

Expedient núm. 267/2023

Resolució núm. 116/2024

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

València, 12 de juny de 2024

Reclamant: Sra. [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **267/2023**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Benidorm i amb el president del Consell, el Sr. Ricardo García Macho, com a ponent, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, en data 18 d'agost de 2023, la Sra. [REDACTED] va presentar per via telemàtica una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència amb número de registre GVRTE/ 2023/3515617. En esta reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament de Benidorm a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 3 de maig de 2023, amb número de registre 202399900016702, en la qual demanava una còpia de diversa documentació que està en poder de l'Ajuntament de Benidorm relativa a la parcel·la amb referència cadastral 1893507YH5619S.

Concretament, sol·licitava:

“una còpia de tots els documents que estiguen en el seu poder relatius a les sol·licituds, els acords o les modificacions d'ús de l'illa a la qual pertany l'edifici Veracruz (parcel·la cadastral 1893507YH5619S), amb adreça postal en avinguda de Madrid, número 23, i que està compresa entre l'avinguda de Castelló, l'avinguda de Madrid, l'avinguda d'Almeria i l'avinguda del Mediterrani (d'ara en avant, “l'illa de Veracruz”).

Els documents que se sol·liciten inclouen:

- Documents que inclouen o fan referència a l'ús, la cessió o el lloguer d'espais de l'edifici Veracruz a tercers. Especialment a empreses, societats o particulars que ho facen en relació amb la construcció de l'edifici Monver Mediterráneo, en l'avinguda Mediterrani, núm. 54 de Benidorm (parcel·la amb referència cadastral 1893509YH5619S).
- Documents que inclouen o fan referència a l'ús, la cessió o el lloguer d'espais de l'edifici Veracruz a tercers. Especialment a empreses, societats i particulars que ho facen en relació amb la parcel·la de l'edifici en l'avinguda Mediterrani, núm. 58 de Benidorm (parcel·la amb referència cadastral 1893508YH5619S).
- Qualsevol comunicació de l'empresa Monver o de qualsevol dels seus representants que faça referència a espais de l'edifici Veracruz o de qualsevol altre de l'illa esmentada anteriorment.
- Qualsevol expedient urbanístic que faça referència a l'ús, la cessió, el lloguer o l'ocupació temporal d'espais de la Comunitat de Propietaris Veracruz (parcel·la amb referència cadastral 1893507YH5619S).
- Qualsevol modificació o proposta de canvi registral que afecte la parcel·la de l'edifici Veracruz (1893507YH5619S). Si és necessari, es pot delimitar temporalment la busca de documents, la qual es

pot delimitar a documents des de l'any 2012 fins al moment de la sol·licitud. En este cas, sol·licite que es justifique per què no es pot remuntar més enrere en el temps.

Tant si esta sol·licitud d'accés s'admet a tràmit com si no s'admet, sol·licite que en la resolució d'este expedient administratiu figure una explicació detallada dels tràmits que s'han efectuat per a emetre la resolució corresponent a l'expedient administratiu, així com les fonts i la documentació consultades per a emetre la resolució corresponent.

En els casos en què l'aplicació dels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013 constituïska un accés parcial a la informació sol·licitada, i en virtut de l'article 16 de la Llei 19/2013, sol·licite la identificació específica dels límits previstos en els articles 14 i 15 de cada una de les parts omeses de la informació pública proporcionada per ser informació afectada pel límit corresponent. En este sentit, el criteri interpretatiu CI/002/2015 del Consell de Transparència i Bon Govern conclou que «l'aplicació (dels límits) haurà de justificar i motivar la denegació».

Sol·licite que la informació se m'entregue tal com conste en poder de la institució, entitat o unitat corresponent, per a evitar, així, qualsevol acció prèvia de reelaboració, tal com considera el Consell de Transparència i Bon Govern en el criteri interpretatiu CI/007/2015.

[...]

Motivació: Encara que la llei de transparència esmentada reflectix expressament que no és necessari aportar cap motivació, vull fer constar que soc propietària en l'edifici Veracruz i afectada per qualsevol resolució que es prenga en relació amb «l'illa Veracruz»”.

Segon. A fi d'oferir una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'esta resolució, este consell va procedir a concedir un tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Benidorm per via telemàtica, i se'l va instar, en data 21 de setembre 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 pugua resultar rellevant, rebut el dia 8 de setembre, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En resposta a este requeriment, en data 1 de desembre de 2023 es rep en el Consell un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament de Benidorm en què es manifesta el següent:

“En relació a la sol·licitud formulada per la Sra. [REDACTED], de data 3 de maig de 2023, amb (Reging-6526), pel qual sol·licita una còpia de tots els documents que consten de l'edifici Veracruz amb referència cadastral núm. 1893508YH5619S i l'edifici Monver amb ref. cadastral núm. 1893508YH5619S, una vegada consultada la base de dades del Departament d'Obres, els expedients sol·licitats són els següents:

Número d'anotació dels expedients

Any 2023: 46647, 39122, 15787, 13181.

Any 2022: 32252, 29232, 29247, 36510, 35135, 34693.

Any 2021: 40279, 39113, 38909, 38805, 37992, 37946, 37957, 723, 48329, 46052, 44322, 43736.

Any 2018: 12104, 1256, 51265.

Any 2016: 32473, 28532, 28604, 401, 25004, 24834, 21572.

Any 2015: 46125, 43598, 41866, 771.

Any 2014: 1279.

Pel que fa a l'ús, la cessió o el lloguer d'espais dels edificis Veracruz i Monver, no consta res sobre esta qüestió en la base de dades d'obres de l'Ajuntament de Benidorm”.

Tercer. Vist el contingut de l'escrit d'al·legacions en el qual s'enumeren els expedients sol·licitats per la reclamant, sense que es detalle si esta informació s'ha posat a la seua disposició ni, si és el cas, el motiu de la desestimació o la concurrència d'alguna causa d'inadmissió de la sol·licitud presentada per la Sra. [REDACTED], des del Consell s'insta l'Ajuntament de Benidorm amb data de 10 de gener de 2024, per via telemàtica, perquè, en cas de considerar-ho necessari, aclarisca el sentit de les seues al·legacions, rebut este escrit el mateix dia 10 de gener, segons justificant de recepció que consta en l'expedient.

Com a resposta a este, en data 27 de març de 2024 es rep en el Consell l'escrit de l'Ajuntament de Benidorm en què aclarix les al·legacions, a què s'acompanya un informe del funcionari del negociat de cèdules d'ocupació, de 12 de març de 2024, en el qual es manifesta el següent:

“Que en data 22 de novembre de 2023, a les 13.36 hores, se li va enviar un correu electrònic a la Sra. [REDACTED], en el qual se li feia arribar un ofici amb tots els expedients que calia consultar i se la citava perquè es personara en el Departament d'Urbanisme de l'Ajuntament de Benidorm.

En data de hui, 12 de març de 2024, no s'ha personat ningú per a interessar-se pels expedients esmentats”.

Quart. A la vista del que exposa l'Ajuntament de Benidorm, en data 15 de maig de 2024, el Consell Valencià de Transparència va remetre a la reclamant una notificació telemàtica en la qual s'informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de Benidorm i se sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació s'havia satisfet o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions. En este últim cas, hauria de comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, per a la qual cosa se li concedia un termini de deu dies. A més, se li indicava que, si no es produïa una comunicació per la seua part en el termini esmentat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

En resposta a este requeriment, el 27 de maig de 2024 es va rebre en el Consell, per mitjà d'un correu electrònic, la resposta de la reclamant, en la qual exposava el següent: “[...] Els trasllade la meua sorpresa davant de la comunicació, que em va portar a comprovar el meu correu electrònic, dins del qual no tinc res, i la meua carpeta ciutadana, de la qual aporte una còpia gràfica on poden comprovar que no hi ha absolutament cap comunicació, per la qual cosa és difícil que l'Ajuntament haja pogut aportar alguna prova documental d'este contacte.

En qualsevol cas, encara que este haguera sigut el sentit de la resolució del consistori, haguera recorregut igualment a vostés, perquè, tant els criteris interpretatius, com la jurisprudència i les resolucions del Consell de Transparència donen suport al fet que obligar el ciutadà a personar-se físicament per a consultar la documentació contravé el fonament de la Llei de transparència, que és facilitar l'accés a la informació, i que este ha de ser telemàtic sempre que siga possible.

Com que s'ha consignat una adreça de contacte aliena al municipi, es podria interpretar com una manera d'evitar el compliment de la legislació guardant les aparences. Per a evitar-ho, es pot facilitar tota la documentació per via electrònica i limitar l'accés físic quan estiga degudament justificat, o llistar els documents que no estiguen digitalitzats perquè el ciutadà valore, en cas que el volum justifique que no es digitalitze íntegrament, si desitja sol·licitar-ne algun en concret.

En la meua sol·licitud demandava una còpia d'informació pública amb les dades personals degudament anonimitzades. I en cas que esta acció no fora possible, que estiguera degudament justificada.

Permeteu-me apuntar, a més, que no s'ha d'oblidar que, des de l'entrada en vigor de l'actual legislació d'administració electrònica, les empreses estan obligades a relacionar-se digitalment amb les administracions. Per la qual cosa és francament difícil que el consistori no dispose de tota la informació digitalitzada. A més, l'Ajuntament disposa de sistemes informàtics que llisten tota la informació en qüestió.

I per tot això, em ratifique de nou en la sol·licitud de la vostra intervenció per a obtenir l'accés a la informació pública sol·licitada”.

Quint. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'este consell, s'adopta esta 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 impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons arrellega, 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, es podrà interposar 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 d'este recurs —l'Ajuntament de Benidorm— està subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'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 constituïx informació pública, d'acord amb el que preveu 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 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 atendre les circumstàncies que concórreguen en este cas concret.

A més, la informació que se sol·licita és de contingut urbanístic, i en matèria urbanística és evident l'interés públic en l'accés a la informació. En esta matèria, 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 i altres anteriors).

Sext. Així doncs, i pel que fa a la informació sol·licitada per la reclamant que, recordem, es detalla en l'antecedent primer i es referix a la denominada "illa de Veracruz", l'Ajuntament de Benidorm, en resposta al tràmit d'audiència que li concedeix este CVT, i mitjançant l'escrit de data 1 de desembre de 2023, presenta les al·legacions oportunes i indica els expedients que fan referència a la informació sol·licitada per la reclamant, sense indicar si li ho havia comunicat. Este CVT remet un escrit el 10 de gener de 2024 a l'Ajuntament de Benidorm en el qual sol·licita un aclariment sobre si s'havia comunicat a la reclamant la informació referida en l'escrit d'al·legacions. En data 27 de març de 2024, este ajuntament manifesta el següent: "Que, en data 22 de novembre de 2023 a les 13.36 hores, se li va enviar un correu electrònic a la Sra. [REDACTED], en el qual se li feia arribar un ofici amb tots els expedients que calia consultar i se la citava perquè es personara en el Departament d'Urbanisme de l'Ajuntament de Benidorm.

En data de hui, 12 de març de 2024, no s'ha personat ningú per a interessar-se pels expedients esmentats".

Sobre este tema, la reclamant assenyala, en l'escrit de 27 de maig de 2024, que esta comunicació electrònica no ha existit, ja que ella no ha rebut cap comunicació per part de l'Ajuntament de Benidorm i que, per tant, reitera la reclamació interposada davant d'este CVT.

Per tant, segons el que fixa l'article 27 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, pel que fa al dret d'accés a informació pública, este CVT considera que és procedent estimar la reclamació efectuada per la Sra. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Benidorm, ja que esta informació és pública, de contingut urbanístic i està en poder de l'administració requerida, i segons s'establix en la Llei 1/2022, de 13 d'abril, en l'article 7.4, "s'entén per informació pública el conjunt de documents o continguts, qualsevol que siga el seu format o suport, que estiguen en poder de qualsevol dels subjectes inclosos en l'article 3 i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions, independentment del moment en què hagen sigut elaborats o adquirits".

Sèptim. Pel que fa a la possible concurrència de causes d'inadmissió o de límits a l'exercici del dret d'accés, cal assenyalar que l'Ajuntament de Benidorm, en el seu escrit d'al·legacions presentat en el tràmit d'audiència, no indica cap limitació de les que s'establixen en la Llei 19/2013 de transparència estatal en els articles 14, 15 i 18, per la qual cosa este CVT entén que no concorren límits al dret d'informació pública en esta reclamació.

Octau. La reclamant, en l'escrit de 3 de maig presentat en l'Ajuntament de Benidorm, aporta un correu electrònic a l'efecte de rebre-hi la informació, i és per això que, segons l'article 31.3.d de la Llei 1/2022 esmentada que estableix que: "3. La sol·licitud ha d'incloure el contingut següent: [...] d) La modalitat o via triada per la persona sol·licitant per a la posada a disposició de la informació i també el seu format", i sense que l'Ajuntament de Benidorm haja manifestat cap motivació quant al canvi de modalitat d'accés que sol·licita la reclamant, d'acord amb l'article 34.4 de la Llei 1/2022, que fixa que "4. Han de ser motivades les resolucions que deneguen l'accés, les que concedisquen l'accés parcial o a través d'una modalitat diferent de la sol·licitada i les que permeten l'accés quan hi haja hagut oposició d'un tercer", este CVT entén que la informació requerida s'ha d'entregar en la modalitat que sol·licita la reclamant, és a dir, per mitjà de comunicació electrònica.

Nové. Finalment, és procedent recordar a l'Ajuntament de Benidorm 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 preveu l'obligació de l'Administració de dictar una 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, que, en l'article 34.1, estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública s'han de resoldre i notificar a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes comptador des que la sol·licitud haja entrat en el registre de l'administració o organisme competent", i l'article 68.3 considera 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

Tenint en compte els antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda:

Primer. Estimar la reclamació presentada per la Sra. [REDACTED], en data 18 d'agost de 2023, davant del Consell Valencià de Transparència contra l'Ajuntament de Benidorm, i reconèixer l'accés a la informació pública sol·licitada, d'acord amb el que s'exposa en els FJ 6t i 7m d'esta resolució.

Segon. Instar l'Ajuntament de Benidorm a entregar la documentació requerida en la reclamació per mitjans telemàtics d'acord amb el FJ 8u, en el termini màxim d'un mes des de la recepció d'esta resolució, i a comunicar a este consell les actuacions que s'han dut a terme per a complir 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**