



Expedient Núm. 67/2018
Resolució Núm. 166/2018

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

D^a. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

A València, a 5 de desembre de 2018

Reclamant: D^a [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport.

VISTA la reclamació número **67/2018**, interposada per D^a [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal D^a Emília Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, el 27 d'abril de 2018 D^a [REDACTED] va presentar una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. En ella manifestava que la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport no havia respost a una petició de data 13 de desembre de 2017 d'accés a diversa informació pública, relativa als criteris seguits per la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, per a la contractació dels professors especialistes en equitació que imparteixen formació en el Cicle Formatiu de Conducció d'Activitats físicoesportives en el medi natural.

Segon.- En data 17 de maig de 2018, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a aquesta conselleria per registre departamental, escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les alegacions que considerara oportunes, així com per a aportar qualsevol informació que estimara rellevant. Escrit al qual es va accedir el dia 22 de maig de 2018, segons consta en el corresponent registre departamental. Fins hui no s'ha rebut cap resposta per part de la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport.

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 la present resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conforme a l'art. 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 seua impugnació en la jurisdicció contenciós-administrativa.

Segon.- Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs – la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport - es troba subjecta a les exigències de la citada Llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 2.1.a) que es refereix de forma expressa a “ l'Administració de la Generalitat”.

Tercer.- Quant al reclamant, es reconeix el dret de D^a [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, atès que l'art. 11 d'aquesta Llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart.-La conselleria no ha contestat a la sol·licitud d'informació presentada per la reclamant el 13 de desembre de 2017, per la qual cosa en principi entraria en joc la previsió normativa de l'article 17.3 de la Llei 2/2015 valenciana, segons la qual: “Transcorregut el termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, la sol·licitud s'entendrà estimada. L'òrgan competent quedarà obligat a proporcionar la informació sol·licitada, excepte aquella que poguera entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total de la qual o parcial, vinguera expressament imposada en una llei. En tals casos la informació serà dissociada, donant compte motivadament d'aquesta circumstància.” Segons aquesta previsió, la llei autonòmica ha canviat el sentit del silenci negatiu de la llei estatal, optant pel “silenci positiu”. Aquesta opció ha de ser interpretada com una voluntat legislativa clara a favor del sol·licitant d'informació pública.

No obstant això, aquest silenci positiu opera amb complexitat en la pràctica. Transcorregut el termini per a resoldre la sol·licitud d'informació, el sol·licitant tindria *prima facie* reconegut el seu dret a accedir a aquesta, però la realitat és que no ha accedit efectivament a aquesta informació. Per això, una vegada transcorregut el referit termini, el sol·licitant tindria una primera opció, que és dirigir-se a la mateixa Administració a la qual va sol·licitar la informació i requerir-la, expressant ara que vol fer valdre el silenci positiu davant la falta de resposta a la seua sol·licitud. En aquest moment l'òrgan competent haurà de valorar si la informació sol·licitada pot “entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total de la qual o parcial, vinguera expressament imposada en una llei”. Però, tal com ha interpretat aquest Consell en diverses ocasions (entre altres, resolució 14/2016, de 6 d'octubre), l'establiment del silenci positiu en aplicació de la Llei 2/2015 valenciana no pot deixar als sol·licitants d'informació en pitjor situació que si resultara d'aplicació la regulació del silenci negatiu que estableix la Llei 19/2013 estatal que, teòricament, és més restrictiva del dret d'accés a la informació.

Quedar en pitjor situació per raó del silenci positiu seria contrari als objectius perseguits per la legislació valenciana. Per això, ha de considerar-se que el sol·licitant d'informació també pot optar per reclamar directament davant aquest Consell. En aquest mateix sentit, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015 valenciana, ha establert en el seu art. 57: “En el cas que la sol·licitud s'entenguera estimada pel transcurs del termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, es podrà presentar reclamació davant el Consell de Transparència, contra la inactivitat de l'Administració a proporcionar la informació sol·licitada”.

Cinqué.- La informació que se sol·licitava, els criteris seguits per la Conselleria per a la contractació dels professors especialistes en equitació que imparteixen formació en el Cicle Formatiu de Conducció d'Activitats físicoesportives en el medi natural, constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents,

qualsevol que siga el seu format o suport, que obren en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Ha de fer-se constar que, malgrat haver sigut requerit per a això per part d'aquest Consell, la Conselleria no ha realitzat cap al·legació sobre aquest tema.

És per això que hem de considerar que en el present cas s'ha produït un incompliment per part de la Conselleria, el de l'obligació d'entregar a la reclamant la informació sol·licitada i que ha d'estimar-se la reclamació presentada.

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 el 27 d'abril de 2018 per D^a [REDACTED] contra la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport sempre que existisca la contractació sol·licitada i el criteri adoptat.

Segon.- INSTAR a la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport al fet que facilite a la reclamant la informació pública sol·licitada o en defecte d'això assenyale clarament la inexistència d'aquesta. I això en el termini màxim d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer.- Convidar a la persona reclamant al fet que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Quart.- Sol·licitar a la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport que informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per acomplir el que es disposa en la present Resolució.

Contra la present 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 comptats des de l'endemà a la seua 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