



Expedient núm. 108/2017
Resolució núm. 128/2018

**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

València, 18 d'octubre de 2018

Reclamant: Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs.

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Alaquàs.

Vista la reclamació número **108/2017**, interposada pel Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs, formulada contra l'Ajuntament d'Alaquàs, i sent ponent la vocal la Sra. Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent:

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, amb data 5 d'octubre de 2017, el Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs -i en nom seu la Sra. [REDACTED]- va presentar davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern una reclamació contra l'Ajuntament d'Alaquàs. En aquesta reclamació manifesta que l'Ajuntament d'Alaquàs no respecta ni aplica el Reglament orgànic de funcionament (ROF), concretament l'article 97.7 de respondre a preguntes formulades en seu plenària en els terminis establits per la norma, i s'aporta una còpia de les actes del Ple dels mesos de maig i juny de 2017, amb números de registres d'entrada 11.067, 11265 i 12.591.

En el Ple realitzat el mes de maig de 2017

Punt 1. La Sra. [REDACTED] va presentar les preguntes següents relatives a la publicació de certes subvencions a les quals, pel que sembla, l'Ajuntament d'Alaquàs no es va presentar, per a la digitalització i restauració de la documentació històrica i millora de les instal·lacions dels arxius municipals, i s'ha de tindre en compte que, segons l'article 36 de la Llei 3/2005 de 15 de juny, s'obliga els ajuntaments de municipis de més de 10.000 habitants a tindre serveis d'arxius dotats d'instal·lacions adequades i de personal específic:

- Per què l'Ajuntament d'Alaquàs no ha optat a la subvenció?
- Còpia de l'informe encarregat en la moció de setembre de 2013.
- En quin estat està l'arxiu municipal?
- Tenen intenció d'esmenar aquesta il·legalitat?

Punt 2. Preguntes relatives a l'impuls d'un projecte europeu de mobilitat per a la millora de la connexió de l'Àrea Metropolitana de València amb diversos ajuntaments que en poden formar part.

- Per què Alaquàs no formarà part d'aquest projecte?

b. Pot ser que Alaquàs no entre en el projecte perquè cobreix el 80 per cent i la resta d'ajuntaments han de cobrir el 20 per cent i no podem fer una inversió d'aquest volum?

En el ple realitzat el mes de juny de 2017

Punt 1. Preguntes relatives a l'ordenança municipal anomenada: Regulació dels preus públics per serveis educatius, socioculturals i esportius i altres serveis, concretament sobre l'apartat H: servei d'ajuda a domicili:

- a. Poden confirmar-nos quina era la data d'entrada en vigor d'aquesta ordenança municipal?
- b. S'està aplicant l'ordenança reguladora dels preus públics per prestació de serveis d'assistència domiciliària en tots els termes?
- c. Quantes liquidacions a l'any s'han fet des de l'inici de l'entrada en vigor?
- d. Quina és la quantitat recollida en els anys 2015, 2016 i en la que va de 2017?

Punt 2. Preguntes formulades a l'equip del govern municipal relatives a les subvencions publicades per Vicepresidència i Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives dirigides al desenvolupament d'itineraris integrats per a la inserció laboral de persones en situació de risc d'exclusió social per a l'exercici 2017 a les quals l'Ajuntament d'Alaquàs ha sigut exclòs per presentació fora de termini:

- a. Hi ha cap motiu pel qual s'ha presentat fora de termini?
- b. S'han pres mesures perquè no torne a passar?

Segon. El 26 de juliol de 2018 es va remetre notificació a l'Ajuntament d'Alaquàs perquè efectuara tràmit d'audiència i formulació d'al·legacions. Igualment, el 27 de juliol de 2018 es va remetre escrit al peticionari, perquè aclarira si la informació que sol·licitava -a la vista del temps transcorregut des de la presentació de la seua reclamació- havia sigut facilitada per l'Ajuntament.

Tercer. La peticionària, en resposta a l'escrit anterior, el 8 d'agost de 2018 presenta un escrit davant aquest Consell de Transparència, amb l'avertiment que des de la data de presentació de la sol·licitud no ha obtingut resposta als seus plantejaments.

