

Expedient núm. 270/2021

Resolució núm. 79/2022

**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 Moixent.

VISTA la reclamació número **270/2021**, interposada per Aqlara Ciclo Integral del Agua, SA, formulada contra l'Ajuntament de Moixent, 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 9 de setembre de 2021 la societat Aqlara Ciclo Integral del Agua, SA va presentar una reclamació per via telemàtica, amb número de registre amb número de registre GVRTE/2021/2219408, davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana. En aquesta reclama contra la falta de resposta del Ajuntament de Moixent 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 Moixent, la Diputació de València i Egevasa per a la gestió del servei públic de proveïment d'aigua potable.

Segon. Amb 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 Moixent 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 aportar qualsevol informació sobre la reclamació que considerara rellevant, escrit al qual va tindre accés l'Ajuntament el 14 de setembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

Amb data 27 de setembre de 2021 es va rebre la resposta a aquest escrit per part de l'Ajuntament de Moixent, en el qual s'al·legava que el dia 27 de setembre s'havia entregat per via telemàtica al reclamant una còpia del contracte signat amb la mercantil Egevasa, així com l'addenda del contracte, i remet al Consell de Transparència una còpia d'aquesta documentació.

Tercer. Amb data 30 de setembre 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 Moixent, on 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 s'havien satisfet les seues pretensions, i en aquest cas ho havia de comunicar al Consell per a continuar la tramitació de la reclamació. A aquest efecte, se li concedia un termini de deu dies, i se li feia saber que si no es produïa comunicació per la seua part en el termini indicat, es consideraria

que s'havia satisfet el seu dret d'accés, escrit rebut pel reclamant el mateix dia 30 de setembre, tal com consta en el corresponent justificant de recepció electrònic.

El 15 d'octubre de 2021 es rep resposta del reclamant, en la qual manifestava la seua disconformitat amb la documentació rebuda de l'Ajuntament de Moixent. 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 Moixent 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 facilita l'Ajuntament és:

(i) Certificat del secretari general de l'Ajuntament de Moixent de l'Acord plenari de 2 de desembre de 1994, pel qual es decideix contractar amb Egevasa a partir de l'1 de gener de 1995 els serveis de proveïment d'aigua potable i de clavegueram del municipi, aollint-se i aprovant la proposta de conveni amb la Diputació de València i la proposta de contractació amb Egevasa.

(ii) Contracte de gestió del servei de proveïment d'aigua potable i clavegueram del municipi de Moixent signat amb data d'1 de gener de 1995 signat entre l'Ajuntament i Egevasa.

(iii) Acord de la Diputació Provincial de València adoptat per aquesta en sessió plenària de data de 21 de desembre de 2006 que acorda aprovar l'addenda al conveni signat entre la Diputació i l'Ajuntament de Moixent de data 1 de gener de 1995.

(iv) Addenda al contracte de data 1 de gener de 1995 subscrit entre l'Ajuntament i Egevasa aprovada amb data de 27 de febrer de 2007.

(v) Sol·licitud d'Egevasa a l'Ajuntament d'aprovació del Reglament del servei d'aigua potable i la publicació posterior en el BOP de data 28 d'agost de 2012.

Ara bé, falta documentació essencial demanada inicialment per aquesta part i no aportada, i que se cita en els 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 data 2 de desembre de 1994, pel qual s'aprova el conveni signat entre l'Ajuntament i la Diputació i el contracte subscrit entre el consistori i Egevasa. En cas de no ser aquest l'acord d'aprovació prega aquesta part que s'aporten els corresponents acords municipals d'aprovació tant del que fa referència al conveni com del contracte de gestió.

Es necessita també, si l'Ajuntament en disposa, de l'Acord de la Diputació pel qual s'aprova l'esmentat conveni i contracte, i, sinó, que remeta la sol·licitud a l'òrgan competent que dispose d'aquesta documentació i això en virtut de l'article 19 de l'LT.

(ii) Conveni signat entre l'Ajuntament de Moixent i la Diputació Provincial de València amb data d'1 de gener de 1995, al qual es fa referència tant en el certificat del secretari de l'Ajuntament que consta com a document número 1 abans esmentat, com en el contracte de gestió signat entre l'Administració i Egevasa (document número 2 anterior).

(iii) Acord del Ple de l'Ajuntament de Moixent de data 4 d'octubre de 2006, pel qual s'aprova l'addenda que prorroga el conveni i amplia la duració d'aquest en 25 anys, i que finalitza el 31 de desembre de 2039. Es fa referència a aquest document en l'acord de la Diputació de València que aprova l'addenda (document número 3 *ut supra*).

(iv) Memòria tecnicoeconòmica per al servei domiciliari d'aigua potable de la població de Moixent i memòria valorada que hauria d'estar adjunta al contracte d'1 de gener de 1995 signat entre l'Ajuntament i Egevasa.

(v) Informes tècnics emesos en el si dels procediments d'aprovació del conveni, contracte, addenda i pròrroques que avalen els acords adoptats.

La documentació sol·licitada integra 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 l'LTCV que inclouen tots els contractes i convenis subscrits, acords d'aprovació, modificacions patides, addendes i pròrroques acordades i documentació annexa a aquests 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 seua resolució número 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, acaba resolent estimar la reclamació presentada i instar la conselleria corresponent perquè facilite la informació requerida.

Per tant, no és procedent entendre que s'ha complert per part de l'Ajuntament de Moixent l'obligació de facilitar la documentació sol·licitada per aquesta part, per tant, es considera que la reclamació d'accés presentada per Aqlara no ha sigut satisfeta encara. En conseqüència, cal continuar la tramitació de la reclamació dirigida davant el Consell de Transparència i requerir a l'Administració perquè aporte l'esmentada documentació. Per tot el que s'ha exposat, SOL·LICITE al Consell al qual em dirigisc que admeta aquest escrit i, després dels tràmits legalment oportuns, estime el que es disposa en el cos d'aquest i, en conseqüència, inste l'Ajuntament de Moixent a traslladar-li a aquesta part 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 realitzada per la Comissió Executiva del Consell, 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 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 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 Moixent– està subjecta a les exigències d'aquesta llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.d, que fa referència de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Tercer. En tercer lloc, i atés que l'article 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 Ciclo 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 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. Així doncs, només resta 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 consten en l'expedient per part de l'Ajuntament de Moixent, i així ho confirma la part reclamant, s'ha lliurat la documentació següent:

- Certificat del secretari general de l'Ajuntament de Moixent de l'Acord plenari, de 2 de desembre de 1994, pel qual es decideix contractar amb Egevasa a partir de l'1 de gener de 1995 els serveis de proveïment d'aigua potable i de clavegueram del municipi acollint-se i aprovant la proposta de conveni amb la Diputació de València i la proposta de contractació amb Egevasa.
- Contracte de gestió del servei de proveïment d'aigua potable i clavegueram del municipi de Moixent signat amb data d'1 de gener de 1995 signat entre l'Ajuntament i Egevasa.

- Acord de la Diputació Provincial de València adoptat per aquesta en sessió plenària de data de 21 de desembre de 2006 que acorda aprovar l'addenda al conveni signat entre la Diputació i l'Ajuntament de Moixent de data 1 de gener de 1995.
- Addenda al contracte de data 1 de gener de 1995 subscrit entre l'Ajuntament i Egevasa aprovada en data de 27 de febrer de 2007.
- Sol·licitud d'Egevasa a l'Ajuntament d'aprovació del Reglament del servei d'aigua potable i la publicació posterior en el BOP de data 28 d'agost de 2012.

Així doncs, en relació amb aquesta documentació, ha de considerar-se que aquesta reclamació ha perdut de manera sobrevinguda el seu objecte. En conseqüència, respecte dels apartats prèviament detallats, només cal assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment, i procedir d'acord amb el 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", 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 data 2 de desembre de 1994, pel qual s'aprova el conveni signat entre l'Ajuntament i Diputació i el contracte subscrit entre el consistori i Egevasa. En cas de no ser aquest l'acord d'aprovació, prega a aquesta part que s'aporten els corresponents acords municipals d'aprovació tant de l'esmentat conveni com del contracte de gestió.
- Es necessita també, si l'Ajuntament disposa d'aquest, de l'Acord de Diputació que aprova l'esmentat conveni i contracte, i, si no disposa d'aquest, que remeta la sol·licitud a l'òrgan competent que dispose d'aquesta documentació i això en virtut de l'article 19 de l'LT.
- Conveni signat entre l'Ajuntament de Moixent i la Diputació Provincial de València amb data d'1 de gener de 1995, al qual es fa referència tant en el certificat del secretari de l'Ajuntament que consta com a document número 1 abans citat, com en el contracte de gestió signat entre l'Administració i Egevasa (document número 2 anterior).
- Acord del Ple de l'Ajuntament de Moixent, de data 4 d'octubre de 2006, pel qual s'aprova l'addenda que prorroga el Conveni i amplia la duració d'aquest en 25 anys, que finalitza el 31 de desembre de 2039. Es fa referència a aquest document en l'acord de la Diputació de València que aprova l'addenda (document número 3 *ut supra*).
- Memòria Tecnicoeconòmica per al Servei domiciliari d'aigua potable de la població de Moixent i memòria valorada que hauria d'estar adjunta al contracte d'1 de gener de 1995 signat entre l'Ajuntament i Egevasa.
- Informes tècnics emesos en el si dels procediments d'aprovació del conveni, contracte, addenda i pròrroques que avalen els acords adoptats.

