

Expedient núm. 281/2023

Resolució núm. 135/2024

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofía García Solís

València, 4 de juliol de 2024

Reclamant: Sr. ██████████

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

VISTA la reclamació número **281/2023**, formulada pel Sr. ██████████ contra l'Ajuntament de València, i amb la vocal del Consell, la Sra. Sofía García Solís, com a ponent, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient de data 7 de setembre de 2023, la Sra. ██████████, en nom i representació del Sr. ██████████, segons consta acreditat en l'expedient, va presentar, per via telemàtica, una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/3729841. En esta reclama contra la falta de resposta de l'Ajuntament de València a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 9 de juny de 2023, amb número de registre I 00118 2023 152014, i reiterada en data 28 de juny de 2023, amb número de registre I 00118 2023 178487, en la qual es demanava la còpia íntegra de tot l'expedient relatiu al canvi d'ubicació dels contenidors del c/ Mestre Josep Serrano.

Concretament, en la sol·licitud del dia 9 de juny de 2023 demanava "l'expedient del canvi d'ubicació dels contenidors" que es localitzaven entre el número 8 i el número 10 del c/ Mestre Josep Serrano.

En resposta a esta sol·licitud, l'Ajuntament de València, després de comprovar la condició d'interessat com a propietari d'una vivenda ubicada en el c/ Mestre Josep Serrano núm. 10, s'informa que "si vol accedir a este de manera presencial s'ha de posar en contacte amb la Secció Administrativa de Gestió Sostenible de Residus i Neteja de l'Espai Públic (██████████, ext. 96 208 25 64) per a demanar cita prèvia o, si pel contrari, preferix consultar-ho per via electrònica, l'informem que pot fer-ho per mitjà de la seu electrònica de l'Ajuntament de València, amb el número d'expedient 02801 2023 000795". El 12 de juny de 2023 el Sr. ██████████ va accedir per via electrònica a la notificació.

Després de rebre esta notificació, el Sr. ██████████, segons consta en l'expedient, es posa en contacte, mitjançant el telèfon que s'indica en la notificació, el dia 16 de juny de 2023 i demana si se li pot enviar per correu electrònic l'informe que havia elaborat este servici en què es justifica el canvi d'ubicació dels contenidors. El mateix dia se li va facilitar per mitjà del correu electrònic que va indicar l'interessat per telèfon (██████████@gmail.com).

En l'informe del servici de Gestió Sostenible de Residus Urbans i Neteja de l'Espai Públic, de data 2 de juny de 2023, es comunicava el següent:

"Una vegada efectuada la visita d'inspecció en el punt de referència, la inspectora municipal que el subscriu, pel que fa al que és competència d'este servici, informa que:

S'ha comprovat que a l'altura del núm. 8 del c/ Mestre Josep Serrano, al costat dels contenidors, el ferm de la calçada està en mal estat, i per això es trasllada este fet a OCOVAL perquè comuniqui la incidència al servici competent. A conseqüència d'esta incidència, i després de comprovar la ubicació dels contenidors que hi ha més a prop, estos es traslladen al núm. 10 del mateix carrer. Tot això, sense perjudi que este servici pugua considerar unes condicions tècniques òptimes en l'àmbit de l'avaluació de l'arreglada dels contenidors esmentats”.

A la vista de la contestació que es va rebre, l'interessat, mitjançant un escrit de data 28 de juny de 2023, presenta una nova sol·licitud en la qual manifesta el següent:

“I. Que este ajuntament ha canviat els contenidors del c/ Mestre Josep Serrano, que estaven a l'altura del número 8, al número 10 del mateix carrer.

II. Que esta part va sol·licitar l'accés i la còpia de l'expedient esmentat sobre el canvi dels contenidors.

III. Que, com a resposta a esta sol·licitud, i amb la condició d'interessat, s'ha rebut únicament l'informe del servici de neteja i arreglada de residus, de data 2 de juny de 2023.

IV. Que, després del que s'ha exposat, esta part no entén que s'haja complit el dret que es reconeix en l'article 53.1.a de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

V. Que, de conformitat amb l'article 70 del text legal esmentat, s'entén per expedient administratiu «el conjunt ordenat de documents i actuacions que servixen d'antecedent i fonament a la resolució administrativa, així com les diligències encaminades a executar-la», els quals es formen «mitjançant l'agregació ordenada de tots els documents, proves, dictàmens, informes, acords, notificacions i altres diligències que els hagen integrat, així com un índex numerat de tots els documents que continga quan es remeta.

