

Expedient núm. 288/2021

Resolució núm. 98/2022

**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, 28 d'abril de 2022

En resposta a la reclamació presentada pel [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 escrit presentat davant aquest Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana en data 5 d'octubre de 2021, 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. - En data 5 d'octubre de 2021 l'esmentat [REDACTED] es va dirigir a aquest consell, gràcies a un escrit amb núm. reg. GVRTE/2021/2442380, en el qual després de fer esment de la seua condició de regidor del Grup Municipal Socialista a l'Ajuntament de Santa Pola (Alacant), va assenyalar que alguns membres d'aquest grup havien registrat "sol·licituds d'accés i dret a còpia de documents i expedients administratius que es troben a l'Ajuntament de Santa Pola" sense que en el termini que marca el Reglament d'organització i funcionament de les entitats locals hagueren rebut contestació, i sense que haguera sigut tampoc satisfeta la seua sol·licitud d'una certificació de silenci estimatori.

Segon. - En efecte, i segons consta en la documentació que consta en l'expedient instruït per l'Oficina de Suport del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, amb anterioritat al seu escrit davant aquest consell el [REDACTED] havia procedit a cursar les següents sol·licituds davant l'Ajuntament de Santa Pola:

- Sol·licitud núm. reg. 2021-E-RE-7643, de 31 d'agost de 2021, per la qual se sol·licitava "un llistat de contractes menors realitzats des del 15 de juny de 2019 fins al 31 d'agost 2021 amb l'import de cadascun"
- Sol·licitud núm. reg. 2021-E-RE-7742, de 2 de setembre de 2021, per la qual se sol·licitava "accés i còpia dels informes tècnics i pressupost de despesa dels focs artificials de les festes patronals de Santa Pola 2021"
- Sol·licitud núm. reg. 2021-E-RE-7779, de 3 de setembre de 2021, per la qual se sol·licitava "accés i còpia a la videoacta [sic] de les comissions de Persona [sic] i Hisenda del dijous 2 de setembre de 2021".

Tercer. - A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució per part d'aquest consell es va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'administració requerida, instant-li mitjançant escrit de data de 5 d'octubre de 2021 al fet que, en un termini de quinze dies, formulara les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com facilitar a aquest consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant. Escrit al qual aquesta administració va donar resposta amb un altre de data 15 de març de 2022, al qual s'adjuntaven com a annex les contestacions que van ser remeses al reclamant, en data 2 i 15 de març de 2022.

Quart. - En l'esmentat escrit d'al·legacions de data 15 de març de 2022, la corporació expressament fa constar que

1.- Que considera que el llistat de contractes menors pel qual es va interessar el [REDACTED] té la consideració de “informació pública”, i que aquest es troba disponible en el perfil del contractant de l'Ajuntament de Santa Pola, que al seu torn es troba allotjat en la Plataforma de Contractació del Sector Públic, en el portal del Ministeri d'Hisenda i Funció Pública, que és accessible al públic sense necessitat de registre previ a través de l'adreça web <https://contrataciondelestado.es/wps/portal/licitaciones>, així com en aquesta seu electrònica de l'Ajuntament de Santa Pola.

2.- Que en relació amb els informes tècnics i pressupost de despesa dels focs artificials de les festes patronals pels quals es va interessar el [REDACTED] “se li va facilitar accés a l'expedient el dia 27 d'octubre, i va ser rebutjada la posada a disposició el dia 6 de novembre. S'adjunten justificants tant de la posada a disposició com de la no acceptació”.

3.- Que en relació a les videoactes de les comissions per les quals es va interessar el [REDACTED] “al no ser públiques les reunions de Junta de Govern Local i que en aquestes es debaten assumptes i s'adopten acords, s'ha de denegar l'accés a la informació, per estar compresa en un dels límits al dret d'accés, concretament el recollit en la lletra k) de l'article 14.1.”, si bé “en les reunions dels òrgans col·legiats diferents al Ple tenen participació amb veu però sense vot, per la qual cosa poden intervindre per a formular preguntes, realitzar suggeriments, plantejar qualsevol tipus de qüestió, etc.”

