

Expedient número 71/2019
Resolució número 136/2019

**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, 23 d'octubre de 2019

Reclamant: Sra. [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **71/2019**, interposada per la Sra. [REDACTED] representada pel seu fill, el Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Torres-Torres, i sent ponent la vocal del Consell la Sra. Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprén de la documentació que hi figura en l'expedient, el 16 de maig de 2019 el Sr. [REDACTED] va presentar en representació de la seua mare, la Sra. [REDACTED], en el registre d'entrada de la Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació, una reclamació dirigida davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana. En aquesta manifestava com a motiu de la seua reclamació contra l'Ajuntament de Torres-Torres la falta de resposta a tres sol·licituds d'informació sobre els nínxols familiars en el cementeri municipal de Torres-Torres, de dates 12 de juliol de 2017 (número de registre 1117), 27 de juliol de 2017 (número de registre 1193) i 1 d'abril de 2019 (número de registre 759).

Segon.- En data 22 de maig de 2019, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a l'Ajuntament de Torres-Torres un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com per a aportar qualsevol informació sobre aquest tema que considerara rellevant. En resposta a aquest, el 4 de juny de 2019 es van fer arribar les al·legacions de l'Ajuntament de Torres-Torres, en les quals s'informava del següent:

1.- Que hauria d'haver-se contestat en el termini de 30 dies a la primera sol·licitud d'informació formulada per la Sra. [REDACTED] en data 12 de juliol de 2017 amb número de registre 1117, tal com fixa l'article 17 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, i que si s'haguera contestat ja no haurien calgut les altres dues sol·licituds formulades posteriorment.

2.- Que la sol·licitud d'accés a la informació pública sol·licitada per la interessada només va ser tramitada i resulta des de la tercera instància presentada amb número de registre 759/2019, en què es

va concedir accés a la sol·licitud de transparència passiva formulada mitjançant Decret d'Alcaldia número 200/2019.

3.- Que es van fer dos intents de notificació del Decret d'Alcaldia número 200/2019 per part dels serveis municipals en data 17/4/2019 a les 13.30 hores i l'en data 21/04/2019 a les 13.00 hores, advertint que aquesta notificació no va ser correcta, ja que el segon intent hauria d'haver-se realitzat després de les 15 hores, com estableix l'article 42.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

4.- Que s'havia enviat a publicar, en data 26/05/2019, en el tauler edictal del *Boletín Oficial del Estado* l'avís que estava a la disposició de la interessada una notificació infructuosa, si bé la notificació era defectuosa perquè no s'havia practicat conformement amb la llei.

Per tot això, es conclouia informant que s'havia produït un incompliment dels drets de la interessada Sra. [REDACTED] davant l'absència de resposta a la seua sol·licitud d'informació pública que ja va ser formulada el juliol de 2017, i es recomanava que hauria de fer-se una nova notificació a la interessada en la forma prevista en l'article 42.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques amb la finalitat que el Decret de concessió de la informació arribara a la interessada al més prompte possible.

Tercer.- El 25 de juny de 2019, la Secretaria de l'Ajuntament de Torres-Torres va remetre al Consell de Transparència mitjançant correu electrònic el justificant de recepció de correus de la notificació a la interessada del Decret d'Alcaldia número 200/2019 sobre la informació pública sol·licitada, practicada el dia 17 de juny de 2019.

Quart.- En data 27 de juny de 2019, la Comissió Executiva del Consell va remetre a la reclamant una notificació per correu certificat, rebuda el dia 28 de juny, tal com consta en el corresponent justificant de recepció, en la qual se li informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de Torres-Torres, i se li sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, ja que en tal cas calia comunicar-ho al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació. Se li concedia a aquest efecte un termini de deu dies, amb l'advertència que, si no es produïa cap comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

Cinqué.- En data 10 de juliol de 2019, la reclamant va remetre, a través del seu representant, una resposta a la carta del Consell. En aquesta resposta exposava, literalment, que:

“En relació a la nostra sol·licitud de data 16 de maig de 2019 presentada davant el Consell de Transparència manifestem la nostra disconformitat amb la resposta donada des de l'ajuntament de Torres-Torres per manejar informació inexacta i incompleta. Això és, la informació sol·licitada no ha sigut proporcionada.

