

Expedient número 130/2020
Resolució número 14/2021

**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. Sofia García Solís

València, 29 de gener de 2021

Reclamant: Sr. [REDACTED].

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

VISTA la reclamació número **130/2020**, interposada per Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Santa Pola, i sent ponent el vocal del Consell Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, Sr. [REDACTED], en qualitat de regidor de l'Ajuntament de Santa Pola, va presentar simultàniament per via electrònica el dia 15 de juliol de 2020, amb números de registre GVRTE/2020/1080772 i GVRTE/2020/1080933, dues reclamacions dirigides davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. En aquestes manifestava que va presentar dos sol·licituds d'accés a informació pública davant l'Ajuntament de Santa Pola el dia 3 de juny de 2020 sense haver-ne obtingut resposta, o havent rebut només parcialment la informació, i no en format digital. En aquestes sol·licituds es demanava, concretament, el següent:

- Còpia en format digital de la Carta de Serveis Municipals del Departament de Serveis Socials de l'Ajuntament de Santa Pola.
- Còpia en format digital de diversos registres d'entrada i eixida, referits a platges.

Segon.- En data 16 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 Santa Pola un escrit, rebut per l'Ajuntament el dia 17 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 rellevant.

Fins ara mateix, no s'ha rebut cap resposta a aquest escrit per part de l'Ajuntament de Santa Pola.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 29 de gener de 2021 d'aquesta Comissió Executiva, i sense que haja pogut complir-se el termini oportú de resolució a causa de les manques estructurals d'aquest òrgan s'adopta la present resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - Conformement 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 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.

Segon. - Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –l'Ajuntament de Santa Pola– es troba subjecta a les exigències de la citada Llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.d), que es refereix 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 disposa en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, ja 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, ha de destacar-se la peculiar posició del reclamant, qui presenta la reclamació en qualitat de regidor de l'Ajuntament de Santa Pola, per la qual cosa concorre en ell 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, en tant 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 suposar un plus afegit imprescindible.

Així doncs, és criteri d'aquest Consell que l'aplicació de la Llei 19/2013 no s'imposa ni substitueix els altres mecanismes 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 obtenir 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 ve mantenint aquest Consell en relació amb el dret d'accés dels regidors a la informació pública, i en particular, entre altres resolucions, en la Resolució 6/2017

Exp. 15/2016; Resolució 26 Exp. 72/2016; Resolució 81/2017 Exp. 7/2017; Resolució 30/2018 Exp. 55/2017; Resolució 147/2018 Exp. 149/2017; Resolució 6/2019 Exp. 55/2018; i en les més recents Resolució 12/2020 Exp. 117/2019; Resolució 74/2020 Exp. 170/2019; Resolució 179/2020 Exp. 126/2020.

Quart.- La informació sol·licitada a través de les diferents sol·licituds d'informació a l'Ajuntament (*Còpia en format digital de la Carta de Serveis Municipals del Departament de Serveis Socials de l'Ajuntament de Santa Pola i còpia en format digital de diversos registres d'entrada i eixida referits a platges*), 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, qualsevol que siga el seu format o suport, que estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”*.

Cinqué. - Per part seua, i quant al format en el qual se sol·licita la informació, el reclamant fa constar en les seues sol·licituds, que se li remeta la informació sol·licitada en format digital, sobre la base de l'article 22.1 de la Llei 19/2013 i 36 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions públiques.

La Llei 2/2015 valenciana es remet a l'article 22 de la Llei 19/2013 estatal per regular el règim sobre la formalització de l'accés a la informació, que estableix en el seu apartat 1 que *“L'accés a la informació es realitzarà preferentment per via electrònica, excepte quan no siga possible o el sol·licitant haja assenyalat expressament un altre mitjà...”*

De la mateixa manera es pronuncia el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament 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 Govern, en l'article 56.3 en manifestar que: *“La posada a la disposició de la informació es realitzarà preferentment per via electrònica, llevat que la informació no estiga disponible en aqueix format i no siga possible la seua conversió al mateix o la persona sol·licitant haja assenyalat expressament un altre mitjà.”*

Quan per la seua complexitat o volum la informació fora difícilment subministrable en un suport no electrònic, l'administració contactarà amb la persona sol·licitant per a, bé mitjançant concreció de les dades, bé mitjançant compareixença, bé per la seua acceptació d'un sistema o suport electrònic poguera veure satisfet el seu dret.”

Per tant, llevat que la documentació, que segons el reclamant no li ha sigut entregada, no estiga disponible en format electrònic i no siga possible la seua conversió a aquest, haurà de ser facilitada en format electrònic, ja que no sols és la via assenyalada com a preferent per la normativa en matèria de transparència, sinó que a més és el camí triat pel reclamant perquè es duga a terme la formalització de l'accés a la informació, i es recorda a l'Ajuntament de Santa Pola, de conformitat amb el que es disposa en l'art. 20.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, i l'article 17.4 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, la necessitat de motivar la resolució si no és possible proporcionar la informació en la modalitat sol·licitada i a la qual en principi es té dret. En el mateix sentit s'ha manifestat aquest Consell en altres ocasions, citant-se, a tall d'exemple, la Resolució 53/2017 Exp. 114/2016, FFJJ 4t i 5é, Resolució 118/2019 Exp. 20/2019 i Resolució 24/2020 Exp. 146/2019.

