

Expedient núm. 106/2022

Resolució núm. 224/2022

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra.. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofía García Solís

València, 23 de setembre de 2022

Reclamant: Sra. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Chiva

Vista la reclamació núm. **106/2022**, presentada per la Sra. [REDACTED], el dia 3 de maig (reg. entr. núm. GVRTE/2022/1372033) contra l'Ajuntament de Chiva i sent ponent la vocal del Consell Sra. Sofía García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, en data 3 de maig de 2022, la Sra. [REDACTED], regidora de l'Ajuntament de Chiva, va presentar una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana amb número de registre GVRTE/2022/1372033. En aquesta es reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament de Chiva a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 16 de febrer de 2022, amb número de registre 2022-E-RE-1469, en la qual demanava còpia dels següents parts de servei de la Policia Local de Chiva:

“7/09/2019 - 14:55h; 8/09/2019 - 8:00h; 14/03/2020 - 08:20h; 31/03/2020 - 20:00h; 17/08/2020 - 8:00h; 7/11/2020 - 9:30h; 2/12/2020 - 6:40h; 4/12/2020 - 11:09h; 5/12/2020 - 18:30h; 6/12/2020 - 15:40h; 27/01/2021 - 18:20h; 17/02/2021 - 9:40h; 20/02/2021 - 00:50h; 9/03/2021 - 19:35h; 10/05/2021 - 7:00h; 19/06/2021 - 18:11h; 10/07/2021 - 10:20h; 10/02/2022 - 00:15h”.

Segon. – 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 concedeix tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Chiva, i se l'insta, mitjançant escrit de data 4 de maig de 2022, perquè en un termini de quinze dies poguera formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, i és rebut per l'Ajuntament el dia 5 de maig, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic, sense haver-se rebut en data de hui escrit d'al·legacions per part de l'Ajuntament de Chiva.

Tercer. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la data d'aquest consell, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. – D'acord amb el que es disposa en el seu art. 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, el Consell Valencià de

Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa", sent l'òrgan competent per a "resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal. Per part seua, la disposició transitòria primera de l'esmentada Llei 1/2022 estableix que "el Consell Valencià de Transparència regulat en aquesta llei substitueix el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern".

Segon. - De conformitat amb el que es preveu en la disposició transitòria tercera de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que regula el règim transitori dels procediments, i mancament previsió expressa en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, aquesta reclamació, el procediment de la qual es va iniciar amb anterioritat a l'entrada en vigor d'aquesta llei, es regeix per la normativa anterior, per la qual cosa correspon la seua resolució conformement al que es disposa en la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Tercer. - Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –Ajuntament de Chiva– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada Llei 2/2015, de 2 d'abril, en virtut del que es disposa en l'art. 2.1.d), que fa referència de manera expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Quart. - Quant a la reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu tant en la Llei estatal de transparència com en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, atès que segons l'article 11 garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda.

Cal concloure que la Sra. [REDACTED] es troba igualment legitimada per a instar l'acció garantista d'aquest consell a l'efecte d'eventualment revertir la resposta suposadament incompleta de l'administració pública reclamada.

Més encara: concorrent en la Sra. [REDACTED] la condició de membre de la corporació municipal de Chiva, correspon subratllar que el seu dret d'accés a la informació pública obté un reforçament exprés del que s'estableix per l'article 23.1 de la Constitució, i per l'elenc de facultats que als electes locals brinda la Llei reguladora de les bases de règim local.

Sobre el dret d'accés a la informació municipal per part dels regidors, aquest consell ha tingut ocasió de pronunciar-se en diverses resolucions, interpretant la normativa local i la de transparència en el sentit següent .

La Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern estableix en el seu DA1^a, apartat 2n "que es regiran per la seua normativa específica, i per aquesta llei amb caràcter supletori, aquelles matèries que tinguen previst un règim jurídic específic d'accés a la informació".

De conformitat amb el regulat en la citada DA, aquest consell manté el criteri que són admissibles les reclamacions plantejades davant la denegació o limitació d'accés a la informació per l'aplicació subsidiària del règim de garantia a l'accés a la informació pública regulat en la Llei 19/2013.

