

Reclamació, expedient número 7/2017
Resolució número 81/2017

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

Srs.:

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] regidora del Grup Municipal [REDACTED] en l'Ajuntament de València.

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Patronat de la Fundació Comunitat Valenciana del Pacte per a l'Ocupació de l'Ajuntament de València.

VISTA la reclamació número 7/2017, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra el Patronat de la Fundació Comunitat Valenciana del Pacte per a l'Ocupació de l'Ajuntament de València, i sent ponent el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es dedueix de la documentació que es troba en l'expedient, [REDACTED] regidora del Grup Municipal [REDACTED] en l'Ajuntament de València, va presentar en el registre municipal de l'Ajuntament de València, el 17/11/2016, un escrit en què sol·licitava informació al Patronat de la Fundació Comunitat Valenciana del Pacte per a l'Ocupació; s'assenyalava que els regidors del Grup Municipal [REDACTED] no en formem part, i que la petició es feia "per a garantir el dret fonamental del nostre grup municipal a la participació en els assumptes públics, reconegut en l'article 23 de la Constitució i la Llei 40/2015". En concret se sol·licitava:

1. Una llista en format d'Excel de les factures de despeses de la FCVPE del quart trimestre de 2015 i de l'any 2016 amb data, proveïdor, assumpte i import.
2. Una còpia dels informes d'auditories econòmiques i de legalitat de 2015.
3. L'organigrama, la modalitat de contracte i la remuneració bruta anual dels treballadors de la FCVPE a data 15 de novembre de 2016.
4. Una llista amb les modificacions salarials, si n'hi havia, des del quart trimestre de 2015 fins al 15 de novembre de 2016.
5. Una llista de tràmits o gestions realitzades davant l'AEAT i la TGSS per la FCVPE l'any 2016.
6. Una còpia de l'alta en la TGSS. Una còpia del primer contracte laboral i les modificacions posteriors dels empleats incorporats a la FCVPE durant 2015 i 2016.
7. Una relació de factures de despeses d'elements d'immobilitzat de FCVPE des de setembre de 2015 fins ara.

8. Una còpia de tots els expedients de contractació de FCVPE dels anys 2015 i 2016.
9. Una còpia de tots els contractes subscrits en 2015 i 2016 que no hagen generat expedient de contractació.
10. Una còpia de tots els convenis de col·laboració firmats amb FCVPE dels anys 2015 i 2016.
11. Qualsevol altre contracte i procediment administratiu seguit que afecte la prestació de serveis o els subministraments per al funcionament correcte de les instal·lacions de la FCVPE.

Segon.- Segons **exposa** la reclamant: *“El 17 de novembre vaig realitzar per escrit la primera petició de documentació a la regidora delegada d'Ocupació i Formació com a responsable municipal de la mateixa Fundació. El dia 1 de desembre, com que no havia obtingut cap resposta per part de la delegada d'Ocupació, li vaig remetre un altre escrit on reiterava la petició de documentació efectuada el 17 de novembre i que no havia sigut atesa. El mateix dia 1 de desembre, vaig remetre un altre escrit a l'Alcaldia en recurs d'empara. El dia 2 de desembre, el Servei de Coordinació Jurídica de l'Alcaldia ens respon acceptant la nostra petició de documentació a fi de traslladar-la a la delegada d'Ocupació a l'efecte que es faça efectiva. Després d'haver transcorregut 20 dies més sense rebre resposta des de la Delegació d'Ocupació, vaig remetre el dia 22 de desembre una altra queixa a l'Alcaldia informant del silenci administratiu per part de la Sra. [REDACTED] delegada d'Ocupació. L'endemà, 23 de desembre, el Servei de Coordinació Jurídica de l'Alcaldia, ens respon que tenim raó i que torna a requerir a la delegada d'Ocupació que siga atesa la nostra sol·licitud del dia 17 de novembre. Unes hores més tard, el mateix 23 de desembre, la delegada d'Ocupació ens remet un escrit en què ignora els dos requeriments de l'Alcaldia de data 2 i 23 de desembre i ens comunica mitjançant un "informe de l'Assessoria Jurídica Municipal" que no ve firmat per cap funcionari que ens denega el lliurament de la documentació que ja havia sigut prèviament autoritzada per l'Alcaldia en sengles ocasions.”*

Tercer.- En data 26 de gener de 2017 la reclamant presenta una reclamació davant aquest Consell “perquè complisca el mandat de l'Alcaldia i lliure la documentació sol·licitada el dia 17 de novembre per part d'aquest grup municipal”.

Quart.- Una vegada sol·licitades al·legacions a l'Ajuntament de València, al juny essencialment respon que “ens trobem davant d'una sol·licitud d'informació que no es va fonamentar en el dret d'accés a la informació de la normativa de transparència; no obstant això, en comptes d'interposar els recursos que corresponguen en atenció al règim jurídic de procediment inicialment triat, va formular reclamació davant del Consell de Transparència. Una tal circumstància, en atenció als arguments suara esgrimits, hauria de comportar la desestimació de la reclamació efectuada davant aquest Consell.

