



SÍNDIC DE GREUGES DE LA COMUNITAT VALENCIANA REGISTRE GENERAL
15/05/2019
EIXIDA NÚM. 12378

Ajuntament d'Alcoi
Sr. Alcalde-Presidente
Pl. d'Espanya, 1
Alcoi - 03801 (Alacant)

=====
Ref. queixa núm. 1809350
=====

Assumpte: accés a la informació pública. Manca de resposta.

Sr. Alcalde-President,

D'acord amb el procediment que regeix aquesta institució, el Sr. (...) de l'associació Colla Ecologista La Carrasca-Ecologistes en Acció, ens va presentar una queixa, que va ser registrada amb el número indicat més amunt.

Substancialment manifesta:

«1. L'11 de juliol de 2018, en nom propi i en representació de l'associació "Colla Ecologista La Carrasca-Ecologistes en Acció", vaig presentar en el registre de l'Ajuntament d'Alcoi un escrit (que adjunte) mitjançant el qual se sol·licitava que, a l'empara de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i 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, **se'ns facilitaren les còpies certificades dels Comptes de pèrdues i guanys i dels Balanços de situació presentats anualment per l'empresa concessionària del Servei de Proveïment d'Aigües d'Alcoi des de 2001 fins a 2018.**

2.- Ha transcorregut ja més d'un mes des de l'esmentada petició, sense que n'hagem rebut cap resposta, tot i que la Llei 19/2013 i la Llei valenciana 2/2015 estableixen un termini màxim d'un mes per a emetre la corresponent resolució.»

Ens adjuntava còpia de la instància registrada l'11/07/2018, núm. 2018028101.

En considerar que la queixa reunia els requisits establits en els articles 12 i 17 de la Llei 11/1988, de 26 de desembre, del Síndic de Greuges, va estar admesa i li'n donarem trasllat de conformitat amb el que determina l'article 18.1 de la llei esmentada a fi de contrastar les al·legacions formulades, i li vam requerir informació suficient sobre la realitat d'aquestes i de la resta de circumstàncies concurrents en el present supòsit.

Després de requerir fins a tres vegades l'informe inicial, amb dates 28/08/2018, 8/10/2018 i 14/11/2018, l'Ajuntament d'Alcoi ens remet un simple ofici de notificació

L'autenticitat d'aquest document electrònic pot ser comprovada en https://seu.elsindic.com		
Codi de validació: *****	Data de registre: 15/05/2019	Pàgina: 1
C/ Pascual Blasco, 1 03001- ALACANT Tel. 900 21 09 70 / 965 93 75 00 Fax: 965 93 75 54 www.elsindic.com correu electrònic: consultas_sindic@gva.es		

referit al fet que s'ha traslladat la nostra petició al departament responsable de complir-la, sense oferir més informació.

Fem un darrer requeriment amb data 28/11/2018 a l'Administració.

Amb data 9/12/2018 el promotor de la queixa presenta al·legacions en què ens informa:

«Gràcies a les gestions dutes a terme per eixa institució, finalment el passat 29 de novembre se'ns ha tramés una contestació per correu electrònic (tal com havíem sol·licitat), que consta d'un ofici d'Aqualia dirigit al regidor delegat de Medi Ambient i Espais Naturals (...) i de les memòries que l'empresa concessionària presenta anualment per a sol·licitar l'actualització de les tarifes.

En l'escrit d'Aqualia, de 10/10/2018, s'admet que el plec de condicions els obliga a constituir una unitat comptable per al contracte, però no una societat independent amb un número d'identificació fiscal obligada a presentar comptes en el Registre Mercantil, i s'ofereix a facilitar-nos còpia del compte de pèrdues i guanys i balanç de situació del conjunt de la societat FCC Aqualia, SA.

L'article 5 del plec de condicions administratives indica clarament que l'adjudicatari s'obliga a l'execució del contracte amb compliment exacte de les seues clàusules i que l'article 10 de les condicions tècniques exigeix de manera inequívoca que el concessionari ha de presentar a l'Ajuntament anualment una còpia certificada del Compte de pèrdues i guanys i del Balanç de situació.

Considerem que, encara que l'empresa concessionària no haja de presentar en el Registre Mercantil els esmentats documents del Servei Municipal d'Aigua d'Alcoi, per presentar-los la mercantil en el seu conjunt, és evident que té l'obligació de dur una unitat comptable independent, amb el seu propi compte d'explotació, llibre diari i balanç de situació, ja que sense aquesta documentació és impossible que l'Ajuntament d'Alcoi pugua complir la seua obligació de fer efectiu el control econòmic i financer del Servei.

