

Expedient núm. 116/2020

Resolució núm. 168/2020

**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. Sofía García Solís

València, 11 de desembre de 2020

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Xixona.

VISTA la reclamació número 116/2020, interposada pel Sr. [REDACTED], contra l'Ajuntament de Xixona, i com a ponent el vocal del Consell Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. D'acord amb la documentació que consta en l'expedient, el Sr. [REDACTED], com a regidor de l'Ajuntament de Xixona, va presentar per via electrònica el dia 6 de juliol de 2020, amb número de registre GVRTE/2020/1021198, una reclamació contra aquest ajuntament, dirigida davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, per falta de resposta a diverses sol·licituds d'informació pública.

En la documentació que adjuntava la reclamació constaven justificants de les sol·licituds d'accés a la informació que l'Ajuntament de Xixona presumptament no havia respost, amb números de Registre d'Entrada a l'Ajuntament 2402, 2435, 2436, 2472, 2487, 2555, 2577, 2603, 2623 i 2669 de 2020, on sol·licitava el següent:

2402- Còpia electrònica del Registre d'Eixida 824 i còpia electrònica del Registre d'Entrada 2372.

2435- Còpia electrònica de Registre d'Entrada 2392 i registres d'Eixida 827 i 830.

2436- Còpia electrònica de la factura de la llicència del programa Cisco Webex Meetings.

2472- Còpia en format electrònic de totes les factures, entre gener de 2020 i maig de 2020, dels proveïdors següents: 1. Lara@Lloca Comunicació, SL. 2. Editorial Prensa Alicantina, SAV. 3. Alicante Plaza, SL. 4. [REDACTED]. 5. Més Ciutat, SA i 6. [REDACTED].

2487- Còpia electrònica del Registre d'Entrada 2456.

2555- Còpia electrònica del Registre d'Entrada 2501 i 2529.

2577- Còpia electrònica dels Registre d'Entrada 2560, 2559 i 2540.

2603- Còpia electrònica dels registres d'entrada 2567, 2574 i 2575.

2623- Còpia electrònica del Registre d'Entrada 2585 i registres d'eixida 910, 917 i 930.

2669- Còpia electrònica dels registres d'entrada 2638, 2639, 2644, 2648, 2649, 2655, 2658 i registres d'Eixida 943, 944 i 978.

Segon. Amb data 8 de juliol de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a l'Ajuntament de Xixona un escrit, rebut per l'Ajuntament el dia 9 de juliol, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, pel

qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com aportar qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevants.

En resposta a aquest escrit, l'Ajuntament de Xixona va remetre a aquest Consell, el 7 de setembre de 2020, un escrit en el qual es formulaven les al·legacions següents:

“PRIMERA. Les sol·licituds de documentació a aquest ajuntament que fonamenten la reclamació interposada pel Sr. ██████ on al·lega no haver rebut contestació a aquestes, van ser remeses durant els mesos de maig i juny de 2020. Referent a això, hem d'assenyalar que durant el mes de maig de 2020 els terminis administratius estaven suspesos per l'estat d'alarma decretat pel Govern de la Nació mitjançant el Reial decret 463/2020, de 14 de març. Aquests terminis van ser represos amb data 1 de juny per Reial decret 537/2020, de 22 de maig.

SEGONA. A causa de la necessitat de respectar les mesures sanitàries imposades pel Govern de la Nació amb la finalitat d'afrontar aquesta situació i les mesures extraordinàries d'emergència adoptades en l'àmbit de l'Ajuntament de Xixona destinades a la reducció de l'activitat presencial per a evitar contagis, l'Oficina d'Atenció al Ciutadà i el Servei de Registre van veure extraordinàriament limitat el seu funcionament, i podien únicament atendre les qüestions més urgents plantejades per la ciutadania del municipi. Al llarg dels mesos de juny i juliol, després de la represa del còmput dels terminis administratius i la progressiva transició a la nova normalitat, s'han anat tramitant les nombroses sol·licituds que han tingut entrada en el servei durant els últims mesos.

