

Expedient núm. 7/2023
Resolució núm. 144/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho
Vocals:
Sr. Lorenzo Cotino Hueso
Sra. Sofía García Solís

A València, 30 de juny de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED].
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament d'Alacant.

VISTA la reclamació número **7/2023**, interposada pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament d'Alacant i sent-ne ponent el president del Consell Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 4 de gener de 2023, el Sr. [REDACTED] va presentar, amb número de registre GVRTE/2023/58531, una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència. En aquesta reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament d'Alacant a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 29 de novembre de 2022, amb número de registre E2022141345, en la qual demanava informació sobre un tancament parcial d'una terrassa. Concretament, sol·licitava:

“Que es responga si s'ajusta a dret urbanístic el tancament parcial d'una terrassa, de què té ampli coneixement el Servei de Disciplina Urbanística de l'Ajuntament d'Alacant...”.

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 concedeix tràmit d'audiència a l'Ajuntament d'Alacant i se l'insta en data 11 de gener de 2023 perquè en un termini de quinze dies pugua formular les al·legacions que considere oportunes respecte de les qüestions referides, així com facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, i va ser rebut per la Conselleria el dia 16 de gener de 2023, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic.

Fins a hui no s'ha rebut cap contestació a aquest requeriment per part de l'Ajuntament d'Alacant.

Tercer. Amb data 10 de febrer de 2023 es rep en el correu electrònic del Consell de Transparència un correu del reclamant en què informa que: “amb data 6 de febrer d'enguany vaig rebre un correu electrònic provinent d'Urbanisme de l'Ajuntament d'Alacant en el qual es donen una sèrie de respostes; centrant-nos en la reclamació que es va realitzar davant vostés el 04/01/2023... com es podrà verificar, l'administrat únicament va fer una consulta sobre un fet concret i específic que no és un altre que: “*si és possible en un habitatge tancar lateralment o no la terrassa en l'edifici on resideix el ciutadà actor de la reclamació d'acord amb les normes urbanístiques i la interpretació d'aquestes per Urbanisme de l'Ajuntament d'Alacant.*”

En conseqüència, de la resposta obtinguda ... en les seues pàgines 4 i 5 apareix, respecte a l'habitatge 4t B que tenia la terrassa tancada lateralment i continua tenint-la en l'actualitat:

Habitatge 4t B: TANCAMENT DE TERRASSA EXECUTAT IL·LEGALMENT. Consta incoat expedient núm. D-2021000496, en el qual la Brigada d'Urbanisme emet informe que diu literalment el següent: Actuació recent. Amb data 7 de juny s'estén acta pel tancament, i amb data 11 de juliol es presenten al·legacions a aquesta. Actualment pendent d'informe tècnic.”

Doncs bé, continua sense saber-se si és viable legalment o no el tancament lateral de la terrassa perquè es diu que “actualment s'està pendent d'informe tècnic”, quan fa més d'un any que es va denunciar aquesta situació...”.

Quart. 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. De conformitat 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 a 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, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (LTBGCV), 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 d'Alacant– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en el seu article 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 de Sr. [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atès 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.

En aquest cas concret, a més, el reclamant té la posició d'interessat, com a propietari d'un dels habitatges de l'edifici sobre el qual es plantegen les diferents denúncies per infraccions urbanístiques i que donen lloc a aquesta reclamació. Així, pel que fa referència 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 (art. 53.1.a) Llei 39/2015), en relació amb el que es disposa en l'apartat 1r de la DA 1a de la Llei 19/2013, el Consell es reitera en el criteri de reconèixer un “règim especialment privilegiat d'accés” quan 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 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 el seu article 7.4.

Sisé. Entrant en el fons de l'assumpte, veiem que aquest s'origina a conseqüència d'una sèrie d'actuacions de tancament de terrasses i galeries en un edifici d'Alacant en el qual el reclamant té el seu habitatge. A conseqüència d'aquests tancaments, es presenten davant l'Ajuntament diverses denúncies entre els veïns que donen lloc a diferents expedients de disciplina urbanística, i arran de tot això el reclamant sol·licita a l'esmentada corporació, mitjançant un escrit de 29 de novembre de 2022, i al marge d'altres qüestions sobre les infraccions urbanístiques denunciades i sobre les quals aquest Consell no es pronunciarà per no ser de la seua competència, conèixer *“si s'ajusta a dret urbanístic el tancament parcial d'una terrassa.”*

Davant la falta de resposta per part de l'Ajuntament, el reclamant es dirigeix a aquest Consell en data 4 de gener de 2023, i demana resposta a la seua sol·licitud d'accés.

El 6 de febrer de 2023, l'Ajuntament contesta al reclamant, mitjançant un informe de la situació en què es troba cadascuna de les actuacions urbanístiques dels diferents habitatges de l'edifici i la seua possible infracció urbanística i si ha sigut o no retirat el tancament i restaurada la legalitat i en quins casos, adjuntant-hi al mateix temps la Instrucció 6/2017, relativa a “Criteris d'interpretació i definicions del tancament de façanes”, l'objecte de les quals es fonamenta a establir els criteris interpretatius dels articles 57, 58, 124 i 130 de les Normes urbanístiques del pla general, així com definir els termes “terrassa”, “terrat”, “balcó” o “galeries”, continguts en aquests, relacionats amb les façanes de les edificacions.

No content amb la resposta oferida per l'Ajuntament, el reclamant es dirigeix a aquest Consell, a través de correu electrònic, el dia 10 de febrer, i manifesta que continua sense obtindre resposta a la seua consulta, ja que respecte a l'habitatge 4t B, que tenia la terrassa tancada lateralment i continua tenint-la en l'actualitat, l'informe de l'Ajuntament diu que actualment està pendent d'informe tècnic, per la qual cosa continua sense saber si és viable legalment o no el tancament lateral de la terrassa.

Arribats a aquest punt, tenint en compte la condició d'interessat del reclamant i no atés que l'Ajuntament no ha al·legat cap causa d'inadmissió de l'article 18 de la Llei 19/2013, de transparència, ni límit dels previstos en els articles 14 i 15 del mateix text legal, ja que no va contestar a aquest Consell de Transparència quan se li va concedir tràmit d'al·legacions, considerem que és procedent estimar la reclamació i reconèixer el dret d'accés del reclamant a tot allò que hi haja en l'expedient, tal com ho tinga la corporació, sense necessitat d'elaborar cap informe sobre aquest tema que comportaria una reelaboració. En conseqüència, si aquest informe tècnic -que es trobava pendent al febrer de 2023- ja ha sigut emés que se li done, i en cas que no hi haja informe o cap informació sobre aquest tema en l'expedient, haurà de manifestar expressament la seua inexistència.

Seté. Per a concloure, és procedent recordar a l'Ajuntament d'Alacant l'obligació de resoldre dins del termini 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 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”, 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

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

Primer. Estimar la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament d'Alacant i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada, d'acord amb el que es preveu en el fonament jurídic sisé.

Segon. Instar l'Ajuntament d'Alacant que facilite al reclamant, en el termini d'un mes des de la recepció d'aquesta resolució, la informació sol·licitada, comunicant 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