

Expedient número 16/2017

Resolució número 84/2017

**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: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: GESPA (Gestión y Servicios de Paterna)

VISTA la reclamació número **16/2017**, presentada a l'empara de l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana pel Sr. [REDACTED], formulada contra l'entitat GESPA (Gestión y Servicios de Paterna), i sent ponent el vocal Sr. Carlos Flores Juberías, atesos els antecedents i fonaments jurídics que s'especifiquen a continuació, la Comissió Executiva del Consell adopta la següent

**RESOLUCIÓ**

**ANTECEDENTS**

**Primer.-** Segons es desprén de la documentació que es troba en poder d'aquest consell, amb data 31 de gener de 2017, el Sr. [REDACTED] es va dirigir per correu electrònic a l'empresa pública GESPA (Gestión y Servicios de Paterna), on al·legava la seua condició de membre de la junta general de l'empresa i sol·licitava la remissió d'aquelles “normes o instruccions internes de contractació de personal” que es trobaren vigents, així com “les atribucions de cada un dels directius en els processos de contractació de personal”.

**Segon.-** La sol·licitud va ser donada per rebuda per part de l'empresa al·ludida en idèntica data, i resposta amb data 16 de febrer en aquests termes exactament: “hem de comentar-li que el seu grup polític disposa de consellers als quals se'ls atribueix la funció de supervisió de tots els tràmits de gestió de la societat. Quedem a la seua disposició per a qualsevol aclariment”.

**Tercer.-** De nou, i amb data 7 de febrer de 2017, el Sr. [REDACTED] va dirigir un segon correu electrònic a l'empresa pública GESPA (Gestión y Servicios de Paterna, SLU), en el qual aquesta vegada al·lega la seua condició de “soci de l'empresa pel fet de ser regidor de l'Ajuntament” i sol·licita “la consulta de l'expedient de contractació de l'assessor del president de la societat per promoció interna” i la “consulta dels costos descompostos i factures de l'encàrrec de gestió de via pública dels mesos de desembre 2016 i gener 2017”.

**Quart.-** La sol·licitud va ser donada per rebuda per part de l'empresa al·ludida en idèntica data, i resposta igualment amb data 16 de febrer exactament en els mateixos termes abans referits amb l'únic afegit de la postil·la “la informació relativa a la promoció interna ja li va ser entregada a [REDACTED]”.

**Cinqué.-** Atés que entén com a insatisfactòries les respostes de l'administració interpellada, amb data 27 de febrer de 2017, el Sr. [REDACTED] va interposar una reclamació davant d'aquest consell, on al·legava que li havia sigut denegat l'accés a la informació sol·licitada.

**Sisé.-** Per part d'aquest consell, i a fi de donar una resposta adequada a la reclamació del Sr. [REDACTED], amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, es va procedir a concedir tràmit d'audiència a l'empresa pública GESPA per tal que formulara les al·legacions que considerara oportunes respecte de la qüestió plantejada, al·legacions que en la forma d'un ofici subscrit pel Sr. [REDACTED], com a director general de GESPA, va ser rebut en aquest consell, dins del termini previst, el 8 de juny de 2017 (registre d'entrada número 3981).

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, 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.-** Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –l'empresa pública GESPA– es troba sens dubte subjecta a les exigències de l'esmentada llei en virtut d'allò que s'ha disposat en el seu art. 2.1.d), que es refereix de forma expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la *Comunitat Valenciana* i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents”.

**Tercer.-** Tampoc planteja dubte l'adequació de la petició cursada pel Sr. [REDACTED] amb les previsions de la llei: la informació requerida constitueix sens dubte informació pública, com ho reconeix la Llei 2/2015 en incloure en el llistat d'informacions que les administracions públiques han de facilitar als ciutadans arrel·legat en l'article 9.1, entre les quals s'inclouen contractes, pròrrogues de contractes, convenis, encàrrecs de gestió, retribucions i altres.

**Quart.-** Finalment, quant al reclamant, és indiscutible el dret del Sr. [REDACTED] a acollir-se al que preveu l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atés que l'article 11 d'aquesta mateixa norma garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

**Cinqué.-** Però cal afegir-hi la circumstància que sent el Sr. [REDACTED] regidor de l'Ajuntament de Paterna concorre en ell 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 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 aquest dret i les normes que han de complir-se per a executar-lo. Aquest dret queda més reforçat encara si considerem la garantia que s'ofereix en la Llei 8/2010, de 23 de juny, de la *Generalitat*, de règim local de la *Comunitat Valenciana* que en l'article 128 determina el dret a la informació dels membres de les corporacions locals, règim respecte del qual (i segons l'apartat segon de la disposició addicional primera) les determinacions de la legislació de transparència serien supletòries. La supletorietat d'aquesta llei també queda establida 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 establert un règim especial d'accés és regulat per la normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei. I 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.

**Sisé.-** No obstant això, mentre 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'aquest consell –extrem aquest que lògicament no es troba previst en la Llei 6/2010 de règim local–, i resulta obvi que el dret d'accés a la informació que es garanteix a qualsevol ciutadà no podria tindre 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 ciutadà en virtut d'aquestes lleis, sinó que han de suposar un plus afegit imprescindible, resulta indefugible respondre a la reclamació del Sr. [REDACTED] a l'empara del que preveu la legislació vigent a la Comunitat Valenciana en matèria de transparència, bon govern i participació ciutadana, que és la Llei 2/2015, de 2 d'abril. La garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant d'aquest consell 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.

**Seté.-** Considerat tot, només restaria determinar si la resposta proporcionada al reclamant va ser la correcta en el fons i en la forma. Pel que fa a la segona, aquest consell ha de concloure que sí que ho va ser, atés que –com ja s'ha assenyalat– el Sr. [REDACTED] va veure resposta per l'empresa GESPA tant la seua sol·licitud d'informació pública del 31 de gener com la del 7 de febrer amb data 16 d'aquest mateix mes.

**Huité.-** Quant al fons de la qüestió, no hi ha dubte que la resposta de l'administració requerida al Sr. [REDACTED] va ser negativa. Això merita ressaltar-se perquè en el seu escrit d'al·legacions del 8 de juny GESPA comença afirmant que en cap de les contestacions remeses al reclamant se li va denegar l'accés a la informació requerida, “encara que les contestacions podrien ser de major contingut”. Però això no concorda amb els fets, que són ben clars: GESPA es va limitar a informar per dues vegades al Sr. [REDACTED] que el seu grup polític disposava de consellers als quals se'ls atribuïa la funció de supervisió de tots els tràmits de gestió de la societat”, i afegia que la informació requerida en el seu segon escrit es trobava ja en poder d'un tercer, el Sr. [REDACTED]. Però no li la va proporcionar a ell, que era qui la requeria en aquell moment, ni se li va al·legar cap motiu per a no fer-ho, la qual cosa equival a una negativa tàcita, dejuna a més de motivació. I és que tant el dret d'accés a la informació pública com el de l'exercici del càrrec representatiu que el Sr. [REDACTED] ostenta són drets individuals del reclamant, i no col·lectius del partit del qual siga membre o del grup municipal al qual es troba adscrit. De manera que l'afirmació que la informació sol·licitada es troba en poder d'un tercer, sense més afegit, equival a una denegació d'aquesta, per més que aquest pugua ser amic, familiar o coreligionari.

**Nové.-** Considerat tot, escau dilucidar si la negativa de l'empresa pública GESPA es va trobar o no justificada. Com acabem de sostindre, no ho va estar en el moment de ser comunicada al reclamant, atés que no es van invocar ni els límits de l'article 14 de la Llei (estatal) 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, ni les restriccions operants en matèria de protecció de dades de caràcter personal ex article 15 de la mateixa llei, ni cap altra causa que concernira a la naturalesa de la informació sol·licitada. Però en canvi, per part de GESPA sí que es va considerar oportú raonar la seua negativa quan per aquest consell se'l va instar a formular les seues al·legacions; exposava en aquesta ocasió que:

- Pel que fa a l'escrit de data 31 de gener de 2017, la negativa va obeir al fet de ser les instruccions tècniques normes “internes de la societat”, accessibles per tots els grups polítics només a través dels seus consellers d'administració però de manera il·limitada, excepte en els casos afectats per la Llei orgànica de protecció de dades.

- Pel que fa a l'escrit de data 7 de febrer de 2017, la negativa a permetre-li “la consulta de l'expedient de contractació de l'assessor del president de la societat per promoció interna” va obeir al fet de trobar-se la

informació sol·licitada en mans del tal Sr. [REDACTED] representant del grup polític del reclamant en el consell d'administració de GESPA.

- I també pel que fa a l'escrit de data 7 de febrer de 2017, la negativa a permetre-li la “consulta dels costos descompostos i factures de l'encàrrec de gestió de via pública dels mesos de desembre 2016 i gener 2017” va obeir al fet de no disposar l'empresa de la dita informació sense ser-li aquesta exigible.

**Desé.-** D'aquests arguments, només resulta sostenible segons el parer d'aquest consell el tercer d'ells, atés que segons estableix l'article 18.1.c de la Llei 19 (2013), constitueix causa d'inadmissió d'una sol·licitud d'informació pública el fet que aquesta verse sobre una “informació per a la divulgació de la qual siga necessària una acció prèvia de reelaboració”, la qual cosa no és obstacle per a lamentar que aquest raonament no se li haguera fet arribar al sol·licitant en primera instància.

**Onzé.-** Pel que fa a la resta d'informacions objecte de les sol·licituds d'accés del Sr. [REDACTED] atés que l'única objecció per part de GESPA a l'hora de facilitar-li-la és que aquesta ja li resultava accessible a través de la representació del seu partit en la direcció de l'empresa, i –com ja s'ha avançat– això constitueix una objecció insubstancial i insostenible a la llum del caràcter individual del dret d'accés a la informació pública, només es pot concloure que la informació se li hauria d'haver facilitat, i que la negativa de GESPA obeeix únicament a la deixadesa del(s) seu(s) responsable(s). Sobretot quan no s'addueix cap dels motius que la llei preveu a l'hora d'inadmetre una reclamació d'aquest caire.

## 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 davant d'aquest consell pel Sr. [REDACTED] per mitjà d'un escrit de data 27 de febrer de 2017.

**Segon.-** Instar l'empresa pública GESPA (Gestión y Servicios de Paterna, SLU) a, en el termini màxim d'un mes, remetre al Sr. [REDACTED] còpia d'aquelles “normes o instruccions internes de contractació de personal” que es troben vigents, així com del document en què s'especifiquen “les atribucions de cada un dels directius en els processos de contractació de personal”, i en idèntic termini permetre-li pels mitjans que considere oportuns “la consulta de l'expedient de contractació de l'assessor del president de la societat per promoció interna”.

**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 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 que es notifique, d'acord 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: 2017.11.27  
16:32:36 +01'00'

Ricardo García Macho