TERCERA. Com a conseqüència de l'anterior, les nombroses sol·licituds realitzades en els mesos de maig i juny pel Sr. ██████ han rebut resposta durant aquest mes de juliol. S'exceptuen les sol·licituds amb número de Registre d'Entrada 2020/2436 i 2020/2472, les quals es troben en tramitació i no han sigut contestades encara per la situació actual i les circumstàncies més amunt descrites que han provocat que no hagen pogut ser tramitades totes les sol·licituds.

QUART. A més de l'anterior, hem d'assenyalar que el Sr. ██████ ha vist respostes puntualment les seues sol·licituds d'informació al llarg dels últims anys sempre que ha sigut pertinent. I s'ha informat des de la Secretària General de l'Ajuntament quan, per motius legalment previstos, no ha sigut proporcionat l'accés a alguna documentació. Així mateix, hem de fer constar que des de l'any 2012 existeix un ordinador en l'Oficina d'Atenció al Ciutadà, posat a la disposició dels grups polítics municipals, en el qual els membres de la corporació poden realitzar les consultes que consideren oportunes, amb petició prèvia d'accés. Per tant, no es pot dir, en absolut, que existeix o ha existit inactivitat municipal quant al subministrament d'informació, ni molt menys obstaculització al treball de cap dels grups municipals.”

L'escrit d'al·legacions conclouïa amb la sol·licitud de considerar efectuades aquestes al·legacions i, després dels tràmits procedents, que es dicte, en el seu moment, una resolució amb l'acceptació d'aquestes i que, per haver complit l'Ajuntament les seues obligacions en matèria de transparència i accés a la informació, es desestimen les pretensions del reclamant.

Tercer. El 14 de setembre de 2020, la Comissió Executiva del Consell va remetre al reclamant una notificació telemàtica, rebuda el mateix dia 14, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de Xixona, en la qual sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, i en aquest cas comunicar-ho al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació. Per a aquest efecte se li va concedir un termini de deu dies, amb advertiment que si no obtenien comunicació de part seua en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a aquesta notificació, el reclamant va remetre a aquest Consell, amb data 15 de setembre, un escrit en el qual es feien les manifestacions en valencià original següents:

"2. Com ja he esmentat en anteriors al·legacions, voldria destacar l'incompliment del REGLAMENT SOBRE L'ÚS I LA NORMALITZACIÓ DEL VALENCIÀ DE L'AJUNTAMENT I EL TERME DE XIXONA, concretament: article 6. "Documentació administrativa externa" 1. Els escrits i comunicacions que hagen de tindre efectes fora del terme de Xixona i dins de l'àmbit geogràfic de les terres de parla catalana seran redactats únicament en valencià, excepte en el cas dels territoris indicats com a termes municipals de predomini lingüístic castellà en l'article 36 de la Llei 4/1983, de 23 de novembre, d'ús i ensenyament del valencià, els quals també seran redactats en llengua castellana.

3. Quant a les al·legacions segona i tercera per part de l'alcaldesa, com vosté podrà entendre, no té cap fonament, ja que la digitalització de l'Administració és un fet irrefutable. No s'entén com l'Ajuntament de Xixona no vol complir la llei i fer-me arribar la documentació sol·licitada, i tampoc amb l'excusa de la reducció de personal, ja que es treballa telemàticament des de casa.

A més, com bé es desprén de les al·legacions de l'Ajuntament, admeten que encara tinc pendent documentació (còpies de factures), quan no és impediment fer-me-les arribar.

Actualment, hi ha multituds d'eines informàtics (Google Drive, WeTransfer, etc.) que funcionen perfectament.

Aquest equip de govern només posa obstacles per a evitar la fiscalització de la seua gestió i posar excuses sense justificació.

Com vosté podrà entendre de nou, la crisi sanitària ens obliga a mantindre les distàncies indicades per la llei i no pot ser cap justificació el fet d'indicar que existeix un ordinador, ja que per a facilitar el meu treball necessite còpies electròniques de la documentació sol·licitada.