Els remetem al text de l'escrit rebut per vostés des de la secretària de l'Ajuntament de Torres, per a fer-los observar que no donen resposta a la nostra sol·licitud d'informació.

Creiem entendre que des de l'ajuntament s'està aplicant amb retroactivitat la norma assenyalada en el seu escrit, sobre els nínxols sobre els quals demanem informació de la seua titularitat.

És vox populi en tot el municipi de Torres, entre els veïns i veïnes en edat de conèixer de les circumstàncies familiars de la meua mare [REDACTED] que ella com a filla adoptiva de [REDACTED] i de [REDACTED], és l'única hereua dels anteriors difunts. i que sent que la germana de la seua mare [REDACTED] i [REDACTED] no van tindre descendència, és la meua mare qui ha anat ocupant-se fins a la data de la present, de la cura dels nínxols dels quals sol·licitem la informació de titularitat.

És en aquest temps que sol·licitem aquesta informació, perquè si bé amb anteriors administracions a l'Ajuntament de Torres-Torres, no era necessari certificar per escrit aquesta informació, ni posseir

cap certificat, puix que la transmissió es produïa de forma verbal, amb escrupolós respecte i serietat. Hui en dia es fa necessari el paper escrit per a formalitzar la titularitat certa dels nínxols sobre els quals sol·licitem la informació.

Si bé l'Ajuntament de Torres-Torres certifica en el seu escrit des de la Secretaria d'aquest que els nínxols Número 44 fila 2, Número 126 Fila 4, Número 167 Fila 5 i Número-85 Fila 3, on estan inhumades les despulles de [REDACTED] i de [REDACTED], dient que la titular d'aquests ("a nom") és [REDACTED]

No entenem que l'Ajuntament de Torres-Torres reconeix en el seu escrit la titularitat dels nínxols ocupats per [REDACTED] i [REDACTED] (els seus oncles) a [REDACTED] i silencia la titularitat dels nínxols ocupats pels seus pares adoptius, que són [REDACTED] i [REDACTED] nínxols situats en el mateix cementeri municipal de Torres-Torres i que han de ser reconeguts igual que els anteriors, perquè tots ells corresponen a la mateixa fase de construcció, quan l'ajuntament va permetre i va atorgar la construcció d'aquests, a cadascun dels veïns del municipi.

En fotografies annexes assenyalam la ubicació d'aquests en el cementeri municipal de Torres-Torres perquè no podem identificar-los amb lletra o numeració. La secretària de l'ajuntament de Torres no fa cap referència a aquests nínxols en el text de la Resolució de l'Alcaldia número 200/2019 de data de 15 d'abril de 2019. Els nínxols sobre els quals NO hem sigut informats corresponen al lloc on estan inhumats els pares adoptius de [REDACTED] i que són: [REDACTED] inhumat el 13 de desembre de 1995 que al seu torn inhume anteriorment als seus pares [REDACTED] inhumat el 20 de març de 1956 i a [REDACTED] el 13 de març de 1958 i a la seua pròpia emmanilla [REDACTED]. Aquests nínxols daten tots ells de l'any 1958. Aquesta fase de construcció del cementeri va ser una concessió que va fer l'ajuntament als veïns, i van ser cadascun dels titulars els que van costejar la construcció dels mateixos i no l'ajuntament.

A continuació, destaquem les dates d'inhumació dels difunts familiars de [REDACTED] filla adoptiva de [REDACTED] i [REDACTED]. Al seu torn, neboda dels difunts [REDACTED] i [REDACTED] manifestem la nostra disconformitat amb la resposta donada des de l'ajuntament de Torres-Torres per manejar informació inexacta i incompleta. Aquesta informació ja la coneixíem (excepte la nomenclatura i numeració dels nínxols) i [REDACTED] inhumat el 13 de desembre de 1995 que al seu torn inhume anteriorment als seus pares José Ortola Fornés inhumat el 20 de març de 1956 i a [REDACTED] el 3 de març de 1958 i a la seua pròpia esposa [REDACTED]

Deixem assenyalat que la informació rebuda és incompleta: falten les dades sobre els pares de [REDACTED] I que no s'expressa clarament el caràcter reconegut de titularitat sobre els nínxols que expressa l'escrit de l'ajuntament. Explicat això, reiterem que s'intenta aplicar amb caràcter retroactiu una norma sobre la titularitat dels nínxols que corresponen a [REDACTED] en una pretesa confusió sobre els drets sobre aquests. Trobem en jurisprudència com en les sentències de 6 de març de 2001, 26 de maig de 2004 i 24 de novembre de 2003, que incardinen la interpretació de l'article 33 de la Constitució Espanyola (STC 204/2004) En paraules de la STS de 26 de maig de 2004, diu "ha de reconèixer-se aplicant l'anterior doctrina que no és possible conforme a aquesta doctrina jurisprudencial aplicar a aquest les limitacions temporals decretades en les disposicions reglamentàries posteriors."

