Consell de transparència

**Reclamació expedient núm. 36/2016**
**Resolució núm. 7/2017**

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

**COMISSIÓ EXECUTIVA**

President: Sr. Ricardo García Macho
Vocals:
Sra. Emilia Bolinches Ribera
Sr. Carlos Flores Juberías
Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 9 de febrer de 2017

Reclamant: [redacted] .
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de San Antonio de Benagéber.

Vista la reclamació de l'expedient número **36/2016**, i sent ponent la senyora Emilia Bolinches Ribera, vocal de la Comissió, s'adopta la següent

## RESOLUCIÓ

## ANTECEDENTS

**Primer**.- Segons es desprèn de la documentació que es troba en l'expedient, [redacted] aportava l'entrega en el registre municipal de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber el 21 de març de 2016, escrit en el qual es demanava la documentació sobre la compra d'aigua a la Cooperativa [redacted].

**Segon**.- El 29 de març de 2016, amb número d'eixida 557 del Registre General de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, l'alcalde del municipi contesta la petició del reclamant dient que: "Conforme l'àrea tinga preparats els expedients, li ho comunicarem i seran posats a la seua disposició perquè puga accedir a la informació en ells continguda".

**Tercer**.- El 25 d'abril de 2016, [redacted] torna a demanar a l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber la mateixa informació anterior, i ara afig a la seua petició la del preu de cost del metre cúbic subm inistrat per la Cooperativa [redacted] des de 20 I 5 fins hui, amb l'estat del compte i el deute total acumulat de factures pendents de pagament fins a la data.

**Quart.-** El 9 de maig de 2016 amb Registre d'eixida número 786, l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber contesta el seu requeriment indicant-li que tindrà informació escalonada, de manera progressiva, que se li indicarà dia i hora, explicant-li que aquesta mesura es pren a causa de la pluralitat de dades i a la petició tan àmplia que provocaria que els serveis de l'Ajuntament es veurien afectats negativament. També s'insisteix en el fet que es tracta d'una informació que ha de ser recopilada... i que s'oferirà de forma progressiva per a evitar l'entorpiment del desenvolupament de les labors municipals. Així mateix, l'adverteix que se li podrà oferir la informació demandada però sense còpies, allhora que se'l reconvé per tal que no moleste els funcionaris, ja que segons la llei únicament s'ha de dirigir a l'alcalde que és qui atendrà les seues peticions.

**Cinquè.-** En el Ple del 31 de maig de 2016, [redacted] ex posa la seua preocupació sobre el subministrament directe d'aigua per part de l'Ajuntament als veïns, i per mitjà de moció aprovada en sessió plenària, requereix "la publicació de totes les analítiques referides a la qualitat de l'aigua subministrada directament per l'Ajuntament als veïns o que se'ns remeta una còpia de la documentació esmentada". El mateix 31 de maig de 2016 [redacted] havia presentat la seua sol·licitud per escrit davant del Registre de l'Ajuntament.

**Sisè.-** El 7 de juny de 2016 el demandant torna a demanar a l'Ajuntament còpies de totes les analítiques i els resultats dels nivells de clor obtinguts en les mesures diàries a què obliga el decret de la Generalitat 258/2006, en la part tercera (autocontrol dels gestors, Punt 1, del seu Annex). També adverteix que no s'han publicat en la web les analítiques d'abril ni de maig.

**Setè.-** El 29 de juny de 2016, aquest Consell de Transparència rep les peticions del demandant, [redacted], qui es queixa per la falta reiterada de resposta per part de l'Ajuntament a la seua petició d'informació sobre la qualitat de les aigües subministrades de forma directa per l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, als veïns del Casc Històric, Zona de Sant Vicent i MonteSano nou. I va aportant documentació complementària i actualitzada de les seues peticions els dies 21 de juliol, 27 i 30 de setembre, 11 d'octubre de 2016 i el 10 de gener de 2017.

**Octau.-** El 7 de novembre de 2016, la Comissió Executiva d'aquest Consell de Transparència envia a l'Ajuntament de Benagéber la notificació de Tràmit d'Audiència per a formular al·legacions.

**Novè.-** El 5 de desembre l'Ajuntament de Benagéber respon anunciant que inclou l'informe tècnic i el certificat del secretari. En l'escrit de l'Ajuntament no s'incorpora cap al·legació respecte de la sol·licitud d'accés a la informació del reclamant, que justifique una causa d'inadmissió ni una limitació al dret d'accés a la informació. L'Ajuntament de San Antonio de Benagéber tampoc no fa constar si l'informe tècnic que acompanya i el certificat del secretari aportat han sigut remesos al regidor reclamant.

**Deu.-** Aquesta Comissió Executiva del Consell de la Transparència, atenent a les funcions que se li encomanen en l'article 42.1 de la Llei 2/2015 de 2 d'abril de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, està facultada per a atendre els requeriments del reclamant amb el qual efectua la seua resolució, valorant els seus arguments jurídics i els seus criteris interpretatius.

## FONAMENTS JURÍDICS

**Primer.-** Conforme a l'art. 24.1 en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015 de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern és l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.

**Segon.-** L'article 11 de la llei 2/2015 de 2 d'abril de 2015 determina clarament el dret d'accés a la informació pública:
*"Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, per mitjà de sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar ni invocar la llei".*

L'article 12 de la llei 2/2015, assenyala com a límits al dret d'accés a la informació pública els

previstos en l'article 14 de la Llei 19/2013, que no poden aplicar-se a les sol·licituds realitzades pel reclamant, senyor [redacted], excepte la corresponent a l'accés parcial determinat tant per aquest article 14 de la Llei 19/2013, com l'article 14 de la Llei 2/2015, quan la informació sol·licitada continguera dades de caràcter personal que podran dissociar-se i una vegada hagen sigut notificades als interessats, segons l'apartat 3 de l'article 20 de la Llei 19/2013.

**Tercer**.- A més, en el cas que ens ocupa, es tracta de la sol·licitud realitzada [redacted] que, en ser regidor de l 'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, hi concorre el dret fonamental que li atorga l'article 23.2 de la Constitució Espanyola de 1978, així com l'article 77 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local, i els articles 14, 15 i 16 del Reial Decret 2.568/85 de 28 de novembre pel qual s'aprova el Reglament d'Organització, Funcions i Règim Jurídic de les Entitats Locals, que estableixen com s'ha d'exercir aqueix dret i les normes que han de complir-se per a la seua execució, assumptes que s'expliciten amb total concreció. Així, en l'article 14 s'assenyala que:

*1. "Tots els membres de les Corporacions locals tenen dret a obtindre de l'alcalde o president o de la Comissió de Govern quants antecedents, dades o informacions estiguen en poder dels serveis de la Corporació i resulten precisos per al desenvolupament de la seua funció.*

*2. La petició d'accés a les informacions s'entendrà concedida per silenci administratiu en el cas que el president o la Comissió de Govern no dicten una resolució o acord denegatori, en el termini de cinc dies, a comptar de la data de sol·licitud.*

*3. En tot cas, la denegación de l'accés a la documentació informativa haurà de fer-se a través de resolució o acord motivat".*

I no es té constància que el president o la Comissió de Govern de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber hagen dictat cap resolució o acord denegatori motivat. En efecte, l'alcalde no ha denegat la petició d'informació en cap moment sinó que ha manifestat la seua intenció per dos vegades de facilitar les informacions sol·licitades. En el seu escrit del 29 de març, indicava que "conforme l'àrea tinga preparats els expedients, li'ls comunicarem i seran posats a la seua disposició perquè puga accedir a la informació que hi contenen". I el 9 de maig donava més explicacions dilatòries davant de la necessitat de realitzar-lo en un temps indeterminat, per a recopilar les informacions sol·licitades amb indicació que aquestes es realitzarien de forma escalonada i de manera progressiva per a no entorpir el desenvolupament dels serveis municipals. L'alcalde de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber podia haver indicat un temps concret per a buscar, elaborar o recopilar els documents sol· licitats pel reclaman t. Però la veritat és que després de les dos ocasions en què l 'A lcal de de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber s'ha dirigit, per escrit, [redacted] ( el 29 de març i el 9 de maig) expl icant-li el mecanisme d' oferiment d' in formació que seguiria, no s'ha produït cap avís o indicació que les informacions estigueren ja preparades per a ser entregades. És més, la qual cosa s'ha produït ha sigut un silenci administratiu continuat. Amb la qual cosa el dret que assisteix el ciutadà i regidor, [redacted] queda consolidat per múltiples motius.

**Quart.-** El dret fonamentat en els capítols anteriors queda molt més reforçat encara si considerem la garantia que s'ofereix en la Llei 6/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de Règim Local de la Comunitat Valenciana que en l'article 128 determina el dret d'informació, clarament aplicable en aquest cas:

*"1. Per al millor compliment de les seues funcions, els membres de les corporacions locals tenen dret a obtindre de l'alcalde o president, o de la Junta de Govern Local, tots els antecedents, dades i informacions que estiguen en poder dels serveis de la corporació i siguen necessaris per a l'exercici del seu càrrec. El dret d'informació dels membres de les corporacions locals tindrà caràcter personal i indelegable.*
*2. Els serveis de la corporació facilitaran directament informació als seus membres en els casos següents:*

*a) Quan exercisquen funcions delegades i la informació es referisca a assumptes propis de la seua responsabilitat.*
*b) Quan es tracte d'assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats dels quals siguen membres.*
*c) Quan es tracte d'informació continguda en els llibres de registre o en el seu suport informàtic, així com en els llibres d'actes i de resolucions de l'Alcaldia.*
*d) Quan siga informació de lliure accés pels ciutadans i ciutadanes.*
*3. En els altres casos, la sol·licitud d'informació s'entendrà acceptada si no es dicta una resolució denegatòria en el termini de cinc dies naturals següents a aquell en què s'haguera presentat la sol·licitud. La denegació haurà de ser motivada.*
*4. En tot cas, els membres de les corporacions locals hauran de tindre accés a la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats que pertanguen des del mateix moment de la convocatòria. Quan es tracte d'un assumpte inclòs per declaració d'urgència, haurà de facilitar-se la documentació indispensable per a poder tindre coneixement dels aspectes essencials de la qüestió sotmesa a debat.*
*5. Els membres de la corporació hauran de respectar la confidencialitat de la informació a què tinguen accés en virtut del càrrec sense donar-li publicitat que poguera perjudicar els interessos de l'entitat local o de tercers; sent-ne directament responsables".*

**Cinquè.-** I encara podem arribar més al fons de la qüestió si recorrem a l'apartat segon de la disposició addicional primera de la llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, que estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establit un règim especial d'accés és regulat per la seua normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei. Les sol·licituds d'informació dels membres de les corporacions locals sobre matèries de l'administració respectiva constitueixen un cas d'aplicació d'aquesta disposició, ja que tenen un règim especial d'accés.

Ja hem vist com l'article 128 de la Llei 6/2010, de 23 de juny, de la Generalitat, de Règim Local de la Comunitat Valenciana regula el dret d'informació dels membres de les corporacions locals. Es tracta del règim especial a aplicar en aquest cas, mentre que les determinacions de la legislació de transparència, segons l'apartat segon de la disposició addicional primera, serien supletòries.

