

Implantación y desarrollo de la Ley de Transparencia para Entidades Locales

El derecho de acceso a la información

Joaquín Meseguer Yebra

Régimen jurídico aplicable

- Ley 19/2013, de 9 de diciembre
- Disposición adicional primera:
 - Acceso del **interesado**, según la norma reguladora del procedimiento / Por **terceros**, LTAIP
 - Supletoriedad de la LTAIP:
 - Acceso a la información cuando exista un régimen jurídico específico
 - Acceso a la información ambiental (Ley 27/2006) y a la destinada a la reutilización (Ley 37/2007)

Sujeto pasivo

- Art. 2 de la LTAIP
- Exclusiones:
 - Art. 3: * partidos políticos, organizaciones sindicales y empresariales
 - * entidades privadas subvencionadas
- Art. 4: personas físicas o jurídicas que presten servicios públicos o ejerzan potestades administrativas (art. 4 y 17.1). PREVIO REQUERIMIENTO



Sujeto activo

- **Derecho de toda persona** (universal sin previo requisito de nacionalidad, ciudadanía, vecindad)
- Menores de edad (16/14 años)
- ¿Derecho **fundamental** o derecho constitucional de **configuración legal**?
 - Art. 20. 1 a) y 23. 1 CE. Construcción doctrinal similar a la del derecho a la protección de los datos personales (art. 18.4 CE)
 - Art. 105 b) CE

Ordenanza tipo: sin distinción de residencia, formación, recursos, situación y condición social.



Objeto. Concepto de información pública

- Contenidos o documentos, cualquiera que sea su **formato o soporte**, que obren en poder de alguno de los sujetos incluidos en el ámbito de aplicación de este título y que hayan sido **elaborados o adquiridos** en el ejercicio de sus funciones
- Requisito de la veracidad
- Contradicción: art. 19.4 de la LTAIP



Solicitud

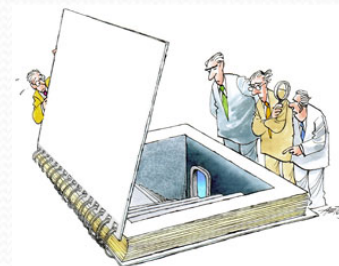


- **Escrito** (verbal en proyectos normativos autonómicos)
- **Destinatario:** titular del órgano que la posea
 - Si no la posee, se remite al que la tenga si es conocido (art. 19.1 de la LTAIP)
 - Si no lo conoce, inadmisión [art. 18.1 d) de la LTAIP]. En ese caso, debe indicar quién a su juicio puede tenerla
- **Plazo:** imprescriptible, a semejanza del derecho de acceso a los datos personales cuyo tratamiento se esté efectuando al amparo de la LOPDP
- **Registro** de solicitudes de acceso (**ordenanza tipo**)

Ordenanza tipo: no se requerirán más datos sobre la identidad que los imprescindibles para poder resolver y notificar

Solicitud. Contenido

- **Identidad.** Anonimato
- **Información** que se solicita
- Dirección de **contacto** (preferiblemente electrónica)
- **Modalidad** (determinará la motivación)
- **Motivación:**
 - No obligatoria; si existe podrá ser tomada en cuenta. Nunca será por sí sola causa de rechazo
 - Peso de la motivación (ponderación de intereses –art. 14.2 y 15.3 de la LTAIP)



Causas de inadmisión (I)

- Información **en curso de elaboración/publicación**
 - Procedimiento inconcluso/documento elaborado
 - Información del plazo previsible (**ordenanza tipo**)
- Información **auxiliar o de apoyo**
 - Espacio para pensar. Importancia del proceso de toma de decisiones
 - Informes preceptivos (**ordenanza tipo**)
- **Necesaria** acción previa de **reelaboración**
 - Excluye documentos a la carta, “ad hoc”

Causas de inadmisión (II)

- Dirigidas a un **órgano que no posee la información** y desconoce quién la posee
- **Repetitivas o abusivas** (manifiestamente irrazonables)



Límites (artículo 14)

- Crítica por su carácter genérico. Cv. Cjo. de Europa 2009
- Su aplicación será justificada y proporcionada y tendrá en cuenta los intereses públicos y privados concurrentes
- Se publicarán las resoluciones previa disociación de datos personales y notificación a interesados
- Acceso parcial, previa omisión del contenido afectado por el límite

Límites (artículo 15)

Ordenanza tipo: nombre y apellidos, funciones o puestos desempeñados, dirección postal o electrónica, teléfono y núm. de fax profesionales

Acceso libre

- ⇒ Personas jurídicas
- ⇒ Fallecidos, salvo que concierdan otros derechos
- ⇒ Datos personales diseminados
- ⇒ Datos meramente identificativos relacionados con la organización, funcionamiento o actividad pública del órgano, **salvo que en el caso concreto prevalezca la protección de datos personales u otros derechos constitucionalmente protegidos**

Acceso condicionado

- ⇒ Datos especialmente protegidos:
 - ⇒ ideología, afiliación sindical, religión y creencias
 - CONSENTIMIENTO ESCRITO Y EXPRESO salvo que se hubieran hecho públicos antes**
 - ⇒ origen racial, a la salud, a la vida sexual o relativos a la comisión de infracciones penales o admvas. que no conlleven la amonestación Pública al infractor

CONSENTIMIENTO EXPRESO O POR LEY

Límites (artículo 15)

Acceso existiendo **otros datos** personales:

- ⇒ **Ponderación razonada** del interés público en la divulgación de la información y los dchos. de los afectados (test del daño)
- ⇒ **Criterios** especialmente a ponderar (no tasados):
 - ⇒ **menor perjuicio** a los afectados derivado del art. 57 LPHE
 - ⇒ ejercicio de un dcho. o investigadores con ciertos motivos
 - ⇒ **menor perjuicio** datos meramente identificativos de los afectados
 - ⇒ **mayor garantía** protección de la intimidad y seguridad, y de los menores

Tramitación

- **Remisión al competente** si lo conoce (comunicación al solicitante)
- Trámite de **subsanción** si no se identifica la información (10 días). Suspensión automática
- Trámite de **alegaciones** a terceros cuyos derechos/intereses puedan resultar afectados (15 días). Suspensión automática
 - Debidamente identificados
- Información elaborada en su integridad o parte principal por otros

Resolución (I)

- **Plazo:** 1 mes (en algunas propuestas, 20 días para la inadmisión)
- **Notificación** al solicitante y 3^{os} que lo solicitaron
- **Ampliación:** 1 mes. Regla del art. 42.6 LRJPAC
 - Motivación y notificación previa
- **Motivación:**
 - Denegación del acceso
 - Modalidad distinta de la solicitada
 - Acceso con oposición de un tercero
 - Inadmisión



Resolución (II)

- **Silencio negativo**

- Defensores (Guichot, Pendás)
- Normativa comparada (ley gallega de transparencia)
- “Podría implicar que el solicitante tuviera un derecho incondicional a obtener cualquier información”; “como sociedad no estamos dispuestos a que la defensa o la intimidad de los ciudadanos en sus historiales clínicos, por el paso de un día de plazo, estén al descubierto de todos”



Resolución (III)

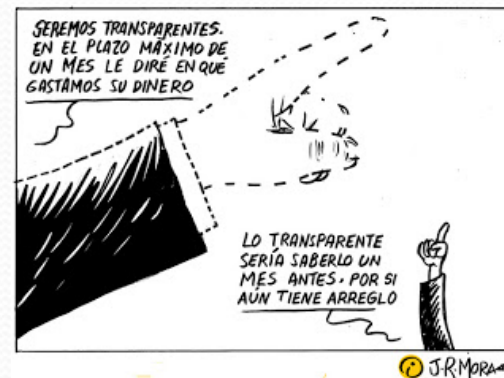


- **Silencio administrativo positivo:**
 - Coherente con la obligación de motivar. Regla general LRJPAC
 - Normativa comparada (ley navarra, ordenanza de Zaragoza)
 - “El derecho de todo ciudadano a preguntar no puede ser correspondido por el derecho de la Administración a no contestar”
- **Solución intermedia** (CiU, Síndic de Greuges Cataluña):
 - Silencio positivo con excepciones: cuando se vulnere un derecho protegido por la ley o se revelen datos especialmente protegidos cuando no fuera posible la previa disociación

Régimen disciplinario

El **incumplimiento reiterado** de la obligación de resolver en plazo tendrá la consideración de **infracción grave** a los efectos de la aplicación a sus responsables del régimen disciplinario previsto en la correspondiente normativa reguladora

- Tiene carácter básico (a diferencia de la falta disciplinaria por infracción de las obligaciones de publicidad activa -art. 9.3 de la LTAIP-)
- Desarrollo de infracciones y sanciones en otras propuestas. Multas coercitivas como medio de ejecución forzosa



Acceso material a la información (I)

- **Cuándo:**

- En el momento de la notificación de la resolución
- Si no, en plazo no superior a 10 días

- **Cómo:**

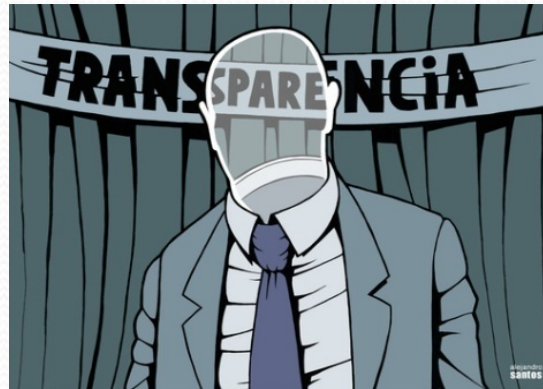
- Preferentemente, acceso electrónico
 - Salvo imposible o se haya pedido otra modalidad o formato
- Si ya está publicada, se puede indicar cómo acceder a ella

- **Coste:**

- Gratuita
- Cobro de exacciones (copias, trasposición)

Acceso material a la información (II)

- **Ejecución suspensiva** si ha existido oposición de tercero
 - Debe esperarse al trascurso del plazo de interposición del recurso contencioso-administrativo (se haya o no interpuesto previamente reclamación potestativa)
 - Interpuesto, debe esperarse a su resolución



Reclamación potestativa (I)

- **Sustitutiva** de los recursos administrativos (art. 107.2 de la LRJPAC)
- **Excepción:** actos provenientes de los órganos enunciados en el art. 2.1 f) de la LTAIP
- **Plazo de interposición:** 1 mes
- **Tramitación:** LRJPAC
 - Trámite de audiencia (derechos e intereses de terceros)
- **Plazo de resolución:** 3 meses
- **Silencio negativo**

Reclamación potestativa (II)

- **Competencia:** CTyBG o instituciones autonómicas equivalentes
- **Publicación y comunicación:**
 - Previa disociación datos personales y notificación a interesados
 - Comunicación al Defensor del Pueblo



MUCHAS GRACIAS

mesequeryj@madrid.es

