TERCER: Per tal com els representants de [REDACTED] havien sigut cridats per altres administracions de la Generalitat i havien mostrat interès per què allí es feia i perquè necessitaven les seues instal·lacions per a la pròxima eixida de la Regata Volta al Món, Volvo Ocean Race, van instar l'Autoritat Portuària a través dels oportuns escrits que fixaren la data exacta d'inici del còmput de l'autorització, que li donaren una nova autorització o prorrogaren la ja existent fins al final d'aquest any 2017.

La resposta del president de l'Autoritat Portuària va ser un contundent NO, sense donar més explicació. Posteriorment, va dir que no era possible cap renovació o pròrroga de les autoritzacions administratives; que el seu temps màxim és de tres anys.

Davant d'aquest NO sense sentit i sense explicació jurídica de cap gènere, i davant de l'evident fet que anteriorment l'Autoritat Portuària havia concedit noves renovacions o pròrrogues d'autoritzacions administratives ja vençudes per diverses circumstàncies molt menys fonamentades que l'esgrimida per [REDACTED] que implicava donar servei a l'eixida de la Regata de

la VOR amb el suport explícit tant del Patronat Municipal de Turisme com dels propis organitzadors Societat Projectes Temàtics de la Comunitat Valenciana, es va interessar que se li entregara una còpia d'alguns expedients administratius a què es va concedir una nova autorització o pròrroga (doc. núm. 1), i va contestar **DENEGANT AQUEIXA DOCUMENTACIÓ** amb l'argument que no guarden connexió amb l'objecte.

QUART: El que pretenia aquesta mercantil era demostrar el greuge comparatiu a què se la sotmetia per l'Autoritat Portuària sense cap argument jurídic. Aqueixa documentació era, i és, per a demostrar davant de qualsevol jutjat, i davant d'altres administracions, que de manera arbitrària i irracional per l'Autoritat Portuària, en situacions idèntiques a la de [REDACTED], es van concedir noves pròrrogues mes allà dels tres anys establits legalment pel RDL 2/2011, que regula el text refós de la Llei de ports de l'Estat. Cal dir en aquest punt que aquest text no diu que no es puguen concedir noves pròrrogues.

CINQUÈ: De la mateixa sol·licitud presentada per la recurrent s'observarà que l'Autoritat Portuària denega aquella que demostra la desigualtat de tracte amb què es tracta [REDACTED], deixant patent el greuge comparatiu.

Per a això, al·lega una petició reiterativa i no justificada. Que no és cert. L'únic motiu pel qual es denega l'entrega d'aquesta documentació obeeix al fet que l'Autoritat Portuària no vol que la recurrent obtinga una informació pública a què té dret a accedir en ser expedients administratius conclosos i no afectar drets de tercers. No vol entregar unes proves que demostrarien la seua actuació arbitrària contrària a l'article 9.3 de la Constitució.

L'Autoritat Portuària, coneixedora que en situacions idèntiques a la del recurrent, fins i tot el mateix president va concedir noves pròrrogues una vegada conclòs el termini que estableix l'article 74 b) del RDL 2/2011, denega l'entrega de còpies amb l'única finalitat d'amagar aquesta arbitrarietat, contràriament al que estableix la Llei de transparència, accés a la informació pública i bon govern. El text esmentat, en l'article 17.3 estableix que per a poder accedir a qualsevol informació no cal motivar la seua sol·licitud.

Per a poder comprovar que l'Autoritat Portuària allò que fa és ocultar una realitat que demostra que actua contràriament als seus propis actes, dir que en dates anteriors, a fi de documentar una irregularitat administrativa, la mercantil compareixent va sol·licitar una documentació referent a un altre expedient i li va ser entregada una còpia.

La que ara es denega, es fa, com ja s'ha dit, perquè acredita que altres autoritzacions administratives que estaven en la mateixa situació que la recurrent van obtindre una pròrroga. En canvi, a [REDACTED] per motius que desconeix, que només el president de l'Autoritat Portuària sap, se li nega una nova pròrroga.

Pel que s'ha exposat, demana i **SUPLICA:** que es considere presentat aquest escrit, juntament amb els documents que acompanya, interposat un **RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ** enfront de l'acord que s'acompanya de l'Autoritat Portuària d'Alacant en què es denega una còpia d'uns expedients, i amb les vies prèvies, acorde resoldre obligant la dita autoritat a entregar una còpia íntegra dels expedients que va interessar per escrit de data de presentació el 2 de febrer de 2017."

Quart. En data 30 de juny de 2017, la Comissió Executiva del Consell de Transparència va remetre a l'Autoritat Portuària d'Alacant un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència, per un termini de quinze dies, perquè poguera formular-hi les al·legacions que considerara oportunes. El dit escrit va ser rebut per l'Autoritat Portuària el dia 5 de juliol de 2017.

Cinquè. En resposta a l'escrit de la Comissió Executiva pel qual s'atorgava tràmit d'audiència, l'Autoritat Portuària d'Alacant va remetre un escrit el 21 de juliol de 2017, firmat el 20 de juliol i rebut en el Consell de Transparència el 25 de juliol de 2017, on es presentaven les al·legacions següents:

"Amb data 05.07.2017 (RE: 1803) ha tingut entrada davant d'aquesta autoritat portuària l'escrit de la Secretaria de la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i el Bon Govern, de data 29.06.2017, pel qual en l'expedient núm. 54/2017 es confireix tràmit d'al·legacions a aquesta autoritat portuària, de conformitat amb el que estableix

l'article 82 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del PACAP, amb caràcter previ a la resolució de la reclamació presentada.

Vist l'expedient de què es tracta, s'adverteix que la petició efectuada per la societat [REDACTED] va ser no admesa per aquesta autoritat portuària, de conformitat amb el que estableix l'article 18.1.c) i e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Efectivament, aquesta mercantil, amb data 02.02.2017 (reg. E: 304), va interessar literalment, entre una altra, l'obtenció de la informació següent (annex núm. 1), per mitjà de còpia compulsada:

"3. Expedients complets d'altres autoritzacions administratives que concloses o caducades al cap de tres anys se'ls ha concedit posteriorment i immediatament noves autoritzacions, com per exemple, el cas del Kraken, cavallets, barco cafeteria, empreses de logística industrial, etc."

La sol·licitud no està acompanyada de cap motivació, si bé en la reclamació presentada ara davant d'aqueix Consell, es justifica explícitament el seu objecte, concretament en l'apartat quart, en indicar-se que el que es pretenia era demostrar el greuge comparatiu a què es veia sotmesa la Mercantil perquè, de forma arbitrària, l'organisme portuari havia atorgat noves pròrrogues, més enllà dels tres anys, en altres supòsits d'atorgament d'autoritzacions administratives, atès que -segons considera- el text refós de la Llei de ports de l'Estat i de la Marina Mercant, aprovat pel RDL 2/2011, de 5 de setembre, res prohibeix en aquest sentit.

L'article 18 de la Llei 19/2013, indicada, disposa que "s'inadmetran a tràmit, mitjançant una resolució motivada, les sol·licituds: c) Relatives a informació per a la divulgació de les quals siga necessària una acció prèvia de reelaboració. e) Que siguen manifestament repetitives o tinguen un caràcter abusiu no justificat amb la finalitat de transparència d'aquesta llei."

La sol·licitud, per tant, va ser no admesa per Resolució de la Presidència de l'Autoritat Portuària de data 07.04.2017 (annex núm. 2), basant-se en el caràcter manifestament repetitiu i abusiu d'aquesta, no justificat amb la finalitat de transparència de la dita llei, perquè aquella va dirigida genèricament i immotivadament a obtenir còpies completes d'un nombre indeterminat d'expedients de diferents autoritzacions administratives, expressats a títol enunciatiu i no limitador, i que, a més, no guarden connexió al seu objecte (sic).

Certament, l'article 17.3 de la Llei 19/2013, no obliga a motivar la sol·licitud d'accés a la informació, ni l'absència d'aquesta no constitueix per si sola causa de rebuig de la sol·licitud; tanmateix, això no eximix el peticionari a "exposar els motius pels quals sol·licita la informació i que podran ser tinguts en compte quan es dicte la resolució", tal com preveu aquest precepte.

En el cas present, ajustant-nos al contingut de la sol·licitud, es demana, sense major explicació, la còpia compulsada d'expedients complets d'altres autoritzacions administratives que han conclòs o caducat als tres anys i s'ha concedit als seus titulars, posteriorment i immediatament, noves autoritzacions. Accedir a allò que s'ha sol·licitat exigiria de l'empleat públic responsable de la custòdia dels expedients una labor àrdua, per detallada i reiterada, de revisió i recopilació de totes les actuacions de tots i cada un dels procediments administratius tramitats en distintes activitats en l'àmbit de domini públic -i, a més, sense acotació de cap límit temporal-, per a verificar en quins casos, i no en altres, s'ha donat la circumstància al·legada pel peticionari; i del seu resultat s'hauria de realitzar, com es pretén, la consegüent confrontació del conjunt de documents que conformen cada expedient, per a la posterior impressió en paper o digitalització i entrega final al destinatari de la informació.

Per tot el que s'exposa, i havent revelat explícitament el reclamant la finalitat d'accés a la informació, quedaria satisfet aquest dret si per part d'aquest s'haguera preguntat directament a l'Autoritat Portuària -i d'això s'obté l'oportuna resposta-, amb referència o no a un espai de temps determinat, el fet de l'atorgament de noves autoritzacions administratives als seus titulars a l'expiració del dret a l'ocupació del domini públic portuari, per a continuïtat en l'exercici d'una mateixa activitat; o si s'han admés pròrrogues en els títols vigents, per un termini superior als tres anys, atenent el que estableix l'article 74 del TRLPEMM, aprovat per RDL 27/2011, de 5 de setembre; o fins i tot interessant particularment l'accés a determinats expedients identificats (però no del mode

amb què ho ha efectuat el promotor de la sol·licitud, que fa esment d'assumpes concrets a títol enunciatiu, no limitador, per a obtindre la confrontació completa de tots els que n'hi haguera).

Precisament, l'interés del sol·licitant manifestat no és tant conèixer i obtindre tots i cada un dels tràmits dels expedients administratius -perquè sens dubte en aquests hi ha actuacions irrellevants a la informació pretesa-, sinó verificar si efectivament s'han produït les circumstàncies anteriorment posades de manifest en altres supòsits sobre els quals el peticionari vol posar-se en comparació.

Finalment, s'indica que la resta d'informació demanada per la Mercantil en qüestió en la seua sol·licitud ha sigut atesa per l'Autoritat Portuària, excepte el particular objecte de la present reclamació pels motius que s'addueixen.

En conseqüència, aquesta Presidència, d'acord amb la proposta de la direcció de data 19.07.2017, efectua les precedents al·legacions a fi que es remeten al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, per a la seua incorporació a l'expedient de la seua raó."

Sisé. Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta comissió executiva, i sense que haja sigut possible complir el termini oportú a causa de les carències estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present resolució amb els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat amb l'article 24.1, en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern és l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. El Consell de Transparència, una vegada analitzada la competència per a resoldre l'assumpte, i basant-se en el que disposa l'article 14 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (d'ara en avant Llei 40/2015) entén que ha de remetre les actuacions practicades a l'òrgan competent, en aquest cas el Consell de Transparència i Bon Govern regulat en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (d'ara en avant Llei 19/2013).

L'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs -Autoritat Portuària d'Alacant- està subjecta a les exigències de l'esmentada Llei 19/2003, en virtut d'allò que s'ha disposat en el seu article 2.d) atés que l'Autoritat Portuària d'Alacant està considerada com a ens de dret públic vinculat o dependent de l'Administració General de l'Estat (AGE), en concret adscrita ministerialment al Ministeri de Foment.

L'àmbit d'actuació del Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana es delimita per la mateixa Llei 2/2015, de 2 d'abril, atés que exerceix les seues competències sobre les persones i entitats a què es refereixen els articles 2 i 3 de la Llei 2/2015, i en aquesta mateixa línia queda expressat per l'article 74 del Decret 105/2007, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la dita llei.

Vist que l'Autoritat Portuària s'enquadra dins de l'àmbit subjectiu d'aplicació de la Llei 19/2003, la competència per a la resolució de l'assumpte està delimitada per al Consell Estatal de Transparència i no al Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana.

RESOLUCIÓ

Atesos els antecedents i fonaments jurídics descrits, és procedent:

Primer. Basant-se en el que disposa l'article 14.1 de la Llei 40/2015, **DECLARAR la seua incompetència** per a la resolució de l'assumpte plantejat contra l'actuació realitzada en matèria de dret d'accés a la informació de l'Autoritat Portuària d'Alacant, una vegada plantejada sol·licitud per la

mercantil [REDACTED]” per l’argumentació establida en el fonament jurídic segon d’aquesta resolució.

SEGON. Igualment, basant-se en el que disposa l’article 14.1 de la Llei 40/2015, **REMETRE directament les actuacions practicades fins al moment** i que s’han referenciat en els antecedents d’aquesta resolució a l’òrgan que considera que té la competència per a la seua resolució el Consell de Transparència i Bon Govern estatal. Respecte d’això, s’acorda remetre tot l’expedient administratiu al Consell de Transparència i Bon Govern estatal.

TERCER. Continuant el que disposa l’article 14.1 de la Llei 40/2015, notificar a l’interessat, la mercantil [REDACTED], aquesta resolució.

Contra la present resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l’endemà de la notificació, de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.

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

[REDACTED]

Ricardo García Macho