

Expedient núm. 283/2023

Resolució núm. 101/2024

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofía García Solís

València, 10 de maig de 2024

Reclamant: Sr. [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **283/2023**, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Xàtiva i, com a ponent, el vocal del Consell, el Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 7 de setembre de 2023 el Sr. [REDACTED] va presentar, per via telemàtica, una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/3735952. En esta manifesta com a motiu la resposta de l'Ajuntament de Xàtiva a una sol·licitud d'informació pública presentada el dia 7 d'agost de 2023, amb número de registre 2023-E-RE-10141, en la qual demanava accés i còpia de l'acta del Ple de data 27 de juliol de 2023, que incloguera la seua intervenció.

Concretament, se sol·licitava:

“Que des de fa uns mesos en els plens de l'Ajuntament de Xàtiva, l'emissió en directe a través de YouTube del ple finalitza quan el Sr. Alcalde alça la sessió després del capítol de precís i preguntes dels grups municipals. El capítol de preguntes del públic ja no es transmet per internet, encara que sí que es grava perquè m'ho va confirmar el càmera. Segons el secretari municipal, la còpia de l'acta és el vídeo de YouTube. Personalment, vaig fer huit preguntes en l'últim ple del 27 de juliol de 2023 i no tinc accés al vídeo, i entenc que tinc dret a tindre-hi accés. Una sentència de la Sala Contenciosa del Tribunal Suprem posa de manifest que les reunions i sessions municipals han de ser públiques i que no és admissible restringir per endavant el dret d'accés dels ciutadans a estes. Recorde que fa uns mesos s'emetia en YouTube el capítol de precís i preguntes dels ciutadans, però a causa del problema que va haver-hi amb una persona que va muntar un número fa uns mesos, s'ha pres la decisió de tallar l'emissió i no emetre les preguntes dels ciutadans. Per este motiu,

Sol·licite que després d'estudiar jurídicament esta instància i de consultar la jurisprudència corresponent, procedisquen a facilitar-me una còpia de la meua intervenció en el ple del dia 27 de juliol de 2023 perquè entenc que tinc dret a això. Vull una còpia en format .avi, mp4 o qualsevol format que es puga reproduir en un ordinador, i que me l'envien per correu electrònic. Sí que els demane que no facen com sempre i que em contesten com més prompte millor. Si no, prendré les mesures legals que considere oportunes amb la finalitat de defensar els meus drets com a ciutadà de Xàtiva...”

En data 23 d'agost de 2023, l'Ajuntament de Xàtiva respon a la petició ciutadana (PNL/2023/9) el següent:

“Vista la sol·licitud presentada per [REDACTED] en el registre general electrònic de l'Ajuntament de Xàtiva amb data 7 d'agost de 2023 i número 10141, en què sol·licita una còpia de la seua intervenció en la sessió plenària del 27 de juliol de 2023.

Vist l'article 88 del Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, en el qual es disposa que seran públiques les sessions del Ple de la Corporació.

Atés l'article 88.3 del Reial decret 2568/1986 esmentat, en què es disposa que, una vegada alçada la sessió plenària pel Sr. Alcalde, la Corporació pot establir un torn de consultes pel públic assistent sobre temes concrets d'interés municipal.

Considerant el que es disposa en l'article 109 del Reial decret 2568/1986 esmentat sobre l'elaboració de les actes de les sessions plenàries.

Vist l'article 97.2 del Reglament orgànic municipal de l'Ajuntament de Xàtiva, en què es disposa que l'acta de la sessió plenària es complementarà amb la gravació del vídeo —àudio de la sessió del ple de manera íntegra de principi a fi, de manera que les intervencions de les regidores i dels regidors seran arreglades íntegrament en este suport.

Atés que la gravació del plenari comprén des de l'inici de la sessió fins que esta s'alça per part del Sr. Alcalde, i que queda fora el torn de consultes pel públic assistent sobre temes concrets d'interés municipal.

En conseqüència amb el que s'ha exposat, li comuniquem que no es pot atendre la sol·licitud efectuada sobre l'obtenció de la còpia de la intervenció efectuada per l'interessat en la sessió plenària del 27 de juliol de 2023 perquè no forma part de l'acta de la sessió”.

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, este consell va concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Xàtiva per via telemàtica, i en data de 17 d'octubre de 2023 l'instava 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 18 d'octubre de 2023, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En resposta a este requeriment, amb data 8 de novembre de 2023 es rep en el Consell un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament de Xàtiva en què es manifesta el següent:

“1. L'Ajuntament de Xàtiva, d'acord amb els acords reguladors establits en el seu moment, té implantat el sistema de vídeo-acta, que s'aplica exclusivament a les actes del Ple municipal.

D'esta manera, les actes del ple es transcriuen al llibre d'actes en format electrònic, i comprenen una part alfanumèrica (en text), amb el contingut mínim de l'art 3.2.d) del Reial decret 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris de l'Administració local amb habilitació de caràcter nacional (lloc, data i hora de la celebració de la sessió; la seua indicació del caràcter ordinari o extraordinari; els assistents i els membres que s'hagueren excusat; així com el contingut dels acords aconseguits, si és el cas, i les opinions sintetitzades dels membres de la Corporació que hagueren intervingut en les deliberacions i incidències d'estes, amb expressió del sentit del vot dels membres presents), al qual s'incorpora un enllaç amb remissió al vídeo de la sessió que es grava a este efecte.

Les actes es publiquen en el portal de transparència, i l'enllaç per a accedir a estes és el següent: <https://xativa.sedelectronica.es/transparency/ca54baaa-d2e4-4f34-af86-b896d4493f2e/>

A continuació, es mostra una imatge del portal de transparència on estan les actes. Si s'accedix, es pot comprovar com es publica l'acta del ple amb el format electrònic, la descripció de la qual s'ha fet més amunt, així com el vídeo de la sessió que, com a document auxiliar a l'acta, servix de suport a les imatges i al so que sí que s'integra en l'acta.

En particular, en l'acta del Ple núm. 10, de 27 de juliol de 2023, pot accedir-se a través de l'enllaç que s'indica a continuació:

https://xativa.sedelectronica.es/?x=iTvL2miCtO77xOMJitcSp01W9c3gYNVAOZy98gGHwplsojWhYr0g8RjDilp3zu14K*gJRUHE9ggO62lxbA-gPNJIDgCi62*DM2sLxu7TWThzehbBw6fgaO

2. A través del canal YouTube de l'Ajuntament de Xàtiva també es publiquen els vídeos de les diferents sessions plenàries. No és l'acta, sinó el vídeo que constituïx l'element auxiliar a l'acta.

El vídeo corresponent a la sessió del 27 de juliol de 2023 pot visionar-se a través de l'accés següent: <https://www.youtube.com/watch?v=qhxqwq26leo>

3. La confecció de l'acta té lloc a través de dos contractes de servicis: a) un de gravació i b) un altre d'edició.

Què es grava resulta totalment intranscendent, perquè l'empresa que grava remet el vídeo a l'empresa que l'edita, qui inserta les intervencions en el text remés per la Secretaria de l'Ajuntament i rebutja tot el que puga excedir del que estrictament és la sessió. No cal dir que la sessió comença quan l'Alcalde l'indica i acaba quan ell l'alça.

4. L'art 18.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, estableix com a causes d'inadmissió de les sol·licituds d'accés a la informació, entre d'altres, les següents:

- 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.

Entronca amb este precepte l'art 70.4 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que, a l'efecte de la consideració de l'expedient administratiu ens diu el següent:

4. No formarà part de l'expedient administratiu la informació que tinga caràcter auxiliar o de suport, com la continguda en aplicacions, fitxers i bases de dades informàtiques, notes, esborranys, opinions, resums, comunicacions i informes interns o entre òrgans o entitats administratives, així com els juís de valor emesos per les administracions públiques, llevat que es tracte d'informes, preceptius i facultatius, sol·licitats abans de la resolució administrativa que pose fi al procediment.

