

Expedient Núm. 145/2020
Acord Núm. 2/2022

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA
I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

COMISSIÓ EXECUTIVA

Srs.:

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofía García Solís

A València, a 28 de gener de 2022

Reclamant: D. [REDACTED].

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

VISTA la Resolució núm. **80/2021** del Consell, d'1 6 d'abril de 2021, que resol la reclamació número **145/2020**, interposada per Sr. [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament de Benejúzar, s'adopta el següent

ACORD

ANTECEDENTS

Primer. - L'1 6 d'abril de 2021, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana va dictar la Resolució núm. 80 (2021), per la qual es brindava resposta a la reclamació presentada davant el mateix per Sr. [REDACTED], regidor del Grup Popular a l'Ajuntament de Benejúzar, mitjançant instància de data 2 d'octubre de 2020. En la citada resolució este Consell va estimar la reclamació del Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Benejúzar a la seua sol·licitud d'informació, i va resoldre expressament "*Primer.- Estimar la reclamació presentada per Sr. [REDACTED] enfront de l'Ajuntament de Benejúzar mitjançant escrit de data 7 d'agost de 2020, i instar esta administració a proporcionar-li, en el termini màxim d'un mes, la informació continguda en els set numerals que s'arreglen en el Fonament Jurídic 5º d'esta Resolució. Segon. - Instar l'Ajuntament de Benejúzar que, en el termini màxim d'un mes, procedisca a inserir en el seu Portal de Transparència municipal la informació referida en els numerals tercer, quart i sext que s'arreglen en el Fonament Jurídic 5é d'esta Resolució.*".

Esta resolució va ser degudament notificada a l'Ajuntament de Benejúzar el 3 de maig de 2021.

Segon. - En la citada resolució es convidava al reclamant al fet que comunicara a este Consell qualsevol incidència que sorgira respecte de l'execució de la resolució i que poguera perjudicar els seus drets i interessos. Doncs bé, amb data de 8 de juliol de 2021 –això és: una vegada transcorreguts més de dos mesos des de la notificació de la Resolució– per part de Sr. [REDACTED] es va posar de manifest, mitjançant escrit presentat davant este Consell amb número de registre 16001/2021/1505, que la seua pretensió es trobava encara pendent de satisfacció, manifestant el següent:

Vista la Resolució N° 80/2021 del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, de data 16 d'abril de 2021, Exp. N° 145/2020.

Vist que, més de dos mesos després de la Resolució de la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la informació Pública i Bon Govern, l'Ajuntament de Benejúzar no ha contestat

i, per tant, no ha proporcionat la informació continguda en els numerals quint, sext i setè del Fonament Jurídic 5 d'esta Resolució: - Sol·licitud identificada amb el R.E. 2020-E-RE-219, de 21/06/20. - Sol·licitud identificada amb el R.E. 2020-E-RE-220 de 21/06/2020. - Sol·licitud identificada amb el R.E. 2020-E-Re-231 de 01/07/2020.

Vist que, més de dos mesos després de la Resolució de la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, l'Ajuntament de Benejúzar no ha inserit en el seu Portal de Transparència municipal la informació referida en els numerals tercer i sext que s'arreglen en el Fonament Jurídic 5 d'esta Resolució, que hagueren d'haver sigut objecte de publicitat activa segons estipulen els articles 5.1, 7.c), 8.b i c) de la ja citada Llei 19/2013, i 9.1 .e) i f) i 2_1.a) de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana:

- "Llistat d'ajudes i subvencions concedides per l'Excel·lentíssima Diputació Provincial d'Alacant (import i objectiu)

- "Còpia de la constitució del Comité de Seguretat i Salut de l'Ajuntament de Benejúzar i, si és el cas, còpia del seu reglament de funcionament intern."

Tercer. - El 21 de juliol de 2021 esta Comissió Executiva del Consell de Transparència va instar l'Ajuntament a donar compliment complet a la Resolució núm. 80 (2021), indicant-li de manera expressa que: *"Este Consell li comina a posar-li de manifest quins han sigut les mesures adoptades per a donar compliment a la Resolució núm. 80 (2021), als efectes del qual se li adjunta novament copia d'esta, així com de la nova reclamació de Sr. [REDACTED]"*.

Quart. - En este escrit expressament s'afegia que:

"En relació amb este assumpte, este Consell considera oportú recordar-li que, sense perjudici del seu dret a recórrer-les en el termini i en la forma previstos per a això i d'instar la suspensió de la seua aplicació per part de l'òrgan judicial competent –extremats tots dos dels quals en data de hui no tenim constància–, les resolucions del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana són d'obligat compliment al mateix temps que se li advertix que l'article 31.1.a de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana tipifica com a infracció "molt greu", "L'incompliment de les obligacions de publicitat activa o de subministrament d'informació pública quan s'haja desatés el requeriment exprés del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern"; que l'article 34.2 de la citada norma estableix que en el cas d'infraccions de caràcter molt greu comeses per autoritats i directius la sanció corresponent consistirà en la declaració de l'incompliment i publicació en el Diari Oficial de la Comunitat Valenciana, el cessament en el càrrec i la impossibilitat de ser nomenat per a ocupar càrrecs similars per un període de fins a tres anys; i que –com no podria ser d'una altra manera– les citades disposicions li són plenament aplicables en virtut del que es disposa en l'art. 2.1.d), de la citada norma, que vincula de manera expressa a "les entitats integrants de l'administració local de la Comunitat Valenciana".

