Consell de transparència

Expedient número 100/2016
Resolució número 31/2017

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
Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 20 d'abril de 2017

[redacted]
Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Dénia.

VISTA la reclamació número **100/2015**, interposada pel Sindicat [redacted] formulada contra l'Ajuntament de Dénia, i atés que és ponent la vocal Sra. Isabel Lifante Vidal, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el Sindicat [redacted] (d'ara endavant, [redacted]), va presentar davant de l'Ajuntament de Dénia els següents tres escrits on se sol·licitava informació:

1) En el primer, amb data 26 de juliol de 2016, sol·licitava:
- Que s'indicaren els pactes i els acords col·lectius en vigor que regeixen les condicions laborals de la Policia Local de Dénia i es fera entrega d'aquests.
- Que es fera menció del pacte col·lectiu sobre el pagament de la indemnització per assistència a juí, i també el pacte sobre el pagament dels serveis extraordinaris (hores extres), així com el pacte que hi ha sobre els horaris, les vacances, els permisos i la restricció d'aquests per necessitats del servei.
- Que s'indicara si hi ha cap pacte o acord col·lectiu sobre restricció dels permisos i llicències dels funcionaris de la policia per part de Direcció i l'Ajuntament de Dénia per necessitats del servei.

2) En el segon, de data 5 d'octubre de 2016, se sol·licitava que s'informara de quin era el còmput anual de jornada de treball de la Policia per a l'any 2016 i 2017, i també sobre el còmput anual de la jornada de treball "dels policies que estan en el torn de treball 5 x 2 i els que estan en el torn 7 x 7".

3) En el tercer, de data 13 d'octubre de 2016, se sol·licitava "l'accés i la còpia de l'expedient administratiu degudament enumerat i segellat el qual tramita el Departament de Seguretat Ciutadana amb Registre d'Entrada núm. 12535, de data 30 de juny de 2016, sobre la restitució del pas de vianants que hi ha al carrer Marques de Campo amb amb carrer Diana."

Segon. El 22 de novembre de 2016, [redacted] va presentar un escrit de reclamació adreçat a aquest Consell de Transparència, on indicava que no havia rebut resposta a cap de les seues tres sol·licituds d'informació pública, de dates 26 de juliol i 5 i 13 d'octubre de 2016. Se sol·licitava, així mateix, que s'incoara "el corresponent procediment sancionador previst en la llei amb l'autoritat i/o funcionari culpable del presumpte incompliment del que prescriu la norma."

Tercer. Amb data 17 de febrer de 2017, aquest consell va remetre a l'Ajuntament de Dénia 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. Aquest escrit va ser rebut per l'Ajuntament de Dénia el 24 de febrer de 2017, i contestat el 3 de març de 2017. En el seu escrit d'al·legacions, l'Ajuntament assenyala el següent:

"- Quant a la instància amb Registre d'Entrada 13617 (expedient 2016/8044), de data 26 de juliol de 2016, en la qual se sol·licita que s'indiquen els pactes i acords col·lectius en vigor que regeixen les condicions laborals de la Policia Local de Dénia i que es faça entrega d'aquests:
La petició va tindre entrada en l'Àrea de Transparència de l'Ajuntament el 15 de desembre de 2016 a través d'un comunicat interior dirigit des del Departament de Recursos Humans, en el qual deixava constància que des de la mateixa data del registre de la instància es va sol·licitar als interessats l'acreditació documental de la constitució de la secció sindical, i es reclamava en concret el registre de l'acta de constitució en l'Oficina Pública d'Eleccions Sindicals de la Generalitat Valenciana. Atés que no es va obtindre resposta, la direcció d'RH va traslladar la sol·licitud a aquesta àrea perquè fóra tramitada com una petició d'accés a la informació pública.
Mitjançant la Resolució de la regidora delegada en matèria de transparència de 12 gener es va estimar la sol·licitud respecte als pactes i acords que el reclamant va especificar i se'l va requerir, de conformitat amb l'article 15.4 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, perquè concretara aquells altres a què desitjava tindre accés, sense obtindre resposta.
La notificació de la resolució va ser posada a disposició del sol·licitant el 13 de gener telemàticament (el sol·licitant disposa d'un certificat electrònic d'empleat públic proporcionat per aquest ajuntament) i en escrit adreçat a la direcció de la Policia Local, domicili indicat pel peticionari. La notificació va ser acceptada el dia 17 del mateix mes (adjuntem un informe d'evidències del procés de notificació).

