



Exp. núm. 76/2018
Resolució núm. 4/2019

**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, 24 de gener de 2019

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Picanya.

VISTA la reclamació número **76/2018**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Picanya, i sent ponent el president del Consell, Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 7 de maig de 2018, el Sr. [REDACTED] va presentar davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern una reclamació contra l'Ajuntament de Picanya, en què reclamava per la falta de resposta de l'Ajuntament de Picanya a una sol·licitud d'informació pública (còpia dels plànols i el finançament del projecte d'obra de remodelació «Millora de la plaça del País Valencià» de Picanya), presentada davant de l'Ajuntament de Picanya el 14 de febrer de 2018, ID 2018/315 núm. d'anotació 626.

Segon. En data 20 de juliol de 2018, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a l'Ajuntament de Picanya un escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED], tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes.

Aquest escrit va ser rebut a l'Ajuntament de Picanya el mateix dia 20 de juliol, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

En el seu escrit de resposta, de 27 de juliol de 2018, rebut en el Consell per via electrònica el mateix dia 27, l'esmentat Ajuntament al·lega el següent:

«Aquest Ajuntament de Picanya no ha procedit al lliurament del projecte d'obres donada la protecció dels drets d'autor que atorga la llei sobre aquest projecte i que així es reconeix en l'article 14, límits al dret d'accés de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern:

- l. El dret d'accés podrà ser limitat quan accedir a la informació supose un perjudici per a:*
- j) El secret professional i la propietat intel·lectual i industrial.*

Es fa saber a la Secretaria de la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, que les obres han sigut finançades per la Diputació de València, així com que s'han executat en terrenys de domini públic i per a un ús públic.

S'adjunta fotografia del cartell informatiu col·locat a l'inici de les obres, on queden reflectides les circumstàncies esmentades, així com de la planta general de la plaça del País Valencià».

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 basada en 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 en avant 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 de Picanya– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que disposa el seu art. 2.1.d), que es refereix de forma expressa a «les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana».

Tercer. Quant al reclamant, es reconeix el dret del Sr. [REDACTED] a acollir-se al que preveu 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, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart. Finalment, és adequat l'encaix de la petició cursada pel Sr. [REDACTED], amb les previsions de la Llei: la informació sol·licitada (còpia dels plànols i el finançament del projecte d'obra de remodelació «Millora de la plaça del País Valencià» de Picanya) constitueix informació pública, d'acord amb el que estableix 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, siga quin siga el seu format o suport, que estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué. Tot això –la competència d'aquest Consell per a conèixer de l'assumpte plantejat, la subjecció de l'Ajuntament de Picanya a les exigències de la Llei de transparència, la legitimitat activa del reclamant i la llicitud de l'objecte de la seua reclamació– és admés pel mateix Ajuntament de Picanya en el seu escrit d'al·legacions de 27 de juliol de 2018, en el qual comunica la seua oposició al lliurament al reclamant de la informació sol·licitada, basant-se en la protecció dels drets d'autor que la llei atorga.

Sisé. Respecte al fons de l'assumpte, l'accés al projecte d'obres i el finançament de la remodelació «Millora de la plaça del País Valencià» de Picanya, l'Ajuntament argumenta, per a denegar aquest dret d'accés, que hi concorre el límit de l'art. 14.1.j) de la Llei 19/2013, la protecció del secret professional i la propietat intel·lectual i industrial.

Sobre aquest tema s'han de fer les consideracions següents. És cert que la Llei de transparència estatal preveu en l'article 14, entre els límits al dret d'accés: «j) el secret professional i la propietat intel·lectual i industrial». No obstant això, aquest Consell segueix la doctrina del Consell de Transparència Estatal

(CI/002/2015, de 24 de juny, sobre aplicació dels límits del dret d'accés a la informació) que els límits al dret d'accés han de motivar-se i interpretar-se de forma restrictiva:

«Els límits a què es refereix l'art. 14 de la LTAIBG, a diferència dels relatius a la protecció de dades de caràcter personal, no s'apliquen directament, sinó que d'acord amb la literalitat del text del número 1 d'aquest, "podran" ser aplicats.

D'aquesta manera, els límits no operen ni automàticament a favor de la denegació ni absolutament en relació amb els continguts.

La invocació de motius d'interés públic per a limitar l'accés a la informació haurà d'estar lligada amb la protecció concreta d'un interés racional i legítim.

En aquest sentit la seua aplicació no serà en cap cas automàtica: al contrari, haurà d'analitzar-se si l'estimació de la petició d'informació suposa un perjudici (test del mal) concret, definit i avaluable.

Aquest, a més, no podrà afectar o ser rellevant per a un determinat àmbit material, perquè en cas contrari s'estaria exclouent un bloc complet d'informació.

De la mateixa manera, és necessària una aplicació justificada i proporcional atesa la circumstància del cas concret i sempre que no hi haja un interés que justifiqui la publicitat o l'accés (test de l'interés públic)».

En relació amb el que s'ha exposat, no és possible invocar un dels límits establits en l'art. 14 de la Llei 19/2013 sense que es motive de forma suficient. L'Ajuntament de Picanya al·ludeix a un possible perjudici per al secret professional i la propietat intel·lectual i industrial, però ho fa de forma genèrica, sense determinar el mal concret que pot causar l'accés a la informació sol·licitada.

D'altra banda, cal assenyalar que la informació sol·licitada es refereix a un expedient urbanístic, matèria en la qual l'ordenament jurídic reconeix i garanteix una sèrie de drets als ciutadans. En relació amb el dret d'accés en matèria d'urbanisme i la possibilitat que concórrega el límit establert en l'art. 14.1.j), com ha sigut interpretat per diversa jurisprudència (FD 3r STS 28 abril 2005 TSJ de Galícia): «...*Qui accepta la redacció d'un projecte tècnic per a l'obtenció d'una llicència d'obra o d'activitat sap que aquest projecte s'incorporarà a un expedient administratiu i que sobre ell, com a part de l'expedient, podran obtenir informació els que tinguen interés en relació amb l'atorgament d'aquesta llicència en els termes que estableix la legislació de procediment administratiu, que inclouen l'obtenció de còpies*». En el mateix sentit el TSJ de Madrid, STC de 9 febrer de 2005: «...*d'un projecte que forma part d'un expedient instruït per l'administració pública i, a més, en matèria urbanística, matèria eminentment pública i per a la defensa qualificada de la qual la legislació preveu l'eventual exercici de l'acció pública en què aquest interés general és el prevalent enfront d'interessos particulars...*».

També la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), en el seu dictamen 1/2016, argumenta i conclou en relació amb l'aplicació del límit relatiu al secret professional i els drets de propietat intel·lectual i industrial:

«L'accés a un document protegit pel dret de propietat intel·lectual no afectarà previsiblement els drets morals del seu creador, però segons com es fa l'accés, pot afectar els seus drets d'explotació. Dit d'una altra manera, la propietat intel·lectual protegeix de l'explotació del bé creat per part de terceres persones; per tant, és compatible amb la consulta o simple ús del bé que no interferisca amb els drets d'explotació. La propietat intel·lectual no pot operar com a límit a l'accés, sinó com a límit a la seua utilització o explotació per part de la persona sol·licitant. Si tenim en compte que entre els drets d'explotació està la reproducció i l'aprofitament econòmic, el que seria incompatible amb aquest dret seria un accés que comportara reproducció del bé o perjudici per als drets econòmics d'explotació.

D'acord amb aquestes consideracions, es pot afirmar que seria clarament incompatible amb els drets d'explotació de la propietat intel·lectual un accés a la informació que comportara la seua reproducció amb finalitats d'aprofitament econòmic. Més dubtes pot comportar una simple reproducció per una sola vegada, sense finalitats d'aprofitament econòmic; en aquests casos la ponderació pot ser més fàcilment

favorable a l'accés, especialment, si aquest es fonamenta en drets o interessos addicionals al dret d'accés».

Seté. A la vista del que s'ha exposat, que la informació sol·licitada es referisca als plànols i al finançament d'un projecte d'obra no implica necessàriament que concórrega el límit previst en l'art. 14.1.j) de la Llei 19/2013. En el cas que ens ocupa, de la sol·licitud d'accés a la informació sol·licitada pel reclamant no s'infereix que aquest accés afecte l'explotació dels drets patrimonials del seu autor. Es tracta d'un projecte contingut en un expedient administratiu, que s'enquadra dins d'una activitat, la competència de la qual correspon a l'Ajuntament, subjecta a una normativa concreta, urbanisme, que reconeix una sèrie de drets als ciutadans, entre els quals l'accés a la informació.

Per tant, els arguments manifestats per l'Ajuntament no justifiquen de quina manera es pot veure afectat el secret professional o el dret a la propietat intel·lectual i industrial, per la qual cosa s'ha de reconèixer l'accés a la informació sol·licitada.

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 7 de maig de 2018 pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Picanya.

Segon. INSTAR l'Ajuntament de Picanya a facilitar al reclamant la informació pública sol·licitada en el termini màxim d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer. Convidar la persona reclamant a comunicar 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 l'Ajuntament de Picanya que informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per al compliment del que disposa la present 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 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 García Macho