

Expedient Núm. 202/2019

Resolució Núm. 96/2020

**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

D^a Sofía García Solís

València, a 31 de juliol de 2020

Reclamant: Sra. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de València.

VISTA la reclamació número **202/2019**, interposada pel Sr. [REDACTED] en representació de la Sra. [REDACTED] formulada contra l'Ajuntament de València, i sent ponent la Vocal Senyora Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer.- Segons es desprén de la documentació obrant en l'expedient, el Sr. [REDACTED] en nom i representació de l'ara reclamant, va presentar una sol·licitud d'informació pública davant l'Ajuntament de València el 30 d'octubre de 2019 (instància n° 00113 2019 030943), en la qual demanava una còpia de la resolució recaiguda en l'expedient administratiu sancionador en matèria de consum número 5733/2016.

Posteriorment, va presentar davant l'Ajuntament, amb data 14 de novembre de 2019, la instància n° 00113 2019 032861, per la qual indicava la finalitat per la qual va formular aquesta sol·licitud: concretament, per a instar, a l'empar de la Sentència del Tribunal Constitucional (Ple) de 28 de febrer de 2019 i de la Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de 26 de gener de 2017, la revisió de la Sentència recaiguda en el procediment verbal 849/2016, del Jutjat de Primera Instància n° 18 de València, exposant que per a resoldre aquest cas no es va aplicar la legislació de consumidors, ni l'espanyola i ni la comunitària.

Segon.- L'expedient sancionador abans esmentat es va obrir tenint per antecedent l'expedient de l'Oficina Municipal d'Informació i Defensa del Consumidor de l'Ajuntament de València (OMIDC) número 02402/2016/3033, en el qual constava la reclamació formulada per la Sra. [REDACTED] enfront de l'entitat contra la qual es va dirigir aquest expedient sancionador, PC Carrier, S.L. La reclamant, a través de diverses instàncies presentades a l'Ajuntament, va sol·licitar informació sobre les actuacions realitzades en relació amb aquesta reclamació. El Servei Central del Procediment Sancionador de l'Ajuntament, a la vista d'aquestes instàncies, mitjançant provisió de 17 de febrer de 2017 (de la qual va rebre notificació la reclamant el 21 de febrer de 2017) va informar la Sra. [REDACTED] que s'havia incoat procediment sancionador, tramitant-se amb el número d'expedient 01306/2016/5733. En aquesta provisió es va indicar a la Sra. [REDACTED] que "la presentació de reclamació davant l'OMIDC no li conferix per si sola la condició d'interessada en el procediment sancionador."

Tercer.- En resposta a la sol·licitud d'informació de la reclamant, el 4 de desembre de 2019 li va ser notificada la Resolució núm. GO-2307, de 27 de novembre de 2019 de l'Ajuntament de València, on es resolia desestimar la seua sol·licitud d'informació i, per tant, no subministrar-la.

Quart.- El 19 de desembre de 2019 el Sr. [REDACTED] en nom i representació de la reclamant, va presentar per via telemàtica, amb número de registre 190118030417, una reclamació davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern contra la denegació d'accés per part de l'Ajuntament de València a la sol·licitud d'informació presentada el 30 d'octubre de 2019.

Cinqué.- En data 30 de gener de 2020, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre per via telemàtica a l'Ajuntament de València escrit, rebut pel Consistori el mateix dia 30, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic, pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com aportar qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevant.

En resposta a aquest escrit, el 5 de març de 2020 l'Ajuntament de València va respondre a aquest Consell formulant les següents al·legacions:

1. *“Calç dir que aquest expedient fa referència a una tramitació aliena al procediment de Dret d'Accés a la informació establert en l'Ajuntament de València; per la qual cosa no existia cap documentació relativa a aquesta reclamació en el Servei de Transparència i Govern Obert de l'Ajuntament de València, el qual és la Unitat Responsable de la transparència.*

2.- *Que amb data 5 de febrer de 2020 aquest Servei va sol·licitar informe al Servei de Procediment Sancionador i a l'Oficina Municipal d'Informació i Consum, ambdues van remetre informe a aquest servei, els quals s'adjunten com annex a aquest escrit. El Servei de Procediment Sancionador ens remet còpia de la Resolució número GO-2307 de data 27 de novembre de 2019, junt amb l'acusament de rebut de la persona interessada. Per la seua part l'Oficina Municipal d'Informació i Consum ens informa que:*

INFORME: *"En relació amb la petició d'informe sobre la sol·licitud presentada per la Sra. [REDACTED] perquè es li facilitara còpia de la Resolució recaiguda en l'expedient sancionador en matèria de Consum número 5733/2016, aquesta Oficina Municipal d'Informació al Consumidor (OMIC) informa que no és la competent per a resoldre sobre si escau o no facilitar aquesta còpia, sent el Servei Central del Procediment Sancionador el competent per a resoldre sobre la procedència de la petició realitzada per la Sra. [REDACTED]. No obstant això, amb la finalitat que el Servei de Transparència i Govern Obert tinga coneixement dels fets que van portar a la incoació de l'expedient sancionador, a continuació s'exposa la tramitació dura a terme en aquesta Oficina de la reclamació presentada en el seu moment per la Sra. [REDACTED]: Amb data 25 de gener de 2015 la Sra. [REDACTED] presenta per registre d'entrada una reclamació contra l'empresa PC Carrier, S.L., en la qual sol·licitava que es feren els gestions necessàries perquè li donaren de baixa dels dos cursos on-line que havia contractat amb la mateixa i li retornaren els diners pagats per aquests. La reclamant basava la seua reclamació en el presumpte incompliment dels condicions en què es va contractar; i aportava còpia del contracte i d'uns correus electrònics en els quals comunicava la impossibilitat de descarregar-se els materials o d'accedir a aquests. Aquesta reclamació va ser donada d'alta en l'OMIC amb la reverència D-404/2016.*

Després de la corresponent mediació amb l'empresa, la mateixa va contestar mitjançant escrit en el qual manifestava no estar conforme amb la petició de la reclamant, per considerar que havien complert correctament amb els servicis contractats, facilitant un llistat dels connexions i descàrregues de material realitzats per la reclamant a través d'internet. L'empresa no està adherida al sistema arbitral de consum ni va manifestar en la seua contestació la seua voluntat de resoldre el conflicte en via d'arbitratge. Vist el resultat de la mediació, la Unitat d'informació de l'OMIC va remetre contestació a la Sra. [REDACTED] amb data 4 de maig de 2016, informant-la de la resposta de l'empresa i indicant-li que si desitjava prosseguir amb la seua reclamació hauria d'acudir a la via judicial.

La reclamant va presentar un nou escrit el 12 de maig, en el qual insistia en els seus arguments d'incompliment per part de l'empresa. A aquest escrit es va contestar per part d'aquesta Oficina el 23 del mateix mes, mitjançant nova notificació en la qual s'explicava que una vegada intentada la mediació sense obtenir un resultat positiu, la solució del conflicte entre consumidor i empresa havia de plantejar-es davant els òrgans encarregats per la legislació vigent per a resoldre-ho, sent aquests òrgans els jutjats i tribunals de justícia. També se l'informava que és donava trasllat de tota la documentació al Negociat de Procediment de l'OMIC amb la finalitat que estudiaren la possible existència d'infracció en matèria de consum.

- Finalment, amb data 13 d'octubre de 2016, la responsable del Negociat de Procediment de l'OMIC va emetre informe en el qual és recollia la possible existència d'una infracció en matèria de consum, pel fet que la informació sobre el dret de desistiment que figurava en el contracte d'adhesió facilitat per l'empresa no s'ajustava al qual és preveu en la legislació vigent. Aquest informe, juntament amb tota la documentació de la reclamació, va ser traslladada al Servei Central del Procediment Sancionador el 10 de novembre de 2016, sent aquest servei l'encarregat de la incoació de l'expedient sancionador i de tots els tràmits i resolucions posteriors.

Per part seua, la Resolució núm. GO-2307, de 27 de novembre de 2019 de l'Ajuntament de València la còpia del qual s'adjuntava, i on es resolia desestimar la sol·licitud d'informació de la reclamant, basava la denegació d'accés en els següents fonaments de dret:

"Repare's que en el nostre cas, les actuacions municipals s'inicien per reclamació formulada davant l'OMIC de l'Ajuntament de València, formulada per Donya [REDACTED]. L'exercici de la potestat sancionadora, i la seua gestió administrativa des del Servei Central del Procediment Sancionador és posterior. En el nostre cas, el procediment sancionador, que s'inicia d'ofici, per acord de l'òrgan competent, única via d'iniciació, tal com prescriu l'art. 63 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions públiques (d'ara en avant, també, LPC), però aqueix inici no s'ha produït a resultes de "denúncia" (art.62 LPC), sinó de "petició raonada d'altres òrgans" (art. 61 LPC) i, concretament, de l'OMIC, que, a aquest efecte, va realitzar remissió motivada de les actuacions al Servei Central del Procediment Sancionador. Per tant, Donya [REDACTED] no va ser denunciant en l'expedient sancionador, i, d'haver-lo sigut, no existia deure legal de notificar-li, atés que "La presentació d'una denúncia no conferix, per si sola, la condició d'interessat en el procediment" (art. 62.5 LPC) i, d'haver sigut denunciant, dit deure només existeix "quan les normes reguladores del procediment així ho prevegen" (art. 64 LPC), sense que conste previsió normativa en aqueix sentit. Conforme resulta de l'art. 62.5 LPC que diu: "La presentació d'una denúncia no confereix, per si sola, la condició d'interessat en el procediment."

Per tot això, l'Ajuntament de València concloïa el seu escrit sol·licitant del Consell de Transparència que, en atenció a les al·legacions presentades, adoptara resolució per la qual es desestimara la reclamació de D^a [REDACTED]

Sisé.- El 29 de maig de 2020 el Sr. [REDACTED] en nom i representació de la reclamant, va presentar davant el Consell de Transparència per via telemàtica, amb número de registre GVRTE/2020/769440, documentació addicional per a incorporar a l'expedient i fonamentar la seua reclamació.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 31 de juliol de 2020 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 sota els següents:

FONAMENTS JURÍDICS

Primer.- Conforme a l'art. 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.- Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs –e l'Ajuntament de València– es troba subjecta a les exigències de la citada Llei, en virtut del que es disposa en el seu art. 2.1.d), que es refereix de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana i les entitats del seu sector públic vinculades o dependents”.

Tercer.- Quant a la reclamant, es reconeix el dret de D^a [REDACTED] a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015 valenciana, atès que l'art. 11 d'aquesta Llei garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei.

Quart.- Finalment, la informació sol·licitada, relativa a una còpia d'una resolució recaiguda en un expedient administratiu sancionador en matèria de consum, constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013 de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el seu format o suport, que obren en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué.- Entrant en el fons de l'assumpte, cal analitzar en primer lloc la condició d'interessat al·legada per reclamant, i en aquest sentit, és sabut que el denunciador no és interessat en l'expedient (Article 62.5 Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, “la presentació d'una denúncia no confereix, per si sola, la condició d'interessat en el procediment”), per la qual cosa el seu accés a la informació sol·licitada ho és en principi com a ciutadà de la Llei 2/2015, i no com a interessat.

En aquest sentit s'ha manifestat el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana (CTCV), en la resolució núm. 50/2018 relativa a l'expedient núm. 70/2017, en la qual reconeix l'accés a la informació sobre expedient sancionador – ja tancat- a qui va ser el denunciador d'aquest. S'argumenta que “en el moment en què es tanca l'expedient la condició de denunciador decau fins al punt que el [reclamant...] ja pot com un particular sol·licitar la informació”.

Sisé.- En segon lloc, i quant al procediment de què es tracta, atès que ens trobem davant un procediment sancionador, caldrà partir del límit al dret d'accés contemplat en l'article 14.1.e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), “la prevenció, investigació i sanció dels il·licits penals, administratius o disciplinaris”, per a finalment concloure que, finalitzat el procediment, la confidencialitat persegueix preservar el dret a la intimitat i a la protecció de dades, i en aquest sentit, tenint en compte que la part denunciada és una entitat jurídica, no li és d'aplicació aquesta limitació.

El Consell Valencià de transparència ha considerat en diverses resolucions que aquest límit únicament té sentit de ser aplicat mentre els procediments d'investigació o sanció estan oberts.

Per tant, atès que el que s'està sol·licitant en el present cas és una “còpia de la resolució recaiguda” en un expedient administratiu sancionador en matèria de consum, sembla evident que el procediment ha finalitzat, per la qual cosa el límit citat ja no seria operatiu, **llevat que la resolució haja sigut recorreguda i encara no siga ferma.**

I vist l'anteriorment exposat, es reconeix el dret d'accés a la informació sol·licitada, dissociant prèviament qualsevol dada personal de terceres persones que poguera aparèixer en aquesta.

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

Primer.- Estimar la reclamació presentada pel Sr. [REDACTED] en nom i representació de D^a [REDACTED] davant aquest Consell, mitjançant escrit de data 19 de desembre de 2019, amb número de registre 190118030417 contra l'Ajuntament de València.

Segon.- Instar a l'Ajuntament de València que faça lliurament al reclamant, en el termini d'un mes a comptar des de la recepció d'aquesta resolució, de la "*còpia de la resolució recaiguda*" en l'expedient administratiu sancionador en matèria de consum que esmenta en la reclamació, **llevat que aquesta resolució haja sigut recorreguda i encara no siga ferma**, circumstància que haurà d'acreditar-se i posar-se en coneixement d'aquest Consell

Tercer.- Convidar al Sr. [REDACTED] que comuniqui a aquest Consell qualsevol incidència que sorgisca respecte de l'execució d'aquesta resolució i que pugja perjudicar els seus drets i interessos.

Contra la present Resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar 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 a la seua 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