

Expedient núm. 79/2020
Resolució núm. 155/2020

**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 (ponent)
Sra. Sofia García Solís

València, 20 de novembre de 2020

En resposta a la reclamació presentada pel Sr. [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 l'escrit presentat davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana el 18 de maig de 2020, considerant 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. D'acord amb la documentació que consta en l'expedient obert per aquest consell, amb data 18 de maig de 2020, el Sr. [REDACTED] va presentar per via electrònica i amb número de registre GVRTE/2020/697262 un escrit de reclamació davant l'Ajuntament de la Nucia (Alacant) en el qual, d'una banda, executava una minuciosa exposició de determinats fets i sostenia que,

”L'Ajuntament de la Nucia (Alacant) ha desenvolupat [sic] la sol·licitud que se li ha efectuat mitjançant múltiples instàncies [sic] relativa al fet que facilitara el Conveni [sic] Urbanístic subscrit amb data 28.10.2004 entre aquest ens municipal i la mercantil Montemar La Nucia, SL, en el seu moment agent urbanitzador del PAI Pie de Monte de la Nucia.

El meu poderant Lubismar, SL segueix un judici canviari contra Montemar La Nucia, SL, (616/2010 1a Instància núm. 1 de Benidorm) i té embargat el depòsit dinerari que aquesta última va ingressar a l'Ajuntament de la Nucia, depòsit de què podria disposar l'ens municipal en el moment en què adquirira ferma l'aprovació definitiva del PAI Pie de Monte per les autoritats administratives.

Per Sentència del Tribunal Suprem de 15.11.2018 (Sala Contenciosa Administrativa, Secció 5ª) aquest PAI va ser anul·lat i deixat sense efecte l'acord de la Comissió Territorial d'Urbanisme d'Alacant d'1.06.2013 pel qual s'aprovava l'anomenat PAI. L'Ajuntament de la Nucia no ha donat resposta als diferents requeriments que se li han efectuat perquè entregara còpia certificada del Conveni Urbanístic de 28 d'octubre de 2004 en constar, pel que sembla, una clàusula per la qual està obligat a retornar a Montemar La Nucia, SL, el depòsit rebut d'aquesta, en no haver sigut aprovat el PAI, depòsit embargat Lubismar, SL.”

D'altra banda, aportava documentació de diversos tipus, i finalment sol·licitava a aquest consell que requerira l'Ajuntament de la Nucia perquè facilités còpia certificada del Conveni Urbanístic tan anomenat de 28.10.2004.

Reclamació aquesta última que l'interessat va reiterar quan des de l'Oficina de Suport del Consell de Transparència se li va instar a aclarir l'objecte últim de la seua reclamació, gràcies a un nou escrit de data 19 de maig de 2020.

Segon. Segons consta igualment en la documentació de l'expedient obert per aquest consell, aquesta sol·licitud havia sigut prèviament formulada pel Sr. [REDACTED], com a representant legal de l'empresa Lubisnar, SL, a l'Ajuntament de la Nucia mitjançant un escrit de 26 de desembre de 2019, que consta com degudament remès i rebut per l'Administració esmentada, en el qual, d'altra banda, es reiteraven anteriors sol·licituds –totes aquestes, segons el reclamant, no ateses– de 13 de novembre de 2018, de 22 de gener de 2019 i de 16 d'abril de 2019; així com una altra de data 22 de maig de 2019, remesa aquesta vegada per la regidora del Grup Socialista en l'Ajuntament de la Nucia Sra. [REDACTED].

Tercer. A fi d'oferir una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb data de 25 de maig de 2020 es va concedir tràmit d'audiència a l'Administració requerida, i se li va instar perquè formulara les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions esmentades, així com a facilitar a aquest consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant. Escrit que consta com a rebut el 26 de maig, però que actualment encara no ha merescut ser contestat per l'Ajuntament de la Nucia.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 20 de novembre de 2020 d'aquesta comissió executiva, s'adopta aquesta resolució sota els següents,

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat 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 endavant 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. Atés que l'article 11 de la Llei 2/2015 estableix així mateix que,
“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 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 Sr. [REDACTED] està igualment legitimat, tant a títol individual com en representació de l'empresa Lubismar, SL, en el nom de la qual ha acreditat estar actuant, per a instar l'acció garantista d'aquest consell a l'efecte de suplir, si haguera existit, la inacció de l'Administració pública reclamada.

Tercer. Així mateix, és indiscutible que el destinatari de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –l'Ajuntament de la Nucia– està subjecte a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que prescriu l'article 2.1.d, el qual fa referència de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents.”

Quart. Finalment, tampoc hi ha dubtes sobre la condició d'“informació pública” de la documentació que el reclamant desitja conèixer. En virtut de l'article 4.1 d'aquesta llei, atès que “s'entén per informació pública el conjunt de continguts o documents que estan 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”

Cinqué. A la vista d'això últim, crida poderosament l'atenció la contumàcia amb la qual aquesta Administració ha estat ignorant les obligacions que per a ella es deriven de la legislació vigent en matèria de transparència, la primera de les quals és sens dubte la d'atendre, concedint o denegant de manera raonada, les sol·licituds d'accés a la informació pública que cursen els ciutadans. I això en compliment del que prescriu l'article 17 de la Llei 2/2015, que ordena:

“1. Les sol·licituds d'accés a informació pública s'hauran de resoldre i notificar-se al sol·licitant i als tercers afectats que l'hagen sol·licitat en el termini màxim d'un mes des de la recepció de la sol·licitud per l'òrgan competent per a resoldre.

2. En el cas que el volum o la complexitat de la informació sol·licitada ho requerisca, el termini per a resoldre es podrà prorrogar per un altre mes més, i en aquest cas prèviament es notificarà al sol·licitant.

3. [...]

L'òrgan competent quedarà obligat a proporcionar la informació sol·licitada, excepte aquella que poguera entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total o parcial de la qual, estiguera expressament imposada en una llei. En aquests casos la informació serà dissociada, donant compte motivadament d'aquesta circumstància.

4. Seran motivades les resolucions que deneguen l'accés, les que concedisquen l'accés parcial o a través d'una modalitat diferent a la sol·licitada, i les que permeten l'accés quan hi haja hagut oposició d'un tercer.”

A la qual cosa se suma la reticència d'aquest ajuntament a col·laborar amb la tasca d'aquest consell, que queda patent en el silenci amb el qual va respondre a la seua sol·licitud d'al·legacions de data 25 de maig i que per descomptat està tipificada com a infracció greu en l'article 31.2.c de l'esmentada llei, que estableix com a tal “la falta de col·laboració en la tramitació de les reclamacions que es presenten davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern.”

Sisé. Si entrem en el fons de l'assumpte, la veritat és que aquest consell no troba res que permeta sustentar una denegació de l'accés a la informació que es reclama, que és –reiterem-ho– còpia del Conveni Urbanístic subscrit amb data 28 d'octubre de 2004 entre l'Ajuntament de la Nucua i la mercantil Montemar La Nucua, SL, en el seu moment agent urbanitzador del PAI Pie de Monte de la Nucua.

Per a començar, la seua publicació havia d'haver-se portat ja a terme sense que ho haguera hagut d'instar cap part a l'empara del que la llei tantes vegades esmentada disposa en l'article 9.1.c segons el qual l'Ajuntament de la Nucua, com a subjecte obligat per aquesta, està obligat a publicar en la seua pàgina web els convenis subscrits i el seu text íntegre. Quan no siga possible publicar-los en la seua integritat per raons de confidencialitat, s'indicarà el seu objecte, parts signants, duració, obligacions, econòmiques o de qualsevol índole, i les seues modificacions, si n'hi ha.

En idèntic sentit –i com aquest consell ja ha tingut l'oportunitat de recordar, sense anar més lluny en la seua Resolució núm. 134 (2020), de 23 d'octubre– es manifesta la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, l'article 70 *ter* de la qual sosté que,

“1. Les administracions públiques amb competències d'ordenació territorial i urbanística hauran de tindre a la disposició dels ciutadans o ciutadanes que ho sol·liciten, còpies

completes dels instruments d'ordenació territorial i urbanística vigents en el seu àmbit territorial, dels documents de gestió i dels convenis urbanístics.

2. Les administracions públiques amb competències en la matèria publicaran per mitjans telemàtics el contingut actualitzat dels instruments d'ordenació territorial i urbanística en vigor, de l'anunci del seu sotmetiment a informació pública i de qualssevol actes de tramitació que siguin rellevants per a la seua aprovació o alteració.

En els municipis menors de 5.000 habitants, aquesta publicació podrà realitzar-se a través dels ens supramunicipals que tinguen atribuïda la funció d'assistència i cooperació tècnica amb ells, que hauran de prestar-los aquesta cooperació.”

Per si això no bastara, l'article 38 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon, estableix, així mateix, que,

“L'Administració de la Generalitat difondrà a través del seu Portal de Transparència informació relativa als instruments d'ordenació del territori i els plans urbanístics, així com les seues corresponents modificacions i revisions, el qual s'adjuntarà sempre que siga possible amb material gràfic de suport i que inclourà, com a mínim, la informació següent:

[...]

i) Els convenis urbanístics que se subscriuen, amb esment dels terrenys afectats, de les persones titulars d'aquests terrenys, de l'objecte del conveni i de les contraprestacions que s'establisquen en aquest”

De manera que l'absència d'acció per part de l'Ajuntament de la Nucia podria haver sigut suplida per l'Administració autonòmica, i revela amb claredat la naturalesa pública de la informació continguda en aquests convenis.

Seté. D'això es dedueix sense cap dubte que aquesta hauria d'haver sigut facilitada al reclamant, que va al·legar un interès legítim com a representant legal d'una empresa creditora que va subscriure amb l'Administració aqueix conveni, i més quan l'Administració requerida no va ser capaç si més no d'al·legar una sola causa d'inadmissió de les de l'article 18 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, ni una sola raó per a limitar l'abast de la informació demandada de les esmentades en els articles 14 i 15 d'aqueixa mateixa norma.

RESOLUCIÓ

D'acord amb els antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda:

Primer. Estimar la reclamació presentada davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana el 18 de maig de 2020 pel Sr. [REDACTED] en nom i representació de l'empresa Lubismar, SL i instar l'Ajuntament de la Nucia (Alacant) perquè, en el termini màxim d'un mes, li faça lliurament d'una còpia del Conveni Urbanístic subscrit amb data 28 d'octubre de 2004 entre l'Ajuntament

de la Nucia i la mercantil Montemar La Nucia, SL, en el seu moment agent urbanitzador del PAI Pie de Monte de la Nucia.

Segon. Convidar el reclamant perquè comuniqui a aquest consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.

Tercer. Recordar a l'Ajuntament de la Nucia que l'article 31 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, qualifica com a infracció greu tant "l'incompliment reiterat de l'obligació de resoldre dins del termini la sol·licitud d'accés a la informació pública", com "la falta de col·laboració en la tramitació de les reclamacions que es presenten davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern" i que aquest consell està habilitat per a instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III de la llei esmentada.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptadors a partir de l'endemà de la notificació, d'acord amb l'article 10.1.m 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