

Expedient núm. 36/2016

Acord núm. 2/2017

**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

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 22 de novembre de 2017

Reclamant: Sr. [REDACTED], regidor de la [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber.

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de San Antonio de Benagéber.

Vista la Resolució núm. 7/2017, del Consell, de 9 de febrer de 2017, que resol la reclamació número **36/2016**, interposada pel Sr. [REDACTED], regidor de la [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, formulada contra l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, s'adopta el següent:

**ACORD**

**ANTECEDENTS**

**Primer.** El de 9 de febrer de 2017, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana va dictar la Resolució núm. 7 (2017), per la qual es brindava resposta a la reclamació presentada davant d'aquest pel Sr. [REDACTED], en representació de [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, per mitjà de la instància de 29 de juny de 2016.

En la resolució esmentada aquest Consell va estimar la reclamació del Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber a la seua sol·licitud d'informació, i va resoldre expressament: "ESTIMAR la reclamació interposada pel regidor Sr. [REDACTED], de la [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, contra l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber i, en conseqüència, declarar que el reclamant té dret que l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber li facilite sense dilació tota la informació sol·licitada i que figura en l'apartat primer, tercer, cinqué, sisé i seté dels ANTECEDENTS". Aquesta resolució va ser degudament notificada.

**Segon.** En la resolució s'invitava el reclamant que comunicara a aquest Consell qualsevol incidència que sorgira respecte de l'execució d'aquesta resolució i que poguera perjudicar els seus drets i interessos.

**Tercer.** Amb data 24 de març 2017, la regidora de Transparència i Participació Ciutadana de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber va dirigir un escrit a aquest Consell en el qual s'informava que, en compliment de la resolució, s'enviava al Sr. [REDACTED], el mateix dia 24, diversa documentació, indicada en cinc punts.

Així les coses, amb data 29 de març, el Sr. [REDACTED] va posar de manifest per escrit davant d'aquest Consell, de forma documentada, que considerava la resposta de l'Ajuntament del tot insatisfactòria, per la qual cosa ens van instar en aquest escrit de 24 de març a les actuacions oportunes per a fer efectiu el seu dret reconegut.

**Quart.** El 7 de juliol aquesta Comissió Executiva del Consell de Transparència va instar l'Ajuntament al compliment complet a la Resolució núm. 7 (2017). I se l'indica de forma expressa que aquest Consell el commina a posar-li de manifest de manera immediata i detallada quines han sigut les mesures adoptades per a complir la Resolució 7/2017, a aquests efectes se li adjunta novament una còpia d'aquesta, així com de la nova reclamació del Sr. [REDACTED].

**Cinqué.** En aquest escrit expressament s'afegia que:

*"En relació amb aquest assumpte, aquest Consell considera oportú recordar-li que, sense perjudici del seu dret a recórrer-les en el termini i en la forma previstos per a això i d'instar la suspensió de la seua aplicació per part de l'òrgan judicial competent –aspectes els dos dels quals en data de hui no tenim constància–, les resolucions del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana són de compliment obligatori; al mateix temps que se li adverteix que les disposicions de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana tipifiquen com a infraccions: "El retard injustificat en el subministrament de la informació" i "El subministrament parcial o en condicions diferents de les reclamades"; i que –com no podria ser d'una altra manera– les disposicions esmentades li són plenament aplicables en virtut del que disposa l'article 2.1.d), de la norma esmentada, que vincula de forma expressa "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".*

L'Ajuntament va rebre aquest escrit de compliment el 17 de juliol de 2017; no obstant això, ja ha transcorregut àmpliament el termini per a complir la resolució.

**Sisé.** Aquest Consell no ha rebut cap comunicació sobre el compliment de la seua resolució, tal com expressament se li va sol·licitar. I el 25 d'octubre de 2017 el reclamant ha presentat un escrit davant d'aquest Consell en què assenyalava la continuïtat de l'incompliment de la resolució i "considera que s'estan vulnerant les lleis i reglaments implicats a proporcionar la informació necessària al ciutadà. Així com als regidors, cosa que els impedeix l'acció de control al govern. Però molt especialment la Resolució núm. 31, del Consell de Transparència, en la qual s'instava, expressament, a complir l'obligació de proporcionar la informació sobre la qualitat de l'aigua de consum a San Antonio de Benagéber".

