

Expedient Núm. 201/2019
Informe Núm. 9/2020

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberias

D^a Sofía García Solís

A València, a 20 de novembre de 2020

ASSUMPTE: Informe sobre dret d'accés a diversos documents sol·licitat per D. [REDACTED]

En resposta a la consulta formulada per la directora general de Salut Pública i Addiccions mitjançant escrit presentat el 30 de desembre de 2019 davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, la Comissió Executiva d'aquest Consell emet el següent

INFORME

ANTECEDENTS

Primer.- Segons les dades que obren en l'expedient, amb data 30 de desembre de 2019 es va rebre en el Consell de transparència sol·licitud d'aclariment per la Direcció General de Salut Pública i Addiccions sobre determinades qüestions plantejades per D. [REDACTED] en relació amb una sol·licitud de dret d'accés.

Segon.- En el citat escrit s'exposava que amb data 16 de desembre de 2019 arriba a aquesta Direcció General escrit presentat per Sr. [REDACTED], el qual s'adjunta, en el qual se sol·licita bàsicament el següent:

1. Còpia de l'informe jurídic de l'Advocacia de la Generalitat d'1 de juliol de 2014, informe al qual es fa al·lusió en l'escrit d'aquesta Direcció General de data 2 de maig de 2019, escrit en contestació a la sol·licitud de documentació/informació pública de Sr. [REDACTED] en referència al crematori de Sant Joan d'Alacant. S'adjunten sol·licitud i contestació per a la seua informació.

2. La condició d'interessat en l'expedient administratiu situat en Salut Pública.

Entenem que l'interessat es refereix a l'expedient sobre l'informe sanitari que gestiona aquesta Direcció General en referència al crematori de Sant Joan d'Alacant.

3. Còpia de qualsevol documentació/resolució sobre el projecte d'ordre de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, de revisió i actualització dels requisits sanitaris per a la ubicació i funcionament de forns crematoris. S'adjunta resolució de la Consellera de Sanitat Universal i Salut Pública per la qual s'acorda l'arxiu del projecte d'Ordre en qüestió.

Per tot això, i en virtut de l'article 42.1.d) de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, sol·licitem aclariment per part d'aqueix Consell sobre les qüestions plantejades pel Sr. [REDACTED], amb la finalitat de poder resoldre per part d'aquesta Direcció General la sol·licitud presentada en el termini previst en l'article 17 d'aquesta mateixa Llei.

També sol·licitem aclariment sobre si és necessari, sobre la base de l'article 15.5 de la Llei 2/2015, donar trasllat a les persones afectades amb drets o interessos en aquest procediment perquè, si escau, en el termini de quinze dies hàbils presenten les al·legacions que estimen pertinents.

FONAMENTACIÓ JURÍDICA

Primer.- La consulta al Consell de Transparència, es presenta per tant en el marc de les competències que aquest òrgan té atribuïdes sobre la base del que es disposa en l'Art. 42.1 d) de la Llei 2/2015 de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana (en endavant Llei 2/2015) i en l'art. 82 e) del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, per la qual cosa queda acreditada la legitimació.

Segon.- Respecte del dret d'accés a la informació relativa a l'informe *jurídic de l'Advocacia de la Generalitat*, no existeix cap dubte que el mateix constitueix informació pública, conforme a la definició que de la mateixa s'estableix en la Llei 2/2015 de Transparència, Accés a la informació pública i Bon Govern, perquè aquest CTCV, entén que es tracta d'informació de rellevància pública, independentment del caràcter preceptiu o facultatiu d'aquest.

En aquest sentit s'ha manifestat el Consell en nombroses resolucions, en considerar la necessitat que l'Administració motive que la informació sol·licitada manca de rellevància en la tramitació de l'expedient o en la conformació de la voluntat de l'òrgan per a l'adopció de la decisió de què es tracte. D'aquesta manera, el Consell ha seguit el criteri interpretatiu del Consell Estatal CI006/2015 i en les seues resolucions 21/2017, de 10.03.2017 (Exp. 29/2016), i 16/2018, de 15.02.2018 (Exp. 32/2017), va vindre a establir que *"les sol·licituds de dret d'accés a informes, en poder de l'administració, ja siguen preceptius o facultatius, els haja elaborats la pròpia administració o qualsevol altra entitat tant pública com privada, no poden ser inadmeses per considerar que es tracta d'informació auxiliar o de suport. I per a això es recolza en el FJ 2n de la Sentència de la Secció Setena de l'Audiència Nacional de 25 de juliol de 2017 del recurs 46/2017. No pot inadmetre's accés a informes rellevants per a conèixer la motivació de les Administracions Públiques"*.

Més recentment la resolució de l'expedient 40/2020 va reconèixer al seu torn el dret d'accés a un informe jurídic d'acord amb el que s'estableix per l'article 46 del Decret 105/2017, que estableix en el seu apartat 2 que: *"els informes, tant preceptius com facultatius, que hagen sigut emesos pels propis serveis o per altres entitats públiques o privades, no podran ser considerats com a informació de caràcter auxiliar o de suport independentment del caràcter d'aquest informe"*. D'aquesta manera el CTCV ha vingut interpretant de forma absolutament restrictiva la causa d'inadmissió que encaixa amb el caràcter auxiliar o de suport de la informació en qüestió. Per tant i conforme a l'anteriorment exposat s'haurà de facilitar la còpia de l'informe jurídic de l'Advocacia de la Generalitat objecte de la sol·licitud d'accés, atès que no existisca un procediment contenciós obert que pose en joc la igualtat de les parts en el procés.

Tercer.- Respecte de la *condició d'interessat* excedeix de la competència d'aquest òrgan el reconeixement o no de l'esmentada condició, ja que l'existència o no d'aquesta, no és relativa a la matèria de transparència o accés a la informació pública que són les qüestions objecte d'assessorament per aquest CTCV.

Quart.- Quant al *dret d'accés a la còpia de qualsevol documentació/resolució sobre el projecte d'ordre de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, de revisió i actualització dels requisits sanitaris per a la ubicació i funcionament de forns crematoris*, en primer lloc, i de conformitat amb el que s'estableix en l'article 11 de la Llei 2/2015, *"Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, mitjançant sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les contemplades en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei"*. Quant a la informació objecte del dret d'accés sens dubte la mateixa constitueix informació pública conforme al que s'estableix en l'article 4 de la Llei 12/2015, que estableix que *"S'entén per informació pública el conjunt de continguts*

o documents que obren en poder de qualsevol dels subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquesta llei i que haja sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”.

Cinqué.- A l'anteriorment exposat hem d'afegir que l'apartat 2.1.d) de l'article 9 estableix: “*Que les administracions públiques publicaran les memòries i informes que conformen els expedients d'elaboració de normes*”, per la qual cosa la documentació relativa al projecte d'ordre de revisió i actualització dels requisits sanitaris per a la ubicació i funcionament de forns crematoris degué ser publicada en la pàgina web de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública.

No existeix tampoc cap dubte respecte de l'aplicació de la Llei 2/2015 a la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, com a subjecte obligat conforme al que s'estableix en l'article 2.1.a) d'aquesta llei. No obstant això, vist que segons antecedents obrants en l'expedient es va procedir a l'arxiu del citat projecte d'ordre no s'albira l'existència de cap límit que poguera afectar el dret d'accés a la documentació sol·licitada en aquest apartat, per la qual cosa haurà de reconèixer-se el dret a l'obtenció de la informació sol·licitada i facilitar còpia de la mateixa al sol·licitant.

No obstant això, donada l'amplitud de la documentació sol·licitada en aquest apartat lloc que el reclamant sol·licita textualment “*qualsevol document*”, caldrà valorar abans de facilitar l'accés si entre aquesta informació hi haguera documents que pogueren ser considerats auxiliars o de suport, i respecte d'aquests, podria ser aplicable el que s'estableix en l'article 18.1 b), de la llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que estableix com a causa d'inadmissió el fet que la sol·licitud siga relativa a “*informació que tinga caràcter auxiliar o de suport, com la continguda en notes, opinions, esborranys o resums, comunicacions i informes interns, o entre òrgans o entitats administratives*”

Sisé.- Finalment, i respecte de la *necessitat de donar trasllat a les persones afectades amb drets o interessos en el procediment, perquè, si escau, en el termini de quinze dies hàbils presenten les al·legacions que estimen pertinents*, l'informe 4/2020 (Exp. 66/2019) d'aquest CTCV es va manifestar en el sentit de la necessitat d'analitzar el tràmit d'audiència a tercers previst en l'apartat 5 de l'article 15 de la Llei 2/2015. Si la informació sol·licitada poguera afectar drets o interessos de tercers, degudament identificats, se'ls concedirà un termini de quinze dies perquè puguen realitzar les al·legacions que estimen oportunes. El sol·licitant haurà de ser informat d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a dictar resolució fins que s'hagen rebut les al·legacions o haja transcorregut el termini per a la seua presentació. Devem tenir en compte que ens trobem davant un tràmit d'audiència previst perquè el tercer afectat per l'accés a la informació que se sol·licita pugua exposar el que en defensa dels seus drets considere necessari, però no estem davant una sol·licitud de consentiment per a proporcionar l'accés a la informació. El tràmit d'audiència es durà a terme per un termini màxim de quinze dies, a la fi dels quals, i si no hi ha hagut una resposta per part de l'interessat, haurà de dictar-se la corresponent resolució. Així es va establir en la resolució 62/2019 de Consell de Transparència i Bon Govern. En aquesta mateixa línia ha sigut adoptat recentment per aquest mateix òrgan el criteri CI/001/2020 al qual ens remetem en aquesta qüestió.

És quant s'ha d'informar els efectes oportuns.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A la INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**



Ricardo García Macho