Integra l'expedient administratiu relatiu a cada sessió del ple l'acta de la sessió, en el format electrònic de la qual s'integra el vídeo de la sessió. El material gràfic que es grava en el moment de celebrar-se la sessió no és el vídeo de la sessió. Este fitxer només aconseguix tal categoria després de ser editat i, finalment, firmat pel secretari municipal. El que es grava i remet a edició és un fitxer "en brut", el contingut no vàlid del qual es rebutja i es destrüix, perquè no hi ha interès ni obligació de conservar-lo.

5. La inadmissió de sol·licituds d'accés a la informació ha de ser motivada, i així es va produir amb el Sr. [REDACTED], en relació amb la formulada el 7 d'agost de 2023, pel que fa a la reclamació de la qual deriva este expedient.

Per això, considerem que l'actuació de l'Ajuntament de Xàtiva resulta ajustada a dret".

Tercer. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'este consell, s'adopta la present resolució amb 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 arrecplega, 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 (prèviament 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 de Xàtiva— està subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa el seu article 3.1.d, que es referix de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents”.

Quart. Pel que fa al reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que preveu l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, ja que l'article 27 d'esta llei garanteix el dret a la informació pública de “qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització constituïda legalment, sense que calga motivar la sol·licitud ni invocar la llei”.

Quint. Finalment, la informació sol·licitada en principi constitueix 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 els documents, independentment del format o el suport que tinguen, que consten en 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 detingudament cada cas concret.

Sext. És procedent tindre especialment en compte la nostra resolució 38/2017, reclamació expedient 21/2016, de 20 d'abril de 2017. En esta es reclamava l'accés a un vídeo de sessió municipal que l'Administració havia denegat perquè entenia que era suficient la remissió de les actes —no els vídeos de les sessions—. Es va tractar d'una innovadora i exhaustiva resolució en la qual este consell, entre altres elements, va asseverar que:

- la gravació de la sessió —encara que fora a efectes instrumentals de la realització de les actes— no pot considerar-se informació auxiliar o de suport: “La premissa necessària per a esta comprensió és el caràcter públic de les sessions dels plens d'acord amb l'article 70.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local (LBRL) que disposa que “1. Les sessions del ple de les corporacions locals són públiques.” Com a punt de partida, resulta difícilment sostenible que el que contenen les gravacions no siga rellevant per a la rendició de comptes, per al coneixement del procés de presa de decisions públiques o la seua aplicació, “les gravacions dels plens efectuades es van adoptar amb una finalitat auxiliar o de suport a l'activitat de la secretaria. Ara bé, la finalitat adoptada amb les gravacions no fa que el seu contingut siga auxiliar o de suport.

Si se segueix este criteri, qualsevol informació pública potencialment accessible per la ciutadania passaria a no ser accessible pel mer fet que en un expedient o en una actuació concreta s'utilitze de manera auxiliar. [...] Així mateix, difícilment pot assenyalar-se que la gravació d'un ple municipal no té rellevància en la tramitació de l'expedient o en la conformació de la voluntat pública de l'òrgan, és a dir, que no és rellevant per a la rendició de comptes, per al coneixement del procés de presa de decisions públiques o la seua aplicació. Que existisca un document oficial com és l'acta, no lleva naturalesa pública a la gravació del ple que s'haja donat per l'Administració." "seria contrari al principi de màxima transparència qualsevol interpretació que inadmetera l'accés a la gravació dels plens. Resultaria paradoxal que la sol·licitant poguera haver gravat el ple en exercici d'un dret fonamental, però no puga —com a mínim *a priori*— sol·licitar la gravació oficial que ha fet l'Ajuntament." "Si a l'anterior se suma l'especial intensitat de protecció de l'accés a la informació de la sol·licitant pel que fa a altres drets com la protecció de dades o l'accés a la justícia, es fa més inacceptable la directa inadmissió de l'accés a les gravacions."