L'Ajuntament va rebre este escrit comminatori el 4 d'agost de 2021. No obstant això, este Consell no ha rebut cap comunicació sobre el compliment de la seua resolució, tal com expressament se li va sol·licitar, de manera immediata i detallada.

Quint. -El dia 23 de desembre de 2021 el reclamant ha presentat nou escrit davant este Consell, amb número de registre 16001/2021/3098, assenyalant que persistix l'incompliment de l'Ajuntament ja exposat en el seu anterior escrit de queixa de 8 de juliol de 2021.

Efectuada la deliberació en la sessió del dia de la data d'esta Comissió Executiva, s'adopta el present Acord sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - Conforme a l'art. 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), esta Comissió Executiva

és competent per a “g) Instar la incoació d'expedients disciplinaris o sancionadors d'acord amb les previsions del títol III.”

Este Títol III de la Llei 2/2015 és el relatiu al “Règim sancionador” (arts.29 et seq.); el mateix conté disposicions relatives al Règim jurídic (art. 29), responsabilitat (art. 30), Infraccions de caràcter disciplinari (art. 31), sancions (art. 34), procediment (art. 36) i competències sancionadores en matèria de transparència i accés a la informació (art. 37). Ara bé, cal tindre en compte l'article 29 Llei 2/2015, encara que no brinde excessiva claredat en la matèria:

“Article 29. Règim jurídic

1. Sense perjudi del règim sancionador previst en el títol II de la Llei 19/2013, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, l'incompliment de les obligacions establides en esta llei se sancionará conforme al que es preveu en este títol, sense menyscapte d'altres responsabilitats que pogueren concórrer.

2. La potestat sancionadora respecte de les infraccions tipificades en esta llei s'exercirà de conformitat amb el que es disposa en ella i en la normativa en matèria de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu sancionador.

3. Les infraccions disciplinàries es regiran pels procediments previstos per al personal funcionari, estatutari o laboral que resulte d'aplicació en cada cas.”

Així les coses, la Llei 2/2015 haurà d'articular-se amb la normativa general disciplinària estatal i autonòmica, així com el si és el cas previst per la Llei 19/2013 estatal de transparència, sense perjudi de l'aplicació de la Llei 39/2015 estatal així com altres normes concurrents o específiques aplicables.

Segon. - En primer terme, cal tindre en compte la possible qualificació dels fets i actuacions en l'àmbit de les infraccions regulades en la Llei 2/2015 valenciana. Esta llei en el seu article 31 regula les “infraccions imputables a les autoritats, directius i el personal al servici de les entitats previstes en l'article 2”. L'Ajuntament es troba entre tals entitats (art. 2.1.d). En concret es disposa entre les “1. Infraccions molt greus: [...] a) L'incompliment de les obligacions de publicitat activa previstes o de subministrament d'informació pública quan s'haja desatés el requeriment exprés del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern.”

A causa de l'exposat en els antecedents, este Consell considera que l'actuació municipal relatada pot considerar-se clarament en l'àmbit d'esta conducta.

Tercer. - Sense perjudi de l'anterior i si és el cas, també han de tindre's en compte altres preceptes legals que determinen infraccions de personal de les Administracions Públiques puix que pogueren ser aplicables als fets relatats en antecedents.

Així, cal tindre en compte el Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic, en concret el seu Títol VII de Règim disciplinari (arts. 93 et seq.). El seu article 95.2º relatiu a les “Faltes disciplinàries” assenyala com “molt greus” algunes que si és el cas pogueren haver-se comés (g) El notori incompliment de les funcions essencials inherents al lloc de treball o funcions encomanades; k) L'obstaculització a l'exercici de les llibertats públiques” i remet a la normativa de desenvolupament respecte de les greus i lleus.

El mateix tenor té la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern quan regula en el seu article 29 “Infraccions disciplinàries” i considera “infraccions molt greus: [...] f) El notori incompliment de les funcions essencials inherents al lloc de treball o funcions encomanades” i “i) L'obstaculització a l'exercici de les llibertats públiques i drets sindicals.

I, especialment pot considerar-se la possible comissió d'una infracció greu. En este sentit, cap també tindre en compte la Llei 10/2010, de 9 de juliol, d'ordenació i gestió de la Funció Pública Valenciana” (aplicable “a les administracions locals situades en el territori de la Comunitat Valenciana” article 3, en connexió amb l'article 5, sense perjudi de la D. Addicional 7a). Esta llei valenciana disposa les ja referides faltes disciplinàries molt greus (art. 141. 1r) i l'article 142 regula les Faltes greus. En este sentit disposa que “1. Es consideraran faltes greus del personal funcionari públic les següents: a) La falta d'obediència deguda als seus superiors jeràrquics i autoritats.” Conducta que si és el cas pugua estar cometent-se.