Efectuada la deliberació, s'adopta aquest acord amb els següents:

## FONAMENTS JURÍDICS

**Primer.** De conformitat amb l'article 42.1 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 2/2015 valenciana), aquesta Comissió Executiva és competent per a: "g) Instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III."

Aquest títol III de la Llei 2/2015 és el relatiu al règim sancionador (articles 29 i següents); aquest conté les disposicions relatives al règim jurídic (article 29), responsabilitat (article 30), infraccions de caràcter disciplinari (article 31), sancions (article 34), procediment (article 36) i competències sancionadores en matèria de transparència i accés a la informació (article 37). Ara bé, cal tindre en compte l'article 29 de la Llei 2/2015, encara que no brinde excessiva claredat en la matèria:

*"Article 29. Règim jurídic*

*1. Sense perjudici del règim sancionador previst en el títol II de la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, l'incompliment de les obligacions establides en aquesta llei se sancionaran d'acord amb el que preveu aquest títol, sense detriment d'altres responsabilitats que pogueren concórrer.*

*2. La potestat sancionadora respecte de les infraccions tipificades en aquesta llei s'exercirà de conformitat amb el que estableix aquesta i en la normativa en matèria de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu sancionador.*

*3. Les infraccions disciplinàries es regiran pels procediments previstos per al personal funcionari, estatutari o laboral que siga aplicable en cada cas".*

Així les coses, la Llei 2/2015 s'haurà d'articular amb la normativa general disciplinària estatal i autonòmica, així com, si és el cas, amb el que preveu la Llei 19/2013 estatal de transparència, sense perjudici de l'aplicació de la Llei 39/2015 estatal, així com altres normes concurrents o específiques aplicables.

**Segon.** En primer terme cal tindre en compte la possible qualificació dels fets i actuacions en l'àmbit de les infraccions regulades en la Llei 2/2015 valenciana. Aquesta llei en l'article 31 regula les infraccions imputables a les autoritats, directius i el personal al servei de les entitats previstes en l'article 2. L'Ajuntament està entre aquestes entitats (article 2.1.d). En concret es disposa entre: 1. Infraccions molt greus: [...] c) L'incompliment de les resolucions dictades en matèria d'accés pel Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern que resolguen reclamacions.

Pel que fa al que s'ha exposat anteriorment, aquest Consell considera que l'actuació municipal relacionada pot considerar-se clarament en l'àmbit d'aquesta conducta.

**Tercer.** Sense perjudici del que s'ha exposat anteriorment i, si és el cas, també s'han de tindre en compte altres preceptes legals que determinen infraccions de personal de les administracions públiques, ja que pogueren ser aplicables als fets relatats en antecedents.

Així, cal tindre en compte el Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, en concret el títol VII de règim disciplinari (articles 93 i següents). El seu article 952, relatiu a les faltes disciplinàries, assenyala com a "molt greus" algunes que, si és el cas, pogueren haver-se comés (g) El notori incompliment de les funcions essencials inherents al lloc de treball o funcions encomanades; k) L'obstaculització a l'exercici de les llibertats públiques i remet a la normativa de desplegament respecte de les greus i lleus.

El mateix tenor té la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern quan regula en l'article 29 infraccions disciplinàries i les considera infraccions molt greus: [...] f) El notori incompliment de les funcions essencials inherents al lloc de treball o funcions encomanades i i) L'obstaculització a l'exercici de les llibertats públiques i drets sindicals.

I, especialment, pot considerar-se la possible comissió d'una infracció greu. En aquest sentit, també s'ha de tindre en compte la Llei 10/2010, de 9 de juliol, d'ordenació i gestió de la funció pública valenciana (aplicable a les administracions locals situades en el territori de la Comunitat Valenciana, article 3, en connexió amb l'article 5, sense perjudici de la disposició addicional 7a). Aquesta llei valenciana disposa les ja referides faltes disciplinàries molt greus (article 141,1r) i l'article 142 regula les faltes greus. En aquest sentit disposa: "1. Es consideraran faltes greus del personal funcionari públic les següents: a) La falta d'obediència als seus superiors jeràrquics i autoritats". Conducta que, si és el cas, pugua estar cometent-se. Tot allò que s'ha exposat en els dos fonaments anteriors respecte de les possibles infraccions succeïdes segons el parer d'aquest Consell és òbviament sense perjudici que en l'esbrinament sobre els responsables es pugua aplicar una altra normativa sancionadora específica.

**Quart.** Respecte de la competència d'instància la incoació del procediment sancionador atribuïda a aquest Consell, s'ha de tindre en compte la Llei 2/2015 valenciana i la normativa aplicable.

Així, l'article 36 de la Llei 2/2015 valenciana disposa respecte del procediment:

*"1. Per a la imposició de les sancions establides en aquest títol, se seguiran les disposicions previstes en el procediment sancionador o, en el cas d'infraccions imputables al personal al servei d'entitats, el règim disciplinari funcional, estatutari o laboral que en cada cas siga aplicable.*

*2. En qualsevol cas, el procediment s'iniciarà d'ofici, per acord de l'òrgan competent, bé per iniciativa pròpia o com a conseqüència d'orde superior, petició raonada d'altres òrgans o denúncia.*

*3. El Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, quan constate incompliments en aquesta matèria susceptibles de ser qualificats com alguna de les infraccions previstes en aquest títol, instarà la incoació del procediment. En aquest últim cas, l'òrgan competent estarà obligat a incoar el procediment i a comunicar al Consell el seu resultat."*

Cal advertir per la seua possible aplicació que des del 2 de setembre va entrar en vigor el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. Aquest pot interessar, ja que estableix:

*"Article 72. Competències sancionadores en matèria de transparència i accés a la informació [...]  
2.1. L'òrgan competent per a ordenar la incoació dels expedients sancionadors serà: [...]"*

*d) En el cas d'alts càrrecs al servei de l'Administració local, l'òrgan que determine la seua normativa i, si no n'hi ha, la persona que ostente l'alcaldia o la presidència dels ens locals o el ple."*

I bé, segons s'ha afirmat aquest Consell ha constatat fets, accions o omissions susceptibles de ser considerats com a infraccions, per tant és procedent instar la incoació del procediment, cosa que es fa en aquest acord. En conseqüència, obligatòriament s'ha d'incoar el procediment per l'Ajuntament i comunicar el seu resultat a aquest Consell.

Si és el cas, pot ser aplicable l'article 61 de l'estatal Llei 39/2015, relatiu a l'inici del procediment per petició raonada d'altres òrgans:

*"1. S'entén per petició raonada, la proposta d'iniciació del procediment formulada per qualsevol òrgan administratiu que no té competència per a iniciar aquest i que ha tingut coneixement de les circumstàncies, conductes o fets objecte del procediment, bé ocasionalment o bé per tindre atribuïdes funcions d'inspecció, esbrinament o investigació [...]."*

*3. En els procediments de naturalesa sancionadora, les peticions hauran d'especificar, en la mesura que siga possible, la persona o persones presumptament responsables; les conductes o fets que pogueren constituir infracció administrativa i la seua tipificació; així com el lloc, la data, dates o període de temps continuat que els fets es van produir."*

Aquest Consell ja ha especificat els fets succeïts; no obstant això, és la mateixa Administració municipal la que té el coneixement orgànic, funcional i real de la seua pròpia Administració, la que té la capacitat de determinar la persona o persones amb responsabilitat presumptament responsables i si es tracta d'autoritats, directius o personal al servei de l'entitat local, ja que la sanció aplicable pot variar segons s'ha exposat.

L'Ajuntament segons la llei ha d'incoar obligatòriament el procediment i, per això, tramitar segons corresponga el procediment sancionador, realitzar les actuacions pertinents que porten a fixar els fets succeïts i determinar si són o no constitutius d'infraccions com les assenyalades i individualitzar, si és el cas, la persona o persones responsables.

En qualsevol cas, segons exigeix la llei, l'Ajuntament haurà de comunicar al Consell el resultat del procediment sancionador incoat.

Sense perjudi de tot el que s'ha exposat anteriorment, aquest Consell a través del present acord torna a requerir, una vegada més, l'Ajuntament al complet compliment de la nostra resolució, especialment en els termes expressats en el nostre requeriment de 7 de juliol.

En atenció als antecedents i fonaments jurídics, aquest Consell:

### **ACORDA**

**Primer.** Instar l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber que incoe el procediment sancionador contra el responsable o els responsables de la possible comissió de faltes greus o molt greus expressades en els fonaments jurídics segon i tercer pels fets expressats en els antecedents d'aquest acord, i sol·licitar que comunique al Consell el resultat del procediment sancionador incoat.

**Segon.** Requerir, una vegada més, l'Ajuntament perquè complisca la Resolució de 9 de febrer de 2017.

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

Ricardo García Macho