

**Expedient núm. 278/2022**

**Resolució núm. 99/2023**

## CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofía García Solís

A València, 28 d'abril de 2023

Reclamant: Associació Salvem la Torreta del Pirata. Pulmó Verd de Godella

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

VISTA la reclamació número **278/2022**, interposada pel Sr. [REDACTED], en qualitat de president de l'Associació Salvem la Torreta del Pirata. Pulmó Verd de Godella, formulada contra l'Ajuntament de Godella, i sent-ne ponent la Sra. Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

### RESOLUCIÓ

#### ANTECEDENTS

**Primer.** Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 1 d'octubre de 2022, el Sr. [REDACTED], en qualitat de president de l'Associació Salvem la Torreta del Pirata. Pulmó Verd de Godella, la representació de la qual consta acreditada en l'expedient, va presentar per via telemàtica, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/3116074, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta exposa com a motiu la falta de resposta a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada davant l'Ajuntament de Godella mitjançant burofax el 21 de juny de 2022, i per registre d'entrada el 22 de juny de 2022, amb número de registre 5644/2022, en la qual es demanava diversa informació sobre un funcionari municipal.

Concretament se sol·licitava:

*“Primer. - Còpia de la resolució de compatibilitat, en cas que n'hi haguera, concedida per aqueixa corporació a favor del Sr. [REDACTED]. Si hi haguera diverses resolucions modificatòries, interessa a aquesta entitat conèixer totes les recaigudes, amb indicació de la data de sol·licitud del reconeixement de la compatibilitat en cas que aquesta no estiguera recollida en el text de l'esmentat acte administratiu.*

*Segon. - Identificació dels expedients administratius en els quals haja intervingut el Sr. [REDACTED], amb indicació del promotor; constructor i, si escau, projectista, d'acord amb el que es disposa en la Llei d'ordenació de l'edificació 38/1999, de 5 de novembre, i que resulten possiblement concurrents amb l'objecte social de l'entitat SOMALO 3, SL, que es detalla més amunt.*

*Tercer. - Certificat del secretari general de l'Ajuntament comprensiu del règim retributiu del Sr. [REDACTED], pel que fa a l'existència o no del concepte salarial «complement d'exclusivitat» o modalitat salarial de similar significat”.*

**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 procedeix a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Godella i se l'insta, mitjançant un escrit de data 4 d'octubre de 2022, perquè en un termini de quinze dies pugua formular les al·legacions que considere oportunes respecte de les

qüestions a què s'ha fet referència, així com facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que puga resultar rellevant, escrit que va ser rebut per l'Ajuntament de Godella el mateix dia 4 d'octubre, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic, sense que fins ara s'haja rebut resposta.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de hui, aquest Consell adopta la present resolució sota els següents

## FONAMENTS JURÍDICS

**Primer.** D'acord amb el que es disposa en el seu 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 del mateix text legal.

**Segon.** L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que contra les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se una reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes reclamacions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, i també 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 Godella– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.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 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.

**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 en siga el 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 l'article 7.4. No obstant això, caldrà valorar allò sol·licitat en cada cas concret.

Recordem que, en aquest cas, la reclamació es fonamenta en la falta de lliurament de la documentació que s'indica en l'antecedent primer i que bàsicament es redueix a:

1. Còpia de la resolució de compatibilitat concedida per la corporació a favor del Sr. [REDACTED]. Si hi haguera diverses resolucions modificatòries, interessa conèixer-les totes amb indicació de la data de sol·licitud del reconeixement de la compatibilitat.

2. Identificació dels expedients administratius en què haja intervingut el Sr. [REDACTED], amb indicació del promotor, constructor i, si escau, projectista, i que resulten concurrents amb l'objecte social de l'entitat SOMALO 3, SL.
3. Certificat del secretari general de l'Ajuntament comprensiu del règim retributiu del Sr. [REDACTED], pel que fa a l'existència o no del concepte salarial "complement d'exclusivitat" o modalitat salarial de similar significat.

**Sisé.** En relació amb el dret d'accés a la còpia de la resolució de compatibilitat, és procedent assenyalar que l'article 10.2 de la Llei 1/2022, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, estableix que les obligacions de publicitat activa de les entitats locals són les previstes en els articles 6, 7 i 8 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, en la normativa reguladora dels governs locals i en les normes i ordenances que aquestes mateixes aproven fent ús de la seua autonomia. Al seu torn, 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:...g) les resolucions d'autorització o reconeixement de compatibilitat que afecten els empleats públics, així com les que autoritzen l'exercici d'activitat privada al cessament dels alts càrrecs de l'Administració General de l'Estat o assimilats, segons la normativa autonòmica o local"*.

Per tant, la resolució de reconeixement de la compatibilitat, si n'hi ha, hauria de trobar-se publicada i actualitzada en la pàgina web de l'Ajuntament de Godella, per la qual cosa l'Ajuntament degué obrar tal com estableix l'article 56 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 en el seu apartat 5, que estableix: *"... Si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir-hi, proporcionant expressament l'enllaç que accedeix a la informació i, dins d'aquest, els epígrafs, capítols, dades i informacions exactes que es refereixen a allò sol·licitat, i serà requisit que la remissió siga precisa i concreta, i porte, de manera inequívoca, ràpida i directa a la informació"*.

Així les coses, i vist que la informació s'hauria d'haver publicat, en aquest cas, difícilment podria ser aplicable cap límit al dret d'accés, per la qual cosa allò procedent serà estimar la reclamació formulada quant a aquest apartat i facilitar a la reclamant còpia de la resolució que autoritza la compatibilitat, i publicar, si escau, aquesta resolució en compliment del que es preveu en l'article 8 de la Llei 19/2013, anteriorment esmentat.

**Seté.** En relació amb l'apartat segon de la reclamació, en el qual se sol·licita la identificació d'expedients administratius en què ha participat el funcionari Sr. [REDACTED], hem de destacar que es tracta d'una informació d'àmbit i contingut urbanístic, perquè és relativa als expedients en els quals figure com a promotor, constructor o projectista l'entitat SOMALO 3, SL. Abans de res, creiem necessari recordar que la matèria urbanística revesteix un evident interès públic en relació amb el dret d'accés a la informació. D'aquesta manera, l'article 5.f) del Reial decret legislatiu 7/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de sòl i rehabilitació urbana, reconeix a «tots» els ciutadans el dret a exercir l'acció pública per a fer respectar les determinacions de l'ordenació territorial i urbanística. I aquest dret no és possible exercir-lo si no es té accés a la informació sobre les actuacions urbanístiques realitzades (expedient 143/22, Resolució 248/2022 de l'expedient 101/2022 i altres anteriors).

Per tant, tampoc considerem necessari donar-ne trasllat a l'entitat SOMALO, SL, tenint en compte que a l'Associació Salvem la Torreta del Pirata, per a l'exercici de l'acció pública en l'àmbit urbanístic, se li reconeix la condició d'interessada i, per tant, tindrà dret a accedir a la informació sol·licitada d'acord

amb el que s'ha disposat en l'article 53.1. a) i b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Per tot això, i vista l'absència de resposta de l'Ajuntament de Godella al tràmit d'audiència concedit per aquesta autoritat de transparència, no es veu la concurrència de límit o causa de cap inadmissió que poguera restringir l'accés a aquesta informació, per la qual cosa allò procedent serà estimar la reclamació i facilitar la informació que permeti la identificació dels expedients sol·licitats, dissociant aquelles dades de tercers especialment protegides a què fa referència l'article 9 del Reglament general de protecció de dades.

**Huité.** En relació amb el tercer apartat de la reclamació, que recordem era relatiu a certificat del règim retributiu del Sr. [REDACTED], pel que fa a l'existència o no del concepte salarial "complement d'exclusivitat" o modalitat salarial de similar significat, tal com aquest Consell ha considerat en nombroses resolucions dictades anteriorment, el dret d'accés a la informació no cobreix el dret a obtenir certificats per part de l'Administració, sinó exclusivament l'accés a la informació, ja que el concepte d'informació pública part d'una premissa inexcusable, que és l'existència de la informació en el moment de la formulació de la sol·licitud d'accés, i els certificats tenen la consideració d'actes futurs, ja que es generen a conseqüència de la petició que es formula. Per tant, allò procedent serà desestimar la reclamació en relació amb el certificat de la informació sol·licitada.

Ara bé, l'existència o no del concepte d'exclusivitat entre els complements retributius del senyor [REDACTED] està relacionada amb el primer apartat de la reclamació, que recordem era relatiu a l'existència de resolució de reconeixement de compatibilitat, per la qual cosa serà necessari dur a terme algunes valoracions en relació amb el dret d'accés a la informació relativa a les retribucions dels empleats públics.

En primer lloc, cal recordar que l'esmentada informació ha de ser considerada una dada de caràcter personal, i en aquest sentit el Consell Estatal de Transparència en la seua resolució R-0928/2021 en un cas de característiques similars va manifestar: "*...que haurà de tindre's en compte que les dades referides a la percepció de retribucions complementàries pels funcionaris públics, en aquest cas el complement de dedicació exclusiva, són dades de caràcter personal, però no són dades pertanyents a les categories especials regulades en l'article 9 del Reglament (UE) 2016/679, general de protecció de dades. Això implica que no els és aplicable la regla de l'article 15.1 de l'LTAIBG, sinó allò previst en l'article 15.3 de l'LTAIBG, en relació amb el qual haurà de tindre's en compte el criteri interpretatiu conjunt AEPD/CTBG 1/2015. Recordem que aquest article 15.3 de l'LTAIBG estableix el següent: «Quan la informació sol·licitada no continguera dades especialment protegides, l'òrgan al qual es dirigeix la sol·licitud concedirà l'accés prèvia ponderació prou raonada de l'interès públic en la divulgació de la informació i els drets dels afectats les dades dels quals apareguen en la informació sol·licitada, en particular el seu dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal».*"

Coincideix aquesta autoritat de transparència amb les consideracions del Consell Estatal, per la qual cosa, realitzada la ponderació necessària, considerem que s'imposa un interès públic superior enfront del dret a la protecció de dades del funcionari afectat, i tenint en compte que la informació a la qual se sol·licita accés no revesteix especial protecció considerem procedent que aquesta informació siga facilitada sense necessitat de certificar-la, per a poder exigir, si esca, la corresponent rendició de comptes relativa a utilització dels diners públics en relació amb les retribucions dels funcionaris.

**Nové.** Finalment, és procedent recordar a l'Ajuntament de Godella 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 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 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 a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o organisme competent”*, i considera 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

Atenent els antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda:

**Primer.** Estimar parcialment la reclamació formulada per l'Associació Salvem la Torreta del Pirata. Pulmó Verd de Godella, en data 1 d'octubre de 2022, amb número de registre d'entrada GVRTE/2022/3116074, i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada en els apartats 1 i 2 de la seua sol·licitud, d'acord amb el que es disposa en els fonaments jurídics sisé i seté.

**Segon.** Desestimar la reclamació en relació amb la informació sol·licitada en l'apartat tercer de la reclamació, d'acord amb el que es preveu en el fonament jurídic huité d'aquesta resolució.

**Tercer.** Instar l'Ajuntament de Godella a facilitar la informació, l'accés a la qual s'estima, en el termini màxim d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució, i comunicar a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a acomplir els acords.

Contra aquesta resolució, que posa fi a 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 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