

Expedient núm. 269/2021

Resolució núm. 78/2022

**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. Sofia García Solís

València, 12 d'abril de 2022

Reclamant: Aqlara Ciclo Integral del Agua, SA

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de l'Olleria.

VISTA la reclamació número **269/2021**, interposada per Aqlara Ciclo Integral del Agua, SA, formulada contra l'Ajuntament de l'Olleria, i sent ponent el president del Consell, el Sr. Ricardo García Macho, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que obra en l'expedient, el 9 de setembre de 2021, la societat Aqlara Ciclo Integral del Agua, SA, va presentar una reclamació per via telemàtica, amb número de registre GVRTE/2021/2219180, dirigida davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana. En aquesta fa referència contra la falta de resposta de l'Ajuntament de l'Olleria a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada en el registre de l'Ajuntament, el 29 de març de 2021, en la qual es demanava accés als acords, contractes, informes i documentació relacionada amb el contracte signat entre l'Ajuntament de l'Olleria, la Diputació de València i EGEVASA, per a la gestió del servei públic de proveïment d'aigua potable.

Segon. En data 13 de setembre de 2021, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre per via telemàtica a l'Ajuntament de l'Olleria un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de 15 dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com aportar qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevant, escrit al qual va tindre accés l'Ajuntament, el 21 de setembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

En data 8 d'octubre de 2021, l'Ajuntament de l'Olleria va respondre a aquest escrit, en el qual es remetia al Consell de Transparència una còpia de la documentació següent:

- Contracte subscrit el 9 de juny de 1993, entre EGEVASA i l'Ajuntament de l'Olleria, per a la prestació del servei de subministrament d'aigua potable i clavegueram al municipi de l'Olleria.
- Contracte pròrroga subscrit el 19 de juliol de 2005, entre EGEVASA i l'Ajuntament de l'Olleria, per a la pròrroga de la prestació del servei de subministrament d'aigua potable i clavegueram al municipi de l'Olleria.

Tercer. El 20 d'octubre de 2021, el Consell de Transparència va dirigir una carta a l'Ajuntament de l'Olleria perquè informara si havia procedit a donar trasllat al reclamant de la documentació remesa el 8 d'octubre al Consell.

El 3 de novembre de 2021 es va rebre resposta de l'Ajuntament, en la qual s'informava que el mateix 3 de novembre s'havia donat trasllat al reclamant d'aquesta documentació.

Quart. En data 4 de novembre de 2021, la Comissió Executiva del Consell va remetre al reclamant una notificació telemàtica en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de l'Olleria, i se li sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions, devent en aquest cas comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, concedint a aquest efecte un termini de 10 dies, i assenyalant que, si no es produeix comunicació per la seua part en el termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés, escrit rebut pel reclamant el mateix dia 4 de novembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

El 18 de novembre de 2021 es rep resposta del reclamant, en la qual manifestava la seua disconformitat amb la documentació rebuda de l'Ajuntament de l'Olleria. Literalment, exposava el següent:

“[...] NO S'HA DONAT COMPLIMENT A LA SOL·LICITUD D'INFORMACIÓ PRESENTADA PER AQUESTA PART. FALTA DOCUMENTACIÓ. Recordem que aquesta part va sol·licitar a l'Ajuntament la informació relativa a (I) els convenis i contractes signats entre la Diputació, EGEVASA i l'Ajuntament de l'Olleria per a la gestió del servei de proveïment d'aigua potable i clavegueram; (II) possibles acords municipals de pròrroga; (III) addendes de qualsevol índole a aquests convenis; (IV) informes emesos en el si dels procediments d'aprovació d'aqueixos convenis i possibles addendes i acords municipals; i (V) qualsevol altra documentació relativa a aquestes qüestions que conste en els expedients administratius corresponents.

Doncs bé, la documentació que l'Ajuntament facilita és:

- (I) Contracte subscrit el dia 9 de juny de 1993, entre EGEVASA i l'Ajuntament de l'Olleria, per a la prestació del servei de subministrament d'aigua potable i clavegueram en aquest municipi. S'adjunten els plecs del concurs.
- (II) Contracte de pròrroga subscrit el 19 de juliol de 2005, entre EGEVASA i l'Ajuntament de l'Olleria, per a la pròrroga de la prestació del servei de subministrament d'aigua potable i clavegueram al municipi.

No obstant això, falta documentació essencial demanada inicialment per aquesta part i no aportada, i que es dedueix dels documents aportats, però que no s'incorpora i que, sens dubte, hauria de formar part de l'expedient. Així, la documentació que ha d'aportar l'Ajuntament és:

(I) Acord del Ple de l'Ajuntament, de 17 de desembre de 1992, mitjançant el qual es va aprovar el Plec de condicions economicoadministratives que va regir el concurs per a la contractació del servei municipal de proveïment d'aigua potable i sanejament del municipi. Es necessita també, que s'aporten els informes i acords emesos en el si del procediment de contractació per la Mesa o altres tècnics que havien de servir de fonament per a l'elecció de la millor oferta i l'adjudicació del contracte.

(II) Acord del Ple de l'Ajuntament, d'11 de maig de 1993, mitjançant el qual s'adjudica l'explotació del servei a EGEVASA.

(III) Acord del Ple de l'Ajuntament que va aprovar l'addenda al contracte, signada en data de 19 de juliol de 2005. Igualment, s'han d'aportar tots els informes previs i actes bàsics municipals dictats en el si de l'expedient d'aprovació de l'addenda que amplia el termini del contracte inicial per 24 anys més. Es fa en particular referència en l'esmentada addenda al Ple de la Corporació, de 6 de juliol de 2005. A més, si es disposara dels acords adoptats per EGEVASA, per a aprovar el contracte de 1993 i la posterior addenda, es requereix també l'Ajuntament, perquè els aporte o, en cas contrari, requerisca l'òrgan competent perquè ho faça en virtut de l'article 19 de l'LT.

(IV) Informes tècnics emesos i actes dictats en el si dels procediments d'aprovació del contracte i addenda que avalen els acords adoptats.

La documentació sol·licitada integralment, sens dubte, la que ha d'aportar-se en virtut dels articles 7 i 8.1 de l'LT i 9.2.2.a) i 9.1. a) i c) de LTCV que inclouen tots els contractes subscrits, acords d'aprovació, modificacions

patides, addendes i pròrroques acordades i documentació annexa a aquestos i que forme part del corresponent expedient administratiu.

A més, la llei valenciana afig, en l'article 9 que es publicaran les pròrroques dels corresponents convenis i contractes.

En aquest sentit, es pronuncia el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, que en la Resolució 7/2020, de data 23 de gener del mateix any, en un cas idèntic al nostre en el qual no es resol la sol·licitud, precisa [...]

Així, resol estimant la reclamació presentada i insta la conselleria corresponent que facilite la informació requerida.

Per la qual cosa, no procedeix considerar complida, per part de l'Ajuntament de l'Olleria, l'obligació de facilitar la documentació sol·licitada per aquesta part, ja que es considera que la reclamació d'accés presentada per AQLARA no ha sigut satisfeta encara. En conseqüència, s'ha de continuar la tramitació de la reclamació dirigida sota el Consell de Transparència i requerir l'Administració perquè aporte l'esmentada documentació. Per tot l'exposat, SOL·LICITE al Consell al qual em dirigisc que admeta aquest escrit i, després dels tràmits legalment oportuns, estime el que figura en aquest i, en conseqüència, inste l'Ajuntament de l'Olleria a donar trasllat a aquesta part de tota la documentació sol·licitada relativa a la gestió del servei de proveïment d'aigua potable i clavegueram de l'esmentat municipi."

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data celebrada per la Comissió Executiva del Consell, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. Conformement amb 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 d'aquest recurs –l'Ajuntament de l'Olleria– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que disposa l'art. 2.1.d), que es refereix de manera expressa a "les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana".

Tercer. En tercer lloc, i atés que l'art. 11 de la Llei 2/2015 estableix, així mateix, que "Qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, té dret d'accés a la informació pública, mitjançant sol·licitud prèvia i sense més limitacions que les previstes en la llei. Per a l'exercici d'aquest dret no serà necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei."

Cal concloure que la societat Aqlara Cielo Integral del Agua, SA, es troba igualment legitimada per a instar l'acció garantista d'aquest Consell a l'efecte d'eventualment revertir la resposta suposadament incompleta de l'administració pública reclamada.

Quart. Finalment, la informació sol·licitada constitueix informació pública, d'acord amb el que estableix 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, siga quin 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. Així doncs, només queda determinar si la resposta proporcionada al reclamant va ser la correcta en el fons i en la forma, tal com es desprén dels antecedents que obren en l'expedient per part de l'Ajuntament de l'Olleria, i així ho confirma la part reclamant que s'ha procedit al lliurament de la documentació següent:

- Contracte de prestació del Servei de Gestió i Explotació del servei municipal d'aigua potable i clavegueram, subscrit entre l'Ajuntament de l'Olleria i EGEVASA, de 9 de juny de 1993.
- Contracte de pròrroga per a la prestació del Servei de Gestió i Explotació del servei municipal d'aigua potable i clavegueram, subscrit entre l'Ajuntament de l'Olleria i EGEVASA, de 19 de juny de 2005.

Així doncs, en relació amb aquesta documentació, s'ha de considerar que aquesta reclamació ha perdut de manera sobrevinguda el seu objecte. En conseqüència, respecte dels apartats prèviament detallats, cal assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i procedir d'acord amb el prescrit en 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", al temps 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.

Sisé. Respecte del dret d'accés a aquells documents als quals el reclamant diu no haver tingut accés i que es concreten en els següents:

- Acord del Ple de l'Ajuntament, de 17 de desembre de 1992, mitjançant el qual es va aprovar el Plec de condicions econòmicoadministratives que va regir el concurs per a la contractació del servei municipal de proveïment d'aigua potable i sanejament del municipi. Es necessita també que siguen aportats els informes i acords emesos en el si del procediment de contractació per la Mesa o altres tècnics que havien de servir de fonament per a l'elecció de la millor oferta i l'adjudicació del contracte.
- Acord del Ple de l'Ajuntament, d'11 de maig de 1993, mitjançant el qual s'adjudica l'explotació del servei a EGEVASA.
- Acord del Ple de l'Ajuntament que va aprovar l'addenda al contracte, signada en data de 19 de juliol de 2005. Igualment, s'han d'aportar tots els informes previs i actes bàsics municipals dictats en el si de l'expedient d'aprovació de l'addenda que amplia el termini del contracte inicial per 24 anys més. Es fa referència en l'esmentada addenda al Ple de la Corporació, de 6 de juliol de 2005. A més, si es disposara dels acords adoptats per EGEVASA, per a aprovar el contracte de 1993 i la posterior addenda, es requereix també l'Ajuntament perquè els aporte o, en cas contrari, requerisca l'òrgan competent perquè ho faça en virtut de l'article 19 de l'LT.
- Informes tècnics emesos i actes dictats en el si dels procediments d'aprovació del contracte i addenda que avalen els acords adoptats.

Prèviament a l'estudi de cadascun dels apartats de la reclamació pendents de lliurament, es necessari aclarir que en la sol·licitud inicial es demanava accés als acords, informes i documentació relacionada amb els convenis signats entre l'Ajuntament de l'Olleria, la Diputació de València i EGEVASA, per a la gestió del servei públic de proveïment d'aigua potable, que, com hem vist, ja s'ha fet lliurament dels contractes, que tota la informació sol·licitada és relativa a contractació pública, la major part de la qual ha de ser publicada i, finalment, que no ha sigut plantejada per l'administració reclamada l'existència del límit o causa de cap inadmissió que pugua concórrer amb el dret d'accés a la informació. Passem a continuació a l'anàlisi de la documentació pendent de lliurament:

1. La informació relativa als acords adoptats pel ple d'acord amb els quals es van realitzar els contractes que ja obren en poder de la part reclamant. Aquests acords són els relatius a l'aprovació de plecs, adjudicació del servei i aprovació de l'addenda al contracte, del qual, com afirma la part reclamant, es desprèn de la documentació que ja obra en el seu poder (els contractes realitzats a conseqüència d'aquests acords). A més, la informació relativa a aquests acords degué ser publicada en el seu moment conformement amb el que estableix la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, que en l'article 122 estableix: Correspondrà al secretari general del Ple, que ho serà també de les comissions, les següents funcions: ... d) La comunicació, publicació i execució dels acords plenaris.

Així les coses, i respecte de la formalització del dret d'accés, cal esmentar el que estableix l'article 56 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament 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, que estableix en l'apartat 5 que "Si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir-hi, proporcionant expressament l'enllaç que accedeix a la informació i, dins d'aquest, els epígrafs, capítols, dades i informacions exactes que es refereixen al sol·licitat, sent requisit que la remissió siga concreta i porte, de manera inequívoca, ràpida i directa a la informació". De manera que l'Ajuntament de l'Olleria va poder facilitar l'accés d'aquesta manera, o bé facilitant còpia d'aquesta, tal com obra en poder de l'Ajuntament. Per tot això, el procedent serà l'estimació de la reclamació en aquest apartat, facilitant l'accés a aquesta documentació, que bé va poder facilitar l'ajuntament mitjançant la remissió d'un enllaç a aquesta conformement amb el que disposa l'article de la llei.

2. Informes relacionats amb els convenis signats per a la prestació dels serveis de proveïment d'aigua potable i clavegueram.

L'article 46 del Decret 105/2017, estableix en el seu apartat 2. Els informes, tant preceptius com facultatius, que hagen sigut emesos pels mateixos serveis o per altres administracions o entitats públiques o privades, no podran ser considerats com a informació de caràcter auxiliar o de suport. Per tant, tal com assenyala l'art. 46.2 del Decret 105/2017, la naturalesa facultativa o preceptiva d'un informe no ha de condicionar-hi l'accés i tots els informes existents en l'expedient s'han de conèixer, encara que no s'incorporen com a motivació de la decisió final. En conseqüència, si la finalitat de la llei és evitar que es denegue informació que tinga rellevància en la tramitació d'un expedient o en la conformació de la voluntat d'un òrgan, és a dir, que siga rellevant per a la presa de decisions públiques, no pot considerar-se que la informació sol·licitada pel recurrent siga auxiliar o de suport, i així ho ha considerat aquesta autoritat de transparència en nombroses resolucions entre les quals podem esmentar, entre moltes altres, la Resolució 6/2021. Per tot això també serà procedent reconèixer el dret d'accés a aquests informes.

3. Finalment, es fa referència en la reclamació de manera genèrica a la falta de lliurament de qualsevol documentació que estiga relacionada amb el conveni objecte principal de la sol·licitud d'accés. Així, malgrat la falta de concreció, vist que la informació que se sol·licita és tota en conjunt informació pública, relacionada amb el contracte de proveïment d'aigua i clavegueram, i per tant, relativa a contractació pública, aquesta informació s'ajusta perfectament a la finalitat perseguida per les lleis de transparència. Per tot això, si existeix alguna altra documentació relacionada amb aquest contracte, serà procedent facilitar-hi l'accés.

Seté. Finalment, no podem deixar de recordar a l'Ajuntament de l'Olleria l'obligació de resoldre que la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix en l'article 21, en relació amb la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, que estableix en l'article 17 que "les sol·licituds d'accés a informació pública s'hauran de resoldre i notificar al sol·licitant i als tercers afectats que les hagen sol·licitades en el termini màxim d'un mes des de la recepció de la sol·licitud per l'òrgan competent per a resoldre".

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. Declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació respecte a la sol·licitud d'informació ja entregada, ja que l'Ajuntament de l'Olleria va facilitar l'accés a la informació que es reclamava, conformement amb el que estableix el fonament jurídic cinqué.

Segon. Estimar parcialment la reclamació, facilitant al reclamant la informació relativa als informes i acords, i documentació relacionada, tal com es detalla en el fonament jurídic sisé.

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 a partir de l'endemà de ser notificada, 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 García Macho