

Expedient núm. 8/2023
Resolució núm. 152/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Ricardo García Macho
Vocals:
Lorenzo Cotino Hueso
Sofia García Solís

València, 19 de juliol de 2023

Reclamant: SRCL Consenur CEE, SA.
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública

VISTA la reclamació número **8/2023**, interposada per [REDACTED] en representació de la societat SRCL Consenur CEE, SA, formulada contra la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública i sent ponent el president del Consell Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 9 de gener de 2023 [REDACTED], en representació, que consta acreditada en l'expedient, de la societat SRCL Consenur CEE, va presentar una reclamació davant el Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/90390. En aquesta reclama contra la resposta oferida per la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, mitjançant resolució de la sotssecretària de data 7 de desembre de 2022 (notificada el dia 9 de desembre), en l'expedient GVAGIP/2022/510, en considerar que la sotssecretària s'ha remés a altres contractes d'emergència diferents del sol·licitat, no donant així resposta a la seua sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 29 de novembre de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/3921487, en la qual demanava accés a l'expedient de contractació d'emergència del servei de gestió de residus sanitaris i subministrament de contenidors de l'Hospital Marina Baixa.

Concretament sol·licitava el següent:

“Se sol·licita l'expedient de contractació d'emergència del servei de gestió de residus sanitaris i subministrament de contenidors de l'Hospital Marina Baixa, a la província d'Alacant, en execució des del 19 de juliol de 2022, inclòs el document de formalització del contracte.”

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 la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública per via telemàtica, instant-li amb data d'11 de gener de 2023 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, rebut el mateix dia 11 de gener, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Amb data 2 de febrer de 2023 es rep en el Consell Valencià de Transparència escrit d'al·legacions de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública en el qual manifesta que:

“... Aquest òrgan de contractació, sotssecretària de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública reitera que la documentació que se li va facilitar és l'única que consta. No s'ha formalitzat per aquest

òrgan de contractació cap contracte d'emergència del servei de residus sanitaris i subministrament de contenidors de l'Hospital Marina Baixa.

Tal com es va manifestar, les úniques contractacions per emergència que es van efectuar per aquest òrgan de contractació que tenien per objecte la recollida dels residus sanitaris i el subministrament de contenidors que afectava, entre altres, a l'Hospital Marina Baixa, es van posar a la disposició del sol·licitant.

La Sotssecretària de Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública tenia formalitzat un contracte amb número d'expedient núm. 237/2017 l'objecte del qual és la prestació del servei de gestió de residus sanitaris (GRUP III I IV) i altres residus perillosos generats en els centres sanitaris incloent el subministrament de contenidors, distribuït en tres lots, que va finalitzar el 30 de novembre de 2021.

En data 10 de novembre de 2022 s'ha formalitzat el nou contracte amb núm. d'expedient 659/2021.bis, la documentació del qual té a la seua disposició en el perfil de l'òrgan de contractació.

Al marge de les licitacions citades i la documentació remesa anteriorment, reiterem que aquest òrgan de contractació no ha formalitzat cap altre contracte d'emergència.”

Tercer. En data 15 de febrer 2023, el Consell Valencià de Transparència va remetre al reclamant notificació telemàtica, rebuda pel destinatari el mateix dia 15 de febrer, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, sol·licitant comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, i en aquest cas, hauria de comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, i es concedirà a aquest efecte un termini de deu dies, i s'assenyalarà 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 28 de febrer de 2023 es va rebre en el Consell resposta de la reclamant, en la qual exposava el següent: [...] *CONSENUUR considera que la informació sol·licitada no ha sigut satisfeta, perquè, necessàriament, es va haver de formalitzar un contracte per a la gestió dels residus i subministrament de contenidors en el Departament de Salut de Marina Baixa (d'ara endavant, Marina Baixa), que no ha sigut aportat, i que es va començar a executar el 19 de juliol de 2022.*

Que l'anterior es dedueix del document número 3 adjunt a la reclamació de CONSENUUR (que és un correu del cap d'Hostaleria i Serveis Generals del Departament de Salut de Marina Baixa en el qual confirma aquest extrem) i del mateix fet que CONSENUUR va cessar en la prestació dels seus serveis a Marina Baixa (fins llavors en la seua condició de contractista en el marc de l'expedient 237/2017) i aquest departament de salut va mantindre una activitat normal, quan és obvi que si es deixen de recollir els residus sanitaris des del 19 de juliol de 2022 fins al 10 d'octubre del mateix any (data en què va començar l'execució del nou contracte de serveis de gestió de residus sanitaris amb expedient 659/2021 bis) es produïria, si més no, un col·lapse en els seus magatzems.

