

Expedient número 338/2022
Resolució número 114/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra Emilia Bolinches Ribera

Sra. Sofía García Solís

València, 23 de maig de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Orpesa

VISTA la reclamació número **338/2022**, interposada per [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament d'Orpesa, i sent ponent el president del Consell, Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. – Segons es desprén de la documentació que apareix en l'expedient, en data 23 de novembre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/3844450, [REDACTED] va presentar una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament d'Orpesa a una sol·licitud d'informació presentada en data 3 d'agost de 2022 i en la qual sol·licitava que se li donara trasllat d'un escrit del secretari de la corporació, presentat per registre d'entrada de l'Ajuntament d'Orpesa en data 1 d'agost de 2022, relatiu a la persona del reclamant i al qual s'acompanyava informació obtinguda del registre mercantil (comptes anuals de dues empreses), interessant, mitjançant escrit de data 19 d'octubre de 2022, que s'identifique els funcionaris responsables de la tramitació dels expedients a propòsit dels escrits presentats amb data 3 d'agost i 6 d'agost de 2022 (aquest últim relatiu a la sol·licitud de mesures cautelars de protecció, i que excedeix les competències d'aquest Consell).

Segon. - A fi d'oferir una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, per part d'aquest Consell es va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament d'Orpesa per via telemàtica, instant-li amb data de 25 de novembre 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 mateix dia 25 de novembre, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Tercer. - En contestació a aquest requeriment, amb data 16 de desembre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/4190080, es va rebre escrit d'al·legacions per part de l'Ajuntament d'Orpesa, que incorpora informe del tècnic d'administració general, en el qual, entre altres qüestions alienes a la competència d'aquest Consell, es fa constar que:

"...SEGON: Mes enllà de les actuacions realitzades que seran descrites en apartats posteriors entenem que ha de ser inadmesa la reclamació tenint en compte que l'escrit aportat pel secretari de la corporació es va fer en el compliment del regulat en l'article 20.3 de la llei 53/1984, de 26 de desembre, d'incompatibilitats del personal al servei de les Administracions públiques el qual literalment diu "Els òrgans als quals competisca l'adreça, inspecció o direcció dels diversos serveis cuidaran sota la seua responsabilitat de previndre o corregir, si és el cas, la incompatibilitat en què puga incórrer el personal.

Correspon a la Inspecció General de Serveis de l'Administració pública, a més de la seua possible intervenció directa, la coordinació i impuls de l'actuació dels òrgans d'inspecció esmentats en matèria d'incompatibilitats, dins de l'àmbit de l'Administració de l'Estat, sense perjudici d'una recíproca i adequada col·laboració amb les inspeccions o unitats de personal corresponent de les comunitats autònomes i de les corporacions locals”.

Es dona la circumstància que a través de l'escrit del secretari de la corporació i sengles notes del registre mercantil que s'adjunten a l'escrit presentat amb data 01 d'agost de 2022 (com a document número 2) pel funcionari reclamant es podria haver comés una infracció molt greu per incompliment de la Llei d'incompatibilitats per l'acompliment d'exercici d'activitat privada l'objecte social de la qual podria ser incompatible amb el lloc de Tècnic Mitjà d'Urbanisme a l'Ajuntament d'Orpesa. En conseqüència, es podria estar davant la comissió d'una infracció molt greu tipificada en l'article 95.2, n) del TREBEP, i constitutiva d'obertura d'expedient disciplinari (Informe de data 26 de setembre de 2022 en el qual faig acreditar aquesta circumstància a la senyora alcaldessa i que s'adjunta com a document número 3).

En conseqüència, entenem que estem davant un clar supòsit regulat en l'article 14.e de la referenciada Llei de transparència on s'estableixen els límits al dret d'accés a la informació en suposar un perjudici “La prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris”. Il·lícits, que a més de ser posats en coneixement de l'alcaldessa perquè s'inicie i obri el corresponent expedient disciplinari han sigut posats en coneixement de l'Agència Valenciana Antifrau davant la inacció de l'alcaldessa a obrir el corresponent expedient malgrat la posada a la signatura d'una provisió des del 18 d'octubre de 2022 i que a data de la present no ha sigut signada (s'adjunta una diligència com a document número 4), per la qual cosa entenem que també hauria de garantir-se la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió regulat en l'apartat K de l'article 14 de l'al·ludida Llei. Aprofundint més en el punt anterior, hem de tindre en compte que la disposició addicional primera de la Llei 19/2013 de transparència estableix que la normativa reguladora del procediment administratiu serà l'aplicable a l'accés per part dels qui tinguen la condició d'interessats en un procediment administratiu en curs als documents que integren el mateix; a data de la present el procediment administratiu de responsabilitat disciplinària no està en curs, per la qual cosa entenem que decau el seu dret d'accés als documents que hi ha en aquest, com és el sol·licitat.

TERCER: Cal emfatitzar que els procediments disciplinaris són tremendament garantistes, taxats pel RD 33/1986 de 10 de gener, pel qual s'aprova el Reglament de règim disciplinari dels funcionaris de l'Administració de l'Estat, i que en el cas de dictar-se resolució d'inici d'expedient disciplinari la resolució per la qual s'acordaria la iniciació del procediment disciplinari tindria la següent estructura:

- competència de l'òrgan que acorda la iniciació*
- Nomenament instructor*
- Identificació presumpte responsable*
- fets que fonamenten la incoació del procediment, la seua possible qualificació jurídica, tràmit d'audiència, proposició de proves, la sanció que poguera que correspondre*
- Mesures de caràcter provisionals*
- Termini màxim de duració*

Sobre aquest tema, vaga manifestar que la resolució d'inici amb el nomenament d'instructor i secretari ve a constituir un mer acte de tràmit que a priori no perjudica res, ja que no posa terme al procediment ni fa impossible o suspèn la seua continuació, sinó que al contrari, obri el mateix, concedint-li al presumpte inculpat la possibilitat de preparar i articular la defensa que estime per convenient, posant-li a la seua disposició quanta informació obre en l'expedient i les còpies sol·licitades.

QUART: No obstant això, i independentment de la causa d'inadmissibilitat al·legada en l'apartat segon del present informe, vaga manifestar que el funcionari que emet el present informe sí que va emetre l'informe proposta de resolució a l'empara del que regula l'article 175 del ROF el dia 10 d'agost de 2022 en el qual es donava resposta a totes i cadascuna de les qüestions plantejades en sengles escrits. En el precitat informe, tal com es pot comprovar en el resolutiva es diu que es done còpia de l'escrit del secretari significa que, qui emet el present informe, va manifestar que se li lliurara una còpia al sol·licitant.

CINQUÉ: Es dona la circumstància que la resolució posada a la signatura de l'alcaldeessa que donava complida resposta a les sol·licituds del reclamant va ser rebutjada per aquesta, circumstància que ja va ser advertida en l'informe precitat...

CONCLUSIONS: A la vista dels antecedents de fet, fonaments de dret i documentació que s'acompanya, servisca admetre el present informe com a al·legacions al tràmit d'audiència conferida pel Consell Valencià de transparència, instant el Consell que dicte resolució declarant la inadmissibilitat de la petició realitzada pel funcionari [REDACTED] a l'empara del que es regula en l'article 14.e i disposició addicional primera de la Llei 19/2013 de transparència. Informe que emet dins del termini conferit de 15 dies, instant l'alcaldeessa presidenta la seua remissió com a escrit d'al·legacions juntament amb els documents que acompanyen a aquest...

Quart. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquest Consell, s'adopta la present resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - Conformement 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 en la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetllar 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 enfront 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 reclamacions es regiran pel que es disposa 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 del present recurs –l'Ajuntament d'Orpesa– es troba subjecta a les exigències de la dita Llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 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 d'[REDACTED] a acollir-se al que es disposa 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. En el present cas, qui sol·licita la informació és interessat en el procediment, doncs, segons es dedueix dels antecedents que hi ha en l'expedient, s'està reclamant l'accés a un escrit del secretari de la corporació, presentat per registre d'entrada de l'Ajuntament d'Orpesa en data 1 d'agost de 2022, relatiu a la persona del reclamant i al qual s'acompanyava determinada informació obtinguda del registre mercantil; qüestió que evidencia que el reclamant té la condició d'interessat en el procediment, de conformitat amb el que s'estableix en l'article 4 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, en establir la condició d'interessat en el procediment per a: b) *Els que, sense haver iniciat el procediment, tinguen drets que puguen resultar afectats per la decisió que en el mateix s'adopte*, i per a c) *Aquells els interessos legítims dels quals, individuals o col·lectius, puguen resultar afectats per la resolució i es personen en el procediment mentre no haja recaigut resolució definitiva*.

Sobre aquesta qüestió, i pel que fa a la posició de l'interessat i la particular connexió del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient (article 53.1.a) Llei 39/2015), en relació amb el que es disposa en l'ap. 1r de la DONA 1a de la Llei 19/2013, el Consell es reitera en el criteri de reconèixer un "règim especialment privilegiat d'accés" quan en un ciutadà que sol·licita determinada informació exercint el dret d'accés ostenta també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, entenent que aquesta posició jurídica afavoreix les possibilitats d'accés a la informació (resolucions 25/2022, 44/2022, 65/2022, 199/2022, 212/2022...).

