

Expedient núm. 269/2022

Resolució núm. 94/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sra. Sofía García Solís

València, 28 d'abril de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig

VISTA la reclamació número **269/2022**, interposada pel Sr. [REDACTED], com a portaveu i regidor del Partit Popular de Sant Vicent del Raspeig, formulada contra l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig, i sent ponent el vocal del Consell, Sr. Lorenzo Cotino Hueso s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. – Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, en data 21 de setembre de 2022 el Sr. [REDACTED], com a portaveu i regidor del Partit Popular de Sant Vicent del Raspeig, va presentar per via telemàtica, amb número de registre GVRTE/2022/2977801 una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclamava contra la falta de resposta a dues sol·licituds d'informació pública dirigides a l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig, en les dates 28 d'abril de 2022 i 25 de juliol de 2022 respectivament, amb números de registre 9810/2022 i 19191/2022, en les quals demanava accés a l'expedient complet 2019/1057 de contractació de serveis per a l'elaboració del manual corporatiu municipal, i al contracte menor privat per a la construcció de la foguera oficial adulta 2022.

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 concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig per via telemàtica, instant-lo amb data de 21 de setembre de 2022 a 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, ofici rebut el mateix dia 21 de setembre de 2022, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Fins hui no s'ha rebut cap contestació a aquest requeriment per part de l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig.

Tercer. 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 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 (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”, 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 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 Sant Vicent del Raspeig– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 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 del reclamant a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'art. 27 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.

Més encara, concorrent en el Sr. [REDACTED], la condició de membre de la corporació municipal de Sant Vicent del Raspeig, 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 obtindre 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 siguin 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: “ 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, 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 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, 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.” En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en el seu article 7.4. No obstant això, serà necessari valorar les circumstàncies que concórreguen en cada cas concret.

Sisé. – Doncs bé, arribats a aquest punt recordem que la informació sol·licitada era relativa als expedients de contractació ressenyats en l'antecedent primer d'aquesta resolució. En aquest sentit cal assenyalar que l'article 8 de la llei 19/2013 estableix que “...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:

- a) Tots els contractes, amb indicació de l'objecte, duració, l'import de la licitació i d'adjudicació, el procediment utilitzat per a la seua celebració, els instruments a través dels quals, en el seu cas, s'ha publicitat, el nombre de licitadors participants en el procediment i la identitat de l'adjudicatari, així com les modificacions del contracte. Igualment seran objecte de publicació les decisions de desistiment i renúncia dels contractes. La publicació de la informació relativa als contractes menors podrà realitzar-se trimestralment.”

Pel que únicament caldria afegir al dret que assisteix als electes locals, l'obligació que la legislació imposa a la corporació municipal en relació amb la publicació de determinada informació relativa a la contractació, de manera que tots els ciutadans, no sols els membres de la corporació municipal, compten amb un instrument òptim que els permeta controlar la gestió dels recursos públics.

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 Resolució 24/2021 i en altres anteriors, manté que “és 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”.

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 pugua ser-los facilitada, en original o còpia, per al seu estudi. En aquest sentit cap també citar les resolucions 178/2021 i 93/2021.

Arribats a aquest punt i vist que la informació sol·licitada és informació pública, i que el reclamant és regidor de l'Ajuntament, no queda sinó estimar la reclamació reconeixent el dret d'accés a la informació que sol·licita, no resultant aquesta afectada per cap límit dels contemplats en la Llei 19/2013, ni causa d'inadmissió.

Huité. - Finalment correspon recordar a l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig 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 el seu article 21 contempla l'obligació de l'Administració 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 de la qual 34.1. 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 a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o organisme competent”, considerant l'article 68.3 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 als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda

Primer. – Estimar la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED], en data 21 de setembre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/2977801, contra l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig, reconeixent el dret d'accés a la informació sol·licitada, d'acord amb el que es disposa en els fonaments jurídics sisé i seté d'aquesta resolució.

Segon. – Instar l'Ajuntament de Sant Vicent del Raspeig al fet que, en el termini d'un mes des de la notificació de la resolució, faça lliurament al reclamant de la informació sol·licitada, comunicant a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Tercer. – Convidar el reclamant que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugui 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