

Expedient núm. 140/2019

Resolució núm. 22/2020

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

Els Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías (ponent)

Sra. Sofia García Solís

València, 6 de febrer de 2020

En resposta a la reclamació presentada pel senyor [REDACTED], a l'empara de l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, mitjançant un escrit presentat davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, el 3 d'octubre de 2019, atesos els antecedents i fonaments jurídics que s'especifiquen a continuació, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. En data de 3 d'octubre de 2019 va tindre entrada en el registre d'aquest Consell un escrit –sense signatura i datat el 9 de setembre– gràcies al qual el senyor [REDACTED], manifestant la seua condició de portaveu del sindicat de l'aigua Solidaritat Obrera, posava en coneixement d'aquest que en data de 30 de maig de 2019 havia sol·licitat a l'empresa "Aigües d'Alacant Empresa Mixta" el contracte pel qual es contractaven els serveis de la mercantil "Aquatec Proyectos para el Sector del Agua, SAU" corresponents als anys 2018 i 2019, a fi de conèixer els detalls de la relació entre totes dues empreses en relació amb la neteja mitjançant gel ("Ice pigging") de les xarxes de subministrament d'Alacant, la concessió del qual està en poder de la primera d'aquestes. S'assenyalava, així mateix, que en la data indicada dalt no s'havia rebut encara cap contestació a la petició esmentada i es puntualitzava que, als ulls del reclamant, "la informació sol·licitada en cap moment ha de ser privada del coneixement dels agents socials ni dels ciutadans, ja que una de les mercantils esmentades és una empresa de servei públic".

Segon. Després de requerir en data 14 d'octubre de 2019 el reclamant perquè aportara diferent documentació que no hi havia en el seu primer escrit, i obtindre-la, a fi de brindar una resposta adequada a la seua sol·licitud, en data de 6 de novembre de 2019 es va procedir a concedir el tràmit d'audiència a l'empresa "Aigües Municipalitzades d'Alacant, Empresa Mixta", i se'l va convidar a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides; així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que puga resultar rellevant; ofici que va ser atentament respost per aquesta en data de 10 de desembre de 2019.

Tercer. Finalment, i amb la instrucció prèvia del cas, aquest consell va procedir a debatre la qüestió plantejada en la seua reunió del dia de la data, en la qual es van acordar els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. Conformement a 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, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern és l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a ser impugnades en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. Així mateix, i atés que l'article 11 de la Llei 2/2015 estableix també que "Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, per mitjà d'una sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei."

Cal concloure que el senyor [redacted] es troba igualment legitimat per a instar l'acció garantista d'aquest Consell a l'efecte de pal·liar la falta de resposta de l'administració requerida, sense que calga dilucidar la representativitat del sindicat en el nom del qual al·lega estar actuant, ni acreditar la seua condició de portaveu d'aquest –aspectes, aquests dos, que no es fan constar en l'escrit del reclamant–.

Tercer. Les qüestions controvertides en aquest cas en són dos. La primera té a veure amb l'al·legació de l'empresa reclamada en el sentit que la informació que s'insta a proporcionar el reclamant està "subjecta a secret professional i propietat intel·lectual", atés que gira entorn d'"una tecnologia innovadora de neteja de xarxes mitjançant gel", que es troba "desenvolupada i comercialitzada en exclusiva, i té el sistema registrat mitjançant patent", per la qual cosa l'afectada podria emparar-se en els límits previstos en l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, per a denegar el lliurament de l'expedient sol·licitat. La segona, per altra banda, és la de si l'entitat destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –la mercantil "Aigües Municipalitzades d'Alacant, Empresa Mixta"– es troba subjecta a les exigències de la legislació en matèria de transparència –com implícitament suggereix el reclamant, ja que apel·la en el seu escrit a l'article 12 de la Llei 19/2013– o si no ho està –com expressament argumenta l'empresa en el seu escrit d'al·legacions davant d'aquest Consell

Atés que de la resolució en un sentit o en l'altre de la segona de les qüestions enunciades depén la necessitat d'entrar o no en la primera qüestió, és procedent abordar aquella en primer lloc.

Quart. Per a fer-ho és procedent assenyalar que l'empresa "Aigües Municipalitzades d'Alacant, Empresa Mixta" és, com la mateixa empresa s'ocupa d'indicar en el seu escrit d'al·legacions esmentat, "una societat d'economia mixta la participació en el capital social de la qual correspon en un 50 % a una societat privada (segons aquest Consell ha pogut esbrinar, l'empresa "Hidraqua, Gestión Integral de Aguas de Levante, SA", al seu torn participada el 100 % per capital de Suez) i el restant 50 %, a l'Excm. Ajuntament d'Alacant. Per aquest motiu és palés que no se li podrà aplicar el que es disposa en l'article 2.1.g de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern –ni, d'altra banda, cap altra de les seues clàusules–, segons el qual es troben subjectes al que es disposa en aquesta llei "Les societats mercantils en el capital social de les quals la participació, directa o indirecta, de les entitats previstes en aquest article siga superior al 50 per 100". Sense que de l'anàlisi del que es disposa en matèria d'àmbit subjectiu aplicable per part de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana s'altere aquest criteri.

Així doncs, "Aigües Municipalitzades d'Alacant, Empresa Mixta" no estaria obligada ni per la Llei [estatal] 19/2013, ni per la Llei [valenciana] 2/2015 a proporcionar al reclamant la informació que aquest sol·licita, ja que no es troba entre els subjectes obligats per aquestes.

Cinqué. Dit això, tal vegada el reclamant no hauria de passar per alt –ja que li pot ser potencialment útil per als seus propòsits– el deure que a “Aigües Municipalitzades d’Alacant, Empresa Mixta” sí que imposen l’article 4 de la Llei [estatal] 19/2013 i el 3.5 de la Llei [valenciana] 2/2015, quan estableix –aquest últim– que

“Les persones físiques o jurídiques diferents de les referides en els articles anteriors que presten serveis públics o exercisquen funcions delegades de control o un altre tipus de funcions administratives, estaran obligades a subministrar a l’administració, organisme o entitat dels que es preveuen en l’article 2.1 al qual es troben vinculades, amb el requeriment previ, tota la informació necessària per al compliment per aquells de les obligacions previstes en aquesta llei.”

De la seua literalitat es deriva que si l’Ajuntament d’Alacant –com a organisme o entitat dels que es preveuen en l’article 2.1 al qual es troba vinculada “Aigües Municipalitzades d’Alacant, Empresa Mixta”– haguera sol·licitat, o decidira sol·licitar a aquesta –com a persones jurídiques diferents de les referides en els numerals precedents de l’article esmentat que presta serveis públics– la informació en qüestió, “Aigües Municipalitzades d’Alacant, Empresa Mixta” hauria estat o estaria obligada a proporcionar-li-la. I que si la informació esmentada estiguera en poder de l’Ajuntament d’Alacant, aquest –que sí que es troba entre els subjectes obligats de l’article 2.1 de la Llei [estatal] 19/2013 i el 2.1.d de la Llei [valenciana] 2/2015– estaria en principi obligat a lliurar-la al reclamant si aquest li la demandara, atés que a partir d’aquell moment constituïria “informació pública” en els termes descrits per l’article 4.1 de la Llei 2/2015 referida, que estableix que

“S’entén per informació pública el conjunt de continguts o documents que estiguen en poder de qualsevol dels subjectes inclosos en l’àmbit d’aplicació d’aquesta llei i que hagen sigut elaborats o adquirits en l’exercici de les seues funcions”.

Sisé. A la vista del que se sosté en l’últim paràgraf del fonament jurídic quart d’aquesta resolució, abordar el problema plantejat en el primer paràgraf del fonament jurídic tercer resulta en principi innecessari. Però, com que l’empresa requerida hi ha volgut entrar i no és descartable que en el cas que el reclamant seguisca la via que acaba de ser-li suggerida vulga reiterar els seus arguments i oposar-se al lliurament de la documentació referida pels motius ja apuntats, no serà del tot ocios assenyalar dues coses.

La primera és que, encara que, en efecte, l’article 14.1 de la Llei [estatal] 19/2013 estableix que “el dret d’accés podrà ser limitat quan accedir a la informació supose un perjudici per al” –entre altres coses– “secret professional i propietat intel·lectual i industrial”, la doctrina d’aquest i dels restants consells de transparència és la d’interpretar de la manera més restrictiva possible l’abast de les excepcions d’aquest article, i d’acceptar-les només quan es troben degudament argumentades, provades i fonamentades. La representant d’“Aigües Municipalitzades d’Alacant, Empresa Mixta” està molt lluny d’haver fet això en el seu escrit d’al·legacions davant d’aquest Consell, en el qual ni tan sols és capaç d’identificar correctament el bé jurídic que vol protegir, ja que al·ludeix a la propietat intel·lectual i no a la industrial quan està referint-se a “una tecnologia innovadora de neteja de xarxes mitjançant gel”, que es troba “desenvolupada i comercialitzada en exclusiva, i té el sistema registrat mitjançant patent”.

I la segona és que l’objecció esmentada podria no ser, ni tan sols, rellevant per al cas que ens ocupa. El reclamant no sembla tindre el més mínim interès a esbrinar els detalls tècnics del funcionament del sistema de neteja mitjançant gel (“Ice pigging”) que, pel que sembla, ha desenvolupat de manera tan innovadora la mercantil “Aquatec Proyectos para el Sector del Agua, SAU”, sinó conèixer els detalls de la relació entre aquesta empresa i “Aigües d’Alacant Empresa Mixta”, inquirint –ho reiterarem– pel contracte pel qual es contractaven els serveis d’aquella corresponents als anys 2018 i 2019, a fi de conèixer els detalls de la relació comercial que hi ha entre les dues empreses en relació amb la neteja mitjançant gel (“Ice pigging”) de les xarxes de subministrament d’Alacant, la concessió del qual està en poder de la primera d’aquestes. La salvaguarda dels interessos legítims d’“Aquatec Proyectos para el Sector del Agua, SAU” de

mantindre fora de perill el secret industrial del funcionament del sistema de neteja que ha patentat i explota a Alacant no quedaria compromesa amb la revelació de les dades relatives a la relació comercial que manté amb aquest Ajuntament a través d'“Aigües Municipalitzades d'Alacant, Empresa Mixta”, que en bona lògica haurien de referir-se únicament a condicions de prestació d'aquells serveis, cost, etc., informació, tota aquesta, que, *prima facie*, sembla caure de ple dins de les que l'article 9 de la Llei de Transparència valenciana obliga a posar a disposició dels ciutadans.

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:

Desestimar la reclamació presentada amb data de 3 d'octubre de 2019 pel senyor [REDACTED], en la seua condició de portaveu del sindicat de l'aigua Solidaritat Obrera, contra l'empresa “Aigües d'Alacant Empresa Mixta”.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu, davant del Jutjat Contenciós Administratiu en la circumscripció del qual té la seu l'Ajuntament d'Alacant, en el termini de dos mesos comptats a partir de l'endemà de la notificació, d'acord amb 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**

[REDACTED]
Ricardo García Macho