- Amb relació a la instància amb Registre d'Entrada 17761 (expedient 2016/8039), de data 5 d'octubre de 2016, en la qual sol·licita que s'informe de quin és el còmput anual de la jornada de treball de la policia per a l'any 2016 i 2017, i que es faça menció al còmput anual del torn de treball 5 x 2 i 7 x 7:
Com en el cas anterior, i pels mateixos motius, la sol·licitud va tindre entrada en l'Àrea de Transparència el 15 de desembre.
La Resolució de la regidora delegada en matèria de transparència d'11 de gener, estimatòria de la petició, va ser notificada, juntament amb la informació objecte d'aquesta, el dia 12 de gener, també al domicili indicat i, telemàticament, al firmant de la instància. Com s'acredita en l'informe d'evidències del procés de notificació que adjuntem, la notificació electrònica va ser rebutjada sense acció.

- Amb relació a la instància amb Registre d'Entrada 18257, de data 13 d'octubre de 2016, on se sol·licitava al Departament de Seguretat Ciutadana còpia de l'expedient sobre restitució del pas de vianants que hi ha al carrer del Marqués de Campo amb el carrer Diana, des de l'esmentat departament se'ns ha informat el següent:
"[...] Li comunique que, efectivament, l'esmentat escrit estava pendent de contestació, a causa de la quantitat de treball que hi ha en aquest departament. A més, una petició anterior del mateix sindicat realitzat en el mateix expedient i relativa a la instal·lació del pas de vianants a la diversitat va ser contestada al mateix sol·licitant mitjançant la Resolució de data 28 de juliol de 2016 (RS 10083 de data 29.07.2016), i això ha comportat una confusió sobre si es tractava de la mateixa qüestió. No obstant això, per a salvar l'error, està preparant-se hui un escrit de contestació al sol·licitant que serà remés al lloc indicat en la petició per a la seua notificació".

Una vegada 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 aquesta resolució sota els següents,

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. De conformitat amb l'article 24.1 en relació amb l'article 42.1 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (d'ara endavant 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, abans de la impugnació d'aquestes en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. En aquest cas, no hi ha dubte que estem davant d'un cas de sol·licitud d'informació pública davant d'un subjecte –l'Ajuntament de Dénia- sotmés a les exigències de la Llei 2/2015 valenciana, en virtut del que disposa l'article 2.1.*d*, que fa referència de forma expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Tercer. D'altra banda, l'article 11 de la Llei 2/2015 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, 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 la sol·licitud ni invocar la llei".
En el cas en qüestió, la sol·licitud d'informació va ser presentada per un ciutadà en representació d'una secció sindical, per la qual cosa el dret general d'accés a la informació pública previst en la Llei de transparència per a qualsevol ciutadà està en aquest cas reforçat pel caràcter de representant sindical del sol·licitant de la informació, i en aquest sentit el sol·licitant va invocar en les seues sol·licituds l'article 10.3 de la Llei orgànica de llibertat sindical que reconeix als delegats sindicals el dret a tindre accés a la mateixa informació i documentació que l'empresa pose a disposició del comité d'empresa. Ara bé, aquest reforç no implica –com tampoc ho pretén l'Ajuntament- que no s'aplique a aquest cas la normativa general que regula el procediment d'accés a la informació prevista en la Llei estatal 19/2013, i en la Llei 2/2015 valenciana.