Quart. L'Ajuntament d'Alaquàs, en resposta al tràmit d'audiència que es facilita, presenta el 16 d'agost de 2018 un escrit de contestació. En resum, l'Ajuntament addueix diferents arguments:

- La seua disconformitat amb el que es disposa en el tràmit d'audiència, relatiu al deure de col·laboració entre administracions públiques.
- Qüestions relatives a la inadmissibilitat de la reclamació, en entendre que el Consell de transparència no té competències sobre la matèria, ja que es tracta d'una qüestió que afecta regidors i que com a electes públics tenen la regulació en allò que a dret d'accés fa referència.
- Argumentacions relatives al plantejament de preguntes en el Ple, i s'entén que aquestes preguntes tenen igualment una regulació específica.
- Finalment, s'al·ludeix a la impossibilitat de complir allò que s'havia sol·licitat en particular pel Grup XXXXXXXXXX Alaquàs, ja que la durada de la sessió plenària s'excedia de l'horari, i argumenten s'ha de ser respectuós amb el principi d'unitat d'acte.

En aquest mateix apartat cinqué de l'escrit d'al·legacions assenyala l'Ajuntament d'Alaquàs sí que va complir allò que s'havia sol·licitat per mitjà de l'escrit de 05 d'octubre de 2016, en què s'indica que es va respondre a allò que s'havia sol·licitat. Aquesta qüestió conté una errada, ja que després es comprova que en realitat al·ludeix a 05 d'octubre de 2017.

Cinqué. 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 manques estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució sota 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 (d'ara endavant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la comissió executiva amb caràcter previ a la impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs -l'Ajuntament d'Alaquàs- està sense cap gènere de dubtes subjecta a les exigències de la llei esmentada en virtut del que disposa l'article 2.1.d), que fa referència de forma expressa a les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents.

Tercer. Quant a la reclamant, es reconeix el dret de la Sra. [REDACTED] a acollir-se al que estableix l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara endavant, Llei 2/2015), ja que l'article 11 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei:

"Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, per mitjà d'una sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar ni invocar la llei".

Quart. Sobre aquest tema, l'article 128 de la Llei 6/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de règim local de la Comunitat Valenciana, regula el dret d'informació dels membres de les corporacions locals. Es tracta del règim especial a aplicar en aquest cas mentre que les determinacions de la legislació de transparència, segons l'apartat segon de la disposició addicional primera, serien supletòries.

Ara bé, mentre la regulació de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, ofereix i garanteix una millor tutela del dret d'accés a la informació, així com la via de reclamació davant aquesta comissió cosa que no inclou la Llei 6/2010, de règim local, és lògic que el dret d'accés a la informació que es garanteix a qualsevol ciutadà no tinga millors garanties que el dret reforçat d'accés a la informació dels càrrecs electes en l'exercici de la seua funció institucional i del dret fonamental de l'article 23.2 de la Constitució Espanyola, tal com es va manifestar en la resolució del Tribunal Suprem 2870/2015, de 15 de juny, en expressar que l'accés a la informació i als documents públics no solament no podran ser inferiors als que té ja a la seua disposició qualsevol ciutadà en virtut d'aquestes lleis sinó que han de suposar un plus afegit imprescindible.

Per tant, d'acord amb aquest criteri jurisprudencial si la Llei de transparència ofereix a la ciutadania en general una via de reclamació i garantia gratuïta i uns terminis de resolució molt més breus, els càrrecs electes no poden estar en pitjors condicions per a obtindre la tutela del seu dret d'accés, reforçat per una norma específica de la qual, per expressa previsió de la disposició addicional primera de la Llei de Transparència, aquesta és supletòria.

Així, tenint en compte que la reclamació davant aquesta comissió és potestativa i opcional, l'aplicació de la Llei de transparència davant aquesta comissió no s'imposa ni substitueix els altres mecanismes que poden ser utilitzats igualment pels càrrecs electes si ho consideren adequat, tal com ha sol·licitat la Sra. [REDACTED] en la seua condició de regidora.

Per això, la garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant aquesta comissió és aplicable en defensa de l'electe local a obtindre informació de la seua pròpia entitat sempre que per a la resolució d'aquestes reclamacions s'aplique preferentment el dret a la informació regulada per l'article 128 de la Llei 6/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de règim local de la Comunitat Valenciana, i per les altres disposicions de la legislació de règim local que siguen aplicables, especialment si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de la Llei de transparència.

Aquest criteri va ser recollit en diverses resolucions del Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana entre les quals assenyalam la Resolució 26 de l'expedient 72/2016, de 10 de març de 2017, en el fonament jurídic sisé, i en la resolució de l'expedient 99/2016, de l'11 de maig de 2017, en fonament jurídic quart, i més recentment la resolució de l'expedient 7 del 2017, de 2 de novembre de 2017, en el fonament jurídic tercer.

Cinqué. Concretament, en la Resolució de 25 de maig de 2018 (exp. núm. 73/2017. Resolució núm. 62/2018) aquest consell de transparència ha tingut ocasió de pronunciar-se detingudament sobre les qüestions que concerneixen aquest cas, en concret, en el fonament jurídic seté s'estableix una argumentació perfectament aplicable a la situació que s'ha plantejat en aquest cas en els antecedents, que diu textualment:

“Seté. Ara establirem, per si hi haguera cap dubte, si les preguntes formulades pels regidors de l'oposició s'han d'entendre com a dret d'accés a la informació. En efecte, aquest consell considera que les preguntes realitzades pels regidors han d'entendre's com a dret d'accés a la informació. El mateix Tribunal Suprem, en la Sentència de 16 de setembre de 2002, assenyala que la formulació de preguntes, en les seues diferents modalitats, ha d'entendre's com a integrant del genèric article 23 de la Constitució Espanyola. La sentència diu textualment:

"El dret a participar en els assumptes públics i el dret a accedir en condicions d'igualtat a les funcions i càrrecs públics, drets fonamentals establits en l'article 23, apartats 1 i 2 de la Constitució, que estan, referent a això, íntimament lligats, inclouen el dret que ostenten els titulars al compliment de la funció o càrrec públic d'acord amb el que es preveu en la llei, i, per tant, el dret a obtindre la informació necessària i al fet que es complisquen les normes relatives a la contestació de preguntes que es formulen, perquè solament d'aquesta manera és possible exercir les funcions públiques atribuïdes al càrrec que s'exerceix, en aquest supòsit, al càrrec de regidor".

"Caldria assenyalar, a més, que, citant la sentència del Tribunal Suprem de 16/09/2016, també el Síndic de Greuges de la Comunitat Valenciana en contestació a la queixa 1601870 que fa referència a les preguntes formulades per regidors en una sessió ordinària del Ple municipal, es manifesta en la mateixa línia argumental: "És per això, que, davant les preguntes formulades pels regidors en el punt de l'ordre del dia corresponent de la sessió ordinària del ple, el destinatari d'aquestes té el deure de respondre-les en la sessió ordinària següent, llevat que es done resposta immediata en la mateixa sessió".

"També és pertinent assenyalar que la GAIP (Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública), en una resolució relativa a qüestions connexes a aquestes encara que no exactament coincidents, explicita que la forma que adopte una petició de dret d'accés a la informació -en aquest cas una pregunta d'un regidor- no ha de ser un impediment per a entendre que si hi ha una connexió lògica entre el seu contingut material i el corpus institucional i normatiu que li siga aplicable -en concret les normes de transparència- ha de fer-se una interpretació extensiva. Això ben entés sense que s'obvie l'anàlisi cas per cas dels supòsits per a determinar si efectivament del seu contingut es dedueix dret a la informació o simple exercici de l'acció política".

Així doncs, aquest consell de transparència, d'acord amb els seus propis plantejaments, ha de reiterar que, en tot cas, les preguntes dels regidors, qualsevol que siga la seua modalitat, han d'entendre's com a dret d'accés a la informació. Una altra cosa serà que aquestes preguntes concretes s'inscriguen en el context d'aquest dret d'accés a la informació pública o en el de l'exercici de l'acció política. Però aquest estudi el farem a continuació.

Sisé. Ara analitzarem una a una les preguntes concretes formulades per la reclamant en els plens de maig i juny de 2017 i establir si el seu contingut està vinculat al dret a la informació o a l'exercici de l'acció política.