Ara bé, en tant la regulació de la llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència ofereix i garanteix una millor tutela del dret d'accés a la informació així com la via de reclamació davant d'aquesta Comissió cosa que no comprèn la Llei 6/2010 de Règim Local, és lògic que el dret d'accés a la informació que es garantix a qualsevol ciutadà no tinga millors garanties que el dret reforçat d'accés a la informació dels càrrecs electes en l'exercici de la seua funció institucional i del dret fonamental de l'article 23.2 de la Constitució Espanyola, tal com es va manifestar en la resolució del Tribunal Suprem 2870/2015, de 15 de juny, en expressar que l'accés a la informació i als documents públics no sols no podran ser inferiors als que té ja a la seua disposició qualsevol ciutadans, en virtut d'aqueixes lleis, sinó que han de suposar un plus afegit imprescindible.

Per tant, d'acord amb aquest criteri jurisprudencial si la Llei de Transparència ofereix a la ciutadania en general una via de reclamació i garantia gratuïta i uns terminis de resolució molt més breus, els càrrecs electes no poden estar en pitjors condicions per a obtindre la tutela del seu dret d'accés, reforçat per una norma específica de què, per expressa previsió de la Disposició addicional primera de la Llei de Transparència, aquesta és supletòria.

Així, tenint en compte que la reclamació davant d'aquesta comissió és potestativa i opcional, l'aplicació de la Llei de Transparència davant d'aquesta comissió no s'imposa ni substituïx els altres mecanismes que poden ser utilitzats igualment pels càrrecs electes si ho consideren adequat, tal com ha sol·licitat [redacted] diverses vegades. Per això, la garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant d'aquesta Comissió és aplicable en defensa de l'electe local a obtindre informació de la seua pròpia entitat sempre que per a la resolució d'aquestes reclamacions s'aplique preferentment el dret a la informació regulada per l'article 128 de la Llei 6/2010, de 23 de

juny, de la Generalitat, de Règim Local de la Comunitat Valenciana i per les altres disposicions de la legislació de règim local que siguen aplicables, especialment si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de la Llei de Transparència.

**Sisè.**- Tal com s'exposa en els antecedents l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber no va contestar en el termini d'un mes previst en la llei 19/2013 a la sol·licitud d'accés a la informació encara que ens va aportar el passat 5 de desembre de 2016 part de les informacions sol·licitades pel reclamant, no la totalitat, i tampoc no consta que les informacions esmentades les facilitara al sol·licitant. Per tant, tampoc no pot parlar-se de finalització del procediment per aplanament o satisfacció extraprocessal unilateral de l'Administració que, encara que no està prevista en la regulació d'aquest procediment, aquest Consell entendria que qualsevol moment pot ser oportú perquè l'Administració satisfaça la sol·licitud d'accés a la informació, d'acord amb la legislació. Amb la qual cosa aquest Consell considera necessari resoldre la reclamació esmentada i fer constar l'incompliment del termini esmentat. En aquest cas, es va sobrepassar el termini reiteradament i quan es va fer, ja iniciat el procediment de reclamació i sol·licitades al·legacions a l'Ajuntament, va ser satisfet només parcialment. I atès que de tals al·legacions no es deriva una satisfacció completa, escau determinar l'adequació a la normativa aplicable de transparència de tals resolucions, a més de declarar la satisfacció extemporània del dret d'accés a la informació.

## RESOLUCIÓ

En atenció als Antecedents i Fonaments Jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, acorda:

**Primer.** ESTIMAR la reclamació interposada [redacted] contra l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber i, en conseqüència, declarar que al reclamant l'assisteix el dret que l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber li facilite sense dilació tota la informació sol·licitada i que figura en l'apartat primer, tercer, cinquè, sisè i setè dels ANTECEDENTS.

**Segon.**-INSTAR l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber que facilite a [redacted] la informació indicada en els apartats primer, segon, quart, cinquè i sisè dels ANTECEDENTS, en el termini màxim d'un mes a comptar de la notificació d'aquesta RESOLUCIÓ.

**Tercer.**-CONVIDAR [redacted] per tal que comunique a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució, i que puga perjudicar-ne els drets i interessos.

Contra la present resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà a la notificació, de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.

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

[redacted]

Ricardo García Macho