

Expedient núm. 184/2022

Resolució núm. 287/2022

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

Sra. Sofia García Solís

València, 15 de novembre de 2022

Reclamant: Sr. [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Petrer

VISTA la reclamació núm. **184/2022**, presentada pel Sr. [REDACTED] el dia 23 de juny de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/2016326, contra l'Ajuntament de Petrer i sent ponent la vocal del Consell Sra. Sofia García Solís, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. – Segons es desprén de la documentació que hi ha en l'expedient, el 17 de juny de 2022 el Sr. [REDACTED] va presentar una sol·licitud d'accés a informació pública davant l'Ajuntament de Petrer, amb número de registre REGAGE22e00025049857, en la qual demanava la informació següent:

- Minutades presentades per l'assessoria/servei jurídic municipal, per advocats de l'assessoria/servei jurídic municipal o per advocats externs contractats per l'ajuntament, en processos contenciosos administratius en matèria de personal (demandes interposades per funcionaris públics en relació amb aquesta condició) en els quals s'haja condemnat el demandant a l'abonament de les costes, tan sols en procediments de quantia indeterminada.
- En cada minuta, després d'anonimitzar les dades, especificar de quin procés es tracta (tipus i número de referència, per exemple, procediment abreujat XX/ZOXVX) i quin òrgan judicial l'ha tramitat (tipus de jutjat/tribunal i lloc en què se situa).
- Especificar quines de les minuts s'han presentat en processos relatius a la impugnació d'una sol·licitud de compatibilitat per a l'exercici d'una altra activitat per part del funcionari.
- M'interessen les minuts relatives a procediments iniciats en els últims 10 anys.
- En els casos en què s'hagen impugnat les taxacions de costes, els escrits d'impugnació i els d'oposició a la impugnació, així com les resolucions mitjançant les quals es resolen els incidents d'impugnació.
- En els casos en què s'hagen recorregut pels condemnats a l'abonament de les costes les resolucions a les impugnacions de les costes, sol·licite els escrits de recurs formalitzats i els d'oposició als recursos, així com les resolucions judicials dictades.
- En cas que s'hagen presentat recursos, ordinaris o extraordinaris, contra les resolucions a les quals fa referència el paràgraf precedent, sol·licite l'accés als escrits de recurs, els d'oposició i les resolucions judicials dictades.

No necessita cap dada d'identitat dels recurrents, per la qual cosa poden ser anonimitzats tots els documents.

El Sr. [REDACTED] motivava la seua sol·licitud d'informació en què era funcionari de carrera, i havia vist desestimada una demanda impugnant la denegació de la compatibilitat de la seua activitat funcional amb una altra privada i en la taxació de costes l'Administració local demandada havia fet minuts per una quantitat que considerava desorbitada, i pretenia acreditar davant l'autoritat judicial que tal minuta s'allunyava de l'ordinari en altres administracions.

Segon. – El 22 de juny de 2022 l'Ajuntament de Petrer va respondre a la sol·licitud d'accés a informació presentada el 17 de juny de 2022 pel Sr. [REDACTED] resolent el següent:

L'informe que aquest ajuntament té contractat els serveis d'assessorament jurídic i defensa judicial per una quantitat fixa que s'abona mensualment, sense facturar cada procés.

Vist que els particulars tenen dret limitat a tots els antecedents que hi ha a l'administració pública respecte a expedients resolts en els quals el/la sol·licitant tinguera qualitat d'interessat/da.

- Vist que l'absència d'interés pel sol·licitant en aquest assumpte com a afecció a drets i interessos en els expedients contractuals, judicials o econòmics en els quals poguera existir aquesta informació.

- I vist que, en qualsevol cas circumscrit el dret d'accés a la informació constant en expedients tramitats, respecte dels quals el sol·licitant poguera tindre qualitat d'interessat, ho seria en tot cas respecte de documents que es trobaren ja en poder de l'Administració i que hagueren sigut elaborats anteriorment o adquirits en l'exercici de les seues funcions i no aquella nova informació que s'haguera d'elaborar *ex profeso* a petició de part no interessada en els expedients.

Pels motius exposats, no es pot accedir a la seua sol·licitud.

Tercer. – El dia 23 de juny de 2022, amb número de registre GVRTE/2022/2016326, el Sr. [REDACTED] va presentar una reclamació dirigida davant el Consell Valencià de Transparència, contra la desestimació per l'Ajuntament de Petrer a la seua sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 17 de juny de 2022.

Sr. [REDACTED] motivava la seua reclamació exposant el següent:

[...] Considere que la resolució notificada és contrària a la normativa estatal i autonòmica sobre transparència, per la qual cosa incorre en causa d'anul·labilitat prevista en l'art.38 de la Llei 39/2015, ja que les minuts sol·licitades s'han presentat en els jutjats actuant en nom de l'Ajuntament, per la qual cosa amb caràcter general són documents que s'han de trobar en poder de l'administració i, per tant, constitueixen informació pública. Argumenta l'Ajuntament que ha externalitzat el servei, per la qual cosa els documents no estan al seu poder. Admetre que per haver externalitzat el servei es pot sotraure del deure de transparència suposa assumir que l'administració tan sols haurà de ser transparent quan així ho desitge, perquè li bastarà amb l'externalització d'un servei per a fer-lo immune a la normativa sobre transparència. Esmenta l'Ajuntament la meua falta d'interés en els expedients judicials en qüestió, però aquesta falta d'interés és incerta, ja que en ser pacífica la jurisprudència en considerar que les minuts han d'ajustar-se a l'habitual de la professió, i per estar jo immers en un assumpte en què considere que se m'ha fet minuts en excés, conèixer quines són les quanties minutades en altres supòsits em permetrà acreditar que, en el meu cas, se m'està minutant en excés.

La motivació de la meua sol·licitud la vaig incloure-hi, i es resumeix que he sigut condemnat a l'abonament de les costes en un procediment contenciós administratiu en matèria de personal i de quantia indeterminada, i la LAJ del jutjat ha decretat una taxació de costes que considere desproporcionada, i aquesta desproporció només pot acreditar-se mitjançant la remissió de minuts d'altres administracions en altres supòsits, de manera que puga provar la desproporció que al·legue. No sol·licite l'accés a cap document dels expedients aliens a aquest interés concret que sí que tinc. [...]

Quart. - A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació d'aquesta resolució per part d'aquest Consell es concedeix tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Petrer, instant-lo mitjançant escrit de data 27 de juny de 2022, perquè en un termini de quinze dies poguera formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a aquest Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, i es rebut per l'Ajuntament el dia 28 de juny, tal com consta en el justificant de recepció telemàtic.

En contestació a aquest requeriment, l'Ajuntament de Petrer va remetre el 18 de juliol de 2022 a aquest Consell, com a escrit d'al·legacions, un informe jurídic del secretari general de la Corporació, el tenor literal del qual és el següent:

Del contingut de la petició inicial presentada per [REDACTED] per registre d'entrada a l'Ajuntament de Petrer número 4694 el 17 de juny de 2022, encara que de forma una mica confusa, sembla que se circumscriu, resumint, a minutes presentades per lletrats de la corporació, contractats per l'ajuntament en processos contenciosos administratius en matèria de personal en els quals s'haja condemnat el demandant a l'abonament de les costes i sols en procediment de quantia indeterminada.

Segons detalla en el seu escrit, a continuació, sobre com presentar o traslladar aquestes minutes, a més dels continguts anteriors sembla que interessa al peticionari aquelles relatives a la impugnació de sol·licitud d'incompatibilitat per a l'exercici d'una altra activitat per part de funcionari i que siguen en els últims deu anys per a continuació ampliar la petició en el cas que s'hagueren impugnat les taxacions de costes a tot el procediment judicial al·lusiu i fins i tot en els casos que s'haguera recorregut pels condemnats l'abonament de les taxes els escrits de recurs i oposició en la tramitació judicial corresponent, i si s'han presentat recursos accés a aquests i al tràmit judicial corresponent tant de l'escrit d'oposició com resolucions judicials.

Segons els motius que addueix el peticionari és un funcionari de carrera que sembla que s'ha vist embolicat en un procediment judicial semblant als al·ludits i que considera que se li ha minutat per una quantitat, suposadament, desorbitada i pretén que s'aporte a la seua sol·licitud per a la seua acreditació davant l'autoritat judicial que aquesta minuta s'allunya de l'ordinari en altres administracions.

La contestació que se li dona per part d'aquesta entitat a aquesta petició inicial, tal com s'acredita en la còpia de l'expedient que s'aporta i al qual s'adjunta aquest informe, insisteix en una sèrie de paràmetres, dels quals, en la justificació del parer que se li comunica, desestimant la seua petició, bastaria simplement al·ludir al primer d'aquests, és a dir l'ajuntament té un servei d'assessorament jurídic extern, a través d'un lletrat que porta els assumptes judicials a l'Ajuntament. Es tracta d'un contracte amb preu cert, i de quantia determinada mensual, no per resultat ni èxit ni tampoc per volum sinó una quantitat al mes. Per tant NO HI HA MINUTES ni se li demanen al lletrat ni s'incorporen a l'expedient, perquè, simplement no resulta necessari, con s'indica, per a la facturació pel professional dels serveis prestats que no contempla aquesta variable.

Segons s'indica pel mateix lletrat contractat per l'Ajuntament, quan hi ha condemna en costes, confecciona una minuta d'honoraris d'acord amb les normes orientatives del Col·legi i tenint en compte l'import de les costes fixades en Sentència, el lletrat de l'administració de justícia dicta una resolució aprovant les costes i donant termini per al seu ingrés pel condemnat. L'Ajuntament, quan, únicament beneficiari de les costes, sap la quantitat que li ingressa el jutjat, però no té còpia de la minuta perquè, suposadament, l'ha de tindre el jutjat.

Però no sols això, sinó que l'accés dels particulars ("ciutadans") a la informació administrativa segons l'article 70.3 de la Llei reguladora de bases s'ha de circumscriure als acords i els seus antecedents així com arxius i registres, en els termes que encunya la mateixa Llei 19/2013 de transparència accés a la informació pública i bon govern en el seu article 13, quan, definint l'àmbit objectiu, fa referència a la informació pública com continguda o documents qualsevol que siga el seu format o suport que es troben en el poder d'algun dels subjectes inclosos".

Per tant, si aquesta informació que sol·licita el particular no es troba en els expedients municipals, perquè, simplement, no han sigut objecte de tramitació al no ser exigibles de cara a l'assessor jurídic que representa l'Ajuntament com a lletrat en els contenciosos administratius, als quals fa referència el particular en la seua petició, perquè cal concloure que, difícilment, tal com se li advertia en l'escrit de contestació, se li pot facilitar.

Però és que a més, segons se li indica en la contestació a la seua petició del dèset de juny que tramita l'Ajuntament, transcorregut l'immediat cap de setmana, l'endemà hàbil i se li notifica el tercer dia, és a

dir amb molta celeritat, agilitat i eficàcia, s'afeg el dubte que suposa el que se sol·licite i l'obligació conseqüent de permetre l'accés sobre una informació respecte a expedients municipals judicials en els quals el peticionari ni és part ni té gens d'interés propi i directe, sinó només a l'efecte de comparar la quantia d'unes minutes que li han suposat a ell un perjudici davant la condemna en costes en expedients determinats amb les quals podien haver-se generat, que no és el cas, a l'Ajuntament, per a, ras i curt, comparar costos, és a dir es pretén així convertir a l'administració en una espècie de comparador de preus que, igualment, es pot sol·licitar respecte a les minutes o als honoraris que suposadament (no és el cas insistisc) cobren determinats contractistes prestadors de servei de representació lletrada o, per què no, fins i tot subministraments de productes que poguera haver comprat l'Ajuntament i que a un particular li interesse acurar el seu valor en el mercat, per a veure, respecte a adquisicions semblants que haja pogut fer aquesta o altres administracions si els preus que li han cobrat a ell són competitiu.

Haurem de valorar el dret a la informació i a l'accés amb la justificació i l'ús de recursos de l'Administració per part dels particulars, atenent sol·licituds que no s'extralimiten en el seu dret.

Al contrari, estimar la petició plantejada pel particular, llevat que com s'ha insistit en el nostre cas no es troben en expedients l'objecte de la sol·licitud, significaria que, respecte a qualsevol investigació o esbrinament d'un particular en relació a serveis o subministraments que poguera tindre contractat l'Ajuntament o una altra administració, resultaria de rebut i suposaria, per tant un interès amparable el que se li haguera de facilitar les factures d'aquests qualsevol serveis o subministraments que el particular podria estar gestionant en la seua esfera privada, particularment o públicament, als únics efectes que poguera constatar i comparar preus propis respecte als que en aquest aspecte, el servei o subministrament poguera tindre aquesta administració.

Però és que a més el particular en la seua petició es dirigeix a una administració indirecta en la tramitació d'aquesta documentació, ja que qui ha de disposar d'aquesta ja que ha d'exigir-li a l'hora d'aprovar les costes és, sens dubte, la mateixa administració de justícia a la qual entenc que, de forma més apropiada, hauria de dirigir-se sol·licitant aquestes minutes. que contràriament al cas, si han de figurar expressament i causalment en els seus expedients resolutius.

Cinqué. - Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió de la data d'aquest Consell, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. – D'acord amb el que es disposa en el seu art. 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant Llei 1/2022 valenciana), “el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència en la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa”, sent l'òrgan competent per a “resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa”, segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal.

Segon. – L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que davant de les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació podrà interposar-se reclamació potestativa (prèvia a la impugnació davant la jurisdicció contenciosa administrativa) davant el Consell Valencià de Transparència. Aquestes resolucions es regiran pel que es preveu en aquesta llei, així com pel que es disposa en la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. - Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –Ajuntament de Petrer– es troba subjecta a les exigències de l'esmentada Llei 1/2022, de 13 d'abril, en virtut del que es disposa en el seu art. 3.1.d), que fa referència de manera expressa a “las entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. – Quant al reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu tant en la Llei estatal de transparència com en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, atés que segons l'article 11 garanteix el dret a la informació pública de qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda.

Cinqué. – Finalment, la informació sol·licitada, en principi sembla que 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 es troben en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions, si bé caldrà determinar i valorar les circumstàncies de cada cas concret. En el mateix sentit es manifesta l'article 7.4 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana. El procedent serà valorar les circumstàncies i característiques d'aquest cas concret.

Sisé. – Una vegada arribats a aquest punt, de les al·legacions formulades per l'administració reclamada destaca la relativa al fet que la informació sol·licitada no es troba en el seu poder; a més, justifiquen el motiu pel qual aquesta informació no es troba en el seu poder, indicant que l'Ajuntament té un servei d'assessorament jurídic extern, a través d'un lletrat que porta els assumptes judicials a l'Ajuntament, indiquen que es tracta d'un contracte amb preu cert, i de quantia determinada mensual, no per resultat ni èxit, ni tampoc per volum, sinó una quantitat al mes, per la qual cosa no hi ha minuts, ni se li demanen al lletrat, ni s'incorporen a l'expedient, perquè no resulta necessari per a la facturació pel professional dels serveis prestats.

Tal com ha considerat aquest Consell de Transparència de la Comunitat Valenciana, i de la mateixa manera, l'han fet altres autoritats de transparència, la premissa indispensable per al perfeccionament del dret d'accés és que la informació existisca i es trobe en poder de l'administració a la qual se li sol·licita; en aquest sentit, en la Resolució. 81/2021 (exp. 181/2020) el CTCV, en el seu FJ 4t, manté que no pot ser objecte de sol·licitud d'accés una informació que encara no es trobe en poder de l'Administració perquè aquesta no ho haja rebut, o perquè aquesta encara no s'haja elaborat, fins i tot si degué haver-ho fet, però no ho va fer, incomplint aquest que podria tal vegada suscitar reclamacions en altres instàncies, però no per descomptat en aquesta seu.

L'article 13 de la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, reconeix el dret dels ciutadans a l'accés a la informació, però a la informació que existisca i que estiga disponible, la qual cosa és diferent de reconèixer el dret al fet que l'administració cree a propòsit el que abans no tenia. Per tant, en virtut de l'anteriorment exposat, i sense necessitat d'entrar en altres consideracions sobre aquest tema, entenem que caldrà desestimar la reclamació formulada, perquè l'administració reclamada, com hem vist, justifica els motius pels quals la informació sol·licitada no es troba en el seu poder.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda

Desestimar la reclamació formulada pel Sr. [REDACTED] amb número de registre GVRTE/2022/2016326, contra l'Ajuntament de Petrer, conforme al que es disposa en el FJ sisé.

Contra aquesta, 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 de 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 VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**

Ricardo García Macho