


REXISTRO XERAL DO VALEDOR DO POBO
SANTIAGO DE COMPOSTELA
Data: 28/12/2018 13:09:24
SAIDA 16587/18


Colexio Oficial de Enfermería da Coruña
Álvaro Cunqueiro 7-1º
15008 A Coruña

Reclamante: 

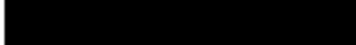
Expediente. Nº **RSCTG 123/2018**

Correo electrónico: 

ASUNTO: Resolución da Comisión da Transparencia de Galicia na reclamación presentada ao amparo do artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno

Vista a reclamación presentada por  mediante escrito do 30 de outubro de 2018, a Comisión da Transparencia, considerando os antecedentes e fundamentos xurídicos que se especifican a continuación, adopta o seguinte acordo:

ANTECEDENTES

Primeiro.  presentou, mediante escrito que tivo entrada no rexistro do Valedor do Pobo o 30 de outubro de 2018, unha reclamación ao amparo do disposto no artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, contra a inadmisión polo Colexio Oficial de Enfermería de A Coruña, da súa solicitude de acceso á información pública referente ás actas derivadas de cada un dos dous últimos procesos electorais celebrados no Colexio, desde a reunión da Xunta de Goberno na que se decidiu a convocatoria, ata a toma de posesión de cada unha das novas xuntas xurdidas do proceso, así como a data de inscrición no Rexistro de Colexios Profesionais correspondente, da composición de cada unha das novas Xuntas de Goberno.

O reclamante expón que lle denegaron o acceso á información solicitada por non acreditar a súa identidade, que considera acreditada co seu DNI nº, e por non acreditar a súa profesión nin a súa pertenza ao Colexio profesional, que considera que non son necesarias para poder acceder á información. Por outra banda, expón que a súa solicitude é a título individual, polo que non existe ningún acordo de órgano executivo de ningunha asociación. así mesmo considera que a súa petición non ten carácter abusivo nin repetitivo, debido a que non se axusta a ningunha das causas que establece o criterio interpretativo 3/2016 do consello de transparencia e bo goberno xa que é a primeira vez que realiza a petición, aínda que o texto sexa en partes coincidentes co doutra persoa.

Segundo. Con data de 30 de outubro de 2018, deuse traslado da documentación presentada polo reclamante ao Colexio Oficial de Enfermería da Coruña para que, en cumprimento da normativa de transparencia, remitise informe e copia completa e ordenada do expediente.

Consta a recepción o polo Colexio Oficial de Enfermería da Coruña con data de 11 de novembro de 2018.

Terceiro. O 27 de novembro de 2018 o Colexio Oficial de Enfermería da Coruña remite o informe e copia do expediente. No informe, o Colexio ratifícase en todos e cada un dos antecedentes, fundamentos de dereito e considerandos contidos na Resolución que se impugna, do 29 de outubro de 2018, pola que se inadmite a trámite a solicitude do Sr. Solís, indicando que en virtude do disposto na Lei de Colexios Profesionais de Galicia, Lei 11/2001, do 18 de setembro, existe un rexistro público galego no que están inscritos non só os Colexios profesionais e os seus estatutos, senón tamén a composición dos seus órganos de goberno, levándose a cabo o correspondente control da Administración sobre tales inscricións e contido das mesmas.

FUNDAMENTOS XURÍDICOS

Primeiro. Competencia e normativa

O artigo 24 da Lei 19/2013, do 9 de decembro, de transparencia, acceso á información pública e bo goberno, de carácter básico na súa práctica totalidade, establece que, contra toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso á información, poderá interpoñerse unha reclamación ante o *Consello de Transparencia e Bo Goberno*, con carácter potestativo e previa a súa impugnación en vía contencioso-administrativa. Esa mesma lei, na súa disposición adicional cuarta, establece que a resolución da reclamación prevista no artigo 24 corresponderá, nos supostos de resolucións ditadas polas Administracións das Comunidades autónomas e o seu sector público, e polas Entidades Locais comprendidas no seu ámbito territorial, ao órgano independente que determinen as Comunidades Autónomas.

O artigo 28 da Lei 1/2016, do 18 de xaneiro, de transparencia e bo goberno, establece que, contra toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso á información pública, poderá interpoñerse unha reclamación ante o Valedor do Pobo, correspondendo á Comisión da Transparencia, de acordo co disposto no artigo 33, a resolución das devanditas reclamacións.

