

Expedient núm. 118/2019

Resolució núm. 48/2020

**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

Sra. Sofía García Solís

València, 6 de maig de 2020

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ciutat de les Arts i les Ciències, SA.

VISTA la reclamació número 118/2019, interposada pel Sr. [REDACTED] formulada contra l'entitat Ciutat de les Arts i les Ciències, SA (d'ara endavant CACSA), i com a ponent el president del Consell Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent,

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 12 de juny de 2019 el Sr. [REDACTED] va presentar per via electrònica una sol·licitud d'accés a informació pública a CACSA, amb número de registre de la Generalitat GVRTE/2019/410525, registrada en CACSA el 19 de juny de 2019, amb número de registre 2019-02969, en la qual demanava l'accés a la següent informació:

- «1. Llista actualitzada de nombre d'espècies i d'individus de cada espècie que alberga l'Oceanogràfic.
2. Nombre d'individus nascuts en l'Oceanogràfic, adquirits per l'Oceanogràfic i morts, desglossats per any i espècie des de l'any 2010.
3. Llista de la causa de la mort de cada individu, incloent-hi si va ser sacrificat, mort per malaltia o per mort violenta causada per un altre animal, desglossats per any i espècie des de l'any 2010.
4. Nombre d'individus desapareguts o escapats de l'Oceanogràfic encara que posteriorment foren capturats, desglossats per any i espècie des de l'any 2010.
5. Llista de tots i cadascun dels animals registrats en l'Oceanogràfic des de 2010 fins a l'actualitat. Per a cadascun dels animals sol·licitava el següent: data d'entrada, data de naixement, data de mort, data de desaparició, causa de mort, espècie, nom de pila, codi únic identificatiu de cada individu.»

Segon. Amb data 12 de juliol de 2019, CACSA va comunicar al sol·licitant el següent:

- Que després de l'anàlisi de la informació sol·licitada, CACSA havia detectat que aquesta afectava els drets o interessos [REDACTED] SL, empresa contractada per CACSA per a la gestió i explotació dels edificis i instal·lacions de l'Oceanogràfic, la qual cosa s'havia traslladat, en virtut de l'article 15.4 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril.
- Que atesa la complexitat de la informació sol·licitada, d'acord amb el que estableix l'article 17.2 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, CACSA havia acordat prorrogar el termini de resolució per un mes més.

Tercer. El 9 d'agost de 2019, CACSA va dictar, en resposta a la sol·licitud d'informació pública de 12 de juny de 2019 del Sr. [REDACTED] una resolució estimatòria parcial, per la qual es resolía concedir l'accés parcial a la informació pública sol·licitada, i es donava accés a la informació següent:

“- Llista actualitzada del nombre d'espècies i d'individus de cada espècie que alberga l'Oceanogràfic. S'adjunta com a annex a aquesta resolució.

- Malalties de declaració obligatòria (pel seu impacte en l'àmbit de la salut pública o per a la cabanya ramadera, segons determina el Reial decret 526/2014, de 20 de juny, pel qual s'estableix la llista de les malalties dels animals de declaració obligatòria): no s'han diagnosticat casos en cap exemplar durant el període sol·licitat, és a dir, des de 2010.

- Fugida d'animals perillosos (pel potencial risc per al públic, segons el que estableix la Llei 31/2003, de 27 d'octubre, de conservació de la fauna silvestre als parcs zoològics): no s'han produït fugides d'animals perillosos durant el període sol·licitat, és a dir, des de 2010.

- Fugida d'animals d'espècies potencialment invasores (pel potencial risc per al medi ambient, segons s'identifiquen en el Reial decret 630/2013, de 2 d'agost, pel qual es regula el Catàleg Espanyol d'Espècies Exòtiques Invasores): no s'han produït fugides d'espècies invasores durant el període sol·licitat, és a dir, des de 2010.”

Quart. El 20 d'agost de 2019, el reclamant va presentar per via telemàtica davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana una reclamació contra la resolució estimatòria parcial dictada per CACSA, amb número de registre GVRTE/2019/534839. En aquesta reclamació, el Sr. [REDACTED] manifestava com a motius, literalment, els següents:

“S'ha facilitat de manera adequada la informació llistada com a número 1 però no la resta de punts. L'empresa contractada per Ciutat de les Arts i de les Ciències, SA ha considerat que part de la informació sol·licitada afecta als seus “drets o interessos” però no es facilita un test de dany que és d'obligada realització segons dicta el capítol III del preàmbul de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern s'explica que “els límits previstos s'aplicaran atenent un test de dany (de l'interés que se salvaguarda amb el límit) i d'interés públic en la divulgació (que en el cas concret no prevalga l'interés públic en la divulgació de la informació) i de manera proporcionada i limitada pel seu objecte i finalitat” però en la resolució no es realitza el test de dany ni s'argumenta degudament per quina raó afecta els seus drets o interessos.

Argumente que aquesta informació és d'interés públic i prima sobre qualsevol interés privat per diversos motius. El primer és ser una concessió pública d'un espai públic, ja que és una empresa contractada per l'Administració pública per això considere que aquesta informació és d'una Administració pública i, per tant, ha de ser pública sobre la base de l'article 8.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

El segon és que el Consell de Transparència ja ha dictaminat a favor de fer pública informació similar, com va ocórrer amb la concessió de les despeses destinades a la publicitat institucional en el Pla de mitjans, ja que informació que ha de fer-se pública d'ofici i va descartar que es poguera argumentar que perjudicaria els interessos econòmics i comercials de tercers encara que les administracions... Pot llegir més sobre aquest cas ací: https://consejodetransparenciaes/ct/Home/Actividad/recursos_jurisprudencia/Recursos AGE/2017/38_publicidadinstitucional.html.

El tercer és que la Llei 8/2003, de 24 d'abril, de sanitat animal i la Llei 31/2003, de 27 d'octubre, de conservació de la fauna silvestre als parcs zoològics posa el focus en el benestar animal i el registre de dades sobre la fauna de zoos i aquaris, per tant, és base legal suficient per a considerar interés públic dades com el nombre d'individus desapareguts o escapats, tots els individus registrats des de 2010 a la llista, el nombre d'individus nascuts o adquirits i la llista amb causa de mort.”

Cinqué. Amb data 8 d'octubre de 2019, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a CACSA 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, així com per a aportar qualsevol informació sobre aquest tema que considerara rellevant.

En resposta a aquest, el dia 30 d'octubre de 2019 es van fer arribar les al·legacions de CACSA. Com a fonament previ a les seues al·legacions, l'empresa cita el criteri interpretatiu 1/2019, de 24 de setembre, del Consell de Transparència i Bon Govern estatal (d'ara en avant CTBG).

En aquest criteri interpretatiu es qualifica com a contràries als interessos econòmics i comercials aquells avantatges o situacions beneficioses per al subjecte o subjectes d'aquests que, si es coneixen, comprometrien la seua posició en el mercat o en qualssevol processos negociadors de naturalesa econòmica (licitacions, negociació col·lectiva, etc.). Per a això, a l'hora de calcular la repercussió que es produiria en facilitar la informació al·ludeix a la realització del test del dany, per la qual cosa el subjecte responsable d'atendre una sol·licitud d'informació o una reclamació ha d'analitzar les qüestions següents:

- 1r. Valorar totes les qüestions que resulten d'aplicació amb identificació dels interessos econòmics i comercials que es veuen afectats.
- 2n. Destacar la incidència comercial o econòmica de la informació que se sol·licita.
- 3r. Valorar en quina mesura concreta proporcionar la informació danyaria els interessos econòmics i comercials d'una organització.
- 4t. Determinar el nexa causal entre l'accés a la informació sol·licitada i el dany als interessos econòmics i comercials de l'entitat presumptament perjudicada.

En relació amb la qualificació de la informació com a confidencial, el CTBG estableix en aquest criteri interpretatiu que s'han de tindre en compte els criteris següents:

- 1r. Ha de ser relativa a circumstàncies o operacions que tinguen connexió directa amb l'activitat econòmica pròpia de l'empresa.
- 2n. La informació no ha de tindre caràcter públic, és a dir, que no siga ja àmpliament coneguda o no siga fàcilment accessible per a les persones pertanyents als cercles que normalment s'utilitze aqueix tipus d'informació.
- 3r. Ha d'haver-hi una voluntat subjectiva del titular de la informació de mantindre allunyada del coneixement públic la informació en qüestió.
- 4t. La voluntat de mantindre secreta la informació ha d'obeir a un legítim interès objectiu que ha de tindre naturalesa econòmica, i que caldrà identificar, per exemple, quan la revelació de la informació produísca el detriment de la competitivitat de l'empresa titular del secret davant dels seus competidors, afeblisca la posició d'aquesta en el mercat o li cause un dany econòmic en fer accessible als competidors coneixements exclusius de caràcter tècnic o comercial.

Atesos els criteris interpretatius esmentats, CACSA va formular les al·legacions següents:

A) Respecte a l'interés comercial i altres interessos econòmics.

Confidencialitat de la informació

La gestió i explotació de l'activitat integral de l'Oceanogràfic havia sigut adjudicada a l'entitat privada [REDACTED] SL en virtut d'un contracte de gestió i explotació dels edificis i instal·lacions de l'Oceanogràfic i suport a Ciutat de les Arts i les Ciències, SA. El contracte, amb relació amb l'activitat de l'Oceanogràfic, es corresponia amb un contracte d'arrendament de negoci o indústria pel qual se cedia a una societat operadora la gestió i explotació, a risc i ventura, de la unitat que formaven els béns patrimonials de Ciutat de les Arts i les Ciències, SA.

La gestió i explotació responia al desplegament, al llarg de la duració del contracte, d'un Pla Director de Qualitat subjecte a una clàusula de confidencialitat davant tercers. Per això, l'activitat així desenvolupada, incloent-hi aquella derivada de la gestió biològica, fins i tot duent-se a terme sobre uns béns patrimonials de CACSA, tenia restringida la seua difusió pública, en considerar-se que aquesta revelaria la confidencialitat del seu Pla director o Pla de negoci.

Competitivitat

Revelar les estratègies professionals comportaria afeccions en la capacitat de gestió davant de tercers. [REDACTED] com a operador de l'Oceanogràfic, competia en un mercat obert. Es postulava en

un mercat d'oci cultural, i exercia la seua acció comercial per diverses vies (acords amb agències de viatges majoristes, hotels, escoles, col·legis).

Com en tot mercat obert, el client decidia per un balanç de qualitat esperada i preu de producte. Per això, revelar informació rellevant del negoci podia implicar que els competidors la utilitzaren en el seu benefici.

Deterioració d'imatge

Es podria produir una deterioració de la imatge amb conseqüències comercials que afectarien principalment el descens de visitants i, com a resultat, tindria un perjudici directe sobre les obligacions econòmiques davant de Ciutat de les Arts i les Ciències, SA i sobre la viabilitat econòmica de l'abast del contracte adjudicat. Per tant, es posaria en risc la viabilitat econòmica de l'Oceanogràfic i, amb això, els estàndards de qualitat que exigia l'activitat a mantindre, especialment sobre la col·lecció biològica i sobre les instal·lacions que donaven suport al seu manteniment i benestar.

La capacitat de persuasió per a la consecució de les visites a l'Oceanogràfic depenia de la reputació del centre i de l'estratègia de comunicació que es generara. Revelar públicament qualsevol aspecte de l'operatiu de l'empresa podia implicar minvaments econòmics, per la disminució d'afluència que es podia generar per una informació revelada de manera inadequada.

Es donava la circumstància, a més, que les condicions del contracte requerien de l'operador uns cànons que aplicaven com un percentatge del benefici de la Societat -per a les activitats anomenades primàries (venda d'entrades i esdeveniments) i per un altre, un percentatge sobre la facturació d'activitats secundàries (restauració i botigues). Els operadors candidats a la gestió van haver de comprometre uns cànons mínims garantits que es basaven en l'expectativa de visitants per a cadascun dels quinze anys del contracte. Això implicava que, si l'afluència de visitants baixava d'un determinat punt, [REDACTED] podia molt fàcilment entrar en pèrdues. L'operador gestionava el centre pel seu compte i risc, i no podia, en cap cas, reclamar aquestes perdudes a CACSA, que seria, per tant, l'única societat sobre la qual recauria la perduda, la qual cosa podria fer inviable la seua operació.

Descontextualització

La informació requerida atenia uns indicadors molt concrets de la gestió biològica, que valorats per si mateixos i de forma aïllada a la resta d'indicadors i activitats, aportava un predisposició a qualsevol interpretació i amb això amplificava la deterioració d'imatge anteriorment citat.

No era el mateix, a tall d'exemple, comunicar quantes morts havia hagut de cries de cetacis, com a dada aïllada, que fer-ho en un context global, amb el nombre d'èxits reproductius, i una explicació detallada de les condicions amb les quals es gestionava la reproducció de la col·lecció. Una vegada lliurada la informació, no hi havia manera de garantir què no es transmetera. La informació parcial podia resultar clarament lesiva.

B) Respecte a l'interés públic

En contestació a l'al·lusió que l'interessat realitzava a la Llei 8/2003, del 24 d'abril, de sanitat animal, i a la Llei 31/2003, de 27 d'octubre, de conservació de la fauna silvestre en parcs zoològics, per a fonamentar, com a base legal suficient per a considerar d'interés públic informació com ara el nombre d'individus desapareguts o escapats, tots els individus registrats des de 2010 en la llista, el nombre d'individus nascuts o adquirits i la llista amb causa de mort, s'exposava l'al·legació següent:

- La Llei 8/2003, de 24 d'abril, no era una llei de benestar, sinó que s'aplicava sobre la sanitat animal i, concretament sobre l'establiment de les normes bàsiques i de coordinació amb la finalitat d'assegurar la prevenció, lluita, control i erradicació de les malalties dels animals, la millora sanitària i la prevenció de riscos per a la salut humana. Per tant, no es referia en cap cas al benestar animal en centres zoològics. A l'efecte de les regulacions dictades per la llei, eren exclusivament les autoritats competents de l'Administració pública les que tenien atorgada la capacitat d'inspecció per a verificar el compliment de la llei.

En aquest sentit, era la Secció de Producció i Sanitat Animal de la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica la que tenia la responsabilitat

d'aquest seguiment i verificació del compliment i així ho feia constar en la seua inspecció anual a l'Oceanogràfic. Es pot destacar que en l'apartat 2 de l'article 81 de l'esmentada llei s'establia que els inspectors estaven obligats a guardar el degut sigil i confidencialitat de totes aquelles dades o fets de qualsevol naturalesa que haguera conegut en l'exercici de la seua labor inspectora. Seria, per tant, l'autoritat competent l'encarregada d'avaluar i, si escau, sancionar basant-se en la llei, i no permetia la difusió pública dels detalls de la inspecció.

- Quant a la Llei 31/2003, de 27 d'octubre, de conservació de la fauna silvestre en parcs zoològics, una llei d'àmbit nacional aplicable directament a centres com l'Oceanogràfic, es tractava d'una llei que, encara que esmentava la importància del manteniment del benestar animal, posava el focus sobre el rol dels zoològics en la preservació de la biodiversitat.

Aquesta llei tenia per objecte assegurar la protecció de la fauna silvestre existent als parcs zoològics i la contribució d'aquests a la conservació de la biodiversitat. No establia, per tant, en cap cas, que el benestar animal en un centre haguera de mesurar-se o poguera ser mesurat basant-se en el nombre de naixements/morts/altres/baixes com en principi semblava que tractava de proposar el sol·licitant. Semblava totalment que la informació sol·licitada per l'interessat en nom de l'interés general estava completament esbiaixada, especialment quan l'interés del sol·licitant semblava ser, garantir el compliment de la llei i el benestar dels animals en l'Oceanogràfic, labor que ja realitzava l'autoritat competent a la qual s'entregava aquesta i molta altra informació dins d'un acord de confidencialitat que aplicava durant la inspecció. Els detalls sobre les causes de mort/sacrifici descrivint causes cruentes, fugides, etc., no podien establir-se com la referència del compliment de la Llei 31/2003, ni molt menys per a l'adequada avaluació del benestar en un centre zoològic.

Les dues conselleries, tant d'Agricultura com de Medi Ambient (ara agrupades en una mateixa conselleria a la Comunitat Valenciana) havien vetlat des de l'entrada en vigor de la Llei pel seu compliment en tots els àmbits.

L'Oceanogràfic anualment rebia inspectors de totes dues seccions (Agricultura i Medi Ambient), que visitaven les instal·lacions i comprovaven al detall tota la informació requerida que vetlava pel compliment de la legislació vigent.

Aquestes avaluacions, que s'acompanyen per sengles visites a les instal·lacions del centre, eren molt complexes i en cap cas es podien dur a terme a partir del detall d'una informació parcial i esbiaixada basada en un inventari que no tenia interès general, ni valor quan el que s'argumentava era que es pretenia avaluar el benestar animal.

Era per això, que la informació sol·licitada responia a una mena d'indicadors de gestió biològica la declaració de la qual corresponia únicament davant aquelles autoritats competents responsables d'assegurar el compliment de normatives i reglaments internacionals que, una vegada transferits a l'ordenament jurídic espanyol, s'encarregaven de vetlar pel manteniment i conservació de fauna silvestre. Aquestes competències estaven transferides a les comunitats autònomes i, en el cas de la Comunitat Valenciana, requeien sobre la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica.

Els indicadors de gestió requerits, s'entenia que en cap concepte responien a un interès públic, excepte en el cas que la informació afectada puga ser de rellevància davant de la seguretat, benestar o salut de les persones. Aquest últim supòsit tan sols es podia donar en el cas de fugida d'espècies invasores o perilloses, o de brots de malalties de declaració obligada, i en tots dos casos la informació va ser remesa al sol·licitant. La resta de la informació mancava d'interès públic i es trobava a disposició únicament dels òrgans competents per a la fiscalització de l'activitat objecte, tal com s'havia exposat anteriorment.

Per tot el que s'ha exposat anteriorment, s'al·legava que era evident que el tipus d'informació sol·licitada, d'una banda, perjudicava els interessos i la imatge de l'empresa gestora si es presentava fora d'un context d'avaluació global de l'operativa zoològica i, d'altra banda, s'havien exposat els arguments suficients que justificaven que aquesta informació no havia de ser considerada d'interès públic. Per això, CACSA conclouia que en aquest cas prevalia l'interès privat sobre l'interès públic.

Per tant, sol·licitava que es consideraren realitzades les al·legacions a fi de ser tingudes en compte a l'hora d'emetre la resolució al procediment i s'acordara l'arxivament de les actuacions.

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de data 6 de maig de 2020 d'aquesta comissió executiva, s'adopta aquesta 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. Quant al reclamant, es reconeix el dret a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atés que l'article 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.

Tercer. Respecte a l'Administració destinatària de la sol·licitud són necessàries algunes consideracions prèvies atés que la informació sol·licitada la té [REDACTED] en virtut d'un contracte mixt d'arrendament de negoci (gestió i explotació de béns patrimonials de CACSA), i no és aplicable en aquest cas l'article 3.5 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, que limita l'obligació de subministrament d'informació a "les persones físiques o jurídiques diferents de les indicades en els articles anteriors que presten serveis públics o exercisquen funcions delegades de control o un altre tipus de funcions administratives".

No obstant l'anterior, resulta d'obligada consideració l'aplicabilitat de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, ja que aquesta té caràcter bàsic i estén la seua aplicació a totes les administracions públiques (art. 2.1.a)

En concret i pel que ací interessa, la llei estatal, en l'article 4, estableix el següent:

"4. Obligació de subministrar informació

Les persones físiques o jurídiques diferents de les esmentades en els articles anteriors que presten serveis públics o exercisquen potestats administratives estaran obligades a subministrar a l'Administració, organisme o entitat de les previstes en l'article 2.1 a la qual es troben vinculades, previ requeriment, tota la informació necessària per al compliment per aquells de les obligacions previstes en aquest títol. Aquesta obligació s'estendrà als adjudicataris de contractes del sector públic en els termes previstos en el respectiu contracte."

Per tant, [REDACTED] està inclosa en l'àmbit d'aplicació de la normativa en matèria de transparència, com també ho està CACSA, que està subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa en l'art. 2.1.b. de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, que es refereix de manera expressa a "les societats mercantils de la Generalitat".

Quart. Per tant, i centrant-nos ja en el cas concret, s'ha de tindre en compte l'informe 7/2019 emés per aquest Consell de Transparència amb data 25 d'abril de 2019, en el qual precisament es planteja la consulta sobre l'aplicació de la legislació de transparència als operadors empresarials que participen en el procediment de contractació amb CACSA, i concretament l'empresa [REDACTED]

Davant el dubte plantejat sobre l'abast del dret d'accés a la informació que vincula CACSA respecte d'informació d [REDACTED] de què disposa, es conclou en aquest informe que aqueixa informació que té CACSA relativa al seu concessionari [REDACTED] no ha de ser considerada automàticament informació pública que haja de facilitar-se, i es podrà limitar l'accés en aquells casos en els quals puga suposar un perjudici "clar i palpable" per als interessos econòmics i comercials d [REDACTED]

o bé si es posen en risc determinats secrets professionals i de propietat intel·lectual i industrial, i serà aplicable en aquest últim cas la Llei 1/2019, de 20 de febrer, de secrets empresarials. No obstant l'anterior, haurà d'atendre's a les circumstàncies de cada cas concret.

Cinqué. Que, ateses les circumstàncies del cas concret, en aquest sentit resulta d'esment obligat que el Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana ha proclamat en nombroses resolucions la màxima transparència, especialment respecte de la necessària motivació i restricció dels límits del dret d'accés que hauran d'interpretar-se sempre sota el principi de màxima transparència, tal com el reflecteixen les resolucions 21 i 24 del 2017 del CTCV.

Sisé. En aquest sentit, el reclamant al·lega que de la documentació que va demanar en la seua sol·licitud, únicament se li va facilitar la llista actualitzada de nombre d'espècies i d'individus de cada espècie que alberga l'Oceanogràfic, i no la resta de documentació sol·licitada, entenent el reclamant que aquesta informació és d'interés públic i prima sobre qualsevol interés privat.

D'una altra banda, CACSA manté que es tracta d'informació confidencial que guarda connexió directa amb l'activitat econòmica pròpia de l'empresa adjudicatària del contracte [REDACTED] SL, i que, per tant, no ha de tindre caràcter públic, ja que pot implicar perjudicis comercials i revelar estratègies professionals.

Seté. Respecte a les al·legacions relatives a la confidencialitat del pla de qualitat entenem que les dades sol·licitades per Sr. [REDACTED] no tenen res a veure amb aquest, considerant un Pla de Qualitat com aquell document a través del que es detalla el procés que garanteix la qualitat dels projectes, productes o processos. I caldria afegir que el pla de qualitat que forma part del contracte és relatiu a la gestió d'una sèrie d'accions i continguts que poc tenen a veure amb la informació sol·licitada pel reclamant, que ni tan sols està sol·licitant informació relativa al Pla de col·lecció zoològica de l'Oceanogràfic. En aquest punt, resulta clarificadora la Resolució 120/2016, del Consell de Transparència i Protecció de Dades d'Andalusia, quant a la formulació d'una definició homogènia del secret comercial, que ha de construir-se de manera que incloga coneixements tècnics, informació empresarial i tecnològica, que pot abastar també dades comercials i estudis i estratègies de mercat.

Huité. Quant a les al·legacions formulades per CACSA relatives a la competitivitat i a la revelació d'estratègies comercials, la informació sol·licitada pel Sr. [REDACTED] fa referència a determinades dades estadístiques i identificatives de les diferents espècies, i entenem que aquesta informació no revela procediments, rutines, marges comercials, ni formes de gestió i execució de l'activitat d'[REDACTED] ni tampoc fa referència a dades relatives a la gestió biològica, ja que les dades sol·licitades no fan esment a aquesta, si entenem per gestió les accions realitzades per a la consecució d'alguna cosa o la tramitació d'un assumpte i, per tant, el contingut de la informació sol·licitada no sembla inherent a aquesta gestió.

Nové. Partint de la premissa que el dret d'accés a la informació pública està configurat en el nostre ordenament amb una formulació àmplia, només són acceptables aquelles limitacions previstes en l'article 14 de la Llei 19/2013 que resulten justificades i proporcionades, sense que calga acceptar limitacions que suposen un menyscapte injustificat i desproporcionat del dret d'accés a la informació, i així ho interpreta també el Tribunal Suprem, en la Sentència 1547/2017, de 16 d'octubre.

Al mateix temps, entén el TS que així ho assenyala l'article 14.2 de la Llei 19/2013 quan disposa que: "2. L'aplicació dels límits serà justificada i proporcionada al seu objecte i finalitat de protecció i atindrà les circumstàncies del cas concret, especialment a la concurrència d'un interés públic o privat superior que justifique l'accés". Per tant, la possibilitat de limitar el dret d'accés a la informació no constitueix una potestat discrecional de l'Administració, ja que és un dret reconegut de forma àmplia, que només pot ser limitat en els casos i en els termes previstos en la Llei, de

manera que la limitació prevista en l'article 14.1.h/ de la Llei 19/2013 no actua quan qui la invoca no justifica que facilitar la informació sol·licitada pot comportar perjudici per als interessos econòmics i comercials.

En concret, i pel que afecta al cas plantejat, aquest article preveu que es podrà limitar l'accés a informació quan això pugui suposar un perjudici per a "interessos econòmics i comercials".

Al·legada la concurrència d'"interessos econòmics i comercials" que pogueren impedir l'accés a la informació sol·licitada, en relació amb l'aplicació d'aquests límits, el Consell de Transparència i Bon Govern ha emés el Criteri interpretatiu 2/2015, de 24 de juny, per mitjà del qual ha assenyalat que els límits previstos en l'article 14 "no actuen ni automàticament a favor de la denegació ni absolutament en relació amb els continguts". Això és, per a denegar una sol·licitud d'accés a informació pública no és suficient al·legar aquest límit, sinó que caldrà realitzar-se per a cada cas el que s'ha denominat un "test del dany" i un "test de l'interés públic", i decidir a partir d'aquests:

- "test del dany": "haurà d'analitzar-se si l'estimació de la petició d'informació comporta un perjudici concret, definit i avaluable"

- "test de l'interés públic": "és necessària una aplicació justificada i proporcional atesa la circumstància del cas concret i sempre que no existisca un interés que justifique la publicitat o l'accés".

Deu. El Consell de Transparència i Bon Govern estatal en el seu Criteri interpretatiu 1/2019, també citat per CACSA en el seu escrit d'al·legacions, realitza un estudi detallat de l'aplicació del límit a la publicitat activa i al dret d'accés a la informació pública per raó de la protecció dels interessos econòmics i comercials que pogueren veure's lesionats per la publicació o cessió de determinades dades o continguts, descrivint els aspectes a tindre en compte per a la realització del "test del dany" i del "test de l'interés públic". És en aquest criteri interpretatiu respecte a la concreció a través del test del dany per a determinar el perjudici que es produiria i a l'hora de realitzar l'esmentat test s'estableix la necessitat d'analitzar les qüestions següents:

- Valorar totes les qüestions que resulten d'aplicació amb identificació dels interessos econòmics i comercials que es veuen afectats.

- Destacar la incidència comercial o econòmica de la informació que se sol·licita.

- Valorar en quina mesura concreta proporcionar la informació danyaria els interessos econòmics i comercials d'una organització. Per a això, es poden aportar dades concretes, objectives, avaluables i efectives que avalen la possible aplicació del límit i la seua incidència en la posició competitiva de l'entitat afectada. En la determinació del dany és important analitzar si la informació a proporcionar és de comú coneixement o si aquesta és fàcil d'esbrinar o reproduir per part dels competidors, en el cas que l'activitat es desenvolupi en concurrència competitiva.

Onze. Que vistes les al·legacions presentades per CACSA, no ha quedat acreditada de la realització del "test de dany" l'evidència que es produirà un dany avaluat i concret, així com tampoc queda acreditat que l'interés econòmic i comercial del contractista pugui veure's afectat, així com no ha quedat determinat el nexx causal entre la informació sol·licitada i el dany als ingressos econòmics.

Dotze. Que sobre la possible deterioració de la imatge de l'empresa contractista, no s'aporten tampoc sobre això dades concretes, objectives i avaluables.

Per tant, i tenint en compte que de les al·legacions presentades no pot constatar-se ni l'existència del dany, ni el seu impacte, i no queda suficientment acreditat que facilitar la informació sol·licitada pugui comportar un perjudici per als interessos econòmics i comercials de l'empresa contractista, ha d'entendre's que en aquest cas no actua la limitació prevista en l'article 14.1.h/ de la Llei 19/2013.

En aquest mateix sentit es manifesten diverses resolucions del Consell de Transparència i Bon Govern, entre les quals podem destacar l'RT 0481/2019 CTBG.

Tretzé.- La suspensió dels terminis administratius establida pel RD 463/2020 no eximeix a aquest Consell de continuar impulsant el procediment de reclamació, conforme al que s'estableix per la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques,

per la qual cosa el CTCV continua la tramitació i resolució de les reclamacions d'acord amb el seu procediment, en atenció a l'interés general, amb l'objectiu de garantir el dret d'accés a la informació pública a l'empara de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, considerant que la persona reclamant té interès en la continuació del mateix i atés que la seua finalització no perjudica terceres persones afectades, ha acordat l'adopció de la present resolució.

RESOLUCIÓ

D'acord amb els 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] el 12 de juny de 2019 davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern contra la resolució estimatòria parcial dictada per CACSA, el 9 d'agost de 2019, sobre la sol·licitud d'accés a informació pública, i instar CACSA al fet que faça lliurament al Sr. [REDACTED] en el termini d'un mes, de la informació sol·licitada.

Segon. Convidar el Sr. [REDACTED] al fet 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 aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot 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 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.

De conformitat amb el que s'estableix en les disposicions addicionals segona i tercera, apartat 1, del Reial decret 463/2020, de 14 de març (BOE núm. 67, de 14.03.2020), pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel Covid-19, els terminis a què es fa referència en la present resolució queden interromputs, reprenent-se una vegada finalitzat aquest estat d'alarma o, en el seu cas, les pròrrogues d'aquest.

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

Ricardo García Macho