Sèptim. En el cas present, a més, es dona la circumstància que se sol·licita informació relativa al sol·licitant, per la qual cosa concorren també elements que eleven la intensitat del seu dret d'accés a la informació pública, com és que se'l puga considerar, si és el cas interessat i, sobretot, el seu dret de protecció de dades, que inclou el dret a sol·licitar accés a la informació, relativa a si mateix, que està en poder de l'Ajuntament, com és el cas. Referent a això, en la resolució esmentada indiquem: "En el cas present ens trobem davant de la sol·licitud sobre l'existència d'informació relativa a la persona que la sol·licita. Si la informació és relativa a la reclamant, es tracta de dades personals subjectes al règim jurídic d'este dret fonamental i la normativa que el desenvolupa i regula. La gravació dels plens és un tractament de dades personals relatives a imatge i veu de les persones que assistixen, així com qualsevol altra informació relativa a persones físiques identificades o identificables a què es faça referència en estes sessions i que quede registrada en les gravacions o en les actes d'estes sessions (en este sentit, per exemple, l'Informe 0043/2014 AEPD).

Sobre esta base, cal recordar que el dret a la protecció de dades inclou el dret de la persona a accedir a la informació que verse sobre ella mateixa.

Doncs bé, la gravació d'un ple per l'Ajuntament és un tractament de dades sotmés al règim jurídic descrit. Així les coses, la sol·licitud d'accés a la informació pública en el cas que es tracte sobre informació tractada per poders públics com a responsables, quan es tracta d'informació relativa a la persona del sol·licitant d'informació, suposa la confluència i concurrència del dret d'accés a la informació i el dret a la protecció de dades. Esta concurrència pot jugar diferents efectes jurídics, entre els quals, i és clar, en general qualifica i intensifica la protecció constitucional del dret d'accés a les dades sol·licitades i, per tant, reduïx les possibilitats de restringir l'accés a la informació sol·licitada. Òbviament, i en qualsevol cas, es tracta d'accessos a informació amb naturalesa, finalitats i règim jurídic diferents."

Octau. Sobre la base de l'anterior, en la nostra resolució també assenyallem que la comunicació de les dades a l'interessat era possible malgrat que, si és el cas, incloguera dades d'altres persones. Això resulta, si és possible, més evident en este cas en el qual no només hi ha un dret i interessos legítims del reclamant, sinó que, a més, el vídeo en la fase prèvia al torn de consultes està difós públicament en un canal d'internet. La resolució va reconèixer "el dret de la reclamant a accedir a les gravacions de les sessions del Ple ordinàries o extraordinàries (que no actes) celebrades [...] òbviament, incloent-hi l'especialment sol·licitada gravació de la sessió del Ple celebrada el dia 8 d'octubre de 2016 (en l'acta de la qual apareix expressament nomenada)."

Doncs bé, és procedent aplicar en bona part tals raonaments a este cas, amb especificacions necessàries: - L'Ajuntament en les seues al·legacions no nega que tinga en el seu poder el vídeo íntegre de la sessió, incloent-hi el torn de preguntes o consultes, que és el sol·licitat. Això és, en cas que existisca este vídeo, és informació pública potencialment accessible a través del dret d'accés a la informació pública.

- Si existix este vídeo, no concorren causes d'inadmissió o límits dels articles 14 o 15 que impedisquen que es facilite al reclamant. Això és així, com s'ha exposat, tant d'acord amb el seu dret d'accés a la informació pública, reconegut constitucionalment i en la Llei 19/2013 pel que fa al seu dret fonamental a la protecció de dades, com a dret d'accés a les dades relatives a la seua persona.
- En cas que el vídeo no existisca en la part sol·licitada pel reclamant, l'Ajuntament haurà d'afirmar tal inexistència expressament i, si és el cas, haurà d'exposar si habitualment es conserven o no les gravacions íntegres de les sessions o explicar les accions que ha efectuat per a buscar esta informació.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació de Sr. [REDACTED], davant de la denegació de la seua sol·licitud d'accés a la informació pública per part de l'Ajuntament de Xàtiva i, en conseqüència, declarar que el reclamant té dret al fet que per part d'esta institució li siga facilitat l'accés a les gravacions de les sessions del Ple sol·licitades en la part relativa al torn de preguntes o consultes, en els termes exposats en el FJ 8é d'esta resolució.

Segon. Convidar el reclamant a comunicar a este consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'esta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

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**