Segundo. Procedemento aplicable

O artigo 28.3 da Lei 1/2016, establece que o procedemento da reclamación axustarase ao previsto nos parágrafos 2, 3, e 4 do artigo 24 da Lei 19/2013, que dispón que a reclamación contra resolucións en materia de acceso á información ten carácter potestativo e previo á impugnación en vía

contencioso-administrativa, que se tramitarán de acordo co disposto na lexislación de procedemento administrativo común en materia de recursos.

Terceiro. Dereito de acceso á información pública

A lei 1/2016, do 18 de xaneiro, recoñece no seu artigo 24 o dereito de todas as persoas a acceder á información pública, entendida esta como os contidos ou documentos, calquera que sexa o seu formato ou soporte, que consten en poder dalgún dos suxeitos incluídos no ámbito de aplicación desta lei e que fosen elaborados ou adquiridos en exercicio das súas funcións, do mesmo xeito que a definición contida no artigo 13 da Lei estatal 19/2013, que ten carácter básico.

O concepto de información pública e o dereito de acceso á mesma configúranse de forma ampla tanto na normativa autonómica como na estatal. Os titulares do dereito son todas as persoas, sen que o solicitante estea obrigado a motivar a súa solicitude de acceso á información (art. 26.4 Lei 1/2016, do 18 de xaneiro).

O obxecto da lei 19/2013, é ampliar e reforzar a transparencia da actividade pública e regular e garantir o dereito de acceso a información relativa a aquela actividade (artigo 1). No seu preámbulo sinala que a transparencia, o acceso á información pública e as normas de bo goberno deben ser os eixos fundamentais de toda acción política e só cando a acción dos responsables públicos sométese a escrutinio, cando os cidadáns poden coñecer como se toman as decisións que lles afectan, como se manexan os fondos públicos ou baixo que criterios actúan as nosas institucións, pódese falar do inicio dun proceso no que os poder públicos comezan a responder a unha sociedade que é crítica, esixente e que demanda participación dos poder públicos.

Pola súa banda, a Lei galega 1/2016, sinala na súa Exposición de Motivos que a crecente esixencia cidadá de control público da actuación das administracións aconsella a aprobación dunha norma que supera os anteriores estándares e que se concreta nun texto legal que establece esixencias engadidas de transparencia e acceso á información pública.

Cuarto. Prazo para a interposición do recurso

O artigo 28.3 da Lei 1/2016, establece que o procedemento das reclamacións fronte ás resolucións en materia de acceso á información pública axustarase ao previsto no artigo 24 da Lei 19/2013.

O artigo 24 da Lei 19/2013, establece que fronte a toda resolución expresa ou presunta en materia de acceso a información poderá interpoñerse unha reclamación con carácter potestativo e previo á súa impugnación na vía contencioso-administrativa.

Esta reclamación interpoñeráse no prazo dun mes para contar desde o día seguinte ao da notificación do acto impugnado ou desde o día seguinte a aquel no que se produzan os efectos do silencio administrativo.

De acordo co anterior, e dado que no presente caso o Colexio resolveu expresamente con data do 29 de outubro de 2018 e o interesado presentou a súa reclamación á Comisión da Transparencia con data do 30 do mesmo mes, debe admitirse a reclamación presentada por estar en prazo.

Quinto. - Análise do expediente

██████████ presentou unha solicitude á Xunta de Goberno no Colexio Oficial de Enfermería da Coruña de remisión das actas derivadas dos dous últimos procesos electorais celebrados no devandito Colexio, desde a reunión da Xunta de Goberno na que se decidiu a convocatoria, ata a toma de posesión de cada unha das novas xuntas xurdidas do proceso, así como a data de inscrición no Rexistro de Colexios Profesionais correspondente, da composición de cada unha das novas Xuntas de Goberno. Trátase dunha solicitude de acceso a unha información concreta, que debe constar en poder do Colexio Oficial de Enfermería da Coruña, e que foi inadmitida polo Colexio Oficial de Enfermería de A Coruña.

De acordo co disposto no artigo 3.1.d) da Lei 1/2016, as corporacións de dereito público, como é o Colexio Oficial de Enfermería da Coruña, están sometidas ás disposicións do Título I da referida lei, entre as que se atopa a de dar acceso aos solicitantes á información pública que teña no seu poder, coas limitacións que, no seu caso, sexan de aplicación de acordo co disposto no artigo 25 da mesma.

Debemos partir da base de que a “*Guía de Transparencia e acceso á información pública dirixida aos Colexios e consellos de Colexios profesionais e demais corporacións de dereito público*”, elaborada conxuntamente polo Consello de Transparencia e Bo Goberno e a Unión de Profesionais en decembro de 2016, e que é utilizada polo Colexio de Enfermería da Coruña como ferramenta de consulta, orientación e aplicación, segundo consta na resolución recorrida do Colexio, sinala a efectos orientativos como ámbitos materiais sobre os que pode proxectarse o exercicio do dereito de acceso á información pública, a información relativa ao procedemento electoral da corporación de dereito público de que se trate, comprensiva da información relacionada co dereito de sufraxio activo e pasivo; a convocatoria de eleccións; a presentación de candidaturas; a elaboración do censo electoral; a constitución da mesa electoral e as facultades do seu presidente; as papeletas; a forma de acreditar o voto; o voto por correo; o escrutinio; a elaboración das actas correspondentes e a toma de posesión dos candidatos elixidos.

Polo tanto, considérase que a solicitude realizada polo ██████████ atópase dentro do ámbito material sobre o que pode proxectarse o exercicio do dereito de acceso á información pública da actividade do Colexio oficial.

Con todo, o Colexio, que se ratifica en todos os antecedentes e fundamentos de dereito da resolución recorrida, considera que debe inadmitirse a información solicitada, polo que pasamos a analizar a continuación os motivos alegados polo Colexio a fin de determinar a orixe ou non do devandito acceso.

(1). Falta de acreditación da identidade do solicitante

Considera o Colexio na súa resolución que debe inadmitirse a solicitude por non estar acreditada a identidade do solicitante e non quedar acreditada a existencia dun acordo validamente adoptado polo órgano executivo colexiado da asociación referido ao exercicio do dereito de acceso á información pública, así como por ter un carácter abusivo non xustificado coa finalidade de transparencia da Lei.

En canto ao primeiro dos motivos alegados, non estar acreditada a identidade do solicitante, consta na documentación remitida polo solicitante a esta Comisión co seu escrito de reclamación, a copia do seu DNI. Esta Comisión descoñece se esta documentación foi remitida ou non polo interesado na súa solicitude inicial, pero en todo caso, se non fose así, o Colexio, de acordo co disposto no artigo 26.2 da Lei 1/2016, en cumprimento do seu deber de orientar ao solicitante para posibilitar o efectivo exercicio do seu dereito á información, debería tela requirido, para que, de acordo co disposto no artigo 68 da Lei 39/2015, do 1 de outubro, do procedemento administrativo común das administracións públicas, o interesado emendase as deficiencias na súa solicitude, sen que sexa procedente en ningún caso, xustificar a inadmisión da solicitude presentada nunha deficiencia emendable da solicitude.

Non pode tampouco considerarse, como pretende o Colexio, que deba inadmitirse a solicitude por non quedar acreditada a existencia dun acordo validamente adoptado polo órgano executivo colexiado da asociación referido ao exercicio do dereito de acceso á información pública, por canto o solicitante fixo a súa petición a título individual e non en nome dunha asociación. Por outra banda, tampouco é necesario acreditar a condición de enfermeiro do solicitante, posto que, como xa se dixo, o acceso á información pública se lle recoñece a calquera persoa.

(2). Carácter abusivo da solicitude

Considera o Colexio que a solicitude do [REDACTED] é abusiva por canto coincide literalmente coa presentada por Mónica Adriana Lanza Barrera, en representación da Asociación Acción Enfermera, e polo tanto é fraudulenta. Respecto á causa de inadmisión, o criterio interpretativo 3/2016 do Consello de Transparencia e Bo Goberno establece que o artigo 18.1.e) da Lei 19/2013, asocia o carácter abusivo da solicitude á condición de que a petición non estea xustificada coa finalidade da Lei, polo que deben darse algún destes dous elementos esenciais para a aplicación desta causa de inadmisión: que o exercicio do dereito sexa abusivo cualitativamente, cousa que non sucede no

presente caso, ou que o exercicio do dereito poida considerarse excesivo, é dicir, cando non chegue a conxugarse coa finalidade da Lei.

De acordo co anterior seria abusiva aquela solicitude que se puidese considerar incluída no concepto de abuso de dereito recollido no artigo 7.2 do Código Civil, tal e como interpreta a xurisprudencia, é dicir, cando pola intención do seu autor, ou polas circunstancias en que se realice, se exceda manifestamente dos límites normais do exercicio dun dereito, ou aquela que no caso de ser atendida, requirise un tratamento que obrigase a paralizar o resto da xestión dos suxeitos obrigados a facilitar a información, impedindo a atención xusta e equitativa do seu traballo e o servizo público que encomendaron, e así resulte de acordo cunha ponderación razoada e baseada en indicadores obxectivos, cando supoña un risco para os dereitos de terceiros ou cando sexa contraria ás normas, os costumes ou a boa fe. Ningunha destas circunstancias parecen darse na solicitude do [REDACTED]

O feito de que a solicitude sexa coincidente coa doutra solicitante, non pode considerarse reiterativa, e así o sinalou o Consejo de Transparencia y Buen Gobierno no criterio interpretativo citado, no que se establece que en ningún caso, a concorrencia de varios demandantes solicitando unha mesma información ha de considerarse reiterativa pola simple coincidencia do texto.

(3). Existencia dun procedemento colexial específico de acceso á información pública

Outro motivo polo cal o Colexio considera que debe inadmitirse a solicitude é a existencia dun réxime xurídico específico de acceso á información, que, en aplicación da disposición adicional primeira, apartado 2, da Lei 19/2013 implicaría a súa inadmisión. Como réxime xurídico específico alégase o disposto no artigo 11, Lei 2/1974, do 13 de febreiro, de Colexios profesionais.

A disposición adicional primeira da Lei 19/2013 establece a aplicación supletoria da mesma nos supostos nos que unha norma específica prevexa e regule un réxime de acceso á información, tamén específico. En consecuencia, só no caso de que unha norma concreta estableza un réxime específico de acceso á información pública nunha determinada materia ou área de actuación administrativa, pode entenderse que a normativa en materia de transparencia non é de aplicación directa e operan como normas supletorias. A referida disposición adicional ten como obxectivo a preservación doutros réximes de acceso á información que fosen ou poidan ser aprobados, e que teñan en conta as características da información que se solicita, delimite os lexitimados a acceder á mesma, prevexa condicións de acceso etc. Por iso, só cando a norma en cuestión conteña unha regulación específica do acceso á información, poderá considerarse á Lei 19/2013 como supletoria en todo o relacionado co devandito acceso.

A Lei de Colexios profesionais non establece un réxime xurídico específico de acceso á información, senón que simplemente establece que as organizacións colexiais están suxeitas ao principio de transparencia na súa xestión, para o que deberán elaborar unha Memoria Anual co contido que se detalla no mesmo artigo e que debe facerse pública a través da web. Esta previsión, non supón en

ningún caso un réxime específico de acceso á información, senón un deber en materia de transparencia que a normativa impón aos Colexios, polo que non procede a inadmisión da solicitude presentada por esta causa. .

(4). Inxerencia ilexítima na actividade colexial ao solicitar a información pública.

O Colexio alega como causa de indmisión que a solicitude supón unha interferencia ilexítima na actividade colexial e nas funcións que ten atribuídas por lei ou por delegación das Administracións Públicas, que contravén o marco regulatorio colexial vixente. Fronte a esta alegación, non cabe senón reiterar que o dereito á información pública está recoñecido na nosa lexislación cun sentido amplo a calquera cidadán, sen que unha solicitude de acceso á información poida cualificarse en ningún caso de inxerencia ilexítima nas funcións ou competencias dunha corporación.

(5). Imposibilidade de solicitar acceso á información sobre actos firmes ou sometidos ao control de legalidade por unha Administración.

Outro dos motivos alegados que o Colexio considera como xustificativo para denegar o acceso é o feito de que o contido da información solicitada son actos firmes, que non foron impugnados en tempo e forma, e que son actos sometidos ao control de legalidade por parte da Consellería competente en materia de ordenación colexial con carácter previo á súa preceptiva inscrición no Rexistro público de Colexios Profesionais competente.

O feito de que o acto ou actos sobre os que se solicita a información sexan actos firmes ou sometidos a calquera control ou fiscalización dun órgano administrativo, non modifica o seu carácter de información pública tal e como a define o artigo 24 da Lei 1/2016, polo que se mantén o dereito dos cidadáns de acceder á mesma, non sendo a firmeza do acto solicitado ou que estea sometido a calquera tipo de control, causa pola que se poida inadmitir unha solicitude.

(6). Protección de datos de carácter persoal

No relativo á protección de datos de carácter persoal, o artigo 15 da Lei 19/2013, establece que no caso de que a información solicitada contivese datos especialmente protexidos aos que se refire o apartado 2 do artigo 7 da Lei Orgánica 15/1999, (datos sobre ideoloxía, afiliación sindical, relixión ou crenzas) o acceso unicamente poderase autorizar no caso de que se contase co consentimento expreso e por escrito do afectado, a menos que o devandito afectado fixese manifestamente públicos os datos con anterioridade a que se solicitase o acceso e se a información incluíse datos especialmente protexidos aos que se refire o apartado 3 do artigo 7 da mesma Lei (orixe racial, saúde, e á vida sexual). A Lei establece no artigo 15, que con carácter xeral, e salvo que no caso concreto prevaleza a protección de datos persoais ou