

Expedient núm. 140/2023

Resolució núm. 232/2023

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofía García Solís

València, 13 de novembre de 2023

Reclamant: Sr. [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **140/2023**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament d'Alzira i sent ponent el vocal del Consell, el Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. - Segons es després de la documentació que hi ha en l'expedient, amb data 11 de maig de 2023, el Sr. [REDACTED] va presentar, en nom i representació de la Sra. [REDACTED], la Sra. [REDACTED], el Sr. [REDACTED] i la Sra. [REDACTED], una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/1974822. En esta reclama contra la resposta oferida per l'Ajuntament d'Alzira en la qual s'acorda inadmetre la sol·licitud d'accés a informació pública presentada amb data 30 de març de 2023, i que prèviament havia presentat el 20 de febrer de 2023 sense obtindre resposta, així com posteriorment en dates 25 d'abril de 2023 i 10 de maig de 2023. En totes estes, al marge d'altres qüestions que no són competència d'este Consell, demanava l'accés a l'expedient 643/2022.

Concretament, i per ordre cronològic, sol·licitava el següent:

El dia 20 de febrer de 2023, amb núm. de registre 2023005826:

“En relació amb l'expedient de l'alternativa tècnica del PAI del Sector PPR11-Torretxó Unitat d'Execució 1, després d'haver comparegut el passat dia 14/02/2023 a les dependències d'urbanisme d'este ajuntament sense poder consultar la documentació de l'expedient, perquè, segons em manifesten, està en format electrònic, i per la seu electrònica no tinc accés a més informació que els escrits presentats i les notificacions rebudes, sense possibilitat de consultar els informes i les actuacions de l'expedient [...].

Sol·licite que se'm facilite l'accés a la documentació de l'expedient, preferiblement per seu electrònica o, si no és possible, es concedisca cita per a consultar i, si és el cas, obtindre còpia de la documentació que consta en l'expedient.”

El dia 30 de març de 2023, amb núm. de registre 2023011264:

“Que, havent consultat en reiterades ocasions i en diferents dies l'expedient 643/2022 PAI TORRETXÓ, s'ha pogut comprovar que este es troba sense cap mena d'actualització des de febrer, i finalitza en el foli 4.385, sense que s'haja incorporat cap actuació referent a la proposició juridicoeconòmica que, de conformitat amb l'anunci de licitació publicat per este ajuntament, tenia com a data final de presentació d'ofertes el 14/03/2023 i l'obertura de sobres, el 23/03/2023.

Que, reiteradament, este Ajuntament està privant esta part d'un accés en temps a la documentació de l'expedient esmentat, la qual cosa la col·loca en una situació de total indefensió, amb infracció del dret a l'accés a la informació pública, arxius i registres, d'acord amb el que preveu la Llei de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i la resta de l'ordenament jurídic, que preveu l'art. 13.b, així com els articles 14 i 16 de la Llei 39/2015.

Es procedisca de manera immediata a actualitzar l'expedient referenciat a fi de fer efectius els drets d'esta part en les seues relacions amb esta administració, en compliment de la Llei 39/2015, per a possibilitar la consulta i l'estudi de la documentació presentada.”

En sessió de data 5 d'abril de 2023, l'Ajuntament d'Alzira, per acord de la Junta de Govern Local, notificat al reclamant el dia 13 d'abril, acorda inadmetre la sol·licitud d'accés a la informació de data 30/03/2023, en virtut de la causa d'inadmissió fixada en l'article 18.1.a de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

El dia 25 d'abril de 2023, amb núm. de registre 2023013960, presenta nova sol·licitud, reiterada en els mateixos termes el dia 10 de maig de 2023, amb núm. de registre 2023015818 (un dia abans de la presentació de la present reclamació), en la qual “havent sol·licitat en reiterades ocasions la consulta de la documentació actualitzada de l'expedient 643/2022 PAI TORRETXÓ” ... sol·licita “l'actualització dels tràmits administratius produïts en l'expedient 643/2022, per a facilitar l'accés i la consulta, amb identificació del personal sota la responsabilitat del qual s'està tramitant el procediment 643/2022”.