Prèviament a l'estudi de cadascun dels apartats de la reclamació pendents de lliurament, és 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 Moixent, la Diputació de València i Egevasa per a la gestió del servei públic de proveïment d'aigua potable. Com hem vist, ja s'ha fet lliurament del contracte de gestió per al proveïment de l'aigua potable, de l'addenda a aquest i d'altra documentació relacionada amb aquest servei. A més, hem d'accentuar que tota la informació sol·licitada és relativa a contractació pública, la major part de la qual ha de ser publicada, així com que no ha sigut plantejada per l'Administració reclamada l'existència del límit o causa de cap inadmissió que poguera concórrer amb el dret d'accés a la informació sol·licitada. Passem a continuació a l'anàlisi la documentació pendent de lliurament:

1. La informació relativa als acords adoptats pel ple sobre la base dels quals es van realitzar els contractes que ja disposa la part reclamant. Aquests acords són els relatius a l'aprovació del contracte, i la seua adjudicació i també els relatius a l'aprovació de l'addenda al contracte que, com afirma la part reclamant, ja la té. A més, la informació relativa a aquests acords degué ser publicada en el seu moment d'acord amb el

que s'estableix en 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 funcions següents: ... la comunicació, publicació i execució dels acords plenaris."

Així les coses, i respecte de la formalització del dret d'accés, cal esmentar el que s'estableix en l'article 56 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, que estableix, en l'apartat 5, que "si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir-hi i li proporcionarà expressament l'enllaç que accedeix a la informació i, dins d'aquest, els epígrafs, capítols, dades i informacions exactes que fan referència al que s'ha sol·licitat, i serà requisit que la remissió siga precisa i concreta i porte, de manera inequívoca, ràpidament i directament a la informació". De manera que l'Ajuntament de Moixent va poder facilitar l'accés d'aquesta manera, o bé facilitant còpia d'aquesta, tal com estiga de l'Ajuntament. Per tot això, serà procedent l'estimació de la reclamació en aquest apartat.

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 l'apartat 2. "Els informes, tant preceptius com facultatius, que hagen sigut emesos pels 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, la naturalesa facultativa o preceptiva d'un informe no ha de condicionar l'accés a aquest i tots els informes existents en l'expedient han de conèixer-se, 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 citar entre moltes altres la Resolució 6/21. 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 estiguera 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 informació pública, relacionada amb el contracte de proveïment d'aigua i clavegueram, i, per tant, relativa a contractació pública, té perfecte encaix amb 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 Moixent 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 hauran de resoldre's i notificar-se al sol·licitant i als tercers afectats que l'hagen sol·licitat en el termini màxim d'un mes des de la recepció de la sol·licitud per l'òrgan competent per a resoldre". I que tal com el Consell ha assenyalat en anteriors ocasions, el reconeixement tardà del dret i l'injustificat retard a resoldre les sol·licituds d'accés del reclamant genera com a conseqüència reclamacions innecessàries, així com el fet que el reclamant satisfaga el seu dret fora del termini legalment establert.

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. Declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte de la reclamació respecte a la informació ja entregada, ja que l'Ajuntament de Moixent va facilitar l'accés a la informació que es reclamava, de conformitat amb el que s'estableix en el fonament jurídic cinqué.

Segon. Estimar parcialment la reclamació i facilitar al reclamant la informació relativa als informes i acords, i la documentació relativa al contracte de proveïment d'aigua potable, tal com es detalla en el fonament jurídic sisé.

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 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