



**Expedient número 53/2016**  
**Resolució número 72/2017**

**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. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 2 de novembre de 2017

Reclamant: [REDACTED]

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

VISTA la reclamació número **53/2016**, interposada pel [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament de Benidorm, i sent ponent la vocal Sra. Isabel Lifante Vidal, s'adopta la següent

**RESOLUCIÓ**

**ANTECEDENTS**

**Primer.-** Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, en data 18 de maig de 2016 l'ara reclamant, [REDACTED] va presentar un escrit davant l'Ajuntament de Benidorm en el qual sol·licitava se li facilitara una sèrie de documents continguts en l'expedient relatiu als convenis urbanístics i la resta d'actuacions de l'Ajuntament de Benidorm en la zona designada en el Pla General d'Ordenació Urbana com a sector APR-7. En particular sol·licita:

***Carpeta 1:***

*Subcarpeta 1.- Certificat de l'aprovació en ple de 26 de febrer de 2001 de l'acord de suspensió de llicències i l'acord de programació del sector APR-7.*

*Subcarpeta 4.3:*

*- Conveni de 25 de juny de 2003*

*Subcarpeta 4.4:*

*- Conveni de 20 de gener de 2006*

*Subcarpeta 4.5:*

*- Full d'aprofitament APR7*

***Carpeta 2: SENCERA***

***Carpeta 3.:***

*- Escrit acte de cessió amb reserves d'aprofitament en sector APR7 de PGMO de Benidorm de 2 de novembre de 2004.*

*Subcarpeta [REDACTED]:*

*- Conveni d'11 de maig de 2010*

*- Certificat d'acord plenari de 26 d'abril de 2010 de proposta d'aprovació del conveni urbanístic d'aquest ajuntament amb [REDACTED] i el Sr. [REDACTED]*

*Informe jurídic expedient s/n de 25 d'abril de 2003 d'assumpte Novació Modificat del Conveni*

***Carpeta 4:***

*- Full d'instruccions d [REDACTED]*

*- Escrit del Jutjat d'1a instància número 1 d'11 d'abril de 2007 amb registre d'entrada 10678*

*- Escrit del Sr. [REDACTED] al Jutjat de 1a instància*

***Carpeta 5: SENCERA***

***Carpeta 6:***

*- Escrit de 21 de gener de 2013 amb registre d'entrada de 1704*

*- Escrit numerat 1*

*- Escrit numerat 16*

*- Escrit numerat 25*

*- Escrit numerat 26*

*- Escrit numerat 28*

*- Escrit numerat 29*

*- Escrit numerat 31*

*- Escrit numerat 32*

*Carpeta Premsa: SENCERA*

***Carpeta 7:***

*- Certificat acord plenari de 24 de juny de 2003 de proposta d'aprovació de la novació modificativa*

*- Conveni de 7 de maig de 2013*

*- Informe de sentència*

Sol·licitava que la informació se li facilitara en format PDF, així com que es remetera una còpia de la seua sol·licitud al Departament d'Urbanisme municipal.

**Segon.-** En data 26 de juliol de 2016, el Sr. [REDACTED] va presentar un escrit de reclamació dirigit a aquest Consell de Transparència. En el dit escrit de reclamació manifestava que l'Ajuntament de Benidorm no havia atés la seua sol·licitud d'informació urbanística presentada el 18 de maig de 2016. En la reclamació assenyala que en relació amb les qüestions urbanístiques relacionades amb la zona designada com APR-7, i en aplicació de l'article 7.1.d del Reglament de participació ciutadana, va

presentar preguntes perquè es tractaren en el ple ordinari de 27 de juny de 2016 de l'Ajuntament de Benidorm, preguntes que adjunta a la reclamació perquè segons la seua opinió resulten rellevants per a entendre la importància de la informació sol·licitada. Assenyala que en data de presentació de la seua reclamació, tampoc havien sigut contestades.

**Tercer.-** En data 10 d'octubre de 2016, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a l'Ajuntament de Benidorm un escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes. L'escrit va tindre entrada en l'Ajuntament de Benidorm el 13 d'octubre de 2016.

**Quart.-** En resposta a l'escrit de la Comissió Executiva pel qual s'atorgava tràmit d'audiència, l'Ajuntament de Benidorm va remetre escrit d'al·legacions el 23 de gener de 2017, rebut en el Consell de Transparència el 24 de gener de 2017. En l'escrit s'al·legava que, després de la reclamació, en la sessió plenària de 26 de setembre de 2016, en l'apartat de torn obert de paraula, es va procedir a llegir les preguntes presentades per escrit pel Sr. [REDACTED] relatives, entre altres qüestions, a la situació urbanística respecte a la zona designada com a sector APR-7. Així mateix, s'assenyala que en la sessió plenària celebrada el 31 d'octubre de 2016 es va concedir la paraula al Sr. [REDACTED] ateses les seues peticions de 6 i 20 d'octubre de 2016, el qual va llegir diverses preguntes sobre qüestions urbanístiques del municipi, a més d'altres de diversa índole, i reproduí l'acta en què consten les dites preguntes i les contestacions que van rebre.

Les al·legacions acaben assenyalant:

*"D'allò que s'ha exposat es dedueix que el Sr. [REDACTED] ha tingut accés a la informació sol·licitada i s'ha donat compliment a les seues sol·licituds relatives a preguntes presentades al ple, que han sigut manifestades pel reclamant en persona en la sessió de 31 d'octubre i a través d'un regidor municipal en la sessió de 26 de setembre de 2016."*

Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta Comissió Executiva, i sense que haja sigut possible complir el termini oportú a causa de les carències estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present resolució amb els següents

## FONAMENTS JURÍDICS

**Primer.-** D'acord amb l'article 24.1 en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015 de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la Comissió Executiva amb caràcter previ a la impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

**Segon.-** La informació sol·licitada és relativa a un expedient urbanístic, per la qual cosa s'engloba, sense cap dubte, en el concepte "d'informació pública" de l'article 13 de la Llei 19/2013 (de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern), segons el qual: "S'entén per informació pública els continguts o documents, siga quin siga el seu format o suport, que estiguen en poder d'algun dels subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions".

**Tercer.-** L'article 12 de la Llei 19/2013 estableix que "totes les persones tenen dret a accedir a la informació pública, en els termes que preveu l'article 105.b) de la Constitució Espanyola, desplecats per aquesta llei". I, en sentit semblant, l'article 11 de la Llei valenciana estableix que "Qualsevol ciutadà o

ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, mitjançant sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei". De manera que, com s'ha interpretat per diversa jurisprudència, i recentment pel Tribunal Suprem en la seua sentència 1547/2017 (de 16 d'octubre de 2017; recurs de cassació 75/2017) el dret d'accés a la informació pública es tracta d'un verdader dret públic subjectiu formulat de manera àmplia.

**Quart.-** En el present cas, l'Ajuntament no ha contestat a la sol·licitud d'informació presentada pel reclamant el 18 de maig de 2016, per la qual cosa en principi entraria en joc la previsió normativa de l'article 17.3 de la Llei 2/2015 valenciana, segons la qual: "Transcorregut el termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, la sol·licitud s'entendrà estimada. L'òrgan competent quedarà obligat a proporcionar la informació sol·licitada, excepte aquella que poguera entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total o parcial de la qual, vinguera expressament imposada en una llei. En tals casos la informació serà dissociada, i es donarà compte motivadament d'esta circumstància." Segons la dita previsió, la llei autonòmica ha canviat el sentit del silenci negatiu de la llei estatal, i ha optat pel "silenci positiu". Aquesta opció ha de ser interpretada com una voluntat legislativa clara a favor del sol·licitant d'informació pública. No obstant això, aquest silenci positiu opera amb complexitat en la pràctica. Transcorregut el termini per a resoldre sobre la sol·licitud d'informació, el sol·licitant tindria *prima facie* reconegut el seu dret a accedir-hi, però la realitat és que no ha accedit efectivament a la dita informació. Per això, una vegada transcorregut l'esmentat termini, el sol·licitant tindria una primera opció, que és dirigir-se a la mateixa Administració a què va sol·licitar la informació i requerir-la, expressant ara que vol fer valdre el silenci positiu davant de la falta de resposta a la seua sol·licitud. En aquest moment l'òrgan competent haurà de valorar si la informació sol·licitada pot "entrar en conflicte evident amb altres drets protegits, o aquella la denegació total o parcial de la qual, vinguera expressament imposada en una llei". Però, tal com ha interpretat aquest Consell diverses vegades (Resolució 14/2016, de 6 d'octubre i resolucions 20/2016, 21/2016 i 22/2016, de 28 d'octubre), l'establiment del silenci positiu en aplicació de la Llei 2/2015 valenciana no pot deixar els sol·licitants d'informació en pitjor situació que si resultara d'aplicació la regulació del silenci negatiu que estableix la Llei 19/2013 estatal que, teòricament, és més restrictiva del dret d'accés a la informació. Quedar en pitjor situació en raó del silenci positiu seria contrari als objectius perseguits per la legislació valenciana. Per això, ha de considerar-se que el sol·licitant d'informació també pot optar per reclamar directament davant d'aquest Consell. En aquest mateix sentit, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la llei 2/2015 valenciana, estableix en l'article 57: "En el cas que la sol·licitud s'entenguera estimada pel transcurs del termini màxim per a resoldre sense que s'haja dictat i notificat resolució, es podrà presentar reclamació davant el Consell de Transparència, contra la inactivitat de l'Administració a proporcionar la informació sol·licitada".

**Cinqué.-** En les seues alegacions davant d'aquest Consell l'Ajuntament es limita a assenyalar que, atés que en la sessió plenària de 26 de setembre de 2016, en l'apartat torn obert de paraula, es va procedir a llegir les preguntes presentades per escrit pel Sr. [REDACTED] relatives, entre altres qüestions, a la situació urbanística respecte a la zona designada com a sector APR-7 i que en la sessió plenària celebrada el 31 d'octubre de 2016 es va concedir la paraula al Sr. [REDACTED], ateses les seues peticions de 6 i 20 d'octubre de 2016, el qual va llegir diverses preguntes sobre qüestions urbanístiques del municipi, ha de considerar-se que les seues sol·licituds d'informació han sigut satisfetes.

Aquest Consell no pot compartir la dita argumentació. Al marge que en les contestacions oferides a l'ara reclamant en la seua participació en el Ple Municipal de 31 d'octubre de 2016 algunes de les seues consultes pogueren haver sigut efectivament ateses (en la valoració de les quals aquest Consell no entra), la veritat és que l'Ajuntament de Benidorm no ha contestat a la sol·licitud d'informació presentada pel reclamant el 18 de maig de 2016, en la qual sol·licitava una sèrie de documents molt específics, ni tampoc ha al·legat quan se li va preguntar respecte d'això en el tràmit d'audiència, l'existència d'algun límit al dret d'accés que poguera concórrer en el present cas. Per tot això, aquest Consell considera que

ha d'estimar-se la reclamació, i l'Ajuntament ha de subministrar la informació sol·licitada, excepte aquella respecte de la qual motive expressament l'existència d'un conflicte evident amb altres drets protegits.

## RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits procedeix:

**Primer.-** ESTIMAR la reclamació presentada el 26 de juliol de 2016 pel Sr. [REDACTED] contra l'Ajuntament de Benidorm.

**Segon.-** INSTAR l'Ajuntament de Benidorm perquè en el termini d'un mes pose a disposició del reclamant la informació sol·licitada en els termes assenyalats en el fonament jurídic cinquè.

**Tercer.-** Invitar la persona reclamant a comunicar a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra la present 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 a la seua 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 DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN

RICARDO  
JESUS|GARCIA|  
MACHO

Firmado digitalmente  
por RICARDO JESUS|  
GARCIA|MACHO  
Fecha: 2017.11.16  
12:24:14 +01'00'

Ricardo García Macho