4. Continuaré utilitzant aquesta entitat per a defensar els meus drets com a regidor d'aquest ajuntament.

5. Com ja vaig indicar en anteriors ocasions, voldria recordar a aquesta institució que l'any 2016 va signar un conveni amb l'Ajuntament de Xixona, i que no l'està complint de cap de les maneres. A hores d'ara, l'Ajuntament de Xixona em denega documentació com vosté podrà comprovar en les resolucions del defensor del poble (1900420, 1900831, 1900832, 1900833, 1900834, 1900836) de l'any passat i d'enguany. "

Quart. El 14 de novembre de 2020, el reclamant va presentar un nou escrit davant el Consell de Transparència, en el qual es limitava a recordar la falta de resposta al seu escrit presentat el 15 de setembre.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 11 de desembre de 2020, d'aquesta comissió executiva, i sense que haja pogut complir-se el termini oportú de resolució a causa de les mancances estructurals d'aquest òrgan, s'adopta aquesta resolució sota els següents,

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb l'article 24.1, en relació amb l'article 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. Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –l'Ajuntament de Xixona– està subjecte a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que es disposa en el l'article 2.1.d, que fa referència de manera expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Tercer. Quant al reclamant, es reconeix el dret del Sr. [REDACTED] 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'article 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 aquest punt, a més, s'ha de destacar la peculiar posició del reclamant, el qual presenta la reclamació com a regidor de l'Ajuntament de Xixona, per la qual cosa hi concorre el dret fonamental que li atorga l'article 23.2 de la Constitució Espanyola, així com l'article 77 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, i els articles 14, 15 i 16 del Reial decret 2568/85, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals que estableixen com s'ha d'exercir aqueix dret i les normes que han de complir-se per a la seua execució.

Aquest dret queda més reforçat encara si considerem la garantia que s'ofereix en la Llei 8/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de règim local de la Comunitat Valenciana, que en l'article 128 determina el dret d'informació, clarament aplicable en aquest cas, mentre que en les determinacions de la legislació de transparència, segons l'apartat segon de la disposició addicional primera de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, s'estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen un règim especial d'accés és regulat per la seua normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei. I les sol·licituds d'informació dels membres de les corporacions locals sobre matèries de l'Administració respectiva constitueixen un cas d'aplicació d'aquesta disposició, ja que tenen un règim especial d'accés.

Ara bé, mentre la regulació de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, ofereix i garanteix una millor tutela del dret d'accés a la informació, així com la via de reclamació davant aquest Consell, cosa que no abasta la Llei 8/2010, de règim local, és lògic que el dret d'accés a la informació que es garanteix a qualsevol ciutadà no tinga millors garanties que el dret reforçat d'accés a la informació dels càrrecs electes en l'exercici de la seua funció institucional i del dret fonamental de l'article 23.2 de la Constitució Espanyola, tal com es va manifestar en la Sentència del Tribunal Suprem 2870/2015, de 15 de juny, en expressar que l'accés a la informació i als documents públics no sols no podran ser inferiors als que té ja a la seua disposició qualsevol ciutadà en virtut d'aqueixes lleis sinó que han de tindre un plus afegit imprescindible.

Per tant, és criteri d'aquest consell que l'aplicació de la Llei 19/2013 no s'imposa als altres mecanismes ni els substitueix, que poden ser utilitzats igualment pels càrrecs electes si ho consideren adequat. Per això, la garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant aquest consell és aplicable en defensa de l'electe local a obtindre informació de la seua pròpia entitat sempre que per a la resolució d'aquestes reclamacions s'aplique preferentment el dret a la informació regulada per l'article 128 de la Llei 8/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de règim local de la Comunitat Valenciana, i per les altres disposicions de la legislació de règim local que siguen aplicables, especialment si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de la 19/2013, de 9 de desembre, de transparència.

Aquest criteri interpretatiu és el que manté aquest consell en relació amb el dret d'accés dels regidors a la informació pública i, en particular, entre altres resolucions, en la Res. 6/2017, exp. 15/2016; Res. 26, exp. 72/2016; Res. 81/2017, exp. 7/2017; Res. 30/2018, exp. 55/2017; Res. 147/2018, exp. 149/2017; Res. 6/2019, exp. 55/2018; i en les més recents Res. 12/2020, exp. 117/2019 i Res. 74/2020, exp. 170/2019.

Quart. Finalment, la informació sol·licitada a través de les diferents sol·licituds d'informació a l'Ajuntament (registres d'entrada 2402, 2435, 2436, 2472, 2487, 2555, 2577, 2603, 2623 i 2669 de 2020), constitueixen informació pública, segons la definició continguda 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 tinga l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”.

Cinqué. Si entrem en el fons de la documentació sol·licitada, en l'escrit d'al·legacions l'Ajuntament manifesta haver donat resposta al juliol a les nombroses sol·licituds realitzades pel reclamant en els

mesos de maig i juny, a excepció de les registrades amb núm. d'entrada 2020/2436 i 2020/2472, que estan en tramitació.

I així ho reconeix el reclamant quan en el seu escrit de 15 de setembre afirma que encara té pendent documentació, referint-se a les còpies de les factures.

Per tant, tenint en compte el que ha manifestat l'Ajuntament i el sol·licitant, entenem que se li ha facilitat l'accés i còpia als documents sol·licitats esmentats, a excepció dels registrats amb número d'entrada 2020/2436 i 2020/2472, i que fan referència a les còpies de les factures. En conseqüència i referent a això, ha de considerar-se que aquesta reclamació ha perdut parcialment de manera sobrevinguda el seu objecte. Per tant, i respecte de la informació ja entregada només procedeix assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i procedir d'acord amb el que prescriu la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en l'article 21.1 estableix que en aquests casos "la resolució consistirà en la declaració de la circumstància que concórrega en cada cas, amb indicació dels fets produïts i les normes aplicables", i recordar que, igual que en altres resolucions estimatòries, el reclamant podrà comunicar qualsevol incidència respecte de l'efectivitat de l'accés a la informació reconegut.

Sisé. Pel que fa a la documentació no entregada sol·licitada mitjançant escrits registrats amb números d'entrada 2020/2436 i 2020/2472, que recordem fa referència a:

2436- Còpia electrònica de la factura de la llicència del programa Cisco Webex Meetings.

2472- Còpia en format electrònic de totes les factures, entre gener de 2020 i maig de 2020, dels següents proveïdors: 1. Lara@Lloca Comunicació, SL. 2. Editorial Prensa Alicantina, SAV. 3. Alicante Plaza, SL. 4. [REDACTED]. 5. Més Ciutat, SA i 6. [REDACTED].

Com s'ha avançat en el fonament quart, és evident que es tracta d'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, qualsevol que siga el seu format o suport, que estan en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions".

Tenint en compte, a més, que qui sol·licita aquesta informació gaudeix d'una posició privilegiada com a regidor de l'esmentat ajuntament i que les sol·licituds d'informació dels membres de les corporacions locals sobre matèries de l'Administració respectiva tenen un règim especial d'accés.

I finalment, vist que no s'aprecia cap causa que justifique l'aplicació d'algun dels límits establits en els articles 14 a 16 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, aquest consell considera que hauria d'haver sigut posada a la disposició de l'ara reclamant la informació sol·licitada, i dissociar, en tot cas, qualsevol dada personal de terceres persones que puguen figurar en les factures esmentades.

Seté. Per a concloure, cal recordar a l'Ajuntament de Xixona l'obligació de resoldre de l'Administració, obligació recollida no sols amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en l'article 21 preveu l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la, en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments, sinó també en aquest sentit l'article 17 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, que estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública hauran de resoldre's 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."

Per tot el que s'ha expressat anteriorment, aquest consell considera que ha de declarar-se la pèrdua sobrevinguda de part de l'objecte de la reclamació, i estimar-se quant a la resta en els termes exposats.

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. Declarar la pèrdua sobrevinguda de part de l'objecte de la reclamació pel que respecta a la informació sol·licitada i referida en l'FJ5é.

Segon. Estimar la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED], com a regidor de l'Ajuntament de Xixona, contra aquest ajuntament, el dia 6 de juliol de 2020, i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada en els termes previstos en els fonaments jurídics sisé d'aquesta resolució, i instar l'Ajuntament de Xixona perquè facilite al reclamant aquesta informació en el termini màxim d'un mes comptador des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer. 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.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 comptadors des de l'endemà de la notificació, de conformitat 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**



Ricardo García Macho