

**Expedient núm. 36/2016**

**Informe núm. 5/2018**

**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

Sra. Isabel Lifante Vidal

València, 19 d'abril 2018

**ASSUMPTE: consulta en matèria de transparència o accés a la informació.**

En resposta a la consulta formulada pel Sr. [REDACTED], mitjançant escrit presentat el dia 7 de febrer de 2018, davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, la Comissió Executiva d'aquest Consell emet l'informe següent:

**ANTECEDENTS**

El 9 de febrer de 2017, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana (en endavant CTCV) va dictar la Resolució núm. 7/2017, per la qual es donava resposta a la reclamació interposada davant aquest pel Sr. [REDACTED], en representació de la plataforma [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, mitjançant la instància de 29 de juny de 2016. El sentit de la resolució va ser (cita textual): "ESTIMAR la reclamació interposada pel regidor Sr. [REDACTED] de la plataforma [REDACTED] de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, contra l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber i, en conseqüència, declarar que assisteix al reclamant el dret que l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber li facilite sense dilació tota la informació sol·licitada i que figura en l'apartat primer, tercer, cinquè, sisè i setè dels ANTECEDENTS".

La resolució esmentada va ser degudament notificada a les parts en què s'advertia que es comunicara al Consell qualsevol incidència que sorgira en el marc de l'execució de la resolució mencionada i que poguera perjudicar dret o interessos. El 29 de març de 2017, el Sr. [REDACTED] va posar de manifest davant aquest Consell l'escrit, pel qual comunicava que el compliment efectuat per l'Ajuntament dies abans -en concret, el 24 de març de 2017- en què notificava diversa documentació era insatisfactòria, així doncs, instava el Consell perquè adoptara les mesures oportunes per a fer efectiu el seu dret reconegut.

En el marc de les competències atribuïdes al Consell el 7 de juliol de 2017, la Comissió Executiva del CTCV va instar l'Ajuntament al compliment efectiu de la Resolució 7/2017, passats diversos mesos, el reclamant el Sr. [REDACTED] va presentar de nou un escrit amb data 25 d'octubre de 2017, pel qual posava en coneixement del Consell que l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber seguia sense complir la resolució.

A la vista d'aquestes circumstàncies el 22 de novembre de 2017 el CTCV va dictar l'Acord 2/2017 en relació amb l'expedient 36/2016, pel qual s'instava l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber que incoara el procediment sancionador contra el responsable o responsables de la possible comissió de faltes

greus o molt greus. Igualment, es comunicava que s'havia de posar en coneixement del CTCV el resultat del procediment sancionador incoat.

Després de la remissió d'aquest acord no s'havia tingut coneixement de cap altra actuació en el CTCV per part de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, però el 7 de febrer de 2018, el Sr. [REDACTED] presenta una consulta en relació amb la instrucció del procediment sancionador que es du a terme en l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber, en resum algunes de les qüestions que planteja són les següents:

*1. Hauria de proporcionar-me l'Ajuntament alguna informació sobre la iniciació de l'expedient, qui l'instrueix i el termini estimats per a la resolució o el desenvolupament de l'expedient, encara que, segons el seu criteri, jo no siga "part interessada". Si escau, quina és l'alternativa per a realitzar un seguiment del compliment de les etapes del procés de l'expedient mencionat?*

*2. Segons la Llei 19/2013, en el títol II, sobre el bon govern, inclou en el seu àmbit d'aplicació els membres de les juntes de govern de les entitats locals. En l'article 26 (...). Quina seria la forma d'articular les dues responsabilitats, possiblement contraposades, d'una mateixa persona, dins dels principis citats en l'article 26 de la Llei 19/2013, i quin ens administratiu hauria de supervisar-la?*

La consulta al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern es presenta en el marc de les competències que aquest òrgan té atribuïdes d'acord amb el que es disposa en l'article 42. d) de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, i en l'article 82.e) del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015.

A la vista d'aquests antecedents i basant-nos en la competència atribuïda -citada en el paràgraf anterior- aquest Consell dona resposta a la consulta plantejada segons l'argumentació següent:

## FONAMENTACIÓ JURÍDICA

**PRIMER.** Analitzant les dues qüestions plantejades pel que fa a la primera de les qüestions és necessari partir de la doble condició del Sr. [REDACTED], d'una banda, el fet que seguia regidor li atorga una sèrie de drets inherents al seu càrrec i, d'una altra banda, com a denunciador en el marc del procediment sancionador.

En analitzar la condició de denunciador del Sr. [REDACTED] la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant Llei 39/2015), que regula en l'actualitat els principis de la potestat sancionadora -després de la derogació del Reial decret 1398/1993, de 4 d'agost, que regulava el Reglament de procediment per a l'exercici de la potestat sancionadora- assenyala expressament en l'article 62.5 que la presentació d'una denúncia no confereix, per si sola, la condició d'interessat en el procediment, i, per tant, no li correspondrien els drets que atorga aquesta condició.

Així doncs, l'accés a la informació que hi ha en el marc de l'expedient sancionador incoat com a conseqüència de la presentació d'una denúncia, com podria entendre's el fet que el Sr. [REDACTED] posara en coneixement del CTCV les traves que se li imposaven per a poder realitzar el seu treball com a càrrec electe impedint-li l'accés a informació municipal, no li atorgaria en principi més drets que els derivats de la condició de denunciador, és a dir, la comunicació al denunciador de la iniciació del procediment mitjançant l'acord d'incoació tenint en compte que l'article 64.1 de la Llei 39/2015 remet per a aquesta qüestió a les normes reguladores del procediment, en el cas concret contingudes en el títol IV del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern (en endavant Decret 105/2017).

Qüestió diferent és que com a regidor el Sr. [REDACTED] tinga garantit l'accés a la informació municipal per a l'exercici de la seua pròpia funció de control com a representant públic, no obstant això, és evident que aquesta circumstància està clarament impedita *-de facto* l'expedient sancionador se circumscriu a la impossibilitat que estableix l'Ajuntament de San Antonio de Benaixeve al Sr. [REDACTED], per tant, seria raonable que aquesta doble condició fera que se li facilitara tota la informació possible, no tant perquè en l'expedient se li pot atorgar la qualificació de denunciador, sinó perquè es tracta d'un expedient que s'està instruint en l'Ajuntament i sobre el qual té dret a estar informat com a càrrec electe de la corporació.

El dret a la informació dels electes locals està regulat expressament en la normativa local i els atorga la facultat d'obtenir informació sempre que siga necessària per al desenvolupament de la seua funció -tal com es va reconèixer en la Resolució núm. 7/2017 d'aquest Consell i que és l'origen del procediment sancionador-, la delimitació de la informació que consideren rellevant és una decisió que únicament correspon establir al càrrec electe.

La jurisprudència del Tribunal Suprem ha reconegut expressament com a dret fonamental la participació efectiva en l'actuació pública, entre uns altres -com no podia ser d'una altra manera- està la fiscalització de les actuacions municipals, circumstància clara en el cas particular que ens ocupa -la instrucció d'un expedient sancionador en el marc de la impossibilitat d'exercir el dret d'accés a la informació- igualment es reconeix com a funció el control exercit pels càrrecs electes municipals (STS de 9 de maig de 1998). Els càrrecs electes no han de justificar un motiu o funció específica directa i concretament connectada amb la informació a la qual volen accedir i aquesta falta d'especificació no pot ser motiu de la desestimació de la sol·licitud de la informació (STS de 5 de novembre de 2000), així doncs, l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber no pot emprar-se en la simple consideració del Sr. [REDACTED] com a denunciador, ja que ostenta un dret major, que és la de ser regidor municipal.

És tot el que s'ha d'informar als efectes oportuns.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS  
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho