



Expedient número 115/2016
Resolució número 91/2017

**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, 22 de novembre de 2017

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Consorci Hospitalari Provincial de Castelló.

VISTA la reclamació número **115/2016**, interposada per la Sra. [REDACTED] formulada contra el Consorci Hospitalari Provincial de Castelló, i sent ponent el president del Consell, Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprèn de la documentació que es troba en l'expedient, Sra. [REDACTED] va presentar davant el Consorci Hospitalari Provincial de Castelló el 18 de novembre de 2016, amb número de registre d'entrada GVRTE/2016/5151, un escrit sol·licitant a l'esmentat Consorci el plec de prescripcions tècniques annexes al contracte firmat amb la Universitat Jaume I per a realitzar els treballs d'estudi, documentació, anàlisi, descripció i elaboració d'un pla de recursos humans del Consorci Hospitalari Provincial de Castelló.

Segon.- El 19 de desembre de 2016, el Consorci Hospitalari Provincial de Castelló va remetre a la Sra. [REDACTED] la contestació a la seua sol·licitud de 18 de novembre de 2016, en la que se li comunicava el següent:

“La informació relativa a aquesta contractació administrativa, en compliment de l'article 9 de la referida Llei de Transparència, està publicada en el portal de transparència. Aquest article 9 no obliga a difondre els plecs que regeixen la contractació, sinó els punts que es mencionen en l'article, açò és, l'objecte del contracte, tipus, duració, import, adjudicatari, etc., però no els plecs.

Respecte al dret d'accés del ciutadà a la informació pública, arrel·legat en l'article 11 de l'esmentada Llei de transparència, aquest dret ho és a la informació pública. En el cas de la contractació de l'estudi, documentació, anàlisi, descripció i elaboració d'un pla de recursos humans del Consorci Hospitalari Provincial de Castelló, va ser mitjançant contracte menor, per la qual cosa no s'exigeixen plecs i no es publica en la plataforma de contractació. Només és exigible l'aprovació de les despeses i la incorporació a aquestes de la factura corresponent, documents que poden facilitar-se si la ciutadana peticionària els sol·licita”.

Tercer.- El 22 de desembre de 2016, Sra. [REDACTED] va presentar mitjançant un correu electrònic davant el Consell de Transparència un escrit de reclamació contra la Conselleria de Sanitat (Consorci Hospitalari Provincial de Castelló), rebut en el Consell el mateix dia. En l'escrit de reclamació s'exposa el següent:

“Havent rebut la contestació quant a la sol·licitud de la còpia del plec de prescripcions tècniques annexes al contracte firmat amb la universitat Jaume I per a realitzar els treballs d'un pla de recursos humans del consorci hospitalari.

I en vista de la seua negativa a facilitar el mencionat plec ja que ens indica que va ser mitjançant contracte menor, per la qual cosa no s'exigeixen aquests plecs.

Si bé un contracte menor no exigeix l'elaboració, aprovació o incorporació a l'expedient d'un plec de prescripcions tècniques: poden realitzar-se els plecs per a garantir la correcta definició i execució de les prestacions objecte del contracte.

Sol·licite que m'indiquen si s'ha procedit a realitzar el mencionat plec de prescripcions tècniques, i en cas afirmatiu que em remeten una còpia d'aquest, i també que, en cas de no haver realitzat el mencionat plec, m'ho indiquen.”

Quart.- En data 7 de març de 2017, la Comissió Executiva del Consell de Transparència va remetre al Consorci Hospitalari Provincial de Castelló un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes. L'escrit va ser rebut pel Consorci Hospitalari Provincial de Castelló el dia 9 de març de 2017.

Cinqué.- En resposta a l'escrit de la Comissió Executiva pel qual s'atorgava tràmit d'audiència, el Consorci Hospitalari Provincial de Castelló va remetre un escrit el 30 de març de 2017, rebut en el Consell de Transparència el 4 d'abril de 2017, en el qual es presentaven les al·legacions següents:

“Respecte a la petició [redacted] aquest Consorci va comunicar a la sol·licitant que el treball d'estudi, documentació, anàlisi, descripció i elaboració d'un pla de recursos humans del Consorci Hospitalari Provincial de Castelló, va ser mitjançant contracte menor, per la qual cosa no s'exigeixen plecs i no es publica en la plataforma de contractació.