Segon. - Amb caràcter previ, i advertida la falta de representació en la reclamació presentada, mitjançant escrit de data 17 de maig de 2023, el Consell remet un requeriment d'esmena, rebut pel reclamant el dia 19 de maig, segons el justificant de recepció telemàtic que consta en l'expedient, en què se li indica que ha d'acreditar la representació que diu que té.

Al mateix temps, i vist que la reclamació va ser presentada abans de transcórrer el termini legal d'un mes que preceptua l'article 34.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, perquè este ajuntament resolga sobre les sol·licituds d'accés presentades amb dates 25 d'abril i 10 de maig de 2023, es requerix igualment en este escrit al reclamant que, una vegada transcorregut el termini de què disposava l'ajuntament per a resoldre, manifeste si es ratifica en la reclamació presentada davant del Consell, en data 11 de maig de 2023, amb número de registre GVRTE/2023/1974822, i aporte, si és el cas, còpia de la resposta oferida per l'ajuntament esmentat a esta sol·licitud.

En este escrit se li advertia que, en cas que no aportara la documentació requerida en un termini de deu dies hàbils, es consideraria que desistix de la sol·licitud amb resolució prèvia.

En data 24 de maig de 2023 es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit del reclamant, amb núm. de registre GVRTE/2023/2226860, en què aporta les escriptures notariales que acrediten la representació, així com un acord de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament d'Alzira, adoptat en la sessió del dia 17 de maig de 2023, i notificat el 19 de maig, pel qual s'acorda inadmetre la sol·licitud d'accés a la informació presentada en data 25/04/2023, en virtut de la causa d'inadmissió fixada en l'article 18.1.a de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

Tercer. - A fi de donar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, per part d'este consell es va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Benetússer per via telemàtica, i se'l va instar amb data de 29 de maig de 2023 a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a este consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el dia 31 de maig, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

Amb data 16 de juny de 2023, i núm. de registre GVSIR/2023/139761, es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament d'Alzira en el qual manifesta el següent:

[...]

“Prèvia:

El Sr. █████ sol·licita, en tot moment, accés a l'expedient en el qual se segueix el procediment d'adjudicació de la condició d'agent urbanitzador del programa d'actuació integrada, per gestió indirecta, per al desenvolupament d'àmbit del Sector PPR 11-Torretxó Unitat d'Execució 1 (exp. 643/2022).

Es tracta d'un procediment d'adjudicació de contracte administratiu especial, que es regula pel Decret legislatiu 1/2021, de 18 de juny, TRLOTUP i, en el que no s'hi preveu, per la Llei 9/2017, de 8 de novembre, LCSP.

Primera: Referent a la sol·licitud d'accés formulada el **20 de febrer de 2023:**

Ateses les dificultats inicials, que van ser esmenades en breu espai de temps, es va posar a la disposició del recurrent un equip informàtic en el mateix departament d'urbanisme, i se li va donar accés, sense limitació de temps, a tot l'expedient administratiu. Consta diligència que acredita la compareixença a este efecte, signada pel Sr. █████ el mateix dia de tal compareixença: 23 de febrer de 2023 (DOC 1). Així mateix, el recurrent ha pogut tindre accés des del seu propi equip informàtic, sense necessitat d'acudir a l'edifici municipal.

Segona: Sol·licitud d'accés de data **30 de març** (DOC 2) (transcripció): [...]

La inadmissió es va fonamentar en l'article 18.1.a de la Llei 19/2013 's'inadmetran a tràmit, mitjançant resolució motivada, les sol·licituds que es referisquen a informació que estiga en curs d'elaboració o de publicació general', amb l'aplicació de la doctrina sobre la motivació de l'aplicació de la causa d'inadmissió de l'apartat c del mateix article, fixada pel Tribunal Suprem en sentència de 2 de juny de 2022.

La Junta de Govern Local, en sessió de 5 d'abril de 2023, va adoptar acord d'inadmissió de la sol·licitud d'accés (DOC 3). Consta notificació rebuda el 13 d'abril de 2023.

La motivació de la inadmissió s'assenyala en el fonament IV del mateix acord:

'[...], en l'instant en què el Sr. █████ presenta la seua sol·licitud d'accés, es troba en procés de signatures l'acta de la Mesa de Programació d'obertura i valoració de sobres C i obertura de sobre D1, i, una vegada signada, serà objecte de publicació en la plataforma de contractació del sector públic i s'inserirà en l'expedient electrònic. Realitzada la sessió corresponent a la valoració dels sobres D1 (valoració de criteris apreciables mitjançant judici de valor), i obertura i valoració de sobres D2 (criteris d'apreciació automàtica), es recapta igualment la signatura i es procedix a dur a terme la mateixa publicació.

Per tant, tals actes es troben en procés d'elaboració per a la publicació posterior. [...]'

D'altra banda, en el moment de la sol·licitud d'accés, s'estaven realitzant les actuacions necessàries per a adoptar l'acte administratiu consistent en l'adjudicació, si és el cas, de la condició d'agent urbanitzador. Este acte es troba, per tant, en curs d'elaboració.

Tercera: Sol·licitud d'accés de data **25 d'abril de 2023** (DOC 4), reiterada el 10 de maig de 2023 (DOC 5)

Obviant l'acord d'inadmissió assenyalat com a Doc 3, sol·licita novament accés, esta vegada fonamentat en els articles 10 i 11 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana.

La Junta de Govern Local, en sessió de 17 de maig de 2023, va adoptar acord d'inadmissió de la sol·licitud d'accés (DOC 6). Consta notificació rebuda el 19 de maig de 2023.

La motivació de la inadmissió es troba en els fonaments II (transcripció parcial), III i IV de l'acord expressat:

'II. L'apartat 1 de l'article 10 no resulta aplicable als ens locals. L'apartat 2 de tal article assenyala expressament que:

'Les obligacions de publicitat activa aplicables a les entitats que formen l'Administració local de la Comunitat Valenciana són les que preveuen els articles 6, 7 i 8 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, la normativa reguladora dels governs locals i les normes i ordenances que estes mateixes aproven fent ús de la seua autonomia.'

L'Ajuntament d'Alzira complix amb tals obligacions de publicitat activa i, a més, en els termes que preveu l'article 11 de l'LTCV, que l'interessat assenyala.

[...]

III. Per la seua part, l'apartat 4 de l'article 10 estableix que són aplicables a la publicitat activa els límits al dret d'accés a la informació pública referits en l'article 27. Tal precepte indica, amb caràcter general, que el dret d'accés a la informació pública s'entendrà sense perjudici d'altres drets o procediments. Ja se'l va informar, en la sol·licitud d'accés anterior que va ser inadmesa, que en el PLACE es trobaven publicades les actes de la Mesa de Programació en el procediment de contractació de l'agent urbanitzador.

IV. Finalment, l'article 32 de l'LTCV estableix que el règim sobre les causes d'inadmissió de les sol·licituds d'accés a la informació pública es definix en l'article 18 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

Ens remetem a la fonamentació assenyalada en l'antecedent 1, que va servir de base a la inadmissió acordada en data 5 d'abril de 2023 per a fonamentar la inadmissió del present acord, en atenció a l'esmentat article 32 LTCV.»

Quarta: En data **10 de maig de 2023**, el Sr. ████████ presenta nova sol·licitud (DOC 6), en els mateixos termes que la presentada el 25 d'abril de 2023.

Esta sol·licitud es troba pendent de resolució.

Sol·licitem que es consideren presentades les al·legacions formulades i preguem que es tinguen en compte en la resolució de la reclamació presentada.”

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

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. - D'acord amb el que disposa l'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”, 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 de la jurisdicció contenciosa administrativa) davant del Consell Valencià de Transparència. Estes reclamacions s'han de regir pel que preveu esta llei, així com pel que disposa 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'Alzira— es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'art. 3.1.d, que es referix 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. ████████ a acollir-se al que es preveu en l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, atés que l'art. 27 d'esta llei garantix 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 constituïx informació pública, d'acord amb el que estableix 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'entenen per informació pública els continguts o documents, independentment del format o suport que tinguen, 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 el seu article 7.4.

