Expedient núm. 31/2021
Resolució núm. 173/2021

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

València, 27 de juliol de 2021

Reclamant: Associació de Productors Audiovisuals Valencians
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació

VISTA la reclamació número **31/2021**, interposada per l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians formulada contra la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació i sent ponent el president del Consell Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. -Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, en data 15 de febrer de 2021, l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians va presentar davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern una reclamació, amb número de registre GVRTE/2021/329477, contra la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació.
En aquesta reclamava contra la falta de resposta, per part la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació, a una sol·licitud d'informació pública presentada el 2 de desembre de 2020 a través de correu electrònic, en la qual es va sol·licitar una còpia de l'acta aprovada pel Consell en la qual es va seleccionar un projecte presentat per la productora Buendía Producciones per a substituir en la graella el programa *Apunt directe* (el reclamant entén que l'acta correspon a la sessió que va tindre lloc entre el 9 i el 20 de novembre de 2020), així com el material amb el qual van comptar els consellers per a decidir-se pel projecte de Buendía Producciones.

Segon. - En data 16 de febrer de 2021, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació un escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada per l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians, tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera facilitar la informació i formular les al·legacions que considerara oportunes.
Aquest escrit va tindre entrada en la corporació esmentada el mateix dia 16 de febrer de 2021.
En l'escrit de contestació de 25 de febrer de 2021, l'entitat esmentada feia constar les al·legacions següents:

En resposta al seu escrit de data 16 de febrer de 2021 sobre la documentació sol·licitada per l'Associació de Productors Valencians, que segons indiquen els sol·licitants la petició es va fer per correu electrònic, els comuniquem el següent.
És cert que la Llei 2/2015, estableix que la sol·licitud es farà preferentment per via electrònica, però això no pot suposar l'ús de qualsevol mitjà electrònic que no permeta deixar constància de manera fefaent.
La Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació ha rebut diverses peticions de documentació i ho ha fet de manera presencial i o a través del Portal de Transparència de la Generalitat Valenciana on té entrada la Corporació i ha donat resposta de manera puntual, però no pot controlar les desenes de correus que

entren en la bústia de presidencia@cvmc.es diàriament. En el cas concret, la Presidència del Consell Rector ha canviat el dia 8 de gener de 2021 i ha canviat la persona usuària del correu.
El dia 25 de gener de 2021, la vicepresidenta i presidenta en funcions i nova usuària del correu esmentat va rebre un escrit dirigit al president anterior i va considerar que no li corresponia entrar en el contingut i el va enviar a la paperera de reciclatge.
La Corporació no es nega a respondre qualsevol petició, però demana que es faça per vies segures tant per a les persones sol·licitants com per a la mateixa entitat.
Resulta significatiu que el sol·licitant, que segons el document remés també va enviar la petició al Consell de Transparència, no utilitza la mateixa via per a queixar-se del nostre incompliment, sinó que ho fa a través del Registre Telemàtic de la Generalitat.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la data d'aquesta Comissió Executiva, s'adopta aquesta resolució amb els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. – D'acord 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 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 – la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació, d'ara en avant CRVM – es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.b), que es refereix de manera expressa al sector públic instrumental de la Generalitat, en els termes definits en l'article 2.3 de la Llei 1/2015 de la Generalitat, d'hisenda pública, del sector públic instrumental i de subvencions.

Tercer.- Quant al reclamant, es reconeix el dret de l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians, a acollir-se al que s'estableix 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.

Quart.- Finalment, sembla adequat l'encaix de la petició cursada per l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians, amb les disposicions de la llei: la informació sol·licitada (còpia d'una acta aprovada pel Consell en la qual es va seleccionar un projecte audiovisual, així com el material amb el qual van comptar els consellers per a decidir-se pel projecte esmentat), 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 format o suport d'aquests, que consten en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué. – Amb caràcter previ a analitzar el que ha sol·licitat el reclamant, entenem necessari fer una xicoteta anàlisi quant a la forma de presentació de la sol·licitud, qüestió aquesta que ha sigut al·legada per la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació. La presentació de la sol·licitud de dret d'accés a través de correu electrònic suscita controvèrsia tant en la doctrina com en els tribunals, i és en algunes ocasions acceptada com a bona i rebutjada en unes altres.

Pel que fa al cas que ens ocupa, el reclamant presenta la sol·licitud mitjançant un correu electrònic enviat a una adreça de correu professional de la Corporació de Mitjans, concretament el compte de la Presidència del Consell Rector de la Corporació. A més, en data 8 de gener, la persona que exercia aquest càrrec va cessar, per la qual cosa els correus dirigits a la Presidència anterior van ser enviats a la paperera per la persona que va succeir en el càrrec el president anterior, tal com exposa CVMC en l'escrit d'al·legacions.

D'altra banda, l'article 15 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, en afirmar que els ciutadans podran sol·licitar

informació que no es trobe publicada en les plataformes digitals, estableix que la sol·licitud d'aquesta informació s'ha de realitzar *a través de les eines establides per a això i preferentment per via electrònica*. Entenem que per via *electrònica* s'està referint, no pròpiament al correu electrònic, sinó a la Seu o Plataforma Electrònica, que recull l'article 12 de la Llei 39/2015 i que les administracions públiques hauran de garantir i posar a la disposició dels interessats els canals d'accés necessaris, així com els sistemes i aplicacions que en cada cas es determinen.

