



Exp. Núm. 38/2020

Resolució Núm. 124/2020

**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, 8 d'octubre de 2020.

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives.

VISTA la reclamació número **38/2020**, interposada per [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i sent ponent el vocal Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent:

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- La reclamació a la qual es fa referència va ser presentada pel reclamant el 3 de febrer de 2020, dirigida davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. Segons es manifesta, la Conselleria d'Igualtat no ha respost a les seues tres sol·licituds d'accés presentades el 27 de desembre de 2019 (20441, 20442, 20443), en les quals se sol·licitava informació sobre la memòria explicativa de l'Oficina Tècnica de Projectes i Obres de data 19 de desembre de 2019 i l'informe de la Direcció Territorial de Castelló de la mateixa data, sobre l'estat i previsió de situació de les persones usuàries afectades pel tancament temporal de la RPMD "Lledó" (residència per a persones majors dependents).

Cal significar que en aquestes s'afirma que es realitzen "a l'empara de la Llei orgànica 4/2001, de 12 de novembre, reguladora del Dret de Petició", "com a INTERESSATS I AFECTATS a l'empara de la llei 39/2015".

Segons es deriva de l'expedient, el 21.12.2019 els ara reclamants van rebre un escrit en el qual es comunicava l'inici del procediment d'ofici, a iniciativa pròpia, de l'expedient de tancament temporal de la Residència Lledó, basant-se segons l'escrit en el contingut de la memòria explicativa emesa pel Servei de l'Oficina Tècnica de Projectes i Obres el 19 de desembre de 2019 i l'informe de la Direcció Territorial de Castelló, de la mateixa data, sobre l'estat i previsió de situació de les persones usuàries afectades.

Expressament s'indicava en la sol·licitud dels ara reclamants que s'havia sol·licitat "informació escrita i precisa sobre l'expedient que ha donat lloc i en el qual es basa la decisió administrativa iniciada per la Direcció General d'Infraestructura de Serveis Socials (iniciativa, informes tècnics, resultats de proves o controls de qualitat o uns altres, etc.)".

Segons la normativa aplicable s'indica que "1. A la sol·licitud d'autorització de tancament, temporal o definitiu, acompanyarà la documentació següent: a) Memòria explicativa de les causes que propicien el tancament, temporal o definitiu, amb especificació de les fases previstes per al procés. b) Estat i situació de les persones usuàries afectades i propostes alternatives amb calendari de mesures que

garantisquen la seua adequada atenció.” (Decret 59/2019, article 45). S'indica l'incompliment de la lletra b”. Es conclou sol·licitant “2. Informació escrita i precisa sobre l'informe de la Direcció Territorial de Castelló, de data 19 de desembre, sobre l'estat i previsió de situació de les persones usuàries afectades.

Expressament s'indica que “hem de conèixer aquesta documentació, ja que en cas contrari es produeix una indefensió, que atenta al que preceptua l'article 24 de la CE.”

En l'escrit de 10 de desembre que figura en l'expedient expressament conclouen que “SOL·LICITEN informació escrita i precisa, i tramitació d'audiència als familiars per a poder exposar les seues raons.”

Segon. La Comissió Executiva del Consell de Transparència, en data 6 de març de 2020 va remetre escrit a la Conselleria pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada, tràmit de requeriment d'informació i formulació d'al·legacions per un termini de quinze dies, perquè poguera aportar qualsevol informació relativa a la reclamació que poguera resultar rellevant, així com formular les al·legacions que considerara oportunes. No obstant això, no hi ha hagut cap resposta.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la Comissió Executiva de data 8 d'octubre de 2020, sense que haja pogut complir-se el termini oportú, a causa de les mancances estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present resolució amb els següents:

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conforme a l'art. 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. Cal assenyalar en aquest sentit que malgrat que el reclamant esmente una altra legislació, això no és obstacle per a la competència d'aquest Consell enfront de la desestimació per falta de resposta a una clara sol·licitud d'informació pública. D'igual manera, i com després es raona, aquest Consell és igualment competent respecte de les sol·licituds d'informació sobre accés a l'expedient.

Segon.- Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs es troba sens dubte subjecta a les exigències de la llei esmentada.

Tercer.- Quant al reclamant, es reconeix el seu 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'art. 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. En la línia del que s'ha exposat, encara que no necessàriament és un error la invocació del dret de petició, en l'escrit hi ha expressa petició d'informació -sense perjudici d'altres qüestions alienes a això- que ha sigut desatesa, la qual cosa legitima acudir a la reclamació a aquest Consell. La falta de resposta a aquest Consell del subjecte obligat impedeix saber si en algun moment es va contestar facilitant la informació expressament sol·licitada, ja fora en el marc del tràmit obligat de resposta del dret de petició o de la facilitació de l'accés a l'expedient.

Quart.- Finalment, la informació sol·licitada 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, siga quin siga el seu format o suport, que hi ha en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. Basta en aquest sentit remetre's a l'exposat en els antecedents.