Cinqué.- Després d'efectuar 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 mancances estructurals d'aquest òrgan, s'adopta la present resolució davall els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conformement 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, 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 impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon.- En el present cas, no hi ha dubte que ens trobem davant d'un supòsit de sol·licitud d'informació pública davant d'un subjecte –l'Ajuntament de València - sotmés a les exigències de la Llei 2/2015 valenciana, en virtut d'allò que s'ha disposat en el seu article 2.1.d), que es refereix de forma expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Tercer.- Pel que fa al reclamant, convé recordar que l'article 11 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril de 2015, determina que *“Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització constituïda legalment, té dret d'accés a la informació pública, mitjançant la sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no cal motivar ni invocar la llei”*.

Però, a més, en el cas que ens ocupa cal recordar el que entre d'altres hem assenyalat en la resolució que resol recentment l'expedient número 80/2016. Es tracta d'un criteri que s'ha mantingut entre altres resolucions en la CTCV, cap. 26, exp.72/2016, 10.03.2017, FJ 6, o en la CTCV, cap. exp. 99/2016, 11.5.2017 FJ 4, entre altres casos habituals de reclamacions per regidors. Així, es tracta de la sol·licitud realitzada per regidors de l'Ajuntament, per la qual cosa en ells concorre també el dret fonamental que els atorga l'article 23.2 de la Constitució Espanyola de 1978. En desplegament d'aquest dret, 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 2568/85 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 els antecedents, les dades o les informacions que estiguen en poder dels serveis de la corporació i resulten necessaris per al desenvolupament de la seua funció.*
2. *La petició d'accés a les informacions es considera concedida per silenci administratiu en el cas que el president o la Comissió de Govern no dicten una resolució o un acord denegatori en el termini de cinc dies, a comptar des de la data de sol·licitud.*
3. *En tot cas, la denegació de l'accés a la documentació informativa ha de fer-se a través de resolució o d'acord motivat.”*

Aquest dret es reforça també amb 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 té caràcter personal i indelegable.*
2. *Els serveis de la corporació han de facilitar 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, i també en els llibres d'actes i de resolucions de l'Alcaldia.*
 - d) *Quan siga informació de lliure accés per als ciutadans i per a les ciutadanes.*
3. *En els altres casos, la sol·licitud d'informació es considera 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 ha de ser motivada.*
4. *En tot cas, els membres de les corporacions locals han de tindre accés a la*

documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats a què pertanguen des del mateix moment de la convocatòria. Quan es tracte d'un assumpte inclòs per declaració d'urgència, ha 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 han de respectar la confidencialitat de la informació a què tinguen accés en virtut del càrrec sense donar-hi publicitat que pugja perjudicar els interessos de l'entitat local o de tercers, i en són directament responsables.”

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, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert 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 –com hem vist– tenen un règim especial d'accés.

Ara bé, com és lògic, el dret d'accés a la informació que es garanteix a qualsevol ciutadà no pot tindre millors garanties que el dret reforçat d'accés a la informació dels càrrecs electes en l'exercici de llur 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, quan expressa que l'accés a la informació i als documents públics no solament no poden ser inferiors als que té ja a la seua disposició qualsevol ciutadà en virtut d'aqueixes lleis, sinó que han de suposar un plus afegit.

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 més breus, els càrrecs electes no poden estar en pitjors condicions que qualsevol ciutadà per a obtindre la tutela del seu dret d'accés, perquè en el cas de la regidora aquest dret es veu reforçat per una norma específica de la qual aquesta és supletòria, tot per mandat exprés de la disposició addicional primera de la Llei de transparència,

Comptat i debatut, 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 substitueix els altres mecanismes que poden ser utilitzats igualment pels càrrecs electes, si ho consideren adequat.

Quart.- Així doncs, a més de la nostra competència, cal tindre en compte la connexitat del dret d'accés a la informació amb el particular dret fonamental dels regidors per raó de l'article 23 CE. Com hem assenyalat, la concurrència del dret d'accés amb altres drets constitucionals o, si és el cas, amb altres drets legals, ha sigut objecte d'atenció en distintes resolucions. «Aquesta concurrència pot provocar diferents efectes jurídics, entre aquests i és que, en general, qualifica i intensifica la protecció constitucional del dret d'accés a les dades sol·licitades i, per tant, redueix les possibilitats de restringir l'accés a la informació sol·licitada.» (CTCV, cap. exp. 21/2016, 3.4.2017FJ 4); «la potenciació i intensificació de la protecció d'aquest dret» (FJ 5). També, d'especial rellevància en la (CTCV, cap., exp. 66/2016, 1.7.2017, FJ 3).