En aquest sentit, la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix la possibilitat de relacionar-se amb l'Administració per mitjans electrònics, que si bé es tracta d'una opció que l'Administració ha de garantir, no deixa de ser potestativa per a l'interessat, atés que la mateixa llei preveu també altres vies o mitjans a través dels quals els ciutadans poden dirigir-se i presentar documents a l'Administració, que estan previstes en l'article 16.4 de la LPACAP, i que, a part de la forma presencial, són:

a) En el registre electrònic de l'Administració o organisme al qual es dirigisquen, així com en els restants registres electrònics de qualssevol dels subjectes als quals es refereix l'article 2.1.
b) En les oficines de correus, en la forma que reglamentàriament s'establisca.
c) En les representacions diplomàtiques o oficines consulars d'Espanya a l'estranger.
d) En les oficines d'assistència en matèria de registres.
e) En qualsevol altre que establisquen les disposicions vigents.

Sisé. - La Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació sosté que l'ús del correu electrònic no permet deixar constància de la recepció d'aquest i que fins hui han atés nombroses sol·licituds d'informació que s'han presentat per registre i a través del portal de transparència de GVA Oberta, que és la plataforma establida per a la presentació de les sol·licituds d'accés. Entenen que la sol·licitud d'informació ha de realitzar-se de manera segura, tant per al sol·licitant, com per al receptor.

Doncs bé, a continuació valorem si en aquest cas, la presentació de la sol·licitud mitjançant la utilització del correu electrònic ha de considerar-se o no encertada i vàlida. En aquest sentit, aquest CTCV ja en la resolució de l'expedient 16/2016, de 3 de novembre, afirmava que "el principi de màxima transparència, entre altres efectes, condueix a una visió antiformalista i favorable a l'exercici del dret d'accés a la informació", postura que ha mantingut en resolucions posteriors, la qual cosa es complementa amb el marcat esperit antiformalista que prediquen les lleis de transparència, i que ha de tindre's en compte en interpretar l'article 17.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, quan es refereix al mitjà a través del qual puga presentar-se la sol·licitud, i que estableix que la sol·licitud d'accés a la informació podrà presentar-se "per qualsevol mitjà" que permeta tindre constància de:

a) La identitat del sol·licitant.
b) La informació que se sol·licita.
c) Una adreça de contacte, preferentment electrònica, a l'efecte de comunicacions.
d) Si escau, la modalitat que es preferisca per a accedir a la informació sol·licitada.

En els mateixos termes es pronuncien, com hem vist, tant l'article 15 de la Llei 2/2015 valenciana, com l'article 43 del Decret 105/2017, de desplegament d'aquesta llei quant al contingut de la sol·licitud.

Seguint aquesta mateixa línia argumental la resolució del CTCV de l'expedient 204/2020, va entendre, *en concordança amb el criteri mantingut per la doctrina, que l'admissió o no del correu electrònic, com mitjà de presentació de la sol·licitud de dret d'accés, estarà en funció de si aquest mitjà permet o no donar compliment al conjunt de punts que ha de contindre la sol·licitud i, en particular, a l'acreditació de la identitat del sol·licitant, per la qual cosa haurà de valorar-se en cada cas concret.*

Així, el fet de presentar un simple correu electrònic acompanyant la sol·licitud no pot considerar-se via adequada per a la presentació vàlida d'aquesta, atés que a través d'aquest mitjà no queda acreditada degudament la identitat del sol·licitant.

Hem d'afegir que la sol·licitud d'informació, que va ser enviada mitjançant un correu electrònic, la subscriu el Sr. [redacted] sense que resultara acreditada la seua representació, mentre que la reclamació davant el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana és presentada per la Sra. [redacted]

[redacted] en representació de l'associació reclamant, i en aquest cas es compleixen els requisits necessaris per a la validesa, qüestió aquesta, que també ha sigut al·legada per la CVMC.

En virtut del que s'ha exposat l'anteriorment, considerem que, quant a la sol·licitud d'accés presentada, el correu electrònic enviat no és la via de presentació adequada, ja que no compleix els requisits necessaris per a la validesa, com hem vist anteriorment. No pot ser considerat un mitjà electrònic de presentació, tal com estableix en l'article 14 la Llei 39/2015, ni permet aquest mitjà complir el que s'estableix en el Reial decret 203/2021, de 30 de març, pel qual s'aprova el Reglament d'actuació i funcionament del sector públic per mitjans electrònics, atés que, com que no deixa constància fidedigna ni de la presentació ni de la recepció, impedeix, al seu torn, conéixer la data i, en el seu cas, l'hora efectiva de l'inici del còmput de terminis que haja de complir l'Administració després de la presentació del document o documents en el registre electrònic, d'acord amb el que s'estableix en l'article 31.2.c) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, la qual cosa provoca una evident inseguretat jurídica.

En virtut del que s'ha exposat anteriorment és procedent desestimar la reclamació formulada.

No obstant això, segons es desprén dels antecedents que consten en l'expedient sembla que la CVMC no es nega a facilitar la informació reclamada, per la qual cosa entenem que una vegada la sol·licitud siga presentada utilitzant els mitjans habilitats per a això es lliurarà aquesta, en compliment del que s'estableix en la Llei 19/2013 i en la Llei 2/2015 de transparència.

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

Desestimar la reclamació presentada, en data 15 de febrer de 2021, per l'Associació de Productors Audiovisuals Valencians, amb número de registre GVRTE/2021/329477, contra la Corporació Valenciana de Mitjans, d'acord amb el que s'ha exposat en els FJ 5é i 6é.

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 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