Així mateix, ha de constar en l'expedient una còpia electrònica certificada de la resolució adoptada».

VI. Que, a la vista del que s'ha exposat, se sol·licita una còpia de tots els documents de l'expedient (la sol·licitud d'inici, la resolució o l'acord del canvi dels contenidors, els informes que el precedixen, etc.), sense perjudi que l'Administració pugua dissociar prèviament les dades personals.

SOL·LICITE que este escrit es considere com a presentat, que, en virtut d'això, s'admeta, i que s'acorde l'accés a tots els documents que conformen l'expedient del canvi dels contenidors, incloent-hi necessàriament la sol·licitud d'inici, la resolució o l'acord pel qual s'exercix una potestat discrecional per part d'esta administració com és el canvi d'uns contenidors d'una ubicació a una altra, i els informes jurídics i tècnics que precedixen esta resolució o acord.”

Segon. A fi d'oferir 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 un tràmit d'audiència a l'Ajuntament de València per via telemàtica, per a la qual cosa se'l va instar, en data 4 d'octubre 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 5 d'octubre de 2023, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En resposta a este requeriment, en data 10 de novembre de 2023 es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit d'al·legacions de l'Ajuntament de València en el qual manifesta que:

“[...] TERCER. Pel que fa a la sol·licitud de 28/06/2023, el servici gestor comunica el següent: «Com a continuació de l'informe emés pel cap del servici de neteja i recollida de residus pel que fa a l'expedient del canvi d'ubicació dels contenidors del c/ Mestre Josep Serrano del núm. 8 al núm. 10, s'adjunta l'última instància que va presentar el Sr. ██████████, en la qual sol·licita l'accés a l'expedient i en què se li reitera la sol·licitud d'accés a l'expedient de referència en relació a la que va presentar el 9 de juny de 2023.»

QUART. A la vista del que s'ha exposat, cal destacar dos qüestions principals per a aplicar la normativa de dret d'accés:

El reclamant té la consideració d'interessat en l'expedient E 02801 2023 795, i així ho reflectix l'informe del servei gestor i la documentació remesa pel Consell Valencià de Transparència. A més, cal destacar especialment la notificació que va efectuar en este sentit el servei de Gestió Sostenible de Residus Urbans i Neteja de l'Espai Públic, el qual s'ha reproduït en l'apartat TERCER.

A l'interessat se li trasllada l'informe que sol·licita mitjançant un correu electrònic que dona resposta a la seua petició. Este fet també s'indica expressament en l'informe que s'arregla en l'apartat TERCER.

[...]

SEXT. Pel que fa a la reclamació dirigida al Consell Valencià de Transparència, la Llei 1/2022 de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, en l'art. 38, delimita els supòsits en què es pot donar.

Interessa portar ací este precepte, ja que considerem que no ens trobem davant del supòsit de fet que planteja la norma:

- El reclamant té la condició d'interessat en el procediment E 02801 2023 795.
- Se li ha notificat expressament esta condició i se li ha indicat que podia accedir a l'expedient tant de manera presencial com a través de la seu electrònica (art. 53 de la Llei 39/2015)
- El reclamant sol·licita, a banda, que se li facilite un informe determinat per mitjà del correu electrònic, i el servei gestor li l'envia.
- En cap moment s'ha dirigit a la Secció de Transparència ni ha fet referència a la possibilitat d'iniciar un procediment de dret d'accés a la informació pública.
- Dels fets que s'arreglen en este escrit i que s'han comunicat per part del servei gestor es desprén que no s'ha produït cap denegació d'informació per part d'esta administració i que s'ha facilitat el que constava en l'expedient: que es reconeix la condició d'interessat, que tenia accés a l'expedient electrònic i que, en tot cas, dins del procediment, tenia més opcions a banda d'acudir directament al Consell Valencià de Transparència per a al·ludir a una suposada falta d'informació per part de l'Ajuntament.

Per tant, se sol·licita al Consell Valencià de Transparència que considere este escrit d'al·legacions com a presentat i es tinga en consideració en la resolució que s'adopte sobre este assumpte, ja que no s'ha produït cap denegació, ni de manera expressa ni presumpta, mitjançant la resolució de la informació que va sol·licitar el reclamant".

Tercer. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data, este consell 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 impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa", segons arregla, 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 del present recurs —l'Ajuntament de València— es troba 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”.