A més de lamentar una vegada més l'ús, en opinió d'aquest ajuntament, abusiu, que el reclamant i els restants membres del seu grup municipal fan de les facultats que en matèria d'accés a la informació pública els brinden les lleis.

Finalment, i prèvia la instrucció del cas, aquest consell va debatre la qüestió plantejada en la seua reunió del dia de la data, i va acordar en aquesta 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, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern és l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. - Així mateix, és indiscutible que el destinatari de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –l'Ajuntament de Santa Pola– es troba subjecte a les exigències de la citada llei en virtut del que es disposa en el seu art. 2.1.d).

Tercer. - En tercer lloc, i atés que l'art. 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 contemplades en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.”

Cal concloure que el [REDACTED] es troba igualment legitimat per a instar l'acció garantista d'aquest consell, en nom propi o en el del seu Grup Municipal, a fi de contrarestar l'eventual inacció de l'Administració pública reclamada.

Addicionalment –i com aquest consell ja ha assenyalat en altres ocasions, no poques d'aquestes en resposta a la inacció de l'Ajuntament de Santa Pola– cal recordar que en la seua condició de membre de la corporació municipal, el [REDACTED] merita un dret reforçat d'accés a la informació pública, perquè compta amb ell no sols en la seua condició de ciutadà individual, sinó en la de representant polític, a fi de garantir no sols l'exercici del seu dret a la informació, sinó també el de participació política seua, i dels seus electors.

I és que la qüestió de l'abast del dret d'accés a la informació municipal per part dels regidors ha sigut abordada ja per aquest consell en nombroses resolucions –com la 26/2016 (exp. 72/2016); Res. 6/2017 (exp. 15/2016); Res. 30/2018 (exp. 55/2017); Res. 6/2019 (exp. 55/2018); Res. 12/2020 (exp. 117/2019); Res.

74/2020 (exp. 170/2019) Res. 147/2020 (exp. 70/2020) i la més recent de l'exp. 203/2020, entre altres—, de les quals es deriva una interpretació ja consolidada i uniforme de la normativa local i la de transparència en aquest concret extrem.

Adicionalment, aquest criteri interpretatiu ha sigut confirmat per la recent Sentència núm. 312/2022, de 10 de març, de la Sala Contenciosa Administrativa del TS, dictada en recurs de cassació en interès de llei, en la qual, després de l'examen de les normes sobre règim local en matèria d'accés a la informació dels membres de les corporacions locals (articles 77 LBRL i 14 a 16 ROF) en relació amb les normes sobre transparència (art. 23.1 i 24 i disposició addicional primera de la Llei 19/2013 de TBG), conclou: “Establert l'anterior, hem de recordar que, conforme al que es preveu en la disposició addicional primera. 2 de la Llei 19/2013, aquelles matèries que tinguen previst un règim jurídic específic d'accés a la informació “es regiran per la seua normativa específica, i per aquesta llei amb caràcter supletori”. Doncs bé, l'abast que atribueix a aquesta expressió la jurisprudència d'aquesta sala, que abans hem ressenyat, porta a concloure que el fet que en la normativa de règim local existisca una regulació específica, en el pla substantiu i procedimental, del dret d'accés a la informació per part dels membres de la corporació de cap manera exclou que, amb independència que es faça ús, o no, del recurs potestatiu de reposició, contra la resolució que denegue en tot o en part l'accés a la informació l'interessat pugua formular la reclamació que es regula en l'article 24 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern”.

Quart. - Entrant ja en el fons de l'assumpte, ha de considerar-se que aquesta reclamació ha perdut respecte dels dos primers assumptes sobre els quals versava —això és: respecte de les sol·licituds núm. reg. 2021-E-RE-7643, de 31 d'agost de 2021, per la qual es reclamava “un llistat de contractes menors realitzats des del 15 de juny de 2019 fins al 31 d'agost 2021 amb l'import de cadascun” i de la sol·licitud núm. reg. 2021-E-RE-7742, de 2 de setembre de 2021, per la qual se sol·licitava “accés i còpia dels informes tècnics i pressupost de despesa dels focs artificials de les festes patronals de Santa Pola 2021”— de manera sobrevinguda el seu objecte en haver-se produït una satisfacció tardana —encara que completa— del dret d'accés a la informació pública del [REDACTED] per part de l'Administració, en un cas en publicar aquesta en la seua electrònica de l'Ajuntament de Santa Pola i cridar l'Ajuntament l'atenció del reclamant sobre això, i en l'altre en facilitar-li l'accés a l'expedient per més que aquest no es duguera a terme per la persona interessada.

I en conseqüència és oportú declarar respecte d'aquestes la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i procedir d'acord amb el prescrit en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en el seu article 21.1 estableix que en tals casos “la resolució consistirà en la declaració de la circumstància que concorre en cada cas, amb indicació dels fets produïts i les normes aplicables”.

Cinqué. - Subsistiria, no obstant això, la reclamació substanciada en la sol·licitud núm. reg. 2021-E-RE-7779, de 3 de setembre de 2021, per la qual se sol·licitava “accés i còpia a les videoactes [sic] de les comissions de Persona [sic] i Hisenda del dijous 2 de setembre de 2021”.

Referent a això, l'Ajuntament de Santa Pola ha assenyalat en el seu escrit d'al·legacions que l'article 70 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, encara que disposa en el seu apartat 1 que “Les sessions del Ple de les corporacions locals són públiques”, també disposa que “No són públiques les sessions de la Junta de Govern Local”; expressant-se en aquests termes l'article 227 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. I, per si no n'hi haguera prou, que “En el mateix sentit, es pronuncia l'article 113.1 b) del RD 2568/1986 quan estableix que “les sessions de la Junta de Govern Local no són públiques, sense perjudici de la publicitat i comunicació a les administracions estatals i autonòmica dels acords adoptats. A més, en el termini de 10 dies haurà d'enviar-se a tots els membres de la Corporació còpia de l'acta”.

Els articles 70.2 de la Llei 7/1985 i 196.1 del RD 2568/1986 estableixen que els acords que s'adopten en el Ple i en la Junta de Govern Local, quant tinguen caràcter decisor, es publicaran i notificaran en la forma prevista per la Llei.

L'article 229.2 del citat RD 2568/1986 indica que “sense perjudici del que es disposa en l'article 70.2 de la Llei 7/1985, la Corporació donarà publicitat resumida del contingut de les sessions plenàries i de tots els acords del Ple i de la Junta de Govern, així com de les resolucions de l'Alcalde i les que per la seua delegació dicten els delegats”.

D'altra banda, la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, quant als límits del dret d'accés, exposa en el seu article 14.1 apartat k) que “el dret d'accés podrà ser limitat quan accedir a la informació supose un perjudici per a: k) La garantia de la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió”.

Del que es conclou que, en la seua opinió, no sent públiques les reunions de Junta de Govern Local, debatent-se en aquests assumptes subjectes a la confidencialitat requerida en els processos de presa de decisió, i posseint els acords adoptats al seu si del seu i específic mecanisme de publicitat, era procedent denegar l'accés a la videoacta requerida pel reclamant.

Sisé. - No és aquest, en canvi, el parer d'aquest consell, havent-hi això quedat acreditat ja en la molt recent Resolució núm. 64 (2022), d'1 d'abril (exp. 243/2021), l'aplicabilitat del qual al cas que ens ocupa resulta indefugible des del mateix moment que entre l'expedient que la va generar i el que ara ens ocupa existeix coincidència en la identitat del reclamant, en la de la institució reclamada, i en la de l'objecte de la reclamació; així com en les anteriors resolucions núm. 233/2021, de 15 d'octubre, i 42/2017, d'11 de maig, i 38/2017, de 20 d'abril, en els tres casos respectes de transcripcions en vídeo de sessions d'òrgans de govern municipal. D'entrada, toca recordar que la informació sol·licitada –les videoactes de les comissions de Personal i Hisenda del dijous 2 de setembre de 2021– constitueix sens dubte informació pública, en els termes en els quals la defineix l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que entén per això “els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que es troben en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”. I, a més, atesa la condició de representant local del reclamant, el seu accés pot ser necessari per al desenvolupament de la seua funció.