Cinqué.- En el cas present segons es descriu el 21.12.2019 els reclamants van rebre escrit en el qual es comunicava l'inici del procediment d'ofici, a iniciativa pròpia, de l'expedient de tancament temporal de la Residència Lledó, pel que sembla per raó de memòria explicativa emesa pel Servei de l'Oficina Tècnica de Projectes i Obres el 19 de desembre de 2019 i l'informe de la Direcció Territorial de Castelló, de la mateixa data, sobre l'estat i previsió de situació. Pel que sembla aquests informes i memòries són requisits per raó de la normativa aplicable (Decret 59/2019, article 45).

Doncs bé, es tracta d'una informació pública l'accés de la qual queda reforçat a més per la concurrència d'interessos legítims dels reclamants.

D'un costat, la protecció del dret d'accés a la informació queda singularment reforçada i qualificada per la connexitat amb l'important dret d'accés a l'expedient per l'interessat (article 53.1 a) Llei 39/2015). Com aquest Consell ha assenyalat, la concurrència de les posicions jurídiques de ciutadà i d'interessat en la sol·licitud d'accés respecte d'un expedient comporta un "règim especialment privilegiat d'accés", de manera que "la posició jurídica d'interessat afavorirà les possibilitats d'accés a la informació" (CTCV Res. exp. 12/2016, 10.3.2017). Aquest criteri s'ha subratllat en CTCV Res. exp. 66/2016, 1.7.2017, FJ 4t.

Així ho hem assenyalat en la Res. 46/2019 exp. 166/2018 que remet al seu torn a l'assenyalat en la res. exp. 21/2016, 3.4.2017 en el seu FJ 4t, "la sol·licitud d'accés a la informació pública en el cas que es tracte sobre informació tractada per poders públics com a responsables, quan es tracta d'informació relativa a la persona del mateix sol·licitant d'informació, suposa la confluència i concurrència del dret d'accés a la informació i el dret a la protecció de dades. Aquesta concurrència pot jugar diferents efectes jurídics, entre ells i és clar, en general qualifica i intensifica la protecció constitucional del dret d'accés a les dades sol·licitades i, per tant, redueix les possibilitats de restringir l'accés a la informació sol·licitada. Òbviament i en qualsevol cas es tracta d'accessos a informació amb naturalesa, finalitats i règim jurídic diferents." Doncs bé, en aquest cas sens dubte es reforça la posició jurídica del sol·licitant d'accés, per això correspon reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada i determinada en l'antecedent 1r d'aquesta resolució, això, a més, és un element precís per a possibilitar l'exercici de les accions legals que puguen correspondre en defensa dels seus interessos per raó de l'article 24 CE.

D'altra banda, de cap manera sembla que pugui existir algun motiu d'inadmissió o de restricció legítima a l'accés per raó dels articles 14 o 15. I la inacció del subjecte obligat impedeix predir aquesta concurrència. Si és el cas, pertocarà donar accés, si escau, anonimitzat en el cas d'haver-hi dades personals de tercers en la informació reclamada.

Així mateix i d'una altra part com aquest Consell ha insistit en no poques ocasions, la negació de l'existència de la informació per un subjecte obligat és una afirmació que ha de fer-se amb una rellevant seguretat, ja que la seua conseqüència òbvia és la denegació radical de l'accés a la informació. La CTCV Res. exp. 19/2015, 28.10.2016, FJ 4t indica que "afirmada la inexistència de la informació només pot exigir-se, com ha fet el subjecte obligat, una informació detallada de la causa de la inexistència de la informació i de totes les accions realitzades per a aconseguir que la que es brinda a la ciutadania és la màxima. [...] el subjecte obligat ha satisfet en la millor manera que li era materialment possible la sol·licitud d'informació". Això pot ser especialment rellevant en el cas present per al cas que pel context jurídic els documents reclamats sí que hagueren d'existir en principi, per la qual cosa la seua inexistència és singularment rellevant.

Pel que s'ha manifestat pertoca, en conseqüència, estimar la sol·licitud del reclamant i reconèixer l'accés a la memòria explicativa de l'Oficina Tècnica de Projectes i Obres de data 19 de desembre de 2019 i l'informe de la Direcció Territorial de Castelló de la mateixa data, sobre l'estat i previsió de situació de les persones usuàries afectades pel tancament temporal de la RPMD "Lledó" (residència per a persones majors dependents).

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits correspon:

Primer.- ESTIMAR la reclamació presentada el dia 3 de febrer de 2020 per [REDACTED] contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada, a la memòria explicativa de l'Oficina Tècnica de Projectes i Obres de data 19 de desembre de 2019 i l'informe de la Direcció Territorial de Castelló de la mateixa data, sobre l'estat i previsió de situació de les persones usuàries afectades pel tancament temporal de la RPMD "Lledó" (residència per a persones majors dependents), en els termes del fonament jurídic 5é, ja que a la possible inexistència de la informació reclamada.

Segon.- Instar el subjecte obligat a facilitar al reclamant aquesta informació en el termini màxim d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer.- Convidar [REDACTED] a comunicar 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 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 la seua 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
LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

[REDACTED]
Ricardo García Macho