

Expedient núm. 53/2019
Resolució núm. 125/2019

**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

Sra. Sofia García Solís

València, 26 de setembre de 2019

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació.

VISTA la reclamació interposada pel Sr. [REDACTED] formulada contra Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació (en endavant, Conselleria de Transparència), en concret sobre la resolució del sotssecretari, i com a ponent el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons el que es desprén de la documentació que consta en l'expedient, l'1 de març de 2019 va ser notificada al peticionari la Resolució de data 25 de febrer de 2019, del sotssecretari de la Conselleria de Transparència (notificada l'1 de març de 2019), per la qual es denegava una petició de dret d'accés a la informació plantejada per l'interessat el 7 de febrer de 2019. L'1 d'abril de 2019, l'interessat va presentar davant el Consell de Transparència, Accés a la informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana (en endavant, Consell de Transparència) una reclamació en estar en disconformitat amb aquesta resolució del sotssecretari de la Conselleria de Transparència.

Segon. Cal indicar que el 27 de novembre de 2018, l'ara reclamant va sol·licitar a la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural, basant-se en la legislació de procediment administratiu, que se'l considerara part en el procediment i se li traslladaren totes les actuacions practicades en el tràmit d'informació reservada i aquelles que s'efectuaren en la instrucció de l'expedient disciplinari.

El 5 de desembre de 2018 van ser facilitades a la part diversos documents en la Conselleria d'Agricultura.

El 13 de desembre de 2018, la part va presentar al·legacions contra la incoació d'expedient disciplinari.

El 18 de gener de 2019, la Conselleria d'Agricultura va desestimar la sol·licitud de trasllat de totes les actuacions practicades en el tràmit d'informació reservada i de les que consten en relació amb l'expedient disciplinari. A la vista dels escrits del reclamant, l'accés a la informació més concretament sol·licitada i que no ha vist satisfeta és la relativa a les actuacions prèvies reservades i, en particular, les no facilitades per la Conselleria, ja que si es proporcionen "podrien posar-se en risc persones que han prestat el seu testimoniatge".

L'interessat, el 7 de febrer de 2019, va presentar una petició de dret d'accés a informació davant la Conselleria de Transparència, relativa precisament a aquesta informació a la qual no havia accedit davant la Conselleria d'Agricultura. Aquesta sol·licitud, segons l'antecedent primer, va ser denegada per Resolució de 25 de febrer de 2019, que és l'objecte d'aquesta resolució.

Tercer. En concret i basant-se en les garanties que té en l'expedient, se sol·licita davant aquest Consell que es proporcione "l'informe íntegre emés per la Inspecció General de Serveis, de la Subdirecció General d'Atenció a la Ciutadania, Qualitat i Inspecció de Serveis, en el qual es basa l'inici de l'expedient sancionador i el contingut del qual se'ns ha donat a conèixer de manera esbiaixada en la Resolució d'acord d'incoació disciplinària, on se'ns ha facilitat únicament la que s'ha estimat pertinent per a la incorporació a l'expedient d'exigència de les possibles responsabilitats disciplinàries extreta de l'informe la còpia íntegra del qual demanem".

Se sol·licita, així mateix, "còpia del document que inicia les actuacions d'informació reservada en relació amb el meu client, o com a mínim se'ns facilite la data i l'actuació de què es tracta (denúncia de particular o el que siga que impulsa l'actuació de la conselleria)".

- "escrit de data 20 de març de 2017 que es va remetre a la Conselleria de Transparència de sol·licitud d'intervenció de la Inspecció General de Serveis i que de cap manera es pot entendre que forma part de la "investigació de caràcter reservada duta a terme per la Conselleria de Transparència."

Quart. El 26 d'abril de 2019 es va requerir l'interessat perquè aportara la documentació que no adjuntava a la seua reclamació davant el Consell de Transparència, en concret: còpia de l'escrit de sol·licitud presentat el 7 de febrer de 2019 i còpia de la Resolució sobre la qual es formulava la reclamació de data 25 de febrer de 2019, a aquest efecte se li concedien 10 dies per a la seua esmena. Segons consta en la documentació facilitada per Correus, el 14 de maig de 2019 s'entrega en l'Oficina a l'interessat.

L'interessat atén aquest requeriment el 28 de maig de 2019 en remetre a aquest Consell de Transparència un escrit on, a més d'aportar la documentació requerida, remet una sèrie de documents que acrediten que l'interessat ha portat la qüestió a la via contenciosa administrativa, en concret esmenta la referència al procediment abreujat núm. 321/2019.

Cinqué. El Consell de Transparència, en el marc del procediment que l'habilita per a conèixer l'assumpte, va remetre un escrit de presentació d'al·legacions a la Conselleria de Transparència el 18 de juny de 2019. La contestació es produeix el 05 de juliol de 2019.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta comissió executiva, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb l'article 24.1 en relació amb l'article 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 contenciosa administrativa.

Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –Conselleria de Transparència – està subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que disposa l'article 2.1.a, que fa referència de manera expressa a "l'Administració de la Generalitat".

Quant al reclamant, es reconeix el dret 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, atés que l'article 11 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que calga motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Segon. Segons s'ha exposat en els antecedents, aquesta reclamació presentada davant aquest Consell de Transparència l'1 d'abril de 2019 té per objecte l'interés del peticionari a accedir a la informació en el marc del procediment disciplinari. Segons el parer de l'interessat, amb la Resolució denegatòria de 25 de febrer de 2019, de la Conselleria de Transparència, a més de no seguir la normativa de transparència, s'han vulnerat els seus drets de defensa en el marc del procediment disciplinari, ja que la documentació relativa a

la informació reservada duta a terme en fase prèvia a la instrucció de l'expedient disciplinari s'ha considerat que no és objecte de dret d'accés, en tractar-se d'actuacions pròpies de la Inspecció General de Serveis de la Generalitat Valenciana (en endavant, la Inspecció), contingut que en molts casos s'ha dissociat amb posterioritat per a integrar-se en l'expedient disciplinari.

Aquest consell de transparència ha tingut coneixement per part de l'interessat que la resolució dictada per la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural per a la incoació d'expedient disciplinari ha sigut objecte de recurs davant la jurisdicció contenciosa. Doncs bé, la veritat és que sembla que l'objecte de l'esmentat recurs contenciós és un acte de tràmit, com és la incoació d'un expedient sancionador. No obstant això, no competeix de cap manera la seua valoració a aquest Consell. Aquest Consell no té coneixement de la possible inadmissió o una altra resolució posterior del procediment contenciós iniciat. En qualsevol cas, cal assenyalar que l'objecte d'aquesta reclamació és la denegació d'accés a la informació per la Conselleria de Transparència. Així mateix, i en tot cas, aquesta resolució ho és sense perjudici de la procedent resolució judicial en aquell recurs contenciós, així com sense perjudici de totes les qüestions prejudicials i incidentals que puguen correspondre en seu judicial, que fins i tot pogueren afectar les garanties i accés a l'expedient pel demandant i ací reclamant.

Tercer. La Conselleria de Transparència reconeix que va denegar l'accés a informació que consta en la Inspecció, ja que no es correspon necessàriament amb informació relativa a l'expedient disciplinari, sinó que es tracta d'informació que s'emmarca dins de les actuacions que té encomanades i que realitza a l'empara de la Llei 22/2018, de 6 de novembre, de la Generalitat, d'inspecció general de serveis i del sistema d>alertes per a la prevenció de males pràctiques en l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental que modifica al Decret 68/2014, de 9 de maig, del Consell, pel qual es regula l'exercici de la competència i les funcions d'inspecció general dels serveis de l'Administració de la Generalitat.

En aquest context normatiu s'addueix per part de la Inspecció el que es disposa en l'article 4.2 de la Llei 22/2018 en indicar: "El personal d'inspecció de serveis i el que ocasionalment pugua col·laborar en l'exercici de la funció inspectora guardarà secret i confidencialitat respecte de les investigacions que es duguen a terme i dels assumptes que coneguen per raó del seu lloc, així com sobre les dades, especialment les de caràcter personal, informes, origen de les denúncies o antecedents als quals tinga accés durant el compliment de les seues funcions. Aquesta obligació subsistirà encara després de finalitzada la relació amb la inspecció de serveis. Aquest mateix deure de secret i confidencialitat serà exigible al personal de suport a la inspecció de serveis. Així mateix, es desenvoluparan reglamentàriament els mecanismes necessaris per a protegir la intimitat i privacitat de les persones que presenten denúncies o comuniquen fets amb aparença d'irregularitat, com ara la dissociació de dades, ocultació de la identitat en totes les comunicacions formals i informals, així com en els arxius i bases de dades. De la mateixa manera, es regularà reglamentàriament la protecció d'aquelles persones que intervinguen en la comprovació dels fets investigats".

Doncs bé, sobre això, aquest Consell considera que en aquest cas concorren diverses de les causes per a la denegació de l'accés sol·licitat. Cal recordar que l'article 14 Llei 19/2013 disposa:

"Article 14. Límits al dret d'accés.

1. El dret d'accés podrà ser limitat quan accedir a la informació supose un perjudici per a:

- e) La prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris.
- f) La igualtat de les parts en els processos judicials i la tutela judicial efectiva.
- g) Les funcions administratives de vigilància, inspecció i control.
- k) La garantia de la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió."

I segons els arguments de la Conselleria, i com resulta clar en aquest cas, la revelació de la informació sol·licitada en un expedient sancionador encara obert podria afectar el desenvolupament del procediment d'investigació. Més encara, podria també afectar el desenvolupament de futures investigacions en les quals és necessària la confiança en la confidencialitat de les persones que participen en les actuacions prèvies. Per aquest motiu només en particulars circumstàncies i no sempre es podria facilitar aquesta informació.

D'igual manera i amb total claredat, la facilitació de la informació podria afectar amb claredat el desenvolupament del procediment sancionador en marxa i, per tant, les funcions administratives de vigilància, inspecció i control. I especialment, la facilitació de la informació en el si d'un procés disciplinari obert en el cas present sens dubte podria afectar la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió, com és el cas.

A tot que s'ha dit anteriorment cal afegir que la informació que se sol·licita inclou dades personals de persones intervinents en les actuacions prèvies. I en aquest cas podria haver-hi, fins i tot, repercussions o càrregues negatives en l'esfera dels interessos de les persones que han participat en aqueixes fases prèvies, en un context administratiu, per tant es donen les circumstàncies per a aplicar sobre aquest tema i

específicament les excepcions a l'accés basant-se en l'article 15 Llei 19/2013. En general, cal partir d'una singular sensibilitat de les dades personals en el marc d'actuacions administratives sancionadores. A això cal afegir particularment que en la ponderació a realitzar basant-se en l'article 15.3r de la Llei 19/2013 cal tindre en compte els drets i interessos que potencialment quedarien implicats en aquest cas de les persones que van participar sota confiança de confidencialitat.

Així les coses, segons l'article 14 en general i 15 respecte de les dades concretes de la Llei 19/2013, no és procedent reconèixer l'accés a la informació sol·licitada.

RESOLUCIÓ

D'acord amb els antecedents i fonaments jurídics descrits, es desestima aquesta reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] contra la Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 comptadors 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