Sisé. - Quant al fons de l'assumpte, cal assenyalat que l'exercici del dret a la participació política en l'àmbit local és un dret de configuració legal, perquè l'article 77 LBRL i els articles 14, 15 i 16 del Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, contenen el règim jurídic de l'exercici d'aquest dret. Aquest dret d'informació dels regidors apareix estretament i directament relacionat amb *“el desenvolupament de la seua funció”*, i molt especialment, amb les funcions de *“control i fiscalització dels òrgans de govern”*. En el mateix sentit es manifesta l'article 128 de la Llei 8/2010, de 23 de juny, de règim local de la Comunitat Valenciana en l'apartat 2.c).

Si bé és clara l'habilitació legal existent, i, per tant, l'accés a la informació municipal ha de recordar-se que els drets fonamentals no són absoluts, com així ho ha declarat el TC en tantes ocasions, assenyalant que quan concórreguen altres interessos constitucionals rellevants, haurà d'aplicar-se el

principi de proporcionalitat per a ponderar la solució més justa en cada cas. Per aquest motiu ha de realitzar-se una ponderació entre l'accés a la informació municipal per part dels electes, vinculada al de participació política i control de l'activitat municipal i el possible mal que causaria l'accés a determinades dades de les persones físiques afectades, vinculats a la protecció de dades de caràcter personal, especialment el dret a l'honor i la intimitat, i sense perjudici del necessari respecte dels límits legals aplicables al dret a la informació dels membres de l'Ajuntament. A més, la normativa local imposa als membres de la Corporació el deure de guardar reserva en relació amb la informació que se'ls facilite per al desenvolupament de la seua funció, especialment aquella que ha de servir d'antecedents per a les decisions pendents d'adopció. En conclusió, l'accés dels regidors a la informació municipal ha de satisfer-se d'una manera àmplia, però sempre de forma reglada i controlada, i l'Ajuntament ha de complir la seua obligació de custòdia de la informació dels administrats, i garantir en tot moment la traçabilitat de qualsevol tractament de les dades protegides.

Finalment, de conformitat amb l'article 128.5º de la Llei 8/2010, de règim local de la Comunitat Valenciana, els membres de la corporació hauran de respectar la confidencialitat de la informació al fet que tinguen accés en virtut del càrrec sense donar-hi publicitat que poguera perjudicar els interessos de l'entitat local o de tercers, i sent directament responsables d'això.

En definitiva, la informació que obtinguen no puga ser utilitzada per a finalitats diferents dels que van motivar el seu tractament.

Seté.- Per a concloure, és procedent recordar a l'Ajuntament de Santa Pola l'obligació de resoldre de l'Administració, recollida no sols amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les Administracions públiques, que en l'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 mateix, cal indicar que l'article 31 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, qualifica d'infracció lleu “l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública”, i com a greu “l'incompliment reiterat” d'aqueixa mateixa obligació, i aquest Consell es troba habilitat per a instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III de la referida Llei.

Huité.- Per tot el que s'ha exposat, tenint en compte que concorren en el sol·licitant les posicions jurídiques de ciutadà i de regidor, la qual cosa li atorga un règim especial que suposa un plus afegit en l'accés a la informació, escau reconèixer el dret d'accés del reclamant a accedir a la informació sol·licitada, això és, còpia en format digital de la Carta de Serveis Municipals del Departament de Serveis Socials de l'Ajuntament de Santa Pola així com un còpia en format digital de diversos registres d'entrada i eixida referits a platges. La còpia es facilitarà en format digital en els termes exposats en el FJ 5é. Davant la falta d'al·legacions pel mateix ajuntament no s'albiren límits a l'accés sol·licitat, màximament tractant-se d'un regidor. En conseqüència, en cas d'haver-n'hi, només seria procedent anonimitzar les dades personals especialment protegides per l'article 9 del Reglament europeu de protecció de dades.

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 les reclamacions presentades per Sr. [REDACTED] amb números de registre GVRTE/2020/1080772 i GVRTE/2020/1080933, i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitat en els termes del FJ 8é.

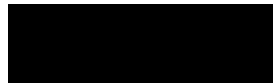
Segon. - Instar l'Ajuntament de Santa Pola que facilite al reclamant aquesta informació en el termini màxim d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

Tercer. - Convidar al reclamant 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.

Quart. - Instar l'Ajuntament de Santa Pola que informe a aquest Consell de les actuacions dutes a terme per a complir el que es disposa en la present resolució.

Contra la present Resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà 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 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
A la INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**



Ricardo García Macho