Nosaltres entenem que segons la doctrina jurisprudencial del tribunal en aquesta matèria (STS de 6 d'octubre de 1994) que en atorgar-la l'Ajuntament de Torres-Torres als anteriors titulars no va imposar cap limitació temporal, i que per la datació d'inhumació dels nostres familiars i els rètols que encapçalen els nínxols, assenyalant la dates 1958 i pròximes a aquesta, com a datació de construcció dels nínxols, i que aquests han d'estar subjectes no a la nova norma per a nous nínxols sinó protegits per la legislació anterior, de 1890, així com el posterior reconeixement en el Reglament de Policia Sanitària mortuòria aprovat pel Decret de 21 de desembre de 1960, que preveia la transmissió en propietat dels nínxols, panteons, sepultures i construccions sobre el cementeri.

Per tot això expressem la nostra disconformitat amb la informació rebuda des de l'Ajuntament de Torres-Torres.

Precisament hem sol·licitat la informació sobre la titularitat dels nostres nínxols, per a obtenir una certificació oficial d'aquesta, doncs a la vista de la confusió creada, és obvi que ja no és suficient el contracte verbal gestionat pels nostres difunts amb anteriors administracions del municipi de Torres-Torres, respecte als nínxols que ara ocupen, i quan veiem que la nova gestió de l'Ajuntament de Torres pretén aplicar amb retroactivitat la nova norma a aquests nínxols en els quals regeix una llei anterior.

En el que semblava una gestió senzilla que es prolonga en un assumpte fins a 2019 es fa certa la cita que expressa com «el temps que passa és la veritat que fuig». Ens ha sigut absolutament necessari recórrer a la intermediació de la Conselleria de Transparència per a obtenir almenys resposta de la secretària de l'Ajuntament de Torres-Torres.

Per tot el que hem expressat, demanem que prenguen cartes en l'assumpte per a apaivagar els justos drets que li corresponguen en aquest assumpte a [REDACTED]. La meua mare.”

Després haver-se efectuat la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 23 d'octubre de 2019 d'aquesta Comissió Executiva, s'adopta la present resolució basant-se en aquests:

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conformement 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 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 seua 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 Torres-Torres– es troba subjecta a les exigències de la citada Llei, en virtut del que es disposa en el seu article 2.1.d), que es refereix de forma expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Tercer.- Quant a la reclamant, es reconeix el dret 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, 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 siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart.- Finalment, la informació sol·licitada, relativa a uns nínxols familiars en el cementeri municipal de Torres-Torres, 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 estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué.- En primer lloc, cal deixar ben clar que el reclamant, el Sr. [REDACTED], que actua en nom de la seua mare [REDACTED], demana informació a l'Ajuntament de Torres-Torres sobre uns nínxols situats en el Cementeri municipal. Concretament demana que l'Ajuntament certifique oficialment la titularitat dels nínxols en els quals van ser inhumats els pares de la seua mare i els seus oncles, nínxols que es van construir sobre els anys 1958 i sobre els quals la seua mare, com a única hereua s'ha anat ocupant de la seua cura fins hui. Explica el reclamant que aquests nínxols es van construir mitjançant una concessió de l'Ajuntament per la qual els mateixos veïns es feien càrrec de les despeses de construcció. En aquells anys no es feia necessària cap certificació legal

de la titularitat dels nínxols atés el costum que es resolguera per la via de la paraula donada. Però davant la confusió sobre aqueixos nínxols antics el reclamant va demanar la certificació sobre la seua titularitat que ara poden demanar-li a la seua mare en el futur. Queda clar que segons la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, en el seu article 11 es 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 siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei. Per tant encara que la Llei de transparència no obliga el reclamant a motivar la seua petició, ho fa i hem d'expressar que les seues explicacions resulten rellevants per a entendre la qüestió que es planteja.