Cal destacar en este punt que la matèria sobre la qual se sol·licita informació és de contingut urbanístic. No oblidem que en matèria urbanística és evident l'interès públic en l'accés a la informació. Així, 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. Este dret no és possible exercir-lo si no es té accés a la informació sobre les actuacions urbanístiques realitzades (Res. 248/2022 de l'exp. 101/2022).

Sisé. – Manifesta el reclamant en el seu escrit dirigit a este Consell que "la sol·licitud d'esta part es concreta en l'actualització de l'expedient 643/2022 per a la seua consulta i estudi de la documentació, expedient que es troba des del mes de febrer d'enguany sense actualitzar, i que finalitza en el foli 4.385, sense que s'haja incorporat cap actuació posterior i, en particular:

1. Documentació presentada pels aspirants a l'agent urbanitzador del Sector PPR-11 Torretxó UE-1 Alzira que, de conformitat amb l'anunci publicat en la plataforma de contractació del sector públic, tenia com a data final el 14/03/2023.

2. Documentació del sobre C BASE 16.1

Data d'obertura i acta de la Mesa de Contractació

Informes, si és el cas.

3. Documentació del sobre D-1 BASE 16.2

Data d'obertura i acta de la Mesa de Contractació

Informes, si és el cas

4. Documentació del sobre D-2 BASE 16.2

Acta de la Mesa de Contractació de 23/03/2023, data d'obertura en acte públic del sobre (BASE 20. ADJUDICACIÓ DEL PROGRAMA), segons consta en l'anunci publicat en la plataforma de contractació del sector públic.

Informes, si és el cas

Que cap d'estos documents requerix cap elaboració que n'impedisca la directa constància en l'expedient. L'Ajuntament d'Alzira, reiteradament, està privant esta part d'un accés en temps a la documentació de l'expedient esmentat, fet que la col·loca en una situació de total indefensió, de manera que infringix les obligacions de publicitat i accés a l'expedient que deriven de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern; Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Generalitat Valenciana; Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, i, en particular, les obligacions expressament regulades en esta última".

Sol·licita que considere presentat este escrit i l'admeta, i, de conformitat amb este, es procedisca, amb caràcter immediat, a ordenar a l'Ajuntament d'Alzira la immediata actualització dels tràmits administratius produïts en l'expedient 643/2022 i hi facilite l'accés i la consulta.

Que, igualment, es procedisca a identificar, de conformitat amb l'argumentat en el punt cinqué de l'exposició, el personal sota la responsabilitat del qual s'està tramitant el procediment 643/2022 a fi d'exigir les responsabilitats de qualsevol ordre que pogueren derivar del perjudici que l'actitud municipal cause en els meus representats.

Seté. – Segons es desprén del que s'ha exposat fins ací, el que pretén el reclamant a través de les referides sol·licituds és accedir a l'expedient 643/2022, relatiu al procediment d'adjudicació de la condició d'agent urbanitzador d'un PAI, degudament actualitzat.

Així, en contestació a la seua primera sol·licitud d'informació de 20/02/2023, l'Ajuntament, tres dies més tard, posa a la seua disposició un equip informàtic en el mateix departament d'urbanisme i li dona accés, sense limitació de temps, a tot l'expedient administratiu.

Posteriorment, i sent coneixedor que s'han dut a terme nous tràmits en el procediment, com ara l'anunci de licitació publicat per l'Ajuntament, que tenia com a data final de presentació d'ofertes el 14/03/2023, i l'obertura de sobres el 23/03/2023, sol·licita el dia 30/03/2023 que s'actualitze de manera immediata

l'expedient per a possibilitar la seua consulta i l'estudi de la documentació presentada. En resposta a esta sol·licitud, l'Ajuntament, mitjançant acord de la Junta de Govern Local de data 5 d'abril de 2023 (contra el qual es presenta la reclamació), acorda inadmetre la sol·licitud d'accés considerant que concorre la causa d'inadmissió de l'article 18.1.a de la Llei 19/2013 (informació que està en curs d'elaboració o de publicació en general), ja que en el moment de presentar-se la sol·licitud les actes d'obertura i valoració de sobres es troben en procés de signatures i es manifesta que, una vegada signades, seran objecte de publicació en la plataforma de contractació del sector públic i s'inseriran en l'expedient electrònic.