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 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, caldrà valorar les circumstàncies relatives al cas concret.

Arribats a aquest punt, recordem que, en el present cas, ens trobem davant informació relativa al mateix reclamant, en la qual, com hem assenyalat, el sol·licitant de la informació és interessat en el procediment, per la qual cosa gaudeix d'un dret reforçat d'accés a la informació; i de l'enunciat de la sol·licitud es desprén que tots i cadascun dels documents que sol·licita, formen o no part d'un expedient disciplinari, obren en poder de l'administració. Tant és així, que –segons manifesta l'administració reclamada– pel tècnic corresponent es va informar favorablement l'accés a aquesta documentació, malgrat la qual cosa no es va resoldre estimatòriament la sol·licitud d'accés.

Sisé. – En relació amb la possible concurrència de causa d'inadmissió, no coincidim amb lo al·legat per l'administració, perquè ni dels antecedents que hi ha, ni del que ha al·legat l'Ajuntament d'Orpesa, es dedueix l'existència de circumstàncies que motiven l'existència d'aquesta causa, conformement amb el que es disposa en l'article 18 de la Llei 19/2013 que estableix la inadmissió de les sol·licituds que:

- a) *Que es referisquen a informació que estiga en curs d'elaboració o de publicació general*
- b) *Referides a informació que tinga caràcter auxiliar o de suport com la continguda en notes, esborranys, opinions, resums, comunicacions i informes interns o entre òrgans o entitats administratives.*
- c) *Relatives a informació per a la divulgació de la qual siga necessària una acció prèvia de reelaboració.*
- d) *Dirigides a un òrgan en el poder del qual no estiga la informació quan es desconega el competent.*
- e) *Que siguen manifestament repetitives o tinguen un caràcter abusiu no justificat amb la finalitat de transparència d'aquesta Llei.*

Seté. - Finalment i en relació amb els límits al·legats per l'administració reclamada i la possibilitat que aquests restringisquen el dret d'accés a la documentació sol·licitada, novament discrepem de les afirmacions de l'administració, perquè no apreciem la concurrència de tals límits. Així en relació amb el límit establert en la llei 19/2013 LTAIPBG en l'article 14 apartat e), relatiu a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris, no podem oblidar que la condició d'interessat de l'ara reclamant i els drets que com a tal l'assisteixen, en virtut del que es disposa en l'article 53 de la llei 39/2015, concretament, el dret a accedir i a obtindre còpia dels documents continguts en els esmentats procediments no pot veure's afectat pel límit al·legat. Tampoc l'aplicació del límit relatiu a la garantia de confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisió previst en l'apartat k de l'article 14 resulta aplicable a aquest supòsit, pels motius anteriorment adduïts. A més, hem d'assenyalar que el reclamant està sol·licitant informació relativa a la seua pròpia persona, la qual cosa ve a reforçar el seu dret d'accés. Així les coses i en virtut del fins ara exposat, considerem que procedeix estimar la reclamació formulada reconeixent el dret d'accés a la informació sol·licitada pel reclamant.

Huité. – Pel que concerneix la sol·licitud d'identificar a els funcionaris responsables de la tramitació dels expedients a propòsit dels escrits presentats amb data 3 d'agost i 6 d'agost de 2022 (aquest últim

relatiu a la sol·licitud de mesures cautelars de protecció, i que excedeix de les competències d'aquest Consell), l'article 53 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix que els interessats en un procediment administratiu tenen dret, entre altres, *b) a identificar a les autoritats i al personal al servei de les Administracions públiques sota la responsabilitat de les quals es tramiten els procediments*, per la qual cosa considerant la condició d'interessat del reclamant en els procediments que esmenta, és evident que ha de reconèixer-se el seu dret d'accés a aquesta informació, i més encara contemplant-ho la Llei 39/2015 com un dels drets dels interessats en els procediments.

Nové. – Finalment procedeix recordar a l'Ajuntament d'Orpesa 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 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 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 així es 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

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

Primer. – Estimar la reclamació formulada per [REDACTED] en data 23 de novembre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/3844450 contra l'Ajuntament d'Orpesa, reconeixent el dret d'accés a la informació sol·licitada, conforme al que es disposa en els fonaments jurídics cinqué, sisé, seté i huité de la present resolució.

Segon. – Instar l'Ajuntament d'Orpesa que, en el termini d'un mes des de la notificació de la resolució, faça lliurament al reclamant de la informació sol·licitada, i comunicar a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a acomplir els acords.

Tercer. – Convidar el reclamant que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra la present 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 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