Així doncs, a partir de la Resolució 6/2017 (exp. 15/2016), aquest consell ha admés i resolt les reclamacions dels regidors en relació amb la informació de la seua corporació. Per això es considera rellevant assenyalar el fonament jurídic de les resolucions que fixen el criteri del CTCV:

"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 aquest 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 el seu 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 resolució 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'aquestes 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 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.

Així manté aquest consell en reiterades resolucions com la 26/2016 (exp. 72/2016); Resolució 6/2017 (exp. 15/2016); Resolució 30/2018 (exp 55/2017); Resolució. 6/2019 (exp 55/2018); Resolució 12/2020 (exp. 117/2019); Resolució. 74/2020 (exp. 170/2019) Resolució 147/2020 (exp. 70/2020) i la més recent de l'exp. 203/2020, entre altres. Aquest criteri interpretatiu ha sigut fixat 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, conclou 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 ”.

Cinqué. – Finalment, la informació sol·licitada, detallada en l'antecedent primer d'aquesta resolució, en principi 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 la qual s'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que hi ha en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions. En el mateix sentit es manifesta l'article 4.1 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

Sisé. - Aquest consell ja es va pronunciar sobre els comunicats policials en la Resolució 39/2017 de l'exp. 55/2016, en el qual s'afirmava que els comunicats de servei subscrits per agents de la policia són informació pública.

Doncs bé, fins i tot sent informació pública per tractar-se de documents que es troben en poder de l'Administració i que han sigut obtinguts en l'exercici dels seues funcions, pel que fa als comunicats policials pogueren concórrer alguns dels límits contemplats en l'article 14 de la Llei 19/2013, i en aquest sentit ja es pronunciava la resolució abans citada, en la seua FJ 6é, que establia el següent, que entenem també aplicable a aquest cas:

“L'Ajuntament no ha afirmat la possible concurrència de restriccions i límits en raó de l'article 14 vinculades a la “seguretat pública” (d), “La prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris (e) o “Les funcions administratives de vigilància, inspecció i control.” Es tracta de motius de restricció de l'accés a la informació, entre altres, que potser poden concórrer respecte de la informació sol·licitada. Encara que l'Administració no ha afirmat la concurrència de tals excepcions, resulta obvi que, en facilitar la informació al reclamant en raó d'aquesta resolució, hauran de facilitar-la parcialment en el cas que la informació puga revelar pautes d'actuació o operatives que, en raó de la seguretat, investigació, etc., hagen de quedar alienes al coneixement general. Òbviament, la restricció de tals informacions ha de ser realitzada sota el principi de màxima transparència pel que no basta que de manera superficial o formal tals béns i interessos queden compromesos, sinó que quedaren afectats d'una manera rellevant.”

A l'anteriorment exposat hem d'afegir que qui sol·licita la informació és una regidora, 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 ja que 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”.

Seté.- Finalment, 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 això, no correspon sinó l'estimació d'aquesta reclamació, reconeixent el dret d'accés a la informació pública sol·licitada, amb l'única limitació d'aquelles “dades especialment protegides” que pogueren constar en els documents sol·licitats, i assenyalar que les dades relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives no es troben recollides dins de la categoria especial de dades personals conforme al que es preveu en l'article 9 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades), i per tant no es consideren dades especialment protegides.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència, acorda,

Primer. – Estimar la reclamació presentada per la Sra. [REDACTED] el 3 de maig de 2022 contra Ajuntament de Chiva, que reconeix el dret d'accés a la informació sol·licitada, de conformitat amb el que s'estableix en els FJ 6é i 7é d'aquesta resolució.

Segon. - Instar l'Ajuntament de Chiva que, en el termini màxim d'un mes des de la notificació d'aquesta resolució, facilite al reclamant la informació sol·licitada i l'accés de la qual s'estima en aquesta resolució, i comunicar a aquest consell les actuacions que s'han dut a terme per al seu compliment.

Tercer. - Convidar la reclamant al fet que comunique a aquest consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho