

**Expedient N.º 27/2015**

**Informe N.º 2**

## **CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

València, 16 de juny de 2016

Vista la sol·licitud d'informe sobre alguns aspectes relatius al procediment sancionador previst en la Llei 2/2015 que el conseller de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació va remetre al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern amb data 16 de desembre de 2015 (data en què encara no estava constituït aquest òrgan), i després de la deliberació en diverses reunions, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern adopta el següent informe.

**PRIMER.** L'article 42.1 de la Llei 2/2015 estableix, entre les funcions de la Comissió Executiva del Consell de Transparència, la de “resoldre les consultes que en matèria de transparència o accés a la informació pública li plantegen les administracions públiques i altres entitats subjectes a aquesta llei”.

**SEGON.** La sol·licitud d'informe es du a terme després de la presentació d'un escrit, per part de dos representants del Grup Parlamentari Popular, dirigit al conseller de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació en què es demanava la incoació “d'expedient sancionador” per l'incompliment d'algunes obligacions derivades de l'art. 9.4 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril (en particular, la no publicació en el Portal de Transparència del currículum i/o reproducció gràfica de títols acadèmics d'alguns alts càrrecs del Consell), el conseller va sol·licitar informe a l'Advocacia de la Generalitat i a aquest Consell respecte a les qüestions següents: quin és l'òrgan competent per a incoar un expedient sancionador i per a la imposició de les possibles sancions que es derivaren de casos com els que s'al·ludeixen, i quin procediment s'hauria de seguir en aquest supòsit, i també sobre quins serien, en cas d'existir una infracció, els òrgans responsables dins de l'Administració de la Generalitat, i més en concret de les suposades infraccions que es denunciaren en l'escrit.

**TERCER.** L'Advocacia de la Generalitat va emetre, amb data 18 de desembre de 2015, el seu corresponent informe respecte a les qüestions assenyalades, que va ser així mateix remès a aquest òrgan. En aquest informe, l'Advocacia de la Generalitat sosté el següent:

- Respecte a qui seria el responsable de l'incompliment d'aquests deures s'estima que la responsabilitat serà atribuïble o bé a l'alt càrrec que no remeta la informació deguda sobre si mateix o bé al responsable del Portal de Transparència que l'ha de sol·licitar i publicar, o, si és el cas, a ambdós de manera conjunta, depenent de com es regulen les obligacions en la normativa que desplegue la Llei 2/2015. Siga com

siga, per a l'atribució actual de responsabilitats haurà de tindre's en compte que existiran les dificultats apuntades, derivades de la indeterminació legal en els aspectes abans assenyalats.

- Respecte a l'òrgan competent per a incoar un expedient sancionador en aquests casos, considera que en tractar-se d'expedients disciplinaris la responsabilitat dels quals seria atribuïble a alts càrrecs de l'Administració de la Generalitat (ocupants de lloc no funcionaris ni laborals), caldria ajustar-se al que estableix aqueixa mateixa Llei (2/2015) i, si és el cas, a la normativa pròpia de la Generalitat (tant la reglamentària com l'organitzativa -reglaments orgànics i funcionals). Segons l'art. 36.2 de la Llei 2/2015, *“el procediment s'iniciarà d'ofici, per acord de l'òrgan competent, bé per iniciativa pròpia o com a conseqüència d'ordre superior, petició raonada d'altres òrgans o denúncia”*, però no hi ha cap altra norma que especifique quin és aqueix òrgan competent per a incoar l'expedient disciplinari en aquest cas, de manera que està indeterminat fins que ho concrete la necessària normativa de desplegament que s'haurà de dictar.
- Respecte a l'òrgan competent per a la imposició de les possibles sancions que es derivaren d'aquests casos, atés que la present responsabilitat s'atribuiria a alts càrrecs (ocupants de lloc no funcionaris ni laborals), caldria ajustar-se al que estableix específicament la Llei 2/2015 i la normativa organitzativa pròpia de la Generalitat (reglaments orgànics i funcionals). En aquest sentit, l'article 37.1 estableix que *“la competència per a la imposició de sancions disciplinàries correspondrà a l'òrgan que determine la normativa aplicable en l'Administració o organització en què preste serveis la persona infractora”*. I, com a normativa aplicable en l'Administració de la Generalitat, en aquest moment tenim només allò que s'ha establert en cada un dels reglaments orgànics i funcionals de les diferents conselleries, que solen atribuir al subsecretari l'exercici de la potestat disciplinària però de manera genèrica (entenent-se que és la referida al personal funcionari i laboral de la seua Conselleria). Respecte d'això, ha de tindre's en compte que per a exercir la potestat sancionadora es requereix la seua expressa atribució a un òrgan de manera que, no existint tal atribució normativa expressa per al cas que ens ocupa, la imposició de sancions disciplinàries a alts càrrecs, no cal aplicar-la fins que no es dicte tal necessària norma.
- Finalment, respecte al procediment que s'ha de seguir, partint de que la presumpta responsabilitat seria atribuïble a alts càrrecs (ocupants de llocs no funcionaris ni laborals), l'aplicable seria l'art. 36 de la Llei 2/2015, completant-se amb la regulació procedimental general de la Llei 30/1992 i, donada la naturalesa de la matèria, respectant en tot cas el principi de la contradicció i dels drets de defensa dels acusats.

**QUART.** Aquest Consell comparteix i fa seues les opinions abocades en l'Informe de l'Advocacia de la Generalitat anteriorment ressenyades, que contesten, fil per randa, les consultes realitzades des de la Conselleria.

**CINQUÉ.** Així mateix es considera oportú fer notar que en el Codi de Bon Govern de la Generalitat recentment aprovat (Decret 56/2016 de 6 de maig) no s'ha aprofitat l'ocasió per a determinar quin és l'òrgan competent per a regular aquests aspectes relatius al procediment sancionador per a alts càrrecs; sinó que el seu article 42 remet a allò que s'ha disposat a la Llei estatal 19/2013 i a la Llei autonòmica 2/2015.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA,  
ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho