

Expedient núm. 244/2022

Resolució núm. 29/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Lorenzo Cotino Hueso

Emilia Bolinches Ribera

Carlos Flores Juberías

Sofia García Solís

València, 10 de febrer de 2023

Reclamant: [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **244/2022**, interposada per [REDACTED] com a regidor del grup municipal Socialista de l'Ajuntament de Santa Pola, formulada contra l'Ajuntament de Santa Pola i sent-ne ponent la vocal del Consell, Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, en data 23 d'agost de 2022, [REDACTED] va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/2676827, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta manifestava com a motiu que el seu grup municipal, concretament [REDACTED] va presentar el dia 14 de juliol de 2022 una sol·licitud d'accés a informació pública davant l'Ajuntament de Santa Pola, amb número de registre núm. 2022-E-RE-8177, en la qual demanava accés i còpia del projecte de Vatasa i tota la documentació relacionada amb aquest.

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 va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Santa Pola per via telemàtica, i se li instava amb data d'1 de setembre de 2022 que formulara 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, ofici rebut el dia 2 de setembre, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

En data 27 de setembre de 2022 es va rebre contestació a aquest requeriment per part de l'Ajuntament de Santa Pola, mitjançant escrit de data 12 de setembre, al·legant el següent:

“1r. Que en data 24/08/2022 es va remetre contestació a la Sra. [REDACTED] i se li indicava, tal com se li havia manifestat de paraula amb anterioritat en reiterades ocasions, que la documentació que sol·licitava no estava disponible en la plataforma que actualment utilitza l'Ajuntament de Santa Pola per a la gestió de tots els expedients.

La comunicació va ser remesa a la Sra. [REDACTED] el dia 24 d'agost, que la va descarregar aquest mateix dia a les 11.25 hores. S'adjunta còpia d'aquesta, amb el justificant de recepció.

2n. En la contestació, s'indicava també a la Sra. ■■■■ que la informació es trobava en la plataforma de gestió que es venia utilitzant fins a 2019, i que s'anava a fer la tasca de cerca i recopilació de tota la documentació, per a ser posada a la seua disposició el més prompte possible una vegada es localitzara.

3r. Que en data 23/08/2022 el Sr. ■■■■ va presentar escrit en el Síndic de Greuges (queixa 2202646) i indicava que no s'havia rebut resposta a la sol·licitud formulada per la Sra. ■■■■ el dia 14 de juliol.

La contestació al Síndic va ser remesa al Sr. ■■■■ el 29 d'agost, en els mateixos termes que la realitzada a la Sra. ■■■■ S'adjunta còpia d'aquesta, amb el justificant de recepció.

4t. Que, tal com s'ha manifestat de paraula al grup municipal Socialista en reiterades ocasions, en concret el dia anterior a la contestació remesa a la Sra. ■■■■ i també per escrit, directament o a través del Síndic de Greuges, tan prompte es tinga la documentació sol·licitada, es posarà a la disposició del grup municipal”.

Tercer. En data 3 d'octubre de 2022, el Consell Valencià de Transparència va remetre al reclamant notificació telemàtica, que el destinatari va rebre el dia 3 d'octubre, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de Santa Pola, i sol·licitava comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut parcialment satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, i haurà ,en tal cas, de comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, i es concedia a aquest efecte un termini de deu dies, i assenyalava que, de no produir-se comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

El reclamant va respondre a aquest escrit el mateix dia 3 d'octubre de 2022, i informava al Consell que sí que havien rebut una notificació per part de l'Ajuntament de data 24 d'agost de 2022, i els indicava que quan tingueren la documentació li la farien arribar, però que a data 3 d'octubre encara no els havia arribat la informació que sol·licitaven.

Quart. 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. Conforme al 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 endavant 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”, 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.

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 reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa), davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes resolucions 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 Santa Pola– es troba subjecta a les exigències de Llei esmentada, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.d), que es refereix de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret de [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atès 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.*

Cal concloure que [REDACTED] es troba igualment legitimat 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: si concorrem en el senyor [REDACTED] la condició de membre de la corporació municipal de Santa Pola procedeix subratllar que el seu dret d'accés a la informació pública obté un reforçament exprés del que s'estableix en 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 següent sentit.

La Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern estableix en la DA1a, 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 de 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 admès i resolt les reclamacions dels regidors en relació amb la informació de la 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 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, 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 només 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 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 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 es manté per aquest Consell en reiterades 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.

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: “Establitz 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”.

Cinqué. Finalment, la informació sol·licitada constitueix, en principi, 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 seu format o suport, que obren en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions*. En aquests termes es pronuncia la Llei 1/2022, valenciana en l'article 7.4. Tot això sense perjudici de la necessitat de valoració de les circumstàncies que concórreguen.

Sisé. Doncs bé, arribats a aquest punt, i entrant ja en el fons de l'assumpte, es considera necessari recordar al reclamant la conveniència d'il·lustrar, com menys mínimament, a aquest Consell sobre la informació que se sol·licita, com ja s'ha advertit en altres ocasions (Res. 277/2021 de l'exp. 247/2021). En aquest cas se sol·licita accés i còpia del “projecte de Vatasà” i tota la documentació relacionada amb aquest, sense especificar en què consisteix aquest projecte, que aquest Consell no té per què conèixer. Entenem, no obstant això, que es tracta d'un projecte que, formant part d'un expedient administratiu, obra en poder de l'administració, i consegüentment ha de ser accessible pel representant

local, si bé haguera sigut d'agrair una mica més de concreció en la sol·licitud (si es tracta d'un projecte d'obres, de demolició...), que esperem tinga en compte el reclamant, i el seu grup municipal, en successives reclamacions.

Segons ha pogut comprovar aquest Consell, sembla ser que es tracta d'una demolició de les antigues naus de les drassanes de Vatas de Santa Pola, al costat de la platja de @@Varadero, després que la Direcció Provincial de Costes, dependent del Ministeri per a la Transició Ecològica, haja desestimat tots els projectes presentats per l'Ajuntament per a la seua reconversió turística, educativa i/o marítima, i és, segons sembla, a aquests projectes o a la documentació referent a aquesta demolició a la qual el regidor pretén accedir, per la qual cosa ens trobem davant informació pública sol·licitada per un representant local de la pròpia corporació.

Seté. Sobre la possible aplicació al dret d'accés d'algun límit o causa d'inadmissió quan qui sol·licita la informació és un regidor, aquest Consell ja s'ha pronunciat en altres ocasions i així en la Resolució 233/2021, com ja ho ha fet en la Res. 24/2021, i en altres anteriors, manté que *“és dubtosament aplicable de manera subsidiària l'article 14 de la 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”*.

Finalment, és important assenyalar que facilitar la informació a un regidor o regidora no implica comunicar la informació a un subjecte extern a l'organització municipal, com seria el cas d'un ciutadà o ciutadana. 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 a l'estudi. En aquest sentit es poden també citar les resolucions 178/2021 i 93/2021.

Huité. Així doncs, a la vista de l'exposat, i tenint en compte no sols que el reclamant ostenta un dret privilegiat d'accés com a representant local, en virtut de l'article 23 de la CE, i que el sol·licitat ve referit a un projecte que forma part d'un expedient municipal i obra en poder de la corporació, per la qual cosa constitueix informació pública, sinó que, a més, no resulta d'aplicació cap límit o causa d'inadmissió de les previstes en la Llei 19/2013, i l'Ajuntament de Santa Pola ha reconegut el dret d'accés del reclamant a la documentació sol·licitada manifestant en l'escrit d'al·legacions que estava fent la tasca de cerca i recopilació de tota la documentació i que tan prompte la tinguera la posaria a la disposició del grup municipal, és pel que no queda més que estimar aquesta reclamació, i l'Ajuntament ha de fer lliurament al reclamant de la informació sol·licitada si no ho haguera fet ja.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació formulada per [REDACTED] en data 23 d'agost de 2022, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/2676827, contra l'Ajuntament de Santa Pola, i

reconéixer el dret d'accés a la informació sol·licitada, conforme al que es disposa en els fonaments jurídics sisé, seté i huité d'aquesta resolució.

Segon. Instar l'Ajuntament de Santa Pola que, en el termini d'un mes des de la notificació de la resolució, faça lliurament al reclamant de la informació sol·licitada, i que comunique a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Tercer. Convidar al 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 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