

Expedient núm. 43/2017

Resolució núm. 65/2018

**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

A València, 25 de maig de 2018.

Reclamant: Plataforma [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural. Direcció Territorial d'Alacant.

VISTA la reclamació número 43/2017, interposada per la Plataforma [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural, i sent-ne ponent Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, el Sr. [REDACTED], la Sra. [REDACTED] i la Sra. [REDACTED], en representació de l'entitat Plataforma contra el crematori i per la dignitat de Sant Joan, amb data 19 d'abril de 2017, van presentar davant d'aquest Consell de Transparència, per registre d'entrada, un escrit de reclamació contra la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural, on exposen que des d'octubre del 2015, els afectats pel crematori de Sant Joan d'Alacant havien remés diversos escrits on sol·licitaven el lliurament de documentació relativa a l'autorització d'emissions a l'atmosfera del crematori situat a la localitat de Sant Joan d'Alacant, propietat de l'empresa [REDACTED].

En el dit escrit sol·licitaven:

“PRIMER: Es reclame al secretari autonòmic de Medi Ambient els documents que els afectats han sol·licitat i s'apliquen les sancions que corresponguen.

SEGON: S'inste la Secretaria Autonòmica de Medi Ambient a explicar el motiu del canvi en el procediment administratiu per a anul·lar l'autorització d'emissions a l'atmosfera, al qual s'havia compromés no solament davant d'un grup d'afectats sinó també davant d'una parlamentària de la Comunitat Valenciana.

TERCER: S'inste la Secretaria Autonòmica de Medi ambient a explicar el motiu pel qual, en tindre constància clara de l'emissió d'informes tècnics sense acreditació ENAC efectuats per

[REDACTED], ha omés aplicar la seua potestat sancionadora malgrat tindre'n competència, segons disposa la legislació vigent.

QUART: S'inste la Secretaria Autònoma de Medi Ambient a explicar el motiu pel qual no hi ha constància de consulta a l'Advocacia de la Generalitat sobre la vigència de la falta greu per excedir els valors d'emissió de contaminants autoritzats, malgrat tindre coneixement que l'informe que l'empresa propietària del crematori va presentar per a eludir la sanció econòmica de 20.000 euros per excedir els valors límits d'emissió de dos contaminants no comptava amb l'acreditació ENAC”.

Per allò que ací més interessa –per ser l'única petició d'informació, la relativa a la petició primera, en l'escrit esmentat presentat davant del Consell se citava un escrit anterior presentat davant del sotssecretari autonòmic de Medi Ambient i Canvi Climàtic de data 15 de febrer de 2017, i que en resum al·ludeix a la següent sol·licitud d'informació:

- Còpia de l'expedient administratiu sobre l'anul·lació de l'autorització d'emissions sol·licitades.

- Còpia de l'informe de la inspecció d'ENAC a [REDACTED], que també s'havia reclamat en l'escrit d'octubre del 2016.

- Còpia de l'informe que va enviar l'empresa [REDACTED], a la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural com a descàrrec en les infraccions trobades.

Segon. El 25 de maig de 2017, la Sra. [REDACTED], en representació de la Junta de Personal del departament de l'Hospital General Universitari de Sant Joan d'Alacant; el Sr. [REDACTED] com a [REDACTED] de l'Associació de Mares i Pares del Col·legi d'Educació Infantil i Primària [REDACTED], i la Sra. [REDACTED], com a representant de la Junta de Personal de la Universitat Miguel Hernández, van presentar davant d'aquest consell un escrit on sol·licitaven ser incorporats com a col·lectius que se sumen a la reclamació presentada per la Plataforma [REDACTED]

Tercer. El 30 de maig de 2017, aquest consell va remetre a la Direcció Territorial d'Alacant de la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural un escrit, pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular-hi les al·legacions que considerara oportunes. En resposta a aquest escrit, la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural va remetre el 30 de juny de 2017 un informe d'al·legacions del director general del Canvi Climàtic i Qualitat Ambiental, que exposava, pel que fa a allò que ací interessa, en relació amb la petició d'informació, el següent:

“Respecte a la primera qüestió, tots els documents que ha sol·licitat la Plataforma [REDACTED] [REDACTED] (d'ara endavant la Plataforma) han sigut posats a disposició o entregats en mà i s'han mantingut totes les reunions que han sol·licitat amb la Secretaria Autònoma i la Direcció Territorial d'Alacant d'aquesta conselleria.

Hi ha en el Servei d'Inspecció Mediambiental, escrits dirigits a la Plataforma [REDACTED] [REDACTED], en els quals, en relació amb la sol·licitud de documentació completa dels expedients pertanyents als crematoris situats a Sant Joan d'Alacant i Elx, propietat de la mercantil [REDACTED], que fan saber a aquests que s'havia donat trasllat de la sol·licitud a la Direcció Territorial d'aquesta conselleria a Alacant, en haver-se tramitat els expedients d'autorització

d'emissions a l'atmosfera d'ambdues instal·lacions en aquesta. (S'hi adjunta còpia de l'escrit de data RE de 17 de novembre de 2015 com a annex I).

En data 9 de març de 2016 es va comunicar a la Plataforma (Sr. [REDACTED] i altres) que la Territorial d'Alacant va remetre a aquesta direcció general una còpia dels expedients de tramitació de les autoritzacions d'emissions; no obstant això i atés el volum dels esmentats expedients, podria concertar visita per a consultar-los i emportar-se fotocòpia de la documentació que es necessitara, si escau, tant en les oficines del Servei d'Inspecció Mediambiental situat a la Ciutat Administrativa Nou d'Octubre, torre 1, planta 52, com a les oficines de la Secció de Qualitat Ambiental de la Direcció Territorial d'aquesta conselleria a Alacant, on està la documentació original de tots dos expedients (S'hi adjunta còpia com a annex II).

D'acord amb la informació facilitada per la Direcció Territorial d'Alacant, representants de la Plataforma es van personar a veure els expedients dels tanatoris d'Elx i Sant Joan d'Alacant en dues ocasions, el 6 de novembre de 2016 i el 9 de maig de 2017. Després de la revisió de l'expedient pels interessats, se'ls van facilitar totes les fotocòpies que van ser sol·licitades. Del primer lliurament no va quedar constància escrita, però de l'última visita del 9 de maig, que es va sol·licitar per escrit (com consta en la sol·licitud d'aquesta data que s'adjunta com a annex III), se'ls van entregar en mà totes les fotocòpies sol·licitades, tal com apareix en l'escrit de la directora territorial de 15 de maig de 2017, recollida en mà el 17 de maig per Sr. [REDACTED] en representació de la Plataforma (segons figura en aquest document, que s'hi adjunta com a annex IV).

En les dependències de la Direcció General del Canvi Climàtic i Qualitat Ambiental no es va personar cap representant de la Plataforma a obtindre còpia de la documentació, que continua estant a la seua disposició per si volgueren obtindre còpia d'algun document addicional als ja remesos o retirats de la Direcció Territorial.”

Després de diverses explicacions sobre les altres peticions, que ací no interessen, l'Administració conclouia:

“Com a conclusió sobre l'anteriorment exposat, ha de reiterar-se la total disposició d'aquesta Direcció General del Canvi Climàtic i Qualitat Ambiental per a facilitar a la Plataforma tota la documentació que requerisquen, així com mantindre la via de diàleg oberta per a buscar solucions, dins de les seues competències i dels límits que imposa l'aplicació de la llei, i sense perjudici de drets de tercers.”

Quart. 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 mancances estructurals d'aquest 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 en avant, 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. En aquest cas ha de fer-se un particular esforç per a delimitar el que són sol·licituds d'informació pública pel reclamant, enfront d'un altre tipus de sol·licituds que no són objecte de les

competències d'aquest consell. En aquest punt, i en el context dels escrits realitzats per la part, cal considerar que queden fora de l'objecte d'aquest procediment ja que no són exercici de dret d'accés a la informació pública les peticions següents:

"SEGON: s'inste la Secretaria Autonòmica de Medi Ambient a explicar el motiu del canvi en el procediment administratiu per a anul·lar l'autorització d'emissions a l'atmosfera, al qual s'havia compromès no solament davant d'un grup d'afectats sinó també davant d'una parlamentària de la Comunitat Valenciana.

TERCER: s'inste la Secretaria Autonòmica de Medi Ambient a explicar el motiu pel qual, en tindre constància clara de l'emissió d'informes tècnics sense acreditació ENAC efectuats per [REDACTED], ha omés aplicar la seua potestat sancionadora malgrat tindre'n competència, segons disposa la legislació vigent."

No es tracta pròpiament de sol·licituds d'informació pública, sinó de petició de criteris o explicacions. I no cal considerar-les en el marc del dret d'accés a la informació especialment perquè estan formulades en el context dels escrits que critiquen i confronten jurídicament les actuacions municipals, la qual cosa no és objecte de debat d'aquesta resolució.

Tercer. Davant l'anterior, cal centrar l'atenció en allò que sí que poden considerar-se sol·licituds d'informació pública. En aquest sentit, que en l'escrit de 19 d'abril de 2017 se sol·licitava:

"PRIMER: es reclame al secretari autonòmic de Medi Ambient els documents que els afectats han sol·licitat i s'apliquen les sancions que corresponguen."

I cal assenyalar que es feia referència a un escrit anterior presentat davant del sotssecretari autonòmic de Medi Ambient i Canvi Climàtic de data 15 de febrer de 2017 i que en resum al·ludeix a la sol·licitud d'informació següent:

-Còpia de l'expedient administratiu sobre l'anul·lació de l'autorització d'emissions sol·licitades.

-Còpia de l'informe de la inspecció d'ENAC a [REDACTED] que també s'havia reclamat en l'escrit d'octubre del 2016.

-Còpia de l'informe que va enviar l'empresa [REDACTED], a la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural com a descàrrec en les infraccions trobades.

Pel que fa a això, l'Administració afirma que aquesta documentació ha sigut posada a la disposició dels peticionaris, entenent que s'al·ludeix a tots els que s'han personat davant del Consell, ja que en l'escrit de 15 de febrer de 2017 al qual s'ha al·ludit en la sol·licitud, figuren representats tots: La Plataforma [REDACTED], la Junta de Personal del Departament de l'Hospital General Universitari de Sant Joan d'Alacant i l'AMPA del CEIP [REDACTED].

En concret, s'indica que la documentació ha sigut facilitada en la Direcció Territorial d'Alacant en data 9 de maig de 2017, i s'adjunta a aquest efecte un document en què consten diverses signatures i en què es fa una sol·licitud de fotocòpies; entre la documentació que adjunta la Conselleria figura l'he rebut del fet que el Sr. [REDACTED] el 17 de maig de 2017 va recollir la documentació.

Pel que fa a altres informacions sol·licitades pels peticionaris, sí que consta entre la documentació facilitada per l'administració obligada que s'han realitzat les gestions oportunes per a facilitar el dret d'accés a la informació, i que s'informa el Sr. [REDACTED] el 8 de març de 2017.

Atés que la reclamació fa referències variades a les diverses peticions i queixes que no formen part de l'objecte de la present resolució, no és senzill determinar l'efectiu accés a la documentació

sol·licitada. Tampoc resulta excessivament senzill a partir de les al·legacions efectuades per l'Administració, atès que no solament se centren en la documentació i informació pública sol·licitades. En qualsevol cas, tot sembla indicar que l'Administració ha reconegut l'accés a la informació sol·licitada i, en qualsevol cas, posa aquesta informació a la disposició de la part reclamant. Així les coses, referent a això la informació pública demanada pel sol·licitant ja li ha sigut facilitada, encara que fóra extemporàniament. En conseqüència i pel que fa a això, ha de considerar-se que la present reclamació ha perdut de manera sobrevinguda el seu objecte. En conseqüència, és procedent assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i procedir d'acord amb allò que prescriu la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en l'article 21.1 estableix que en aquests casos “la resolució consistirà en la declaració de la circumstància que concórrega en cada cas, amb indicació dels fets produïts i les normes aplicables”, alhora de recordar que, igual que en altres resolucions estimatòries, el reclamant podrà comunicar qualsevol incidència respecte de l'efectivitat de l'accés a la informació reconegut respecte de la documentació a què s'ha fet referència.

Quart. De la mateixa manera, en l'escrit de 19 d'abril de 2017 el reclamant sol·licitava:

“QUART: s'inste la Secretaria Autonòmica de Medi Ambient a explicar el motiu pel qual no hi ha constància de consulta a l'Advocacia de la Generalitat sobre la vigència de la falta greu per excedir els valors d'emissió de contaminants autoritzats, malgrat tindre coneixement que l'informe que l'empresa propietària del crematori va presentar per a eludir la sanció econòmica de 20.000 euros per excedir els valors límits d'emissió de dos contaminants, no comptava amb l'acreditació ENAC”.

Des de l'única perspectiva que ací interessa com a sol·licitud d'informació, pot assenyalar-se que respecte de la constància de consulta a l'Advocacia de la Generalitat pot afirmar-se que el que consta en l'expedient és que la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Sostenible va sol·licitar el 19 de setembre de 2016 un informe a l'Advocacia. La petició no al·ludeix al fet que s'haja sol·licitat l'accés al contingut de l'informe sinó simplement que no en consta la sol·licitud, qüestió que sí que queda acreditada per la Conselleria. En conseqüència, també pot assenyalar-se que sí que s'ha satisfet aquesta petició.

RESOLUCIÓ

Atenent els antecedents i fonaments jurídics descrits és procedent:

Primer. Inadmetre la present reclamació pel que fa als apartats segon i tercer a què fa referència el F.J. primer de la present resolució, relatius a petició d'explicacions per part de la Secretaria Autonòmica.

Segon. Declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació respecte a la sol·licitud de documentació realitzada sobre:

Còpia de l'expedient administratiu sobre l'anul·lació de l'autorització d'emissions sol·licitades.

Còpia de l'informe de la inspecció d'ENAC a [REDACTED], que també s'havia reclamat en l'escrit d'octubre del 2016.

Còpia de l'informe que va enviar l'empresa [REDACTED], a la Conselleria d'Agricultura, Medi Ambient, Canvi Climàtic i Desenvolupament Rural, com a descàrrec en les infraccions oposades.



Així com sobre la constància de consulta a l'Advocacia de la Generalitat.

Tercer. Recordar a la part reclamant que podrà comunicar qualsevol incidència respecte de l'efectivitat de l'accés a la informació ja reconegut.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà 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 s'estableix en 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