Sisé.- Recordem també que el reclamant presenta la sol·licitud d'informació a l'Ajuntament de Torres-Torres no menys de vegades diferents: el 12 de juliol de 2017 (número de registre 1117), el 27 de juliol de 2017 (número de registre 1193) i l'1 d'abril de 2019 (número de registre 759), sense que rebera cap resposta, amb el que es dirigeix a aquest Consell acollint-se a la Llei de Transparència. Recordem així mateix que l'Ajuntament de Torres-Torres inicia les seues al·legacions reconeixent:

“1.- Que hauria d'haver-se contestat en el termini de 30 dies a la primera sol·licitud d'informació formulada per Sra. [REDACTED] en data 12 de juliol de 2017 amb número de registre 1117, tal com fixa l'article 17 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, i que si s'haguera contestat ja no haurien resultat necessàries les altres dues sol·licituds formulades posteriorment.”

En les seues al·legacions l'Ajuntament s'expressa clarament que va haver-hi errors en la transmissió de la resposta que van fer impossible la seua arribada al sol·licitant i que davant aquesta situació indica que procedirà a enviar la informació sol·licitada. Continuem recordant que, en efecte, aquesta informació arriba en aquesta ocasió a les mans del reclamant però segons ens indica després de la seua recepció i davant la nostra pregunta sobre la seua satisfacció que *“manifestem la nostra disconformitat amb la resposta donada des de l'ajuntament de Torres-Torres per manejar informació inexacta i incompleta. (...) Els remetem al text de l'escrit rebut per vostès de la secretària de l'Ajuntament de Torres, per a fer-los observar que no donen resposta a la nostra sol·licitud d'informació”*

Seté.- L'Ajuntament en el seu escrit certifica la informació sobre els nínxols corresponents a la inhumació dels oncles de la reclamant ([REDACTED] i [REDACTED]) indicant que *“els nínxols Número 44 fila 2, Número 126 Fila 4, Número 167 Fila 5 i Número-85 Fila 3, on estan inhumats les despulles de Sr. [REDACTED] i [REDACTED], assenyalant que la titular d'aquests (“a nom”) és [REDACTED], però res no diuen dels nínxols dels pares de la reclamant ([REDACTED] i [REDACTED]) sinó que la construcció dels uns i dels altres data de dates similars (sobre 1958) i la proximitat de les seues localitzacions sembla confirmar-ho així. No sabem per què l'Ajuntament no dóna la informació sol·licitada sobre els nínxols de [REDACTED] i [REDACTED]. El reclamant al·ludeix a l'aplicació per part de l'Ajuntament de la retroactivitat d'una norma assenyalada en el seu escrit sobre els nínxols dels quals es demana la informació de la titularitat. I ens indica que sentències del Tribunal Suprem com la del 6 de març de 2001, 26 de maig de 2004 i 24 de novembre de 2003 enllacen amb la interpretació de l'article 33 de la Constitució Espanyola (STS 204/2004). Tampoc sabem per què l'Ajuntament dóna la informació sobre els nínxols que contenen les despulles de [REDACTED] i [REDACTED] i no sobre els nínxols que contenen les despulles de [REDACTED] i [REDACTED]. L'Ajuntament no ha donat cap explicació sobre aquest tema.*

Per tot això resollem que el reclamant té dret a conèixer la informació de la titularitat dels nínxols dels pares de la seua mare, [REDACTED] i [REDACTED], informació que haurà d'oferir-li l'Ajuntament de Torres-Torres.

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.- Admetre la reclamació de 16 de maig de 2019 del Sr. [REDACTED], en representació de la seua mare, Sra. [REDACTED], contra l'Ajuntament de Torres-Torres, el qual haurà d'informar el reclamant sobre la titularitat dels nínxols situats en el Cementeri Municipal i que acullen les despulles de [REDACTED] i [REDACTED]. L'Ajuntament disposa d'un mes com a termini màxim de temps, a comptar des de la recepció d'aquesta resolució, per a donar compte d'aquesta informació al reclamant.

Segon.- Instar l'Ajuntament de Torres-Torres que informe aquest Consell de les actuacions dutes a terme per a acomplir la present Resolució.

Tercer.- Convidar al reclamant Sr. [REDACTED] 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.

Contra la present resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà 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 comptats des de l'endemà de fer-se 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