Quart. Segons l'article 17 de la Llei 2/2015, l'Administració està obligada a contestar en el termini d'un mes les sol·licituds d'accés a la informació que es presenten. Les sol·licituds van ser presentades davant de l'alcalde de l'Ajuntament de Dénia amb dates 26 de juliol, 5 i 13 d'octubre de 2016, i la reclamació presentada davant d'aquest òrgan va ser interposada el 22 de novembre de 2016, transcorregut més d'un mes des de la presentació de les sol·licituds sense haver rebut contestació. L'Ajuntament de Dénia al·lega que les sol·licituds van tindre entrada en el Departament de Recursos Humans i no va ser fins al 15 de desembre de 2016 que es van traslladar a l'Àrea de Transparència. Però l'obligació de l'Administració de posar a disposició del reclamant la informació sol·licitada en el termini d'un mes és independent del fet que la sol·licitud arribara a una o altra àrea, per la qual cosa ha de considerar-se que en el moment en què es va interposar la reclamació, el 22 de novembre de 2016, l'Ajuntament de Dénia havia incomplit la seua obligació de resoldre en termini les sol·licituds d'accés a la informació.

Cinqué. Quant a la informació sol·licitada en el primer escrit (de 26 de juliol de 2016), l'Ajuntament indica que la va contestar el 12 de gener de 2017 i va estimar "la sol·licitud respecte als pactes i acords que el reclamant va especificar" i que va requerir el sol·licitant "perquè concretara aquells altres a què desitjava tindre accés, sense obtindre resposta".

La sol·licitud d'informació demanava expressament: "els pactes i acords col·lectius en vigor que regeixen les condicions laborals de la Policia Local de Dénia", i assenyalava a continuació que es fera menció dels pactes sobre determinades qüestions (l'abonament de la indemnització per assistència a juí,

l'abonament dels serveis extraordinaris, els horaris, les vacances, els permisos i la seua restricció per necessitats del servei).

Segons indica l'Ajuntament de Dénia en l'escrit d'al·legacions, només ha facilitat al reclamant els pactes i acords relatius a les qüestions mencionades expressament, però no -com se sol·licitava- tots els que regeixen les condicions laborals de la Policia Local de Dénia. I aquesta limitació de la informació sol·licitada, la justifica l'Ajuntament en el que disposa l'article 15.4 de la Llei 2/2015 valenciana. Ara bé, aquesta disposició estableix:

"Si la sol·licitud està formulada de manera imprecisa o confusa, es requerirà el sol·licitant perquè, en el termini de deu dies hàbils, la concrete i indique que si no ho fa es considerarà que hi desisteix, així com de la suspensió, mentrestant, del termini per a resoldre".

Però en el cas en qüestió, la informació sol·licitada no pot ser qualificada com "imprecisa o confusa", sinó que aquesta estava clarament determinada: "els pactes o acords col·lectius en vigor que regeixen les condicions laborals de la Policia Local de Dénia", per tant, aquest Consell considera que l'Ajuntament l'hauria d'haver facilitada íntegrament al sol·licitant.

Sisé. Quant a la informació sol·licitada en el segon escrit (de 5 d'octubre de 2016), relativa al còmput anual de la jornada de treball d'un policia, l'Ajuntament indica que la va posar a disposició del sol·licitant el 12 de gener de 2017.

Seté. Quant a la tercera sol·licitud d'informació (de 13 d'octubre de 2016), l'Ajuntament admet que el 3 de març de 2017, data en què realitza les al·legacions, aquest escrit estava encara pendent de resoldre (justifica l'incompliment per la quantitat de treball i l'existència d'una confusió interna), però informa aquest Consell que "está preparant-se hui un escrit de contestació al sol·licitant que serà remés al lloc indicat en la petició per a la seua notificació".

Encara que l'Ajuntament no assenyala expressament quin serà el sentit d'aquesta contestació, del seu to, així com de la naturalesa de la informació sol·licitada (es tracta d'un expedient administratiu sobre la restitució d'un pas de vianants) que no sembla que tinga cap conflicte amb altres drets o interessos a protegir, pot deduir-se que el sentit d'aquesta contestació a què al·ludeix l'Ajuntament ha sigut positiu, i posarà a disposició del reclamant la documentació sol·licitada.

Huité. Aquest Consell entén, per tant, que el reclamant tenia dret a obtindre tota la informació que va sol·licitar en els seus escrits. Part d'aqueixa informació sol·licitada Ajuntament de Dénia ja li l'ha lliurada, encara que extemporàniament i durant la tramitació d'aquest procediment, per la qual cosa, respecte a aquesta ha de considerar-se que la present reclamació ha perdut de manera sobrevinguda el seu objecte. Però respecte a la documentació sol·licitada i encara no posada a disposició del reclamant correspon, no obstant això, resoldre la reclamació presentada en sentit estimatori i instar l'Ajuntament a posar la informació encara no lliurada a disposició del reclamant.

Nové. En la reclamació presentada se sol·licita, així mateix, la "incoació de procediment sancionador previst en la llei amb l'autoritat i/o funcionari culpable del presumpte incompliment d'allò que preveu la norma".

Les competències que l'article 42.1 de la Llei 2/2015 valenciana atribueix al Comité Executiu del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern en matèria de procediment sancionador no inclouen la incoació del procediment sancionador (les quals corresponen segons la llei a l'òrgan competent segons el règim disciplinari funcionarial, estatutari o laboral que en cada cas siga aplicable), però sí a "instar" la incoació d'aquests expedients, quan considere que s'han produït infraccions de les previstes en la llei. En aquest sentit, l'article 36.3 de la Llei 2/2015 valenciana estableix:

> "El Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, quan constate incompliments en aquesta matèria susceptibles de ser qualificats com a alguna de les infraccions previstes en aquest títol, instarà la incoació del procediment. En aquest últim cas, l'òrgan competent estarà obligat a incoar el procediment i a comunicar al Consell el resultat d'aquest".

Entre les "infraccions lleus" que tipifica la Llei 2/2015 valenciana es troba "l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre en termini la sol·licitud d'accés a la informació pública". Si bé, en aquest cas, aquest Consell considera que s'ha produït un incompliment del termini per a resoldre, i que l'Ajuntament ha oferit les raons que explicarien aquest incompliment. S'ha de fer constar que, fins i tot abans de rebre l'escrit remés per aquest Consell de Transparència sol·licitant les al·legacions respecte d'això, l'Ajuntament ja havia procedit a contestar els sol·licitants, excepte respecte a un escrit en el qual reconeix un error i que declara la seua intenció d'esmenar-lo immediatament.

Per això, aquest Consell entén que la sol·licitud d'incoació de procediment sancionador que s'inclou en la reclamació del sol·licitant, entesa com una sol·licitud "d'instar" l'esmentada incoació també ha de ser desestimada, per no considerar que aquest incompliment per part de l'Ajuntament implique una de les infraccions tipificades en la Llei de transparència.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits és procedent:

Primer. ESTIMAR parcialment la reclamació presentada el 22 de novembre de 2016 per [redacted] Dénia contra l'Ajuntament de Dénia, respecte a la informació sol·licitada en les tres sol·licituds i que encara no s'ha posat a disposició del reclamant.

Segon. DECLARAR la desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació respecte a la sol·licitud de documentació ja lliurada, ja que –respecte a aquesta- l'Ajuntament de Dénia va estimar extemporàniament l'accés a la informació que es reclamava.

Tercer. DESESTIMAR la sol·licitud d'incoació de procediment sancionador.

Quart. Instar l'Ajuntament de Dénia a facilitar al reclamant la informació sol·licitada que encara no li haja sigut lliurada, en el termini màxim d'un mes comptador des de la notificació d'aquesta resolució.

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

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 comptador 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

[redacted]

Ricardo García Macho