Respecte del Ple realitzat el mes de maig de 2017

Preguntes del punt 1.

a. Per què l'Ajuntament d'Alaquàs no ha optat a la subvenció?

Es tracta d'una pregunta clarament pertanyent a l'exercici de l'acció política en demanar explicacions d'un fet ja ocorregut que no té relació directa amb el dret a la informació i que depèn d'una decisió política.

b. Còpia de l'informe encarregat en la moció de setembre de 2013

Petició de clar contingut d'accés al dret a la informació, ja que l'informe, si existeix, ha de ser entregat a la sol·licitant. I si no existeix, s'hauria d'advertir amb les al·legacions corresponents sobre la seua falta.

c. En quin estat està l'arxiu municipal?

Pregunta clara relativa al dret a la informació que té dret a conèixer qualsevol ciutadà o ciutadana i amb major raó encara una regidora.

d. Tenen intenció d'esmenar aquesta il·legalitat?

Pregunta que s'insereix en l'exercici de l'acció política en referir-se a una intencionalitat política que res té a veure amb el dret d'accés a la informació.

Preguntes del punt 2.

a. Per què Alaquàs no formarà part d'aquest projecte?

Pregunta formulada en l'àmbit de l'acció política les raons de la qual podran variar segons els temps i les condicions polítiques. No s'inscriu en el dret a la informació.

b. Pot ser que Alaquàs no entre en el projecte perquè cobreix el 80 per cent i la resta d'ajuntaments han de cobrir el 20 per cent i no podem fer una inversió d'aquest volum?

Pregunta que tampoc pot entendre's com a dret a la informació, ja que es tracta d'una estimació que pot ser falsa o vertadera i, en tot cas, és especulativa i entra de ple en l'opinió política de qui se li sol·licita una resposta.

Respecte del Ple realitzat el mes de juny de 2017

Preguntes del punt 1.

a. Poden confirmar-nos quina era la data d'entrada en vigor d'aquesta ordenança municipal?

Estem davant una pregunta clarament d'accés al dret a la informació que ha de ser-li contestada a la sol·licitant.

b. S'està aplicant l'ordenança reguladora dels preus públics per prestació de serveis d'assistència domiciliària en tots els termes?

També aquesta és una pregunta a la qual la senyora regidora té dret a ser informada com també hauria de ser informada sense el requisit de ser regidora com a ciutadana preocupada per la cosa pública.

c. Quantes liquidacions a l'any s'han fet des de l'inici de l'entrada en vigor?

Pregunta clarament inserida en el dret d'accés a la informació requerida.

d. Quina és la quantitat recollida en els anys 2015, 2016 i la que va de 2017?

També aquesta pregunta s'inclou dins del dret d'accés a la informació i deu ser contestada concretament pel govern municipal.

Preguntes del punt 2.

a. Hi ha cap motiu pel qual s'ha presentat fora de termini?

Pregunta relativa a un fet ja esdevingut de responsabilitat política que es refereix a l'acció política del govern, sense vinculació directa amb l'accés a la informació.

b. S'han pres mesures perquè no torne a passar?

Pregunta interrogativa sobre un futurible polític que dependrà de la decisió del govern municipal i de les seues prioritats sense connexió amb el dret d'accés a la informació.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar parcialment la reclamació interposada amb data 5 d'octubre de 2017 pel Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs -i en nom seu la Sra. [REDACTED]- que va presentar davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern contra l'Ajuntament d'Alaquàs, segons s'especifiquen en el fonament jurídic sisé. Concretament s'estimen les preguntes b. i c. del punt 1 del Ple de maig de 2017, i les preguntes a. b. c. i d. del punt 1 del Ple de juny de 2017.

Segon. Instar l'Ajuntament d'Alaquàs que facilite a la Sra. [REDACTED] en representació del Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs o al mateix grup municipal, en el termini màxim d'un mes comptador des de la notificació d'aquesta resolució la informació sol·licitada en les preguntes que s'emmarquen en el dret d'accés a la informació de caràcter públic.

Tercer. Convidar el Grup Municipal [REDACTED] Alaquàs al fet que comunique a aquest consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà de la notificació, de conformitat amb el que s'estableix en 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 García Macho