

Expedient número 96/2019
Resolució número 163/2019

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofía García Solís

València, 12 de desembre de 2019

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana.

VISTA la reclamació número **96/2019**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra el Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana, i sent ponent la vocal del Consell, Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es dedueix de la documentació que hi ha en l'expedient, la persona reclamant va presentar davant el Consell de Transparència el 10 de juliol de 2019, a través del registre telemàtic de la Generalitat, amb número de registre GVRTE/2019/468614, escrit de denúncia contra el Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana. En aquest manifestava que el Col·legi no havia respost a diverses sol·licituds d'informació pública presentades el 25 de desembre de 2018, 12 de març i 15 d'abril de 2019, i exposava, literalment, el següent:

“He sol·licitat en reiterades ocasions l'obtenció d'una còpia certificada de les actes de dues assemblees generals del col·legi, celebrades en els anys 2017 i 2018, ja que com a col·legiat tinc dret a accedir a la informació consignada en aquestes.

Des del col·legi es va respondre a sengles sol·licituds amb un "s'ha rebut", sense que en el termini de més de 7 mesos (des de la primera sol·licitud) haja rebut absolutament res.

Adjunte al present formulari un document on detalle el contingut de la sol·licitud, i un altre document on consten els mitjans probatoris d'aquesta.”

Segon.- En data 24 de juliol de 2019, la Comissió Executiva del Consell de Transparència va remetre, a través del Registre centralitzat de la Generalitat Valenciana, al Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana, 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. Després d'haver transcorregut el termini concedit, aquest col·legi no ha accedit a la notificació efectuada per aquest òrgan, segons queda acreditat en el justificant de rebuig.

Després d'haver efectuat la deliberació de l'assumpte en la sessió celebrada el dia 12 de desembre de 2019, aquesta Comissió Executiva adopta la present resolució sota els següents

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.- La Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana estableix en l'article 39 que el Consell de Transparència, accés a la informació pública i bon govern té com a finalitat garantir els drets d'accés a la informació, vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat i garantir i promoure l'observança de les disposicions de bon govern. En aquest sentit, l'article 42 de l'esmentada llei estableix la llista de competències d'aquest òrgan, totes relacionades amb les funcions assenyalades.

Tercer.- Així mateix, la corporació destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –el Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana- es troba subjecta a les exigències de la mencionada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 2.1.f), que es refereix de manera expressa a “les corporacions de dret públic, quant a les seues activitats subjectes a dret administratiu”.

En conseqüència, les corporacions de dret públic s'han de considerar, a l'efecte de la citada normativa legal aplicable, com a Administració pública. Efectivament, el Col·legi Oficial de Criminòlegs, té la consideració de Corporació de Dret Públic, per la qual cosa solament les seues actuacions sotmeses a Dret Públic han de considerar-se incloses dins de l'àmbit d'aplicació de la normativa aplicable al cas. En aquest sentit, cal recordar que estan subjectes a Dret Administratiu els actes relatius a l'organització i funcionament de les corporacions i l'exercici de les funcions administratives que té atribuïdes per la legislació que les regeix o que els han sigut delegades per altres Administracions públiques.

Disposició que es regula en l'article 2.4 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions públiques, quan assenyalava que “les Corporacions de Dret Públic es regiran per la seua normativa en l'exercici de les funcions públiques que els hagen sigut atribuïdes per llei o delegades per una Administració pública, i supletòriament per aquesta Llei”. I, d'altra banda, qualsevol persona té dret a accedir a la “*informació pública*”, entesa aquesta en els termes de l'article 11 de la Llei de transparència de la Comunitat Valenciana i d'acord amb el procediment regulat en el capítol II d'aquesta.

Quart.- Aquesta naturalesa mixta, pública i privada, dels col·legis professionals, fa que en primer terme s'haja de determinar si la sol·licitud del reclamant, referida a determinades actuacions de la Junta de Govern i les seues consegüents actes constitueixen una activitat subjecta al Dret Administratiu i a les lleis de Transparència. Com s'ha assenyalat en els antecedents de fet, el Sr. [REDACTED] va sol·licitar l'acta de l'Assemblea General de l'II·lustre Col·legi de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant ICOC), celebrada a Elx l'any 2017 i l'acta de l'Assemblea General celebrada el 15 de desembre de 2018 a Santa Pola.

En aquest sentit, el Consell de Transparència i Bon Govern, ha vingut considerant que tot el que es relaciona amb el règim jurídic dels òrgans col·legiats, inclosa l'elaboració d'actes, forma part d'una activitat subjecta a dret administratiu i per tant, el col·legi professional ha de facilitar l'accés a aquestes, en tot allò que es referisca a l'exercici de funcions subjectes a dret administratiu, com per exemple, l'exercici de facultats disciplinàries i imposició de sancions, la convocatòria d'eleccions, etc., dret d'accés que només troba el límit derivat de la garantia de la protecció de dades de l'article 15 de la

LTAIBG. La Resolució del CTBG, RT/0031/2017, de 26 d'abril, assenyala en el seu fonament jurídic 8é:

“El primer bloc de matèries es refereix a l'obtenció de còpia de totes les actes de reunions de la Junta de Govern del ICAM des de la presa de possessió de l'actual Junta de Govern, inclòs l'ordre del dia, certificació d'acords presos i assistents –pregunta número 1- i, de manera específica, les actes de les Juntes de Govern expressament indicades en les preguntes 12 i 13.

Per a analitzar aquest aspecte concret cal partir del fet que la concreció del règim jurídic de l'organització i funcionament dels òrgans col·legiats dels Col·legis Professionals –Assemblea General, Junta de Govern o Directiva, Comissió Executiva, etc.-, es duu a terme en la corresponent norma estatutària. En el supòsit de referència aquesta circumstància es confirma en l'article 99.2 del Reial decret 658/2001, de 22 de juny, per li que s'aprova l'Estatut General de l'Advocacia Espanyola, que en regular el règim jurídic de l'organització col·legial disposa que “La Llei de règim jurídic de les Administracions públiques i del procediment administratiu comú s'ha d'aplicar a tots els actes dels òrgans col·legials que suposen exercici de potestats administratives. En tot cas, aquesta llei té caràcter supletori per al que no està establert en aquest Estatut General.

Aquesta clàusula de tancament del sistema té per finalitat la cobertura de les possibles llacunes que es pogueren plantejar en l'activitat col·legial. De manera que és possible sostindre que el règim jurídic dels òrgans col·legials, en tot allò no disposat en els estatuts corresponents, ha d'ajustar-se a les disposicions establides en els articles 15 a 19 del capítol II, del títol preliminar, de la vigent Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic. Aplicació de la Llei bàsica de procediment administratiu que ha sigut admesa sense cap problema pel Tribunal Suprem, que en Sentència de 27 de maig de 2002 es pronuncia sobre la convocatòria dels òrgans col·legiats dels col·legis professionals afirmant que han de complir-se els requisits relacionats amb les convocatòries i l'ordre del dia dels òrgans establits en la llavors vigent Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les Administracions públiques i del procediment administratiu comú.

En funció del que s'ha exposat en els paràgrafs precedents, cal concloure afirmant que el que es relaciona amb el règim jurídic dels òrgans col·legiats, inclosa l'elaboració d'actes en els termes de l'article 18.1 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, es tracta d'una activitat subjecta a Dret Administratiu.

Prenent en consideració el que acabe d'exposar, cal assenyalar que les actes es configuren com una “informació pública” als efectes establits en l'article 13 de la LTAIBG i, en conseqüència, el col·legi professional ha de facilitar “els continguts o documents, qualsevol que siga la seua forma o suport” i que “hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici” de tal funció pública en tot allò que es referisca a l'exercici de funcions subjectes a Dret Administratiu de les enumerades en l'article 4 dels Estatuts del ICAM –BOCM núm. 222 de 18 de setembre de 2007-, és a dir, l'exercici de les facultats disciplinàries i imposició de sancions, la convocatòria d'eleccions, etc.-, i el 5 de la Llei 2/1974, de col·legis professionals. Dret d'accés que només troba el límit derivat de la garantia de la protecció de dades de l'article 15 de la LTAIBG”.

Cinqué.- Aquesta resolució del Consell de Transparència i Bon Govern va ser recorreguda en contra per l'Il·lustre Col·legi d'Advocats de Madrid davant els Jutjats Centrals Contenciosos Administratius, al·legant que no era procedent el lliurament de les actes de la Junta de Govern, perquè constituïen activitats privades no subjectes al Dret Administratiu. Aquest recurs va ser desestimat per la Sentència núm. 22/18, de 23 de febrer, del Jutjat Central Contencions Administratiu núm. 6, que confirmava el dret del sol·licitant a accedir a les actes requerides de la Junta de Govern. El fonament de dret quart de la mencionada sentència, afirma:

“Després d'haver dit tot això s'ha d'analitzar cadascun dels supòsits en els quals s'accedeix a la sol·licitud d'informació que són objecte de controvèrsia per part del col·legi recurrent.

El primer d'aquells es refereix a l'obtenció de còpia de totes les actes de reunions de la Junta de Govern del ICAM des de la presa de possessió de l'actual Junta de Govern, inclòs l'ordre del dia, certificació d'acords presos i assistents –pregunta número 1- i, de manera específica, les actes de les Juntes de Govern expressament indicades en les preguntes 12 i 13, relatives al contracte amb la

consultora Ernst&Young, i acord d'aquesta sobre la creació d'una denominada Comissió executiva de la Junta de Govern.

És clar que l'activitat relativa al règim de funcionament de la Junta de Govern, de la seua convocatòria, règim d'acords i, més en concret, la documentació dels acords que s'adopten pels òrgans de govern col·legials és una activitat de dret públic, perquè així resulta de l'aplicació supletòria de la Llei 40/2015, a la qual es remet l'article 99.2 del Reial decret 658/2001, de 22 de juny, pel qual s'aprova l'Estatut General de l'Advocacia Espanyola, conformement amb el qual "La Llei de règim jurídic de les Administracions públiques i del procediment administratiu comú s'ha d'aplicar a tots els actes dels òrgans col·legials que comporten exercici de potestats administratives. En tot cas, aquesta llei té caràcter supletori per al que no regula aquest estatut. De manera que el seu règim jurídic com a òrgan col·legiat se sotmet al que es prescriu en aquesta norma estatal, i en particular al seu article 18, segons el qual "De cada sessió que celebre l'òrgan col·legiat s'estendrà acta per part del secretari, que especificarà necessàriament els assistents, l'ordre del dia de la reunió, les circumstàncies del lloc i temps en què s'ha celebrat, els punts principals de les deliberacions, així com el contingut dels acords adoptats". Per tant la informació recollida en aquestes actes és informació pública i ha de ser posada a la disposició dels peticionaris, amb el sol límit imposat per la garantia de la protecció de dades, perquè no és admissible que s'al·legue, sense acreditar ni provar l'afirmat, que en les actes s'enquadren assumptes subjectes al dret administratiu i uns altres de dret privat".

Sisé.- Aquest raonament jurídic resulta plenament aplicable al cas que ens ocupa, i es pot afirmar que el dret del recurrent que, a més, és col·legiat, es veu emparat per les normes de transparència i la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, a més del que es disposa en els mateixos estatuts de l'ICOC, l'article 20 j) del qual garanteix el dret dels/de les col·legiats/ades a examinar els llibres de comptabilitat i d'actes del col·legi, amb sol·licitud prèvia, així com de recaptar l'expedició de certificacions d'aquells acords que l'afecten personalment.

En el mateix sentit, el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana, en la Resolució 24/2016, dictada en l'Expedient núm. 16/2016, contra el Col·legi d'Infermeria d'Alacant, ja va realitzar una anàlisi detallada sobre les matèries objecte de publicitat activa i accés a la informació pública en relació amb els col·legis professionals, en l'àmbit de les lleis de transparència estatal i comunitària.

Seté.- En relació amb la forma en què ha de dur-se a terme l'accés a la informació sol·licitada, hem de tenir en compte que l'article 22.1 de la LTAIBG estableix com a preferent l'accés per via electrònica, llevat que el sol·licitant haja assenyalat un altre mitjà. En el cas ací plantejat i com que el reclamant ha proporcionat una adreça de correu electrònic, és procedent enviar la informació per aquesta via, després de la dissociació de les dades de caràcter personal que puguen aparèixer en els documents sol·licitats (article 15, LTAIBG).

Huité.- Finalment cal recordar a l'Il·lustre Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana, que de conformitat amb el que es disposa en l'article 20.6 de la LTAIBG, l'absència de resposta a una sol·licitud d'informació pública constitueix un incompliment de l'exigència regulada en aquest precepte que pot ser constitutiva d'una infracció greu, ja que tots els òrgans i entitats inclosos en l'àmbit d'aplicació de la llei estan obligats a resoldre expressament en el termini escaient les sol·licituds d'accés a informació pública que els siguen plantejades.

En atenció al que hem manifestat, és procedent estimar la present reclamació.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, és procedent:

Estimar la reclamació del Sr. [REDACTED] enfront de l'Il·lustre Col·legi Oficial de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana, i caldrà remetre a l'adreça de correu electrònic indicada pel reclamant l'Acta de l'Assemblea General de l'Il·lustre Col·legi de Criminòlegs de la Comunitat Valenciana, celebrada a Elx l'any 2017 i l'Acta de l'Assemblea General, celebrada el 15 de desembre de 2018 a Santa Pola, amb l'únic límit imposat per la garantia de la protecció de dades.

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 ser notificada, 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