

Expedient núm. 211/2022

Resolució núm. 313/2022

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, 12 de desembre de 2022

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de la Pobla del Duc.

VISTA la reclamació número **211/2022**, interposada pel Sr. [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament de la Pobla del Duc i com a ponent la vocal del Consell Sra. Sofía García Solís, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 17 de juliol de 2022 el Sr. [REDACTED] regidor del grup municipal Compromís de la Pobla del Duc, va presentar per via telemàtica, amb número de Registre d'Entrada GVRTE/2022/2280707, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència contra la falta de resposta de l'Ajuntament de la Pobla del Duc a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 12 de novembre de 2021, i reiterada el 26 de novembre, en la qual demanava informació sobre les dietes cobrades pel govern municipal entre 2016 i 2020.

Concretament, l'ara reclamant exposava en el seu escrit el següent:

“El 12.11.21 el grup de Compromís per la Pobla del Duc enviem instància a l'Ajuntament de la Pobla del Duc en la qual demanàvem informació sobre les dietes cobrades pel govern municipal entre 2016 i 2020. Es reitera la petició el 26.11.21. No vam obtindre cap resposta. El 13.12.21, en no obtindre resposta, enviem al Síndic de Greuges un escrit de queixa. El síndic emet resolució el 09.03.22 (document adjunt). L'Ajuntament continua sense facilitar la documentació requerida. L'Ajuntament fa al·legacions a la resolució del síndic de Greuges i aquest emet resolució definitiva el 20.05.22 (document adjunt) en la qual insta l'Ajuntament a proporcionar a Compromís per la Pobla del Duc la documentació requerida. En no obtindre resposta, tornem a enviar instància a l'Ajuntament on demanem que es complisca la resolució del síndic de Greuges. A hores d'ara no hem obtingut cap resposta.”

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, aquest consell va concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de la Pobla del Duc per via telemàtica, amb data de 21 de juliol de 2022, perquè formulara les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions esmentades, així com a facilitar a aquest consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el dia 26 de juliol, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Fins ara no s'ha rebut cap resposta a aquest requeriment per part de l'Ajuntament de la Pobla del Duc.

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

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb el que es disposa en l'article 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant, Llei 1/2022 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", i és 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 d'aquest text legal.

Segon. L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que davant de les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se una reclamació potestativa (abans de la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes reclamacions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, així com pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –l'Ajuntament de la Pobla del Duc– es troba subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.d, que fa referència de manera expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret de Sr. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'article 27 d'aquesta llei garanteix el dret d'accés a la informació pública de "qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització constituïda legalment", 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, el qual presenta la reclamació en qualitat de regidor de l'Ajuntament de la Pobla del Duc, 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 2568/1986, 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, mentre 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 obtindre 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 siguin aplicables, especialment si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència.

Així ho manté aquest consell en reiterades resolucions com la Res. 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. 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 de la LBRL i 14 a 16 del ROF) en relació amb les normes sobre transparència (articles 23.1 i 24 i disposició addicional primera de la Llei 19/2013 del TBG), conclou: “una vegada establert l'anterior, hem de recordar que, d'acord amb el 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”.

Cinqué. Finalment, la informació sol·licitada 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, siga quin siga el seu format o suport, que tinga l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”. En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en l'article 7.4.

Sisé. Entrant ja en el fons de l'assumpte, cal recordar que la informació a la qual se sol·licitava accés era relativa al “desglossament i còpia dels documents originals de les dietes dels òrgans de govern i personal no directiu de l'Ajuntament de la Pobla del Duc executades de 2016 a 2020 concretament: qui les ha cobrades, concepte pel qual s'han cobrat, justificació del cobrament i quantitat cobrada”.

A la condició de representant públic de la part reclamant, que com hem vist la fa creditora d'un dret privilegiat d'accés hem de sumar que, d'acord amb el que es preveu en l'article 8 de la llei 19/2013: “... els subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol hauran de fer pública, com a mínim, la informació relativa als actes de gestió administrativa amb repercussió econòmica o pressupostària que s'indiquen a continuació:

f) Les retribucions percebudes anualment pels alts càrrecs i màxims responsables de les entitats incloses en l'àmbit de l'aplicació d'aquest títol...”

En termes similars es pronuncia la Llei 2/2015, actualment aplicable quant a les obligacions de publicitat activa, d'acord amb el que es disposa en disposició transitòria segona de la Llei 1/22 relativa al règim transitori en matèria de publicitat activa, que estableix la vigència del capítol I, del títol I, de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, fins que no es produïska l'entrada en vigor del capítol II, del títol I, d'aquesta llei, d'acord amb el que es preveu en la disposició final segona d'aquesta llei.

Així, segons el que es preveu en l'article 9: “Les organitzacions compreses en l'article 2 publicaran, com a mínim, en les seues pàgines web, actualitzada i estructurada, la informació següent:

g) Les retribucions íntegres anuals, incloent-hi les indemnitzacions percebudes en ocasió del cessament o acomiadament, o per residència o anàloga, per les persones compreses en l'article 25, i pels alts càrrecs i màxims responsables de la resta d'entitats incloses en l'article 2 d'aquesta llei".

Dels preceptes anteriors clarament es dedueix que l'Ajuntament té l'obligació de publicar la informació a la qual es va sol·licitar accés i si així ho haguera fet la resolució simplement hauria d'haver indicat al sol·licitant com podia accedir a aquesta, segons el que es disposa en l'article 22 de la Llei 19/2013. Per tant, el que toca serà estimar la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED] i facilitar-li l'accés a la informació sol·licitada, sense que a aquesta se li pugua aplicar cap límit, atesa la condició de representant polític del reclamant. Resulta procedent, a més, recordar a l'ajuntament l'obligatorietat de publicar la informació sol·licitada en relació amb els alts càrrecs i assimilats.

Seté. Per a concloure, cal recordar a l'Ajuntament de la Pobla del Duc 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 l'article 21 preveu l'obligació de dictar resolució expressa i notificar-la en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments. En el mateix sentit es pronuncia la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, en l'article 34.1 de la qual estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública es resoldran i notificaran a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes comptador des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'Administració o organisme competent", així mateix, l'article 68.3 considera com a infracció lleu "b) l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública".

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] amb data 17 de juliol de 2022 i amb número de registre GVRTE/2022/2280707, contra l'Ajuntament de la Pobla del Duc, d'acord amb el que es preveu en el fonament jurídic sisé d'aquesta resolució.

Segon. Instar l'Ajuntament de la Pobla del Duc per a facilitar al reclamant, en el termini màxim d'un mes, la informació sol·licitada, i comunicar a aquest consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Contra aquesta resolució, que esgota 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 comptador 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho