

Expt. núm. 157/2020
Resolució núm. 8/2021

**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

A València, a 15 de gener de 2021

Reclamant: Sra. [REDACTED].

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

VISTA la reclamació número **157/2020**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, i sent ponent el vocal el Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la resolució següent:

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, el Sr. [REDACTED] va presentar en nom i representació de l'ara reclamant, el dia 11 de juliol de 2020, davant la Conselleria d'Igualtat i Polítiques, una sol·licitud d'accés a informació pública, registrada amb número de registre GVRTE/2020/1053948, en la qual es demanava, a més de sol·licitar una nova valoració de la discapacitat funcional del seu fill [REDACTED], la documentació següent:

“ - Es remeten els informes individuals multiprofessionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa que s'han tingut en compte en el dictamen tècnic facultatiu de data 06 d'agost de 2019, com exigeix l'article 12.2 de la Reial decret legislatiu 1/2013, de 29 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei general de drets de les persones amb discapacitat i de la seua inclusió social, en relació amb l'expedient núm. 46/01/2385824/2019, sent l'interessat [REDACTED].

- ACCÉS a l'expedient núm. 46/01/2385824/2019 complet, d'acord amb el que s'estableix en l'article 4 i 53, Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i poder obtindre'n còpies.”

Segon.- El 28 d'agost de 2020, la Sra. [REDACTED] va presentar, davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, una reclamació per via electrònica, amb número de registre GVRTE/2020/1269500, motivada en la falta de resposta a la seua sol·licitud per part de la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives.

Tercer.- En data 11 de setembre de 2020, la Comissió executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, un escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada per la Sra. [REDACTED], tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes, escrit rebut per la destinatària el dia 14 de setembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

En resposta a aquest escrit, la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives va formular el 24 de setembre de 2020 les al·legacions següents:

“Consultat l'expedient administratiu, consta que:

1.- La Sra. [REDACTED] va sol·licitar valoració del seu fill Sr. [REDACTED] el 16 de gener de 2019.

2.- El 6 d'agost de 2019 es va valorar el Sr. [REDACTED] amb un 14% per pèrdua de visió d'un ull.

3.- No escau afegir valoració per factors socials complementaris, en no aconseguir el 25% de grau (segons el RD 1.971/1999, art. 5.3).

4.- No constava en aqueixa data que s'haguera presentat cap reclamació prèvia.

5.- En data 11 de juliol de 2020 (transcorreguts onze mesos des de la data de la Resolució de reconeixement de grau de discapacitat, aquesta passa a ser ferma per consentida i haver esgotat la via administrativa) es rep registre amb número: GVRTE/2020/1053948 O. Registral GVRTE GV12SC900, assumpte: 18498-Z- Sol·licitud general d'iniciació i tramitació telemàtica de Procediments de Vicepresidència i Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives; en el qual sol·licita:

a) “Es remetien els informes individuals multiprofessionals qualificadors o les actes.

b) “Accés a l'expedient complet, i poder obtenir n còpies.

c) “S'efectue una nova valoració de la discapacitat funcional de [REDACTED].”

En data 18 de setembre de 2019, es va interposar una reclamació contra la Resolució de la valoració del grau de discapacitat de [REDACTED], presentada en el registre de l'Ajuntament de Torrent. S'efectuen les actuacions oportunes de localitzar aquest document, i s'esbrina que per un error informàtic la documentació no s'havia descarregat de l'aplicació i com a conseqüència no s'havia entregat, i per això la falta de constància de la seua existència. Localitzat l'escrit es decideix valorar la reclamació prèvia del 2019.

Quant als informes individuals multiprofessionals: en el procediment reglat en el RD 1.971/1999, es preceptua en el seu art. 9.3 que: “L'òrgan tècnic competent emetrà dictamen proposat, que haurà de contindre necessàriament el diagnòstic, tipus i grau de la discapacitat...”, sense que es preveja la necessitat o imperativitat que es realitze una còpia diferent del dictamen tècnic-facultatiu que se li va notificar, com poguera ser una acta o un informe multiprofessional.

Quant a l'accés a l'expedient administratiu (i a poder obtenir còpies del mateix): no se li va notificar la plena disponibilitat a acudir al centre per a consultar l'expedient en paper perquè no va sol·licitar cita prèvia per a acudir en una data determinada al centre. La cita prèvia per a accedir al centre s'efectua a través de sol·licitud de la persona interessada precisant el dia i l'hora de la seua conveniència i enviada per correu electrònic a: infomacionbase_valencia@gva.es (tot això de conformitat amb les prescripcions de lluita contra la COVID-19).

No consta que sol·licitara còpia completa de l'expedient (indica “accés” i “poder obtenir n còpies” però no l'enviament de documentació); per això no se li va facilitar còpia ordenada dels documents que ella mateixa ens ha remés en diverses ocasions (que són els que conté l'expedient). Així doncs, no “s'ha respost a una sol·licitud d'informació pública”, presentada l'11 de juliol de 2020, perquè no s'havia sol·licitat còpia escrita de l'expedient.

Respecte que s'efectue nova valoració de la discapacitat funcional de [REDACTED], s'ha contactat amb la Sra. [REDACTED], i se li ha oferit cita presencial per al dia 30/09/2020 per a valorar la reclamació prèvia, i no podent ser com se li havia proposat en un primer moment, s'acorda la cita per al dia 05/10/2020 per a reconeixement físic de [REDACTED] i per a revisar físicament l'expedient de discapacitat.”

Quart.- En data 6 d'octubre de 2020, la Comissió executiva del Consell va remetre a la reclamant notificació per via telemàtica, rebuda per la destinatària el dia 14 d'octubre, tal com consta en el corresponent justificat de recepció electrònic, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, sol·licitant que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, altrament, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, i en tal cas hauria de comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, concedint a l'efecte un termini de deu dies, i assenyalant que, de no produir-se comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a aquesta notificació, la reclamant va remetre el 22 d'octubre de 2020, per via telemàtica, escrit amb número de registre GVRTE/2020/1559525, en el qual manifestava el següent:

“Després de rebre notificació d'aqueix Consell el passat 14/10/2020, sobre si han sigut ateses les peticions realitzades en el seu moment a aquesta Direcció General de Diversitat Funcional, els manifeste que el passat 05/10/2020 se'm va donar audiència en el Centre d'Avaluació, mostrant-me l'expedient, sense facilitar-me'n còpia, quan inicialment se'm va dir que no hi havia problema d'entregar-me. Després de visualitzar l'expedient, no hi consten els documents que es van sol·licitar i que no han sigut tampoc entregats i que reitero no se m'han fet arribar, i en concret:

Els informes individuals multifuncionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa que s'han tingut en compte en el dictamen tècnic facultatiu de data 06/08/2019, com exigeix l'article 12.2 del Reial decret legislatiu 1/2013, de 29 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei general de drets de les persones amb discapacitat i de la seua inclusió social, en relació amb l'expedient número 46/0112385824/2019, sent l'interessat el meu fill menor [REDACTED].”

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 15 de gener de 2021 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 la present resolució sota 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 endavant Llei 2/2015), 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 del present recurs –la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives– es troba subjecta a les exigències de la citada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 2.1.a), que es refereix de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Tercer.- Quant a la reclamant, es reconeix el 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, atès 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 aquest punt, ha de destacar-se la peculiar posició de la reclamant, que també és interessada en el procediment de valoració de la discapacitat funcional del seu fill menor [REDACTED], i en representació d'aquest, per la qual cosa concorren en ella les posicions jurídiques de ciutadana i d'interessada, amb la consegüent connexió del dret d'accés a la informació amb l'important dret d'accés a l'expedient per part de l'interessat (art. 53.1r.a, Llei 39/2015), la qual cosa comporta un “*règim especialment privilegiat d'accés*”, de manera que “la posició jurídica d'interessat afavorirà les possibilitats d'accés a la informació”. Aquest criteri s'ha subratllat en CTCV res. exp. 12/2016, de 10.03.2017, res. exp. 66/2016 de 01.7.2017 FJ 4t, res. 144/2019 (exp. 78/2019); res. 162/2019 (exp. 85/2019); res. 114/2020 (exp. 35/2020); res. 136/2020 (exp. 53/2020), entre altres resolucions.

Conforme al que es disposa en la Llei 39/2015, a l'ací reclamant li assisteix, a més del dret d'accés per raó de la Llei 19/2013, el dret reconegut als interessats en l'article 53.1r.a) de la Llei 39/2015: “*els interessats en un procediment administratiu, tenen els següents drets: [...] a) A conèixer, en qualsevol moment, l'estat de la tramitació dels procediments en els quals tinguen la condició d'interessats.*”

Doncs bé, la concurrència del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient de l'interessat, també intensifica la posició jurídica de qui sol·licita la informació, alhora que la interessada gaudeix de la garantia que brinda la legislació d'accedir a l'òrgan de garantia, com ho és aquest Consell. Així la resolució de l'expedient 12/2016, de 10 de març de 2017, va assenyalar:

“Aquesta regulació suposa una connexió normativa lògica del règim general d'accés a la informació amb el tractament específic de l'accés per part dels interessats a l'expedient, la qual cosa és pròpia del procediment. I és que els interessats comptaran amb un règim especialment privilegiat d'accés a la informació pública continguda en els seus expedients [...], malgrat que l'interessat gaudisca d'un règim d'accés a la informació especialment intens, també pot acudir a la normativa general d'accés a la informació pública i al seu sistema de garanties. Com es deriva de les exigències internacionals i la pròpia legislació espanyola, el sol·licitant d'informació no ha ni de motivar la seua sol·licitud (art. 17. 3r Llei 19/2013), per la qual cosa tan si més no ha d'al·legar la norma que empara la seua sol·licitud. Com disposa expressament en aquest sentit l'article 11 de la Llei 2/2015 valenciana, “Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.” Així les coses, si l'interessat en un procediment sol·licita la informació a l'empara de la legislació i garanties del dret d'accés a la informació, el subjecte obligat haurà de facilitar la informació valorant la possible aplicació dels límits i excepcions dels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, respecte de la sol·licitud d'informació. Òbviament, per a aquesta valoració tindrà en compte que la posició jurídica d'interessat afavorirà les possibilitats d'accés a la informació.”

Quart.- La informació sol·licitada (*els informes individuals multiprofessionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa que s'han tingut en compte en el Dictamen Tècnic Facultatiu, de data 06 d'agost de 2019, i l'accés a l'expedient núm. 46/01/2385824/2019 complet*), 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, qualsevol que siga el seu format o suport, que obren en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Per tant, la llei defineix l'objecte d'una sol·licitud d'accés a la informació en relació amb informació que ja existeix, puix que està en possessió de l'òrgan que rep la sol·licitud, bé perquè ell mateix l'ha elaborada o bé perquè l'ha obtinguda en exercici de les funcions i competències que té encomanades.

Pel que, concorrent en la sol·licitant les posicions jurídiques de ciutadana i interessada en l'expedient sol·licitat, i vist que no s'aprecia cap causa que justificaria l'aplicació d'alguns dels límits establits en els articles 14 a 15 de la citada 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.

Cinqué.- Quant als **informes individuals multiprofessionals**, manifesta la conselleria en el seu escrit d'al·legacions que *en el procediment reglat en el RD 1.971/1999, es preceptua en el seu art. 9.3 que “L'òrgan tècnic competent emetrà dictamen proposada que haurà de contindre necessàriament el diagnòstic, tipus i grau de la discapacitat...”, sense que es preveja la necessitat o imperativitat que es realitze una còpia diferent del dictamen tècnic facultatiu que se li va notificar, com poguera ser una acta o un informe multiprofessional.*

Ara bé, el que la reclamant demana en la seua sol·licitud no és el dictamen proposat, que pel que sembla ja té, sinó **els informes individuals multiprofessionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa que s'han tingut en compte en el dictamen tècnic facultatiu de data 06 d'agost de 2019**, és a dir, tot allò que ha portat a la conclusió final i que ha servit per a determinar el grau de minusvalidesa, els informes individuals de diferents professionals o actes de valoració, i sent tot això informació pública en poder de l'Administració tal com està definit en la llei de transparència, hauria d'haver-se facilitat a la sol·licitant, o justificar expressament la inexistència d'aquests documents.

Sisé.- Quant a l'accés a l'**expedient administratiu** (i a poder **obindre'n còpies**), hem de partir de l'article 53.1 a) de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú, que estableix que els interessats en un procediment administratiu tenen dret a accedir i a obtindre còpia dels documents continguts en els citats procediments, i com ja hem vist en el FJ 3r la reclamant ostenta en aquest assumpte la condició d'interessada.

Doncs bé, quant a l'accés, la Conselleria al·lega que *“no se li va notificar la plena disponibilitat a acudir al centre per a consultar l'expedient en paper perquè no va sol·licitar cita prèvia per a acudir en una data determinada al centre.”*

Evidentment el fet que no sol·licitara cita prèvia no és raó per a no atendre la sol·licitud de la interessada, atès que és el subjecte obligat el qui, davant la sol·licitud d'accés, ha de facilitar-lo al sol·licitant mitjançant, compareixença, i així ho contempla l'art. 56 del Decret 105/2017 en regular la formalització de l'accés a la informació, en l'apartat de la qual 3 estableix que, quan per la seua complexitat o volum la informació fos difícilment subministrable en un suport no electrònic, l'administració contactarà amb la persona sol·licitant, bé mitjançant concreció de les dades, bé mitjançant compareixença, bé per la seua acceptació d'un sistema o suport electrònic, per tal que pugua veure satisfet el seu dret.

A la vista de l'escrit presentat per la reclamant el 22 d'octubre de 2020, sembla que el passat 05/10/2020 se li va donar audiència en el Centre d'Avaluació, mostrant-li l'expedient, encara que sense facilitar-li'n còpia. Insistent que els documents sol·licitats (els informes individuals multifuncionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa, que s'han tingut en compte en el dictamen tècnic facultatiu de data 06/08/2019), no li han sigut entregats.

Pel que respecta a l'obtenció de còpies, manifesta la conselleria que *“no consta que sol·licitara còpia completa de l'expedient (indica “accés” i “poder obtindre'n còpies” però no l'enviament de documentació), per això no se li va facilitar còpia ordenada dels documents que ella mateixa ens ha remès en diverses ocasions (que són els que conté l'expedient). Així doncs, no es “ha respost a una sol·licitud d'informació pública”, presentada l'11 de juliol de 2020, perquè no s'havia sol·licitat còpia escrita de l'expedient.”*

És a dir, que no se li faciliten les còpies de l'expedient perquè no sol·licita textualment “còpia completa, ni enviament de documentació, ni còpia escrita”, i que com només indica “accés i “poder obtindre'n còpies”, perquè per això no se li va facilitar còpia ordenada dels documents.

Arribats a aquest punt ens agradaria manifestar que el fet que no se sol·liciten les còpies en la forma en què l'administració considera que han de sol·licitar-se, no és motiu suficient per a no atendre la sol·licitud, havent de recordar a la Conselleria l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en el seu article 21 contempla 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, i en aquest sentit l'article 17 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, 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.”*

Així doncs, en aquest cas, en el qual a més de l'accés, se sol·liciten còpies de l'expedient, haurà de tindre's en compte l'apartat 2 de l'esmentat art. 56 del Decret 105/2017, produint-se la formalització de l'accés *“previ pagament de les exaccions a què poguera pertocar d'acord amb el Decret legislatiu 1/2005, de 25 de febrer, del Consell, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de taxes de la Generalitat. La persona sol·licitant serà informada d'aquesta circumstància amb caràcter previ a la realització de les còpies o al canvi de format.”*

Seté.- Respecte al fet que s'**efectue nova valoració** de la discapacitat funcional de [REDACTED], la Conselleria al·lega que s'ha contactat amb la Sra. [REDACTED], i se li ha oferit cita presencial per al dia 30/09/2020, per a valorar la reclamació prèvia, i no podent ser com se li havia proposat en un primer moment, s'acorda la cita per al dia 05/10/2020, per a reconeixement físic de [REDACTED] i per a revisar físicament l'expedient de discapacitat.

En relació amb la realització o no d'una nova valoració, no és competència d'aquest Consell determinar si escau o no dur-la a cap, per la qual cosa es deixa a criteri de la Conselleria competent per raó de la matèria, és per això que escau inadmetre la reclamació referent a això.

Per tot l'anterior, considerem que ha d'estimar-se la reclamació i reconèixer el dret d'accés de la reclamant-interessada a la informació sol·licitada, i per tant haurà de fer-li lliurament dels *informes individuals multiprofessionals qualificadors o les actes constituïdes per a arribar a la determinació del grau de minusvalidesa que s'han tingut en compte en el dictamen tècnic facultatiu de data 06 d'agost de 2019*, justificant expressament en el seu cas la inexistència d'aquests documents.

Es considera complert l'accés a l'expedient mitjançant compareixença de data 5 d'octubre de 2020, tal com reconeix la reclamant en el seu escrit de 22 d'octubre, si bé haurà de facilitar-se a la interessada l'obtenció de les còpies oportunes, previ pagament en el seu cas de les taxes corresponents.

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:

Primer.- ESTIMAR la reclamació presentada per la Sra. [REDACTED] el dia 28 d'agost de 2020, contra la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives, reconeixent el dret d'accés a la informació sol·licitada, de conformitat amb el que es preveu en el FJ 5é d'aquesta resolució, i a l'obtenció de còpies conforme al que s'estableix en el FJ 6é.

Segon.- Inadmetre la reclamació pel que fa a la realització d'una nova valoració de la discapacitat funcional de [REDACTED], puix que no és competència d'aquest Consell, segons s'exposa en el FJ 7é.

Tercer.- Instar la Conselleria d'Igualtat i Polítiques Inclusives que facilite a la reclamant aquesta informació en el termini màxim d'un mes, a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Quart.- Convidar la reclamant al fet que 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 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 la 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
A la INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**



Ricardo García Macho