

Expedient núm. 18/2015

Resolució núm. 20

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President:

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches

Sra. Isabel Lifante Vidal

Sr. Carlos Flores Juberías

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

València, 28 d'octubre de 2016

Reclamant: Sra. [REDACTED].

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

Vista la reclamació número **18/2015**, interposada per la Sra. [REDACTED], formulada contra l'Ajuntament de Xixona, i sent ponent el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que es troba en l'expedient, el 4 d'agost de 2015 la persona que ara reclama va sol·licitar:

"1.- Reiterar la construcció con carácter urgente de un alcantarillado y/o Imbornal en la calle Fuente nueva esquina con calle Portal de Tibi, petición antigua y más necesaria que las dos pistas de pádel, que ya tendréis tiempo de construirla con el Macro proyecto de Polideportivo municipal.

2.- Copia del expediente completo de construcción de las dos famosas pistas de pádel que piensan construir en la zona de la "giralda" y cuando pido completo es "completo" con sus subvenciones y todo."

Segon. El 9 de setembre de 2015 va tindre entrada en el Registre General de l'Ajuntament de Xixona una sol·licitud d'informació en què se sol·licitava:

"1.-Una copia del Proyecto de REDACCION PLAN DIRECTOR DE ORDENACION DEL POLIDEPORTIVO Y PROYECTO BASICO Y DE EJECUCION PABELLON POLIDEPORTIVO (FASE I) Y DIRECC/ON DE OBRA (FASE II) con Número de expediente: Cont.2013/49.1 - 2013/49.2 y O.MU-2013/06. en formato digital.

2.- Alojar dicho proyecto en formato digital en la Web municipal publica que posee ese Ayuntamiento. Al igual que lo están ya otros documentos urbanísticos."

Segons afirma la reclamant, no va obtindre resposta respecte d'aquesta sol·licitud.

Tercer. El 13 d'octubre de 2015, la reclamant va sol·licitar a l'Ajuntament de Xixona:

“La reiteración de las solicitudes mencionados en fechas arriba relacionadas referente a los temas que se citan:

- Expediente completo de la próxima construcción en la zona de la "giralda" de varias pistas de pádel e información sobre el mismo.*
- Relación detallada y pormenorizada de todas y cada una de las facturas arriba mencionadas”.*

Segons afirma la reclamant, no va obtindre resposta respecte d'aquesta sol·licitud.

Quart. El 26 d'octubre de 2015 la reclamant va presentar un escrit dirigit a aquest Consell de Transparència. Per part de la Direcció General de Transparència es va remetre escrit, en què se li indica que es traslladaria l'escrit a la Comissió Executiva del Consell de Transparència quan l'òrgan esmentat estiguera constituït; constituïció que va tindre lloc el 22 de desembre de 2015 (després de la publicació dels nomenaments en el DOCV del 21 de desembre de 2015). En l'escrit de reclamació se sol·licita l'accés a la informació següent:

“1.- Copia del Proyecto de REDACCION PLAN DIRECTOR DE ORDENACION DEL POL/DEPORTIVO Y PROYECTO BASICO Y DE EJECUCION PABELLON POLIDEPORTIVO (FASE/) Y DIRECCION DE OBRA (FASE//) con Número de expediente: Cont.2013/49.1 - 2013/49.2 y O.MU-2013/06. en formato digital.

2.- Copia del Proyecto REDACCION PROYECTO EJECUCION DOS PISTAS PADEL EN POLIDEPORTIVO MUNICIPAL Y DERRIBO Casa Giralda de fecha de adjudicación 15/06/2015, y nº expediente 41. en formato digital.

3.- Alojamiento de ambos proyectos de Redacción del Plan Director de ordenación del Polideportivo y ejecución de las dos pistas de pádel en Polideportivo municipal, en formato digital en la Web municipal pública que posee ese Ayuntamiento. Al Igual que lo están ya otros documentos urbanísticos.”

Cinqué. Aquest Consell, el 22 d'abril de 2016, va remetre un escrit a l'Ajuntament de Xixona en què li atorgava un tràmit d'audiència per un termini de quinze dies per a formular les al·legacions que considerara oportunes, així com a presentar els documents i justificacions que estimara pertinents en relació amb l'escrit de la reclamant.

Sisé. L'Ajuntament de Xixona va remetre l'11 de maig de 2016 al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern un escrit en què s'informa del següent:

“-En referencia a lo manifestado por la reclamante en el escrito presentado antes Vds. en fecha de 3 de noviembre de 2015 sobre la solicitud de información que realizó en este Ayuntamiento sobre las materias objeto de esta reclamación, pongo en su conocimiento que tal contestación le fue remitida a la interesada en fecha de 5 de noviembre de 2015 (Doc. Anexo N° 1), y recibida en fecha de 10 de noviembre del mismo año, en lo que se refiere al Polideportivo Municipal, así como en fecha de 12 de noviembre de 2015 (Doc. Anexo N° 2) y recibida por la interesada en fecha de 25 de noviembre de 2015, en lo que se refiere a las pistas de pádel. Además, debe significarse que por estos mismos hechos (Pabellón Polideportivo) la interesada acudió al Sindic de Greuges de la Comunitat Valenciana (Queja nº 1513101), al que también el Ayuntamiento, como no puede ser de otra manera, remitió su contestación en fecha de 24 de febrero de 2016 (Doc. Anexo N° 3). Finalmente, en fecha de 26 de febrero de 2016 se recibió escrito del Sindic de Greuges archivando el expediente 1513101 (Doc. Anexo N° 4).

- Entrando propiamente en el fondo de las informaciones que se solicitan, y como ya se ha explicado a la interesada, ninguno de los tres proyectos que solicita ha sido aprobado por esta Administración, encontrándose cada uno de ellos en distintas fases procedimentales que obligarán a introducir en cada uno de ellos cambios de mayor o menor trascendencia. Así las cosas, se considera que nos encontramos en el supuesto de inadmisión de las solicitudes de información pública a que se refiere el Art.- 18.1. a) de la Ley 19/2012 de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Buen

Gobierno "Que se refieran a información que esté en curso de elaboración o de publicación general". De haber actuado en otro sentido, es decir, entregando versiones de una información que estará sujeta a cambios posteriores, se considera que no se estaría entregando a los solicitantes información definitiva y veraz ya que, en alguno de los casos, los cambios a introducir se prevé que serán sustanciales y no se entiende que sea esa la finalidad de la normativa sobre transparencia e información pública. Una vez los proyectos de que se trata sean aprobados se entregarán las copias que se soliciten.

- También solicita la interesada la publicación de los anteriores proyectos en la web municipal. Sobre esta solicitud, reiterar lo ya dicho de que se trata de proyectos que aún no han sido aprobados. Además, debe añadirse que este Ayuntamiento, no ya en cumplimiento de sus obligaciones municipales al amparo de la citada Ley 19/2013, si no de sus obligaciones al amparo de la normativa urbanística, mantiene actualizada en su página web todos los instrumentos de planeamiento en vigor (www.xixona.es) o bien en exposición al público, así como de la cartografía municipal. Es por ello que, una vez sea aprobado, o en su caso, expuesto al público, el Plan de Ordenación del Polideportivo Municipal se publicará en la web municipal ya que, de los tres documentos cuya publicación solicita la interesada, es el único que se considera que puede tener el carácter de documento de ordenación urbanístico. En lo que se refiere al Proyecto del Polideportivo, así como el de las pistas de pádel, ha de recordarse que no se trata de documentos urbanísticos, si no de simples proyectos de obras, por lo que no se entiende que exista obligación ninguna de su publicación en la web municipal."

Seté. Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta comissió executiva, sense que haja sigut possible complir el termini oportú per raons inherents a la constitució d'aquest nou òrgan, s'adopta la present resolució sota 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 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 amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. Podria adduir-se en el present supòsit que procedeix la inadmissió de la reclamació presentada, ja que al transcurs d'un mes que disposa l'article 24 de la Llei 19/2013 per a la reclamació, almenys pel que reclama davant d'aquest Consell en l'escrit de 26 d'octubre de 2015 no coincidia amb l'escrit de l'actora de 13 d'octubre, sinó que només estiguera contingut en sol·licituds d'informació de 4 d'agost o de 9 de setembre, respecte de les quals si s'haguera notificat en les dites dates, ja hauria transcorregut el referit termini d'un mes.

No obstant això, cal remetre's al criteri d'aquest Consell respecte de la regulació del silenci en la legislació estatal i la llei valenciana, criteri que s'ha manifestat en la resolució que resol l'expedient número 3/2015, de 27 de juliol de 2016, per la qual cosa ara concerneix, en el fonament 5é segons la conclusió del referit criteri:

"Davant de l'exercici del dret d'accés, una vegada passats els terminis per a resoldre sense que hi haja resolució expressa per un subjecte obligat, queda expedita i no estarà subjecta a termini la presentació d'una reclamació davant del Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana davant de la desestimació d'una sol·licitud d'accés a la informació per silenci o la inacció. Quan sí que hi ha resolució expressa, regirà el que disposa l'article 24. 2n de la Llei 19/2013 i hi haurà un mes per a la reclamació."

Aplicat aquest criteri per al present supòsit no és procedent la inadmissió per transcurs de termini per a presentar la reclamació. Resulta indiferent el temps transcorregut després de la sol·licitud

d'informació de 4 d'agost o de 9 de setembre i la reclamació de 26 d'octubre, atès que entre aquests períodes no va haver-hi resolució expressa per l'Administració, que van ser, com ara es descriu, una vegada ja s'havia presentat la reclamació.

Tercer. De la mateixa manera, cal assenyalar que l'Administració indica en les seues al·legacions que l'interessat va obtenir resolució expressa una vegada presentada la seua reclamació amb data 5 de novembre de 2015 i rebuda amb data 10 de novembre del mateix any, pel que fa al poliesportiu municipal, així com amb data 12 de novembre de 2015 i rebuda per la interessada amb data 25 de novembre de 2015, pel que fa a les pistes de pàdel. Així doncs, va haver-hi resolució expressa sobre algunes de les sol·licituds d'informació de la reclamant una vegada ja s'havia presentat reclamació per l'actora.

Doncs bé, sobre la possibilitat que el subjecte obligat reconega el dret d'accés a la informació del reclamant una vegada iniciada la reclamació, també cal remetre a la referida resolució que resol l'expedient núm. 3/2015, de 27 de juliol de 2016, FJ 3r:

“La terminació del procediment per aplanament o satisfacció extraprocessal unilateral de l'Administració no està prevista en la nostra legislació de procediment. Per a supòsits com el present, aquest Consell entén que qualsevol moment pot ser oportú perquè l'Administració satisfaga la sol·licitud d'accés a la informació d'acord amb la legislació. En aquests casos i generalment, l'Administració o subjecte obligat donarà accés a la informació directament a la persona reclamant. Així mateix, en aquests supòsits, bé la persona reclamant bé el subjecte obligat haurà comunicat a aquest Consell que ha estimat l'accés a la informació sol·licitat. En aquest últim cas, el Consell comunicarà amb el reclamant per a constatar que així ha sigut. En els supòsits en què el reclamant va acudir al Consell en haver transcorregut el termini per a la resolució expressa pel subjecte obligat (silenci administratiu), l'estimació estimatòria per aquest Consell declararà el dit transcurs de temps.”

No obstant això, en el cas present la resolució expressa no ha estimat les pretensions de la reclamant davant d'aquest Consell, per la qual cosa cal analitzar l'objecte i pretensió del reclamant.

Quart. L'objecte de la present reclamació ha de quedar delimitat per allò que ha sol·licitat la reclamant en el seu escrit de reclamació. I òbviament, per a admetre aquesta reclamació la informació sol·licitada ha d'haver-se sol·licitat prèviament al subjecte obligat. Segons s'ha exposat en els antecedents, en l'escrit de reclamació se sol·licita l'accés a la informació següent:

“1. Còpia del projecte de redacció del pla director d'ordenació del poliesportiu i projecte bàsic i d'execució del pavelló poliesportiu (fase I) i direcció d'obra (fase II) amb número d'expedient: Cont. 2013/49.1 - 2013/49.2 i O.MU-2013/06, en format digital.”

Cal assenyalar que aquesta informació es va sol·licitar en l'escrit de 9 de setembre. No és clar que pugua considerar-se reiterada la sol·licitud d'aquesta informació en l'escrit de l'actora de 13 d'octubre.

2. Còpia del projecte de redacció del projecte d'execució de dos pistes de pàdel en el poliesportiu municipal i enderrocament de la casa Geralda de data d'adjudicació 15/06/2015, i núm. Expedient 41, en format digital.

Aquesta informació es va sol·licitar en l'escrit de 4 d'agost. Pot considerar-se que es va reiterar la sol·licitud d'informació en l'escrit de l'actora de 13 d'octubre.

3. Allotjar ambdós projectes de redacció del pla director d'ordenació del poliesportiu i execució de les dos pistes de pàdel en el poliesportiu municipal, en format digital en la pàgina web municipal pública que posseïx aqueix Ajuntament. De la mateixa manera que ho estan ja altres documents urbanístics.”

Aquesta informació es va sol·licitar en l'escrit de 9 de setembre. No pot considerar-se reiterada la sol·licitud d'aquesta informació en l'escrit de l'actora de 13 d'octubre, si bé, com s'ha exposat en el fonament 3r, és intranscendent als efectes d'admissió.

Cinqué. Les sol·licituds d'informació més amunt identificades amb els números 1 i 2 fan referència a diversos “projectes” de naturalesa urbanística. I l'Ajuntament al·lega que “cap dels tres

projectes que sol·licita ha sigut aprovat per aquesta Administració, i cada un d'aquests es troba en distintes fases procedimentals que obligaran a introduir en cada un d'aquests canvis de major o menor transcendència”.

És per això que erròniament l'Ajuntament entén que “es considera que ens trobem en el supòsit d'inadmissió de les sol·licituds d'informació pública a què es refereix l'article 18.1. a) de la Llei 19/2012 de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern "que es referisquen a informació que estiga en curs d'elaboració o de publicació general”.

Sisé. Entre els estàndards internacionals del dret d'accés a la informació pública destaca especialment el principi de “transparència màxima” en virtut del qual l'abast del dret a la informació ha de ser tan ampli com la gamma d'informació i entitats respectives, així com els individus que puguen reclamar el dret. Aquest principi té especial importància respecte dels límits del dret, ja que les restriccions han de ser les mínimes i sotmeses a un escrutini sever. És més, no ha d'obviar-se l'especial atenció i deure de motivació que han de tindre els subjectes obligats per a acudir a les causes d'inadmissió. Una mala interpretació d'aquestes privaria de la suficient motivació d'un límit i la necessària ponderació que sens dubte ha de fer-se quan es tracta d'excepcions al dret d'accés a la informació per concurrència amb altres drets o béns o interessos. En conseqüència, cal partir que les causes d'inadmissió expressades en el referit article 18 de la Llei 19/2013 (i que d'alguna manera es concreten en l'article 16 de la Llei 2/2015 valenciana) operen com a restriccions. Per això, la inadmissió ha d'abordar-se com una restricció que ha de motivar-se de manera clara i concreta per a cada supòsit concret amb especial atenció, atés que una mala aplicació d'una causa d'inadmissió priva de la suficient motivació d'un límit i la necessària ponderació que ha de fer-se quan es tracta d'excepcions al dret d'accés a la informació per concurrència amb altres drets o béns o interessos (articles 14 i 15 de la Llei 19/2013).

Ja en concret perquè a la causa d'inadmissió per tractar-se “d'informació que estiga en curs d'elaboració o de publicació general” (article 18, 1r a) Llei 19/2013), de cap manera pot acollir-se en el cas present aquest raonament. Com s'exposa en el criteri interpretatiu, aquesta causa ha d'entendre's aplicable per als supòsits en què la informació i especialment el document concretament sol·licitat no existisca com a tal sinó que haja d'elaborar-se o estiga en tràmit d'elaborar-se. És a dir, la informació o més aviat el document sol·licitat no existix com a tal per no disposa dels seus elements o perquè la informació que ha d'integrar no s'ha integrat definitivament. Per a aplicar aquesta causa d'inadmissió el subjecte obligat haurà de descriure concretament l'estat d'elaboració –o falta d'elaboració- de la informació sol·licitada. A més, haurà d'informar de quant de temps pot restar per a una “elaboració” completa que permetera sol·licitar el seu accés en el futur sense que procedira la inadmissió. De la mateixa manera, caldrà donar accés a la informació que sí que està ja elaborada sota el règim d'accés parcial.

Així les coses, de cap manera procedeix la inadmissió respecte dels diversos “projectes” de naturalesa urbanística perquè es tractaria “d'informació que estiga en curs d'elaboració o de publicació general” (art. 18. 1r a) Llei 19/2013). Si els projectes existixen, ha d'admetre's la sol·licitud d'accés a la informació i, si és el cas, analitzar si és procedent aplicar alguna excepció dels articles 15 i 14 de la Llei 19/2013.

Doncs bé, a la vista de la informació de què disposa aquest Consell, no s'intueix que concórrega en el present cas cap de les excepcions previstes, que tampoc han sigut al·legades per l'Administració. En conseqüència, procedeix estimar la reclamació i resoldre que procedeix reconèixer l'accés a allò que s'ha sol·licitat en els numerals 1 i 2 descrits en el fonament 4.

Seté. Cal centrar-se ara en la sol·licitud del numeral 3 relativa a la petició que s'allotgen “ambdós projectes de redacció del pla director d'ordenació del poliesportiu i execució de les dos pistes de pàdel en el poliesportiu municipal, en format digital en la pàgina web municipal pública que posseïx aqueix Ajuntament. De la mateixa manera que ho estan ja altres documents urbanístics.” L'Ajuntament reclamat al·lega, aquesta vegada amb raó, que allò que s'ha sol·licitat no ho imposen les exigències de publicitat activa de la legislació de transparència ni la legislació sectorial aplicable, per

la qual cosa no està obligat a publicar-lo. Afirmarà que publicarà alguns dels projectes quan s'aproven i passen a ser objecte de publicació obligatòria. A l'anterior, cal afegir que l'Ajuntament podria publicar informació voluntàriament sense exigència normativa, sempre que no concórreguen límits dels articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, com és el cas.

Així les coses, cal desestimar la reclamació pel que fa a la sol·licitud formulada en el numeral 3 assenyalat en el fonament 4, que comporta, per tant, l'estimació parcial de la reclamació.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits procedeix:

1. Estimar parcialment la reclamació presentada el 26 d'octubre de 2015 per la Sra. [REDACTED], davant de la denegació per silenci de les seues sol·licituds d'informació a l'Ajuntament de Xixona, i estimar la sol·licitud d'accés pel que fa als numerals 1 i 2 referits en el fonament 4 d'aquesta resolució i, en conseqüència, declarar que la persona reclamant té dret que l'Ajuntament de Xixona li facilite la informació relativa a:

"1.- Copia del Proyecto de REDACCION PLAN DIRECTOR DE ORDENACION DEL POL/DEPORTIVO Y PROYECTO BASICO Y DE EJECUCION PABELLON POLIDEPORTIVO (FASE/) Y DIRECCION DE OBRA (FASE//) con Número de expediente: Cont.2013/49.1 - 2013/49.2 y O.MU-2013/06. en formato digital.

2.- Copia del Proyecto REDACCION PROYECTO EJECUCION DOS PISTAS PADEL EN POLIDEPORTIVO MUNICIPAL Y DERRIBO Casa Geralda de fecha de adjudicación 15/06/2015, y nº expediente 41. en formato digital".

2. Desestimar la reclamació en les altres parts.

3. Invitar la persona reclamant que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugi 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, comptadors 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: 2016.11.13
18:29:18 +01'00'

Ricardo García Macho