Efectivament, si bé no s'exigeixen els plecs, sí que és possible elaborar-los, i de fet en el present cas es va elaborar un plec tècnic, ja que atorga més seguretat jurídica i garanteix una millor execució de l'objecte del contracte, funció que té atribuïda l'òrgan de contractació d'aquesta Administració i no pas els ciutadans.

No s'indiquen els motius legítims pels quals la sol·licitant desitja obtenir una còpia del plec tècnic que va regir la contractació del pla de recursos humans del Consorci Hospitalari Provincial de Castelló, atès que l'objecte del contracte, tipus, duració, import, adjudicatari, etc., estan publicats en el portal de transparència i amb això es compleix el que estableix l'article 9 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril de la Generalitat, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana.

En virtut de l'article 11 de l'esmentada Llei, quan la informació és pública, no s'ha de motivar la sol·licitud.. No obstant això, en el cas que ens ocupa, és públic el contracte amb la indicació del tipus, de la duració, de l'import i de l'adjudicatari, però no són públics els plecs, per tant la reclamant hauria d'haver motivat la seua sol·licitud, perquè, una vegada valorada aquesta, i en el cas que no existisquen les limitacions a què es refereix l'article 12 de la Llei 2/2015 i l'article 14 de la Llei estatal 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, puga acordar-se allò que corresponga.

Per tot això que s'ha exposat,

SOL·LICITE que considere evacuat el tràmit d'audiència conferit, i efectuades les al·legacions que consten en el cos d'aquest escrit.”

Sisé.- Després d'haver deliberat sobre l'afer en diverses sessions d'aquesta Comissió Executiva, i sense que haja sigut possible complir el termini oportú a causa de les manques 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 seua 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 –CONSORCI HOSPITALARI PROVINCIAL DE CASTELLÓ– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que disposa l'article 2.1 b) de la Llei relatiu al sector públic instrumental de la Generalitat.

El Sector Públic Instrumental de la Generalitat ve regulat en el títol IX de la Llei 1/2015, de 6 de febrer, de la Generalitat, d'hisenda pública, del sector públic instrumental i de subvencions (DOCV 7464 de 12/02/2015), modificada per la Llei 13/2016, de 29 de desembre, de mesures fiscals, de gestió administrativa i financera, i d'organització de la Generalitat. S'integren en el Sector Públic Instrumental als ens sempre que es troben sota la dependència o vinculació de l'Administració de la Generalitat o d'altres ens del seu sector públic, com és el cas del Consorci Hospitalari Provincial de Castelló, ens dependent de la Conselleria de Sanitat Universal i Salut Pública.

Tercer.- Quant al reclamant, és indiscutible el dret de la senyora [REDACTED] a acollir-se al que estableix l'article 24 de la Llei 2/2015, atès que l'article 11 d'aquesta Llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la Llei.

Quart.- L'objecte de la reclamació presentada per la senyora [REDACTED] davant del Consorci el dia 18 de novembre de 2016, és que no va poder accedir a la informació sol·licitada, en concret: “*El plec de prescripcions tècniques annexes al contracte subscrit amb la Universitat Jaume I pel que fa al pla de recursos humans del mateix Consorci*”. En la resposta que li facilita el Consorci en data 19 de desembre de 2016, segons el parer d'aquest Consell es mesclen dos conceptes, el dret d'accés a la informació que assisteix els particulars, amb l'obligació per part del Consorci a complir les seues obligacions en matèria de publicitat activa.

La llei 2/2015 quant a la publicitat activa que competeix al sector públic instrumental assenyala en l'article 9, que a través de les seues pàgines web es determinara la informació econòmica, pressupostària i estadística, mencionant expressament en l'apartat a) les obligacions relatives a la contractació pública: “*Tots els contractes i els encàrrecs a mitjans propis, amb indicació de l'objecte, tipus, duració, import de licitació i d'adjudicació, procediment utilitzat per a la seua celebració, instruments a través dels quals, si és el cas, s'ha publicitat, nombre de licitadors participants en el procediment i identitat de la persona o entitat adjudicatària, i també les modificacions, els desistiments i les renúncies. Així mateix, s'han de publicar les pròrrogues dels contractes o els encàrrecs i els procediments que han quedat deserts, els supòsits de resolució de contracte o declaració de nul·litat, i també els casos de possibles revisions de preus i cessió de contractes. La publicació relativa als contractes menors cal fer-la, almenys, trimestralment. També s'ha de donar publicitat a la subcontractació, indicant la identitat dels subcontractistes, l'import de cada subcontractació i el percentatge en volum que cada una supose sobre el total del contracte*”.

No pot, doncs, confondre's aquesta obligació de publicitat activa amb la sol·licitud d'accés a la informació que pot sol·licitar en particular basant-nos en el que disposen els articles 11 i següents. Les limitacions a l'accés a la informació estan taxades en els articles 14 i 15 de la Llei 19/2003 de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern (d'ara en avant Llei 19/2003). Igualment, la inadmissió de la sol·licitud d'accés a la informació se circumscriu a unes causes taxades en aquest cas, segons el que disposa l'article 16 de la Llei 2/2015.

En ambdós casos, en el de les limitacions a l'accés i en el de la inadmissió de sol·licituds, la interpretació sempre ha de ser restrictiva i cenyir-se al que disposa la llei. Així doncs, allò que s'ha disposat en matèria de contractació per als supòsits de publicitat activa no té una expressa correlació en el dret d'accés, que no té més limitacions que les esmentades anteriorment. No es pot limitar, a qualsevol ciutadà o ciutadana, que en l'exercici del seu dret d'accés manifeste que desitja accedir a una informació relativa a expedients de contractació, argumentant que s'ha publicat la documentació en compliment de l'article 9, perquè el particular pot sol·licitar accedir a l'expedient amb més detall.

Cinqué.- Després del tràmit d'audiència que va habilitar el Consell es van rebre al·legacions realitzades pel Consorci Hospitalari de la província de Castelló. En aquestes es reconeix que si bé no és obligatori l'elaboració de plecs, si que és possible elaborar-los i que de fet en el cas que ens ocupa es va elaborar un

plec tècnic, per a atorgar més seguretat jurídica i garantir una millor execució de l'objecte del contracte. Per tant, el mateix Consorci reconeix que sí que va existir la documentació requerida per la senyora [REDACTED]

Posteriorment, en les seues al·legacions el Consorci al·ludeix que no s'indiquen els motius legítims pels quals la sol·licitant desitja obtindre una còpia del plec tècnic que va regir la contractació del Pla de recursos humans del Consorci. Però sobre aquesta mateixa qüestió les mateixes al·legacions reconeixen que tal com estableix la Llei 2/2015 en l'article 11 no és obligació del particular que sol·licita la informació motivar la seua sol·licitud. De nou el Consorci confon les disposicions contingudes en els articles 9 i 11 de la Llei, per que si bé les obligacions en matèria de publicitat activa de l'article 9 estan delimitades en el tipus legal, l'accés a la informació no té més límits sinó els establits en els articles 14 i 15 de la legislació estatal bàsica sobre la matèria, la Llei 19/2013. Així doncs, no pot acceptar-se l'al·legació efectuada pel Consorci en manifestar que no són públics els plecs, en tant que formen part de l'expedient, ja que en aquest cas inclús sent un contracte menor es va decidir la seua elaboració.

Igualment, les al·legacions plantegen la càrrega sobre el particular en exigir-li motivar la seua sol·licitud per a valorar si es contravenen els esmentats preceptes de la Llei estatal 19/2003. No obstant això, la càrrega de la valoració no està en la motivació que el particular realitze – perquè com ja s'ha exposat no té obligació alguna de motivar la seua sol·licitud- sinó que és l'Administració a la vista d'una sol·licitud la que ha d'argumentar com procedeix a aquesta ponderant els límits corresponents. En aquest cas, el Consorci no manifesta que existisca cap impediment dels establits en la llei estatal que justifique limitar l'accés. Inclús cal recordar-li al Consorci que la Llei 2/2015 habilita l'opció d'un accés parcial en l'article 14, en determinar que si la informació sol·licitada estigués afectada per alguna de les causes de l'article 14 de la Llei estatal 19/2003, es facilitaria la informació ometent la part afectada per la limitació, llevat que d'això resulte una informació distorsionada, equívoca o sense sentit. En aquest cas en concret el Consorci no justifica que procedisca valorar cap tipus de limitació. Si així ho haguera cregut hauria d'haver-ho acreditat perquè es poguera ponderar.

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

ESTIMAR la sol·licitud interposada per la senyora [REDACTED] el 18 de novembre de 2016 a través del Portal GVA Oberta. En conseqüència, declarar que la persona reclamant té dret a l'accés als plecs sol·licitats en la seua reclamació.

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 García Macho