Uns dies més tard, el 25 d'abril, torna a sol·licitar l'accés i la consulta de l'expedient 643/2022 amb l'actualització dels tràmits administratius produïts, en este cas, al·lega les obligacions que en matèria de publicitat activa estableixen les lleis 19/2013 i 1/2022, de transparència, i sol·licita també conèixer la identificació del personal sota la responsabilitat del qual s'estiga tramitant el procediment. Novament, mitjançant un acord de la Junta de Govern Local de data 17 de maig de 2023, la corporació inadmet la sol·licitud i al·lega la mateixa causa d'inadmissió que en la sol·licitud anterior (art. 18.1.a) i manifesta, a més, en al·legacions, que l'Ajuntament complix amb les obligacions de transparència que preveu la llei.

Huité. – Vist l'anterior, i deixant al marge la sol·licitud d'“ordenar l'actualització” dels tràmits administratius duts a terme en l'expedient 643/2022, la qual cosa no sols no és informació pública, sinó que a més no és competència d'este Consell, analitzarem el dret d'accés a l'expedient sol·licitat.

Així, si bé en el seu moment podia resultar coherent la concurrència de la causa d'inadmissió al·legada, ja que, possiblement, les actes encara estaven en procés de signatures; per tant, es tractava d'informació en procés d'elaboració, no és menys cert que el reclamant té dret a accedir a l'esmentat expedient, relatiu al procediment d'adjudicació de la condició d'agent urbanitzador del PAI del Sector PPR11-Torretxó Unitat d'Execució 1. Desconeixem si té o no alguna posició reforçada com a interessat, però, en qualsevol cas, és informació pública de contingut urbanístic i, com a tal, d'evident interès públic.

En conseqüència, no veiem inconvenient (causa d'inadmissió o límit dels previstos en la Llei 19/2013) perquè se li concedisca al reclamant accés a l'expedient 643/2022 en l'estat en el qual es trobe en la data de la present resolució, tenint en compte que, atés el temps transcorregut, ha de trobar-se actualitzat amb els tràmits que en el seu moment no li van poder ser facilitats per estar en fase d'elaboració.

Respecte als documents que manifesta en la seua reclamació, i que es detallen en el fonament jurídic sisé, si no es troben en l'expedient, hauran de ser objecte de sol·licitud d'accés davant de l'Ajuntament abans de reclamar novament davant d'este Consell.

Nové. - Pel que fa a les obligacions de publicitat activa, i que esmenta en la seua sol·licitud de 25 d'abril, tant la Llei 1/2022, en el seu article 2.5, com la Llei 19/2013, en el seu article 5.1, estableixen que els subjectes obligats han de publicar de manera periòdica la informació el coneixement de la qual siga rellevant per a garantir la transparència de la seua activitat relacionada amb el funcionament i control de l'actuació pública i mantindre-la actualitzada, obligació de la qual esperem que prenga nota l'ajuntament per a un millor compliment amb la transparència dels ens locals.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar parcialment la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED], en nom i representació de la Sra [REDACTED] i altres, en data 11 de maig de 2023, amb número de registre GVRTE/2023/1974822, contra l'Ajuntament d'Alzira, i reconeix el dret d'accés a l'expedient 643/2022, en l'estat en el qual es troba en data de la present resolució, segons el que s'ha exposat en el fonament jurídic huité de la present resolució.

Segon. – Desestimar la reclamació quant a la sol·licitud d'ordenar a l'Ajuntament l'actualització dels tràmits administratius de l'esmentat expedient perquè no és competència d'este Consell.

Tercer. – Instar l'Ajuntament d'Alzira perquè, en el termini d'un mes des de la notificació de la present resolució, facilite al reclamant la informació sol·licitada l'accés a la qual es reconeix, i comunicar a este Consell les actuacions dutes a terme per a executar els acords.

Contra esta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de 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 estableixen 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