Consell de transparència

Expedient núm. 28/2015

Informe núm. 3/2017

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

València, 30 de març de 2017

En resposta a la consulta formulada pel senyor alcalde de l'Ajuntament de Moncofa, [redacted], a l'empara d'allò que s'ha prescrit en l'article 42.1.d) de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, per mitjà d'un escrit presentat el 29 de desembre de 2015 (Núm. Reg. Entrada 1225), davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, després de la corresponent deliberació, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern ha acordat emetre el següent

INFORME

1r. En la data abans indicada per part del senyor alcalde de l'Ajuntament de Moncofa, [redacted], es va instar la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern a l'emissió d'un informe relatiu al nivell d'accés a la informació que es pot proporcionar als ciutadans que sol·liciten accés i còpia d'informació que es troba en poder d'aquest ajuntament quan concerneix projectes d'edificació, activitat, certificats finals d'obra i semblants que formen part d'expedients públics però que han sigut elaborats o generats per tercers aliens a l'Administració, com ara tècnics, arquitectes, arquitectes tècnics, enginyers, etc.

2n. En concret, la consulta elevada pel Sr. Alcalde de l'Ajuntament de Moncofa consta dels quatre aspectes següents:

> 1. Cal que l'Ajuntament, davant de la petició d'accés o còpia per un ciutadà d'un projecte d'edificació o d'activitat, de part d'aquest, o de certificats finals d'obra/activitat –en tant que elaborats per un tercer (un tècnic alié a l'Administració) i presentats per un promotor– li remeta la sol·licitud d'accés a aquests perquè decidisquen sobre això?

2. En cas afirmatiu: ha de cursar-se la sol·licitud per a decidir sobre l'accés al tècnic que l'ha elaborat, o al contrari al promotor de l'obra o de l'edificació (que al cap i a la fi és el propietari del projecte elaborat pel tècnic)? O a ambdós?

3. Què ocorre en els casos en què el promotor no resulte localitzable, o inclús s'haja liquidat la societat i per tant aquesta ja no existeix?

4. Caldria [en els casos en què els anteriors subjectes no objecten l'entrega de la documentació requerida] que l'ajuntament [...] concedira un termini d'al·legacions a la Comunitat de Propietaris de l'edificació?

3r. Atés que entre les funcions encomanades a la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, per la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana es compta 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" (apartat i), i de manera més genèrica inclús la d'"Assessorar en matèria de transparència, accés a la informació pública i bon govern" (apartat i), i que així mateix, correspon a aquesta Comissió Executiva "Adoptar criteris d'interpretació uniforme de les obligacions contingudes en aquesta llei" (apartat c) i "Aprovar recomanacions per al millor compliment de les obligacions contingudes en aquesta llei" (apartat h); resulta evident que la consulta formulada per l'administració reclamant queda prou emparada en la llei.

4t. En relació amb la primera pregunta plantejada, l'article 19.3 de la Llei 19/2013 –idèntic en contingut al 15.5 de la Llei 2/2015– disposa que en els casos d'una sol·licitud d'accés a la informació pública, si la informació sol·licitada "poguera afectar drets o interessos de tercers, degudament identificats, se'ls concedirà un termini de quinze dies perquè puguen realitzar les al·legacions que estimen oportunes. El sol·licitant haurà de ser informat d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a dictar una resolució fins que s'hagen rebut les al·legacions o haja transcorregut el termini per a la seua presentació". Aquesta previsió pareix aplicable al cas d'aquella documentació pública que es troba en poder de l'administració formant part d'expedients de concessió de llicència, d'activitat o d'ocupació de les edificacions, però que ha sigut elaborada o generada per tècnics aliens a l'Administració com ara arquitectes, arquitectes tècnics, enginyers, així com als promotors sol·licitants de les llicències corresponents, que han contractat els serveis dels anteriors i que poden veure els seus drets –posem per cas, a la propietat intel·lectual o industrial– afectats per la seua transcendència pública. En tot cas, l'oportunitat de realitzar el dit tràmit d'al·legacions es trobaria en funció que el subjecte obligat entenga –per raó del tipus d'informació que es tracte– que estan en

joc drets i interessos, com poden ser els relatius a la privacitat i a la protecció de dades, la propietat intel·lectual o industrial, el dret a la defensa, o la igualtat de parts en el procés- susceptibles de resultar danyats.

5é. A l'hora de concedir o no permís per a l'accés, el subjecte afectat podrà si ho estima oportú invocar els límits a l'accés a la informació pública que li resulten aplicables, entre els que fixa l'article 14.1 de la Llei 19/2013, entre els quals es compten "els interessos econòmics i comercials", "el secret professional i la propietat intel·lectual" i "la garantia de la confidencialitat o el secret requerit en processos de presa de decisions". Aspectes aquests que en tot cas sempre hauran de ser ponderats per l'Administració recorreguda la qual, a l'empara d'allò que s'ha prescrit en el 14.2 de la norma esmentada, vetlarà perquè l'aplicació d'aquests estiga "justificada i proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció i atendrà a les circumstàncies del cas concret, especialment a la concurrència d'un interés públic o privat superior que justifique l'accés". I naturalment seran revisables per aquest Consell i/o pels tribunals davant els quals es puga recórrer les seues decisions.

6é. En relació amb la segona pregunta plantejada, pareix raonable que la sol·licitud per a decidir sobre l'accés a la informació pública siga remesa als efectes del paràgraf anterior tant al tècnic que la va elaborar, com al promotor de l'obra o de l'edificació, ja que ambdós subjectes podrien tindre interessos o drets -probablement de distinta naturalesa, però en ambdós casos defensable- en joc. Correspondria a l'Administració afectada tant decidir entorn de la seua rellevància i, en conseqüència, procedir o no en el sentit abans apuntat; com determinar amb precisió la o les persones els drets o interessos de les quals puguen estar afectats amb alguna rellevància.

7é. En relació amb la tercera pregunta plantejada, aquest Consell entén que correspon a l'Administració afectada dur a terme totes les gestions que raonablement càpia esperar d'ella als efectes d'identificar i localitzar els tercers els drets i interessos dels quals puguen estar afectats, en funció de l'interés públic i privat en joc. Plantejada la qüestió en un pla estrictament de principi és impossible brindar una resposta detallada sobre quins haurien de ser aquests esforços, però si més no haurien d'incloure els referits en la legislació administrativa vigent en matèria de notificacions, que vénen definits per la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, de la qual són especialment pertinents els articles 40 a 44.

8é. Finalment, i en relació amb la quarta pregunta plantejada -la de si prèviament a la concessió de l'accés a la informació pública l'Administració requerida hauria de

concedir un termini d'al·legacions a la comunitat de propietaris de l'edificació en qüestió- com el mateix Ajuntament de Moncofa recorda, l'article 15.5 de la Llei 2/2015 estableix que "Si les sol·licituds es refereixen a informació que afecte els drets o interessos de tercers, l'òrgan administratiu encarregat de resoldre ho traslladarà a les persones afectades perquè, si és el cas, en el termini de quinze dies hàbils presenten les al·legacions que estimen pertinents. El sol·licitant serà informat d'aquesta circumstància, així com de la suspensió del termini per a resoldre, mentrestant", precepte aquest que -com ja s'ha assenyalat- reprodueix quasi de manera literal el ja prescrit per l'article 19.3 de la Llei 19/2013.

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

[redacted]

Ricardo García Macho