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”.

Recordem que en este cas el reclamant té la condició d'interessat com a propietari d'una vivenda situada en el c/ Mestre Josep Serrano núm. 10, el punt al qual s'han traslladat els contenidors. Així, pel que fa a la posició de l'interessat i la connexió particular del dret d'accés a la informació amb el dret d'accés a l'expedient (art. 53.1.a de la Llei 39/2015), en relació amb el que es disposa en l'apt. 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, al mateix temps que sol·licita determinada informació per mitjà de l'exercici al dret d'accés, exercix també la posició jurídica d'interessat en l'expedient, i s'entén que esta posició jurídica afavorix les possibilitats d'accés a la informació (Res. 18/2023, Res. 47/2023, Res. 58/2023, Res. 92/2023, i Res. 114/2023, entre altres).

Quint. 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 els documents, independentment del format o el suport que tinguen, que consten en poder de l'Administració i que s'hagen elaborat o adquirit en l'exercici de les seues funcions”. En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana, en l'article 7.4.

Sext. Entrant en el fons de l'assumpte, s'observa que la reclamació que s'ha presentat davant d'este consell es basa en una falta de conformitat del reclamant amb la informació que ha entregat l'Ajuntament de València en resposta a la seua sol·licitud d'accés de data 9 de juny de 2023. En eixe moment es va informar sobre com podia accedir al contingut de l'expedient i se li va facilitar, d'acord amb la seua petició, l'informe del servei de Gestió Sostenible de Residus Urbans i Neteja de l'Espai Públic de data 2 de juny de 2023, mitjançant el qual es justifica el canvi d'ubicació dels contenidors. Com que no hi estava conforme, en data de 28 de juny de 2023 va sol·licitar de nou a l'Ajuntament l'accés a l'expedient, perquè considerava que contenia més documents dels que l'Ajuntament de València li havia entregat. I la corporació no va respondre a esta sol·licitud d'accés.

En resposta al tràmit d'audiència, l'Ajuntament al·lega dos qüestions:

D'una banda, manifesta que “la sol·licitud de 28/06/2023 [...] se li reitera [...] en relació amb la que va presentar el 9 de juny de 2023”, perquè considera que en eixa data ja va sol·licitar l'accés a l'expedient i se li va contestar, d'acord amb el que consta en el justificant de recepció del dia 12 de juny.

Per altra banda, manté que “[...] no s'ha denegat cap informació per part d'esta administració, i es va facilitar el que contenia l'expedient, [...]”.

Pel que fa a la primera qüestió, és procedent desestimar la causa d'inadmissió que s'al·lega, d'acord amb el que es preveu en l'article 18.1.e de la Llei 19/2013, estatal de transparència, segons el qual “S'han d'inadmetre a tràmit, mitjançant resolució motivada, les sol·licituds: [...] e) que siguen manifestament repetitives [...]”, i d'acord amb els supòsits de l'article 49.3 del Decret 105/2017, de desplegament de la Llei 2/2015, de transparència, en què s'establixen els casos en què s'entén que una sol·licitud és manifestament repetitiva. Este consell no aprecia en este cas la concurrència d'estos supòsits, ja que, a la vista de la informació que consta en l'expedient, l'Ajuntament de València no va subministrar tota la informació que va sol·licitar l'interessat. A banda, perquè concórrega el supòsit de

repetició seria necessari que la sol·licitud que es va formular amb anterioritat haguera generat una resposta expressa completa i no parcial per part de l'entitat a la qual es demana la informació.

Així, i segons es desprén de l'escrit d'al·legacions de l'Ajuntament i de l'informe del servei de neteja i recollida de residus emés a petició del servei de transparència, per part del primer “[...] es va obrir l'expedient núm. E 02801 2023 795, en data 3 de maig de 2023, a conseqüència de la instància núm. I 0018 2023 099041 que va presentar [REDACTED], amb NIF - i en representació de Monkeys Hostelero SL, amb CIF B72831795, en el qual sol·licitava que es canviara la ubicació dels contenidors del c/ Mestre Josep Serrano núm. 8 pels problemes que suposa per al seu negoci a l'hora de muntar la terrassa, per a l'entrada per a discapacitats, les olors, etc.

Després de la visita d'inspecció per part de l'Ajuntament, en data 26 de maig de 2023 s'informa favorablement el trasllat dels contenidors esmentats al número 10 del c/ Mestre Josep Serrano.

En data 30 de maig de 2023, i amb número de registre d'entrada I 00118 2023 138764, [REDACTED], amb NIF - i com a administradora de la comunitat de propietaris del c/ Mestre Josep Serrano núm. 10, amb CIF H46747838, sol·licita la còpia de l'expedient pel qual s'han canviat d'ubicació els contenidors, i al·lega que la ubicació actual presenta problemes per a l'evacuació en cas d'incendi, així com el fet que la vorera és molt estreta.

En data 2 de juny de 2023 es trasllada a l'administradora la informació sol·licitada.

En data 9 de juny de 2023, i amb registre d'entrada I 00118 2023 152014, el Sr. [REDACTED], amb NIF -, presenta un escrit en el qual, com a propietari d'una vivenda en el c/ del Mestre Josep Serrano, núm. 10, sol·licita una còpia de l'expedient del canvi de la ubicació dels contenidors. [...]”

De tot el que s'ha exposat es dedueix que l'expedient núm. E 02801 2023 795 relatiu al canvi d'ubicació dels contenidors es va obrir a partir d'una sol·licitud per part de l'empresa Monkeys Hostaler SL en la qual s'exposava l'interés perquè es canviara la ubicació dels contenidors. Després de la visita d'inspecció per part dels tècnics, s'emmet l'informe favorable de data 26 de maig de 2023, en el qual s'autoritza el trasllat dels contenidors, i este informe és el que es va facilitar al reclamant, en el qual faltava la resta d'informació que havia de contindre i que es va sol·licitar expressament (“l'expedient del canvi d'ubicació dels contenidors”). Com que es tracta, per tant, d'informació pública que ha de constar en poder de l'Administració per haver-se elaborat o adquirit en l'exercici de les seues funcions, si esta informació està en l'expedient, s'ha de facilitar.

Sèptim. La reclamació tampoc es pot considerar inadmissible pel fet que l'interessat no s'haja dirigit a la Secció de Transparència ni haja fet referència a la possibilitat d'iniciar un procediment de dret d'accés a la informació pública, tal com manifesta la corporació municipal. La jurisprudència del Tribunal Suprem que proclama el **principi antiformalista** del procediment administratiu i *pro actione* a favor de la tramitació de les sol·licituds és coneguda. En concret, en l'àmbit de l'accés a la informació, es pot procedir d'acord amb l'art. 19.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, que disposa que “Si la sol·licitud es referix a informació que no estiga en poder del subjecte al qual es dirigix, este l'ha de remetre al competent, si el coneix, i ha d'informar el sol·licitant d'esta circumstància”.

Octau. En conseqüència, vist que en l'expedient esmentat pot haver-hi més documentació que l'informe que s'ha facilitat al reclamant, i tenint en compte que, sobre la base del que arreplega l'article 70 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, que definix el que ha de contindre un expedient administratiu, el que sol·licita el reclamant en l'escrit de data 28 de juny és “una còpia de tots els documents de l'expedient (la sol·licitud d'inici, la resolució o l'acord del canvi dels contenidors, els informes que el precedeixen, etc.), sense perjuí que l'Administració pugua dissociar prèviament les dades personals”, este consell considera que és procedent estimar la reclamació en els termes exposats, i que s'han de facilitar al reclamant tots els documents que continga l'expedient del canvi d'ubicació dels contenidors. A més, donada la condició evident d'interessat en el procediment, s'hi han de

dissociar únicament les dades personals que puguen ser d'especial protecció. En cas que no hi haja més documentació, s'haurà d'indicar expressament.

RESOLUCIÓ

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

Primer. Estimar la reclamació presentada per la Sra. [REDACTED], en nom i representació de Sr. [REDACTED], en data 7 de setembre de 2023 contra l'Ajuntament de València, i reconèixer el dret d'accés a tots els documents existents en l'expedient relatiu al canvi d'ubicació dels contenidors del c/ Mestre Josep Serrano, d'acord amb el que s'ha exposat en l'FJ 6t i 7m. En cas que no hi haja més documentació a banda de la que ja s'ha entregat al reclamant, cal que s'indique segons el que arplega l'FJ 8u.

Segon. Instar l'Ajuntament de València al fet que, en el termini màxim d'un mes des de la recepció d'esta resolució, entregue al reclamant la documentació que s'ha sol·licitat i no s'ha entregat, i que comuniqui a este consell les actuacions que ha 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**