Contràriament al que afirma l'empresa concessionària, els expedients tecnicoeconòmics de actualització tarifària que ens han facilitat no inclouen els comptes d'explotació, sinó que contenen una barreja de dades de diferents anys, que en fonamentalment són estimacions de l'any en curs o previsions per a l'exercici següent. De cap manera permeten comprovar els resultats dels exercicis, ni verificar els imports definitius de les despeses i dels ingressos, ni de les inversions efectivament realitzades, ni de la situació econòmica del Servei. Adjuntem els expedients d'actualització tarifària dels dos últims anys, on es pot comprovar que el seu contingut no s'ajusta en absolut al que exigeix el plec de condicions, i el plec de condicions aprovat per l'Ajuntament d'Alcoi (veg. art. 9, pàg. 45).

És per això que

S O L · L I C I T E:

Que, atés que la documentació tramesa no correspon al que havíem sol·licitat, es mantinga oberta la nostra queixa i es reclame a l'Ajuntament d'Alcoi que ens facilite les còpies dels Comptes de pèrdues i guanys i dels Balanços de situació que hauria d'haver presentat anualment l'empresa concessionària del Servei de Proveïment d'Aigües d'Alcoi des de 2001 fins a 2018 i, en el cas que els esmentats documents no hagen sigut presentats per l'empresa a l'Ajuntament ¿com sembla ser? (sic), que se li'n requerisca la presentació i que se'ns en lliure una còpia al més prompte possible.

Amb data 11 de febrer de 2019 té entrada en la institució un escrit de l'alcalde d'Alcoi, en què ens indica:

L'autenticitat d'aquest document electrònic pot ser comprovada en https://seu.elsindic.com		
Codi de validació: *****	Data de registre: 15/05/2019	Pàgina: 2

En relación con el Oficio remitido por el Síndic de Greuges, de fecha 30 de noviembre de 2018, en el que solicita la remisión de la documentación solicitada por (autor de la queja), le comunico que los escritos presentados por (autor de la queja) en representación de la Colla Ecologista La Carrasca-Ecologistes en Acció han sido respondidos conforme la tabla adjunta y se ha remitido por correo electrónico tal y como se especificaba en las instancias presentadas.

(...)

(...) documentación requerida por el Sr (autor de la queja) se envió antes del mencionado oficio pero no se informó a la institución del Síndic de Greuges.

L'interessat, una vegada remesa aquesta última informació, reitera les al·legacions presentades i ens informa que la seua sol·licitud se centra específicament en el fet que li donen accés a la informació pública que obligatòriament ha d'estar constituïda en l'Ajuntament com a conseqüència de l'article 10 del plec de condicions tècniques, que diu:

«Para que pueda hacerse efectivo el control económico financiero del Servicio, éste constituirá una unidad contable independiente de cualquiera otra que pudiera tener la empresa contratista. A esta contabilidad tendrá acceso el Ayuntamiento, a través de sus Servicios Económico Financieros, en los momentos que considere convenientes, previa comunicación y anuncio con una antelación de 48 horas. Además el Concesionario presentará anualmente una copia de la Cuenta de Pérdidas y Ganancias y del Balance de Situación; como se ha establecido en otros puntos del Pliego, asimismo presentará a efectos de que sean aprobadas por el Órgano competente Municipal todas las relaciones de liquidación de la tarifa por los servicios objeto de la concesión. Finalmente, facilitará información periódica a los Órganos Económicos Municipales que realizan el seguimiento y control, referencias cuantitativas de las recaudaciones practicadas distinguiendo las tarifas de servicio, consumo e instalaciones complementarias y haciendo referencia al ejercicio, consumo e instalaciones complementarias y haciendo referencia al ejercicio y periodo al que corresponda.»

Ens sol·licita que es reclame a l'Ajuntament d'Alcoi que els facilite les còpies dels comptes de pèrdues i guanys i dels balanços de situació que hauria d'haver presentat anualment l'empresa concessionària del Servei de Proveïment d'Aigües d'Alcoi des de 2001 fins a 2018 i, en el cas que els esmentats documents no hagen sigut presentats per l'empresa, que se li'n requerisca la presentació i que se'ls en lliure una còpia.

Per descomptat, cap referència a aquesta informació es conté en la informació que l'Ajuntament ha subministrat als promotors de la queixa, la qual, d'acord amb el seu informe, se centra en: -Notificació, actes núm. 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8 (la 2 no), -Designació representants Aqualia, -Acords de designació dels representats de la Corporació Municipal en la Comissió de Seguiment, -Tarifes 2017, 2018, -Informe Aqualia; -Acta núm. 2.

Arribats a aquest punt, per consideració al contingut de l'escrit inicial de queixa, l'informe remés i les al·legacions presentades pel ciutadà, resolem la present queixa sobre la base de les dades que es troben en l'expedient, i li demanem que considere els arguments que a continuació li exposem, com a fonament de la recomanació amb què conclouem.

L'autenticitat d'aquest document electrònic pot ser comprovada en https://seu.elsindic.com		
Codi de validació: *****	Data de registre: 15/05/2019	Pàgina: 3

La Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, d'ara endavant LPACAP, en l'article 13, titulat, Drets de les persones en les seues relacions amb les administracions públiques, en el seu apartat d), estableix taxativament que:

Totes les persones tenen el dret d'accés a la informació pública, arxius i registres, d'acord amb el que preveu la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i la resta de l'ordenament jurídic.

La Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, en l'article 11 disposa 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 la seua 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.

En l'expedient que ens ocupa la informació sol·licitada és clarament i taxativament informació pública, en gran part, a més, subjecta a l'obligació de publicitat activa, i objecte a més d'específics tràmits d'aprovació pels òrgans de l'entitat local, conformada pel compliment de les obligacions derivades d'un contracte administratiu i els seus plecs de condicions, sense que s'observe cap limitació per al compliment dels deures legals de facilitar accés a aquesta, i sense requerir cap justificació.

Davant d'això, l'Ajuntament d'Alcoi pot permetre i facilitar la informació sol·licitada, i si no la té, informar de la inexistència d'aquesta i de les circumstàncies que puguen haver concorregut a aquesta falta. No hi ha més.

Podrà, si escau, ajustar els paràmetres d'accés als límits legalment establits, i dissociar tota la informació que pugua entrar en conflicte evident amb altres drets protegits o que estiguera establida o imposada per llei i, en tot cas, hauria de motivar suficientment aquestes limitacions.

Entenem que aquestes qüestions, que es repeteixen de forma constant i monòtona en moltíssimes corporacions locals del nostre àmbit territorial d'actuació, amb absoluta independència del "color" del govern local, podrien ser fàcilment solucionades gràcies a les facilitats que la informatització de les administracions posa a disposició del compliment del deure/dret d'accés i informació, i evitar que l'incompliment d'un deure i obligació tan bàsics i elementals esdevinga l'exponent del deficient funcionament d'un estat democràtic de dret.

Volem que aquestes reflexions servisquen per a traslladar clarament a totes les parts que no és l'objectiu d'aquesta institució dictar resolucions de recomanació del compliment de deures i obligacions legals, sinó coadjuvar a l'adequat funcionament de les institucions democràtiques, que han d'estar presidides pels principis d'eficàcia i transparència, i per tant assolir l'eficaç accés a la informació pública.

Cada vegada que el Síndic ha de dedicar els seus recursos a "perseguir els poders públics" a fi que permeten l'accés a la informació a què tenen dret els ciutadans per imperatiu legal, s'acredita un dany irreparable al sistema democràtic, a l'estat de dret, i

especialment al dret a participar en els assumptes públics, consagrat en l'article 23 de la nostra Constitució.

I a més, un dany a la credibilitat de les institucions mateixes, quan resulta imputable, no sols a les persones que ocupen circumstancialment en cada moment els òrgans de govern de les entitats, sinó al conjunt global de representants públics triats, que acrediten la incapacitat de dotar-se de les més mínimes regles de joc que garantisquen els drets als seus representats.

En virtut de tot el que antecedeix i de conformitat amb el que disposa l'art. 29.1 de la Llei 11/1988, de 26 de desembre, reguladora d'aquesta institució, realitzem els pronunciaments següents:

RECORDATORI DE DEURES LEGALS a l'Ajuntament d'Alcoi, pel que fa a la col·laboració que han de prestar tots els poders públics al Síndic de Greuges en les seues investigacions, sense que calga transcriure els preceptes legals que li imposen aquest deure, i exigint que s'ajuste als dictats d'economia i eficàcia.

RECOMANEM a l'Ajuntament d'Alcoi que s'extremen al màxim en el compliment dels deures legals que es deriven de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, tot conferint l'accés a la informació pública sol·licitada de forma immediata, o resolent expressament la seua denegació o límit directament a l'interessat, amb resolució de totes les qüestions plantejades.

De conformitat amb el que preveu l'art. 29 de la Llei de la Generalitat Valenciana 11/1988, de 26 de desembre, reguladora d'aquesta institució, li agraiem que ens remeta, en el termini d'un mes, el preceptiu informe en què ens manifeste l'acceptació de la recomanació que es realitza, o si s'escau, les raons que considere per a no acceptar-la.

Realitzem l'específica advertència que no ens resulten admissibles respostes que no s'ajusten a allò que s'ha recomanat, amb la remissió d'informacions confuses o dilatòries, cosa que considerem com a resposta expressa de disconformitat injustificada i rebuig de les recomanacions, que passen a ser considerades pel Síndic hostils o entorpidores de la seua actuació, i les farà públiques immediatament i destacarà aquesta qualificació en el pròxim informe que haja de presentar davant de la Comissió de Peticions de les Corts Valencianes.

Perquè en prenga coneixement, li fem saber, igualment, que a partir de la setmana següent a la data en què s'ha dictat la present resolució, aquesta s'inserirà en la pàgina web de la institució.

Atentament,

José Cholbi Diego
Síndic de Greuges de la Comunitat Valenciana