Tot l'exposat en els dos fonaments anteriors respecte de les possibles infraccions esdevingudes segons el parer d'este Consell és òbviament sense perjudi que en l'esbrinament sobre els responsables pugua aplicar-se una altra normativa sancionadora específica.

Quart. - Respecte de la competència d'instància la incoació del procediment sancionador atribuïda a este Consell, cal tindre en compte la Llei 2/2015 valenciana i la normativa aplicable.

Així, l'article 36 de la Llei 2/2015 valenciana disposa respecte del procediment que:

1. Per a la imposició de les sancions establides en el present títol, se seguiran les disposicions previstes en el procediment sancionador o, en el cas d'infraccions imputables al personal al servici d'entitats, el règim disciplinari funcionarial, estatutari o laboral que en cada cas resulte aplicable.

2. En tot cas, el procediment s'iniciarà d'ofici, per acord de l'òrgan competent, bé per pròpia iniciativa o a conseqüència d'orde superior, petició raonada d'altres òrgans o denúncia.

3. El Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, quan constate incompliments en esta matèria susceptibles de ser qualificats com alguna de les infraccions previstes en este títol, instarà la incoació del procediment. En este últim cas, l'òrgan competent estarà obligat a incoar el procediment i a comunicar al Consell el resultat d'este."

Cal assenyalar la pertinència de l'aplicació del 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. El mateix disposa:

Article 72. Competències sancionadores en matèria de transparència i accés a la informació [...]

2.1. L'òrgan competent per a ordenar la incoació dels expedients sancionadors serà: [...]

d) En el cas d'alts càrrecs al servici de l'Administració local, l'òrgan que determine la seua normativa i, en defecte d'això, la persona que ostente l'alcaldia o la presidència dels ens locals o el ple."

Doncs bé, segons s'ha afirmat, este Consell ha constatat fets, accions o omissions susceptibles de ser considerats com a infraccions, per la qual cosa procedix instar la incoació del procediment, la qual cosa es fa en el present Acord. En conseqüència, obligatòriament ha d'incoar-se el procediment per l'Ajuntament i comunicar el seu resultat a este Consell.

Si és el cas pot resultar aplicable l'article 61 de l'estatal Llei 39/2015 relatiu al "Inici del procediment per petició raonada d'altres òrgans":

1. S'entén per petició raonada, la proposta d'iniciació del procediment formulada per qualsevol òrgan administratiu que no té competència per a iniciar el mateix i que ha tingut coneixement de les circumstàncies, conductes o fets objecte del procediment, bé ocasionalment o bé per tindre atribuïdes funcions d'inspecció, esbrinament o investigació. [...]

3. En els procediments de naturalesa sancionadora, les peticions hauran d'especificar, en la mesura que siga possible, la persona o persones presumptament responsables; les conductes o fets que pogueren constituir infracció administrativa i la seua tipificació; així com el lloc, la data, dates o període de temps continuat en què els fets es van produir."

Este Consell ja ha especificat els fets esdevinguts: no obstant això, és la pròpia Administració municipal que té el coneixement orgànic, funcional i real de la seua pròpia Administració la que té la capacitat de determinar a la persona o persones amb responsabilitat presumptament responsables i si es tracta d'autoritats, directius o personal al servici de l'entitat local, ja que la sanció aplicable pot variar segons s'ha exposat.

L'Ajuntament, segons la llei, ha d'incoar obligatòriament el procediment i per això, tramitar segons corresponga el procediment sancionador, realitzar les actuacions pertinents que porten a fixar els fets esdevinguts i determinar si són o no constitutius d'infraccions com les assenyalades i individualitzar si és el cas la persona o persones responsables.

En qualsevol cas, segons exigix la llei, l'Ajuntament haurà de comunicar al Consell el resultat del procediment sancionador incoat.

Sense perjuí de tot l'anterior, este Consell a través del present Acord torna a requerir una vegada més a l'Ajuntament al complet compliment de la nostra resolució, especialment en els termes expressats en el nostre requeriment de 21 de juliol de 2021.

En atenció als Antecedents i Fonaments Jurídics este Consell:

ACORDA

Primer. - INSTAR l'Ajuntament de Benejúzar que incoe el procediment sancionador contra els responsables de la possible comissió de faltes greus o molt greus expressades en els Fonaments Jurídics

segon i tercer pels fets expressats en els antecedents d'este Acord, i sol·licitar que comuniqui al Consell el resultat del procediment sancionador incoat.

Segon. - REQUERIR una vegada més a l'Ajuntament al compliment de la nostra Resolució d'16 d'abril de 2021.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho