

Expedient núm. 1/2016

Resolució núm. 10

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

Comissió Executiva

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sra. Isabel Lifante Vidal

Sr. Carlos Flores Juberías

València, 31 de maig de 2016

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte davant el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Benidorm

VISTA la reclamació de l'expedient número 1/2016, interposada pel Sr. [REDACTED] contra Ajuntament de Benidorm, i sent ponent el vocal Sr. Carlos Flores Juberías, s'adopta la resolució següent

ANTECEDENTS

PRIMER. Segons es desprén de la documentació remesa amb data 9 de desembre de 2015, el Sr. [REDACTED] va sol·licitar de l'Ajuntament de Benidorm (Alacant) «una llista dels hotels del municipi amb l'estat en què es troben en l'actualitat les seues llicències d'obertura», si bé és cert que «amb l'objecte de limitar aqueixa llista», el reclamant s'avenia que «aquesta reflectira únicament aquells hotels que tinguen alguna de les anomalies en les seues llicències» que en el mateix escrit s'especificaven en «llicències d'activitat caducades o pendents que el titular o titulars realitzen actuacions perquè es puga donar la renovació de la llicència». Tot això basant-se en el que es disposa en els articles 17 i següents de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, i els articles 11 i següents de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana.

SEGON. Amb data 11 de gener de 2016, i mercé a un escrit de la regidora delegada d'Obertures de l'Ajuntament de Benidorm, de data 7 de gener de 2016, aquesta entitat local va notificar al reclamant la desestimació de la seua petició, basant-se en un triple raonament. A saber:

«Primer. Que l'article 14.e, g i h de la mateixa norma legal [Llei 19/2013, de 9 de desembre] disposa que queda limitat el dret d'accés a la informació pública quan supose un perjudici a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits administratius; a les funcions administratives de vigilància, inspecció i control, i als interessos econòmics i comercials.

Segon. L'article 12 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, disposa que el règim sobre els límits d'accés a la informació pública és el previst en l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern.

Tercer. L'article 4 del Reglament CE 1049/2001 del Parlament Europeu, disposa que les

institucions denegaran l'accés a un document que la seua divulgació supose un perjudici per a la protecció dels interessos comercials d'una persona física o jurídica, inclosa la propietat intel·lectual, i també que supose un perjudici per a la protecció de l'objectiu de les activitats d'inspecció, investigació i auditoria».

TERCER. En la data ja assenyalada de 17 de gener de 2016, el Sr. [REDACTED] va procedir a instar a la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern a prendre en consideració l'assumpte, i que es pronuncie respecte d'això.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. L'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, estableix que enfront de les resolucions denegatòries de les sol·licituds d'accés a la informació pública podrà interposar-se reclamació potestativa davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, abans de la seua impugnació davant de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa, i l'article 42 d'aquesta llei hi afegeix que l'òrgan competent per a resoldre-les serà la Comissió Executiva de l'esmentat Consell, i que en aquesta tasca el Consell es regirà pel que es preveu tant en aquesta llei com en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern.

SEGON. L'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –l'Ajuntament de Benidorm– es troba sense cap gènere de dubtes subjecta a les exigències de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, en virtut del que s'ha disposat en el seu article 2.1.d, que es refereix de forma expressa a «Les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana».

TERCER. El dret d'accés a la informació reconegut en ambdues lleis té per objecte possibilitar que l'acció dels responsables públics siga sotmesa a escrutini per part dels ciutadans, per a la qual cosa s'exigeix que aquests puguin arribar a conèixer, entre altres coses, les decisions que els afecten. Aquest objectiu ha de ser tingut en compte a l'hora d'interpretar de manera ponderada les causes que poden justificar la denegació d'una sol·licitud d'informació, que estan clarament enumerades en l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, que així mateix exigeix que la seua aplicació «[...] serà justificada i proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció i atendra les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifique l'accés».

QUART. La invocació realitzada per part de l'Ajuntament de Benidorm a l'article 14.1, apartats e, g i h, de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, en l'escrit de resposta a la reclamació del Sr. [REDACTED] equival a argumentar que la revelació de quins establiments hotelers d'aquest municipi alacantí operen a l'empara de llicències d'activitat caducades o pendents que el titular o titulars realitzen actuacions perquè es puga donar la renovació d'aquestes, podria suposar bé un perjudici per a la prevenció, la investigació o la sanció d'il·lícits penals, administratius o disciplinaris (l'Ajuntament de Benidorm només cita els segons); bé un perjudici per al desenvolupament de les funcions administratives de vigilància, inspecció i control, bé un perjudici per als interessos econòmics i comercials d'alguna de les parts implicades.

CINQUÉ. D'entrada, crida poderosament l'atenció que l'Ajuntament de Benidorm no haja adduït, alhora que enumerava les causes per a denegar l'accés a la informació sol·licitada,

també les raons de la seua negativa, reduint la resposta al Sr. [REDACTED] i la mera invocació dels tres preceptes al·ludits sense aportar cap raonament sobre la seua efectiva virtualitat en el cas que ens ocupa. Cosa que, a més de comportar un incompliment del que disposa l'article 14.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, –que estableix que l'aplicació dels límits haurà d'estar «justificada», que haurà de ser «proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció» i que haurà d'atendre «a les circumstàncies del cas concret»– obliga a aquest Consell a dur a terme aqueixa labor interpretativa.

SISÉ. En la referida tasca, aquest Consell pren molt en consideració els criteris interpretatius proposats pel Consell de Transparència i Bon Govern de l'Estat, que en el seu Criteri Interpretatiu de 24 de juny de 2015 conclou el següent:

«a) Els articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació pública i bon govern, regulen els límits del dret d'accés a la informació que no operen de forma automàtica, sinó que hauran de ser aplicats d'acord amb les regles d'aplicació i els elements de ponderació que estableixen l'esmentada Llei 19/2013, de 9 de desembre, i la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de Protecció de Dades de Caràcter Personal.

b) L'ordre de ponderació opera des de l'article 15 al 14 amb valoració dels elements que modulen la presa de decisions.

c) L'article 14 no suposarà en cap cas una exclusió automàtica del dret a la informació, ans al contrari haurà de justificar el test del dany i el de l'interés públic per a ser aplicat.

d) De la mateixa manera, la seua aplicació haurà de justificar i motivar la denegació.

e) En qualsevol cas, si no cap l'atorgament de l'accés a la totalitat de la informació una vegada fetes les valoracions anunciades, es concedirà accés parcial».

SETÉ. Pel que fa a l'aplicació al cas del límit previst en l'apartat e de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, pareix improbable que la satisfacció de la petició del reclamant vaja a generar perjudicis a la labor de prevenció, investigació o sanció d'il·lícits administratius –entenem que els derivats d'operar un establiment hotel·ler sense la deguda llicència– per part de l'Ajuntament de Benidorm. Certament no en les tasques de prevenció –el reclamant sol·licita informació sobre els il·lícits administratius ja produïts–; tampoc en els d'investigació –de fet a sol·licitud del reclamant podria ser conduïda a una major sistematització d'aqueixos il·lícits en el municipi de Benidorm–, i tampoc en les tasques de sanció. I el mateix caldria dir del desenvolupament per part de l'administració de les seues tasques de vigilància, inspecció i control, que constitueixen l'objecte de l'apartat g de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

HUITÉ. Pel que fa al límit referit en l'apartat h de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, al·lusiú «als interessos econòmics i comercials», podria certament argumentar-se que la revelació que un establiment hotel·ler es trobe operant sense la pertinent llicència municipal podria resultar perjudicial per a les seues expectatives de negoci, però atés que ni l'expectativa de negoci constitueix un argument vàlid per a quedar eximit del compliment de la llei, que aquesta s'aplica de manera general a tots els que es troben en els mateixos supòsits de fet, i que, a més, en aquest cas concret, l'exigència de llicència municipal per a l'obertura i funcionament d'un establiment hotel·ler té com a finalitat última garantir que els seus clients vagen a rebre un servei en condicions òptimes de salubritat i seguretat, no pareix raonable que l'hipotètic perjudici als interessos econòmics i comercials dels establiments hotel·lers operants sense llicència siga susceptible de justificar l'ocultament de la condició de tals per part de l'administració encarregada de vetlar per això.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda:

PRIMER. Estimar la reclamació presentada davant aquest Consell pel Sr. [REDACTED] el 17 de gener de 2016 contra la Resolució de la regidora delegada d'Obertures de l'Ajuntament de Benidorm de data 7 de gener de 2016, per mitjà de la qual denega la sol·licitud d'accés a la informació pública continguda en el seu escrit de 9 de desembre de 2015.

SEGON. Instar l'Ajuntament de Benidorm que en el termini màxim d'un mes proporcione al reclamant la informació sol·licitada i no satisfeta, bé –si ho considera oportú– de forma íntegra, bé circumscrita als establiments que es troben en les circumstàncies referides en l'antecedent primer d'aquesta resolució.

TERCER. Instar l'Ajuntament de Benidorm que, en el mateix termini màxim d'un mes, remeta una còpia a aquest Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la informació subministrada al reclamant.

Contra la present Resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant 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 seua notificació, de conformitat amb el que estableixen els articles 10 i 46 de 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

RICARDO
JESUS|GARCIA|
MACHO

Firmado digitalmente
por RICARDO JESUS|
GARCIA|MACHO
Fecha: 2016.06.28
12:22:06 +02'00'

Ricardo García Macho