Que, en cas que aquest contracte no haja sigut formalitzat per la sotssecretària, potser Marina Baixa haja sigut qui haja contractat aquests serveis (i qui, per tant, hauria d'aportar el contracte en qüestió), tenint en compte que posseeix la condició d'òrgan de contractació en virtut de la Resolució de 2 de desembre de 2020, de la consellera de Sanitat Universal i Salut Pública, per la qual es deleguen competències en matèria de contractació i de gestió econòmica en determinats òrgans de la Conselleria.

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 de transparència), “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 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 de transparència, estableix que contra 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 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 – la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública – es troba subjecta a les exigències de la citada llei, en virtut del que es disposa en l'article 3.1.a), que es refereix de manera expressa a “l'administració de la Generalitat”.

Quart. Quant al reclamant, es reconeix el dret de la societat SRCL Consenur CEE, a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, que estableix en l'apartat 1 que *davant les resolucions, expresses o presumptes, de les sol·licituds d'accés a la informació, les persones interessades podran presentar davant el Consell Valencià de Transparència, amb caràcter potestatiu i abans de la seua impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa, una reclamació en un procediment ordinari amb resolució ...*, atés que l'article 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.*

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 consten 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 atendre les circumstàncies concretes d'aquesta reclamació.

Sisé. Per tant, entrant en el fons de l'assumpte, que és relatiu al dret d'accés a l'expedient de contractació d'emergència del servei de gestió de residus sanitaris i subministrament de contenidors de l'Hospital Marina Baixa, a la província d'Alacant, en execució des del 19 de juliol de 2022, inclòs el document de formalització del contracte, cal assenyalar que l'article 10 de la Llei 1/2022, valenciana de transparència, entre els quals es troba l'administració reclamada, estableix que

1. Els subjectes inclosos en l'article 3 d'aquesta llei han de publicar, de manera proactiva i en les condicions que preveu aquesta llei, les dades i informació que siga rellevant per a garantir la transparència de la seua activitat, amb la finalitat de permetre a la ciutadania la participació i el control dels assumptes públics.

En tot cas, han de publicar, com a mínim, la informació recollida en la secció segona d'aquest capítol... obligacions que, en relació amb la contractació pública, cal estar al que es preveu en l'article 20 de la citada llei:

1. Sense perjudici del que es disposa en la normativa reguladora dels contractes del sector públic, els subjectes compresos en l'article 3 han de publicar la informació relativa als contractes que se cita a continuació:

- a) Objecte, tipus de contracte i òrgan de contractació.*
- b) Data de formalització, si és el cas.*
- c) Data d'inici d'execució.*
- d) Duració del contracte.*

- e) *Procediment d'adjudicació utilitzat per a la seua formalització.*
- f) *Pressupost base de licitació i import d'adjudicació.*
- g) *Instruments a través dels quals s'ha publicitat, si és el cas.*
- h) *Nombre de licitadors participants en el procediment i denominació de les empreses licitadores.*
- i) *Identitat de l'adjudicatari i la seua solvència econòmica i financera, i tècnica o professional o, si escau, classificació, respectant en tot cas el deure de confidencialitat previst en la legislació de contractes del sector públic i els principis de protecció de dades. Així mateix, es publicarà informació sobre la seua titularitat real, entesa d'acord amb la definició que estableix la normativa en matèria de prevenció del blanqueig de capitals, en les condicions que permeta la normativa que regula el Registre de Titularitats Reals. També s'ha de publicar el grau de compliment de les obligacions socials, mediambientals i laborals.*
- j) *Les pròrrogues dels contractes, els supòsits de resolució del contracte o declaració de nul·litat, els casos de possibles revisions de preus i cessió de contractes i les modificacions, desistiments i renúncies per part de l'adjudicatari. En els casos de revisió de preus cal indicar la desviació del cost final de la prestació contractada en relació amb l'import adjudicat.*
- k) *Si escau, informació relativa a la subcontractació, d'indicarà com a mínim l'objecte, l'expedient de contractació al qual corresponga, la identitat dels subcontractistes, l'import de cada subcontractació i el percentatge en volum que cadascuna supose sobre el total del contracte, així com el període de subcontractació i el grau de compliment de les obligacions socials, mediambientals i laborals.*
- l) *Les penalitats imposades per incompliment dels contractistes.*
- m) *Si escau, els acords i criteris interpretatius dels òrgans consultius en matèria de contractació, amb relació en el contracte objecte de publicitat.*
- n) *La informació sobre preguntes freqüents i aclariments relatius al contingut dels contractes.*
- o) *Criteris d'adjudicació previstos en els plecs de clàusules administratives particulars o document descriptiu, tant els criteris quantificables per mitjà de la mera aplicació de fórmules com els criteris la quantificació dels quals depenga d'un judici de valor.*
- p) *Informe de valoració de les ofertes, així com les actes de la mesa de contractació relatives al procediment d'adjudicació.*
- q) *Si escau, les decisions de desistiment i les decisions de no adjudicació o celebració dels contractes, per part de l'òrgan de contractació.*
- r) *Informació relativa als contractes menors. La publicació d'aquesta informació es realitzarà, almenys, trimestralment, i inclourà com a mínim l'objecte, la duració, el pressupost base de licitació i l'import d'adjudicació, el número e identitat dels licitadors participants, la identitat de l'adjudicatari i el percentatge que representen respecte de la totalitat dels contractes adjudicats, incloses les diferents ofertes que es van realitzar.*
- s) *Informació estadística sobre el número i el percentatge, en volum pressupostari, de contractes adjudicats per cadascun dels procediments previstos en la legislació de contractes del sector públic, de manera que puguen conèixer-se els percentatges que es contracten en cada modalitat contractual i els rebuts per cadascuna de les empreses que contracta amb el sector públic anualment.*

Per tant, la publicitat activa implica l'obligació de l'administració de difondre, a través de portals web, constantment i de manera veraç, tota la informació pública de rellevància sense necessitat que ningú ho sol·licite. D'altra banda, el dret d'accés a la informació pública suposa el dret de la ciutadania a accedir a la informació pública que sol·licite sense més limitacions que les que estableixen les lleis, que s'han d'interpretar sempre de manera restrictiva.

Seté. Així les coses, resulta evident l'obligació de l'administració de publicar la informació sol·licitada i, per tant, dubtosa l'existència de límits que pogueren restringir el dret d'accés. Sembla que existeix alguna discrepància en el cas que ens ocupa; així, d'una banda, l'administració, tal com s'ha posat en coneixement d'aquest Consell, durant el tràmit d'audiència, diu haver formalitzat un nou contracte per a la gestió de residus sanitaris amb núm. d'expedient 659/2021.bis, la documentació del qual s'ha posat a la disposició del reclamant en el perfil de l'òrgan de contractació, reiterant que aquest òrgan de contractació no ha formalitzat cap altre contracte d'emergència en relació amb la gestió de residus

sanitaris. I per una altra, el reclamant indica que la informació que li ha facilitat l'administració no inclou l'expedient de contractació sol·licitat i, al seu torn, aporta documents que indiquen l'existència d'aquest contracte, per la qual cosa el contracte podria haver sigut adjudicat per un òrgan de contractació diferent, perquè així ho evidencien els correus remesos al reclamant des del departament de salut Marina Baixa, en els quals es comunica a l'ara reclamant que, a partir de la data de recepció del correu el 19 de juliol de 2022, el servei, que fins ara prestava el reclamant, seria prestat per una altra empresa.

Per tant, resulta admissible la possibilitat que el contracte es trobe en poder del departament de salut de Marina Baixa, i no en poder de la sotssecretaria, òrgan que va resoldre la sol·licitud d'accés, per la qual cosa la sotssecretaria degué obrar conforme al que es preveu en l'apartat 1 article 33 de la Llei 1/2022, valenciana de transparència, tal com el propi reclamant indica en ser preguntat sobre la seua conformitat amb la informació facilitada, perquè *si la sol·licitud es refereix a informació que no està en poder de l'administració o entitat a la qual es dirigeix, aquesta ho enviarà en el termini de deu dies hàbils a la competent, si sap qui és, i informarà d'aquesta circumstància a la persona sol·licitant, atès que l'article 50 del decret 105/2017 de desenvolupament de la Llei 2/2015 es pronuncia en els mateixos termes, i afig en l'apartat 2 que: Quan la informació conste en poder de l'òrgan al qual s'ha dirigit la sol·licitud, però no haja sigut elaborada en la seua integritat per aquest, s'informarà la persona sol·licitant d'aquesta circumstància i es donarà trasllat, en el termini de 10 dies hàbils, a aquells òrgans que hagen elaborat o generat la resta de la informació, perquè decidisquen sobre l'accés en la part que els corresponga. L'òrgan que ha rebut la sol·licitud d'accés serà l'encarregat de centralitzar la informació i coordinar als possibles implicats. En tot cas, hi haurà una única resolució que decidirà conjuntament sobre el dret d'accés.*

Pel que el procedent serà estimar la reclamació formulada pel reclamant i facilitar l'accés a la informació reclamada, recaptant aquest expedient de contractació de l'òrgan en el poder del qual obre, que segons sembla és el departament de salut de Marina Baixa, i en cas que aquest contracte no existira es farà constar expressament aquesta circumstància, de forma degudament motivada.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació interposada per [REDACTED] en representació de la societat SRCL CONSENUR CEE, SA, contra la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública, amb número de registre GVRTE/2023/90390, i reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada, conforme al que es disposa en el FJ 7é de la present resolució.

Segon. Instar la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública al fet que, en el termini d'un mes des de la recepció de la present resolució, facilite al reclamant la informació sol·licitada, comunicant a aquest Consell les actuacions dutes a terme per a donar compliment als acords.

Contra la present 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 a comptar 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