Però també ha de ser apuntat que el tractament que l'Ajuntament done a la informació que ha de ser objecte de publicitat activa no ha de ser necessàriament el mateix que done a la informació objecte de l'exercici del dret d'accés a informació pública. Si bé compartim el seu raonament quant a l'exposat en el seu escrit d'al·legacions sobre la no obligatorietat de publicar les actes de la Junta de Govern Local (article 70 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local i article 227 del Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, “No són públiques les sessions de la Junta de Govern Local”), no podem oblidar que el reclamant sol·licita la informació a través del dret d'accés, i no a fi que siga de ple coneixement públic, sinó només seu o del seu grup municipal, a fi naturalment de dur a terme les seues tasques representatives.

Com s'assenyala en la primera de les quatre resolucions abans esmentades,

“En aquest punt, l'esmentada resolució 233/2021, de 15 d'octubre, continua dient en el seu FJ 6é que “Quant a la possible aplicació al dret d'accés d'algun límit dels contemplats en l'article 14 o causa d'inadmissió de les previstes en l'article 18 de la Llei 19/2013, que puga restringir o impedir el seu accés a aquesta, no hem d'oblidar que, en aquest cas, qui sol·licita la informació és un regidor, per la qual cosa, com ja ha manifestat aquest consell en la resolució 24/2021 (exp. 146/2020) i en altres anteriors, “és per això dubtosament aplicable de manera subsidiària l'article 14 Llei 19/2013 pel que fa als límits. La normativa d'accés a la informació de regidors no regula tals límits i no sembla concórrer una altra normativa limitadora com podria ser en el seu cas de protecció de dades especialment protegides (art. 9 RGPD) ... És per això que no pot advertir-se una necessitat imperiosa de limitar el dret fonamental d'accés per la regidora”.

Així mateix, és important assenyalar que facilitar la informació a un regidor no implica comunicar la informació a un subjecte extern a l'organització municipal, com seria el cas d'un ciutadà. A més que la informació no queda fora de l'àmbit de l'organització, no pot obviar-se l'especial deure de sigil per part dels membres de la Corporació, que hauran de respectar la confidencialitat de la informació al fet que tinguen accés en virtut del càrrec sense donar-li publicitat que poguera perjudicar els interessos de l'entitat local o de tercers; sent directament responsables. Tenen el deure de guardar reserva en relació amb les informacions que se'ls faciliten per a fer possible el desenvolupament de la seua funció, singularment de les que han de servir d'antecedent per a decisions que encara es troben pendents d'adopció, així com per a evitar la reproducció de la documentació que puga ser-los facilitada, en original o còpia, per al seu estudi.”

Dit tot això, no correspon sinó l'admissió d'aquesta tercera i última porció de la reclamació, reconeixent el dret d'accés a la informació pública sol·licitada, amb l'única limitació d'aquells “dades especialment protegides” que pogueren constar en els documents sol·licitats.

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 [REDACTED] davant l'Ajuntament de Santa Pola (Alacant) mitjançant escrit de data 5 d'octubre de 2021 pel que fa a la falta de resposta positiva d'aquesta administració a la seua sol·licitud núm. reg. núm. reg. 2021-E-RE-7779, de 3 de setembre de 2021, per la qual se sol·licitava “accés i còpia a la videoacta de les comissions de Personal i Hisenda del dijous 2 de setembre de 2021”, que li haurà de ser facilitada per l'administració reclamada en el termini màxim d'un mes.

Segon. - Declarar la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació presentada pel [REDACTED] davant l'Ajuntament de Santa Pola (Alacant) mitjançant escrit de data 5 d'octubre de 2021 pel que fa a les sol·licituds núm. reg. 2021-E-RE-7643, de 31 d'agost de 2021 i núm. reg. 2021-E-RE-7742, de 2 de setembre de 2021 atès que l'administració reclamada va estimar, si més no extemporàniament, l'accés a la informació que es va sol·licitar.

Contra aquesta 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 a 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