De fet, aquesta intensificació de la protecció constitucional del dret fonamental és expressament afirmada per la STEHD Gran Sala, de 8 de novembre de 2016, cas [redacted], que ha assentat amb una certa claredat en quines condicions l'accés a la informació forma part d'aquest dret de l'article 10 CEDH. I àdhuc es pot assenyalat que en casos com el present la connexitat no solament es dóna amb l'article 23 CE sinó també amb l'article 10, ja que es donen en molt bona mesura els pressuposts que exigeix el TEDH per a això en casos com el present.

Cinqué.- Entrant a analitzar la reclamació presentada, convé distingir les diverses sol·licituds d'informació que han sigut exposades en els antecedents.

“1. Una llista en format d'Excel de les factures de despeses de la FCVPE del quart trimestre 2015 i de l'any 2016 amb data, proveïdor, assumpte i import.

Sens dubte ha de reconèixer-se a la regidora reclamant l'accés a la informació sol·licitada i en el format sol·licitat sempre que aquest existisca, sense l'obligació de crear-lo en aquest format concret.

2. Una còpia dels informes d'auditories econòmiques i de legalitat de 2015. No s'aprecia cap motiu que pugui restringir el dret a accedir a aquesta informació a la regidora, que ha de ser reconegut.
3. Una llista amb les modificacions salarials, si n'hi havia, des del quart trimestre de 2015 fins al 15 de novembre de 2016. No s'aprecia cap motiu que pugui restringir el dret a accedir a aquesta informació a la regidora, el qual ha de ser reconegut.
4. Una llista de tràmits i/o gestions realitzats davant l'AEAT i la TGSS en la FCVPE l'any 2016. No s'aprecia cap motiu que pugui restringir el dret a accedir a aquesta informació a la regidora, el qual ha de ser reconegut.
5. Organigrama, modalitat de contracte i remuneració bruta anual dels treballadors de la FCVPE a data 15 de novembre de 2016.
6. Una còpia de l'alta en la TGSS, Una còpia del primer contracte laboral i modificacions posteriors dels empleats incorporats a la FCVPE durant 2015 i 2016.

Respecte de les sol·licituds relatives a aquests punts 3 i 6, ha d'estimar-se la sol·licitud d'informació, i cal assenyalar que, en aquest cas, concorren dades personals. Si es tractara d'una sol·licitud no emparada per drets fonamentals com en el cas present, podria denegar-se l'accés o requerir l'anonimització, per raó de l'article 18.4, CE, i l'article 15 de la Llei 19/2013. No obstant això, en el cas present ha de facilitar-se la informació a la sol·licitant per a exercir les seues funcions inherents al càrrec. Ara bé, això amb la cautela del que disposa l'article 15.5é Llei 19/2013, per tal com la informació i les dades a què hom accedeix queden sotmeses a la normativa de protecció de dades. Això implica el secret i la confidencialitat i les restriccions a la realització de tractaments i comunicació de dades a tercers. Sense perjudici de tot això, els drets fonamentals com el mateix article 23, CE, o l'accés a la justícia (article 24, CE) i també la llibertat d'informació (article 20, CE) per raó de l'interès públic, podria si és el cas, emparar alguns tractaments i la comunicació de les dades a què té dret accedir. Es tracta, òbviament, d'una decisió que ha d'adoptar-se amb cautela per part de la responsable del tractament de dades, que passa a ser la persona que hi accedeix.

Respecte de les sol·licituds de:

7. Relació de factures de despeses d'elements d'immobilitzat de FCVPE des de setembre del 2015 fins ara mateix.
8. Una còpia de tots els expedients de contractació de FCVPE dels anys 2015 i 2016.
9. Una còpia de tots els contractes subscrits en 2015 i 2016 que no hagen generat cap expedient de contractació.
10. Una còpia de tots els convenis de col·laboració firmats amb FCVPE dels anys 2015 i 2016.
11. Qualsevol altre contracte o procediment administratiu seguit que afecte la prestació de serveis o subministraments per al funcionament correcte de les instal·lacions de la FCVPE.

Respecte d'això, d'aquests punts 7, 8, 9, 10 i 11, no s'aprecia cap motiu que pugui restringir el dret a accedir a aquesta informació a la regidora, el qual ha de ser reconegut. Ara bé, mentre concórreguen dades personals en aquesta documentació, han de recordar-se les prevencions formulades en el punt anterior.

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 presentada el 17 de novembre de 2017 per la Sra. [REDACTED] [REDACTED] regidora del Grup Municipal [REDACTED] en l'Ajuntament de València, contra el Patronat de la Fundació Comunitat Valenciana del Pacte per a l'Ocupació de l'Ajuntament de València, i reconèixer el dret de la regidora a l'accés a la informació sol·licitada amb les prevencions assenyalades en els fonaments d'aquesta resolució.

Segon.- Instar a l'Ajuntament de València que facilite a la reclamant aquesta informació en el termini màxim d'un mes a comptar des de la notificació d'aquesta resolució.

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

Contra la present resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 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 DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

RICARDO
JESUS|
GARCIA|
MACHO

Firmado
digitalmente por
RICARDO JESUS|
GARCIA|MACHO
Fecha: 2017.11.20
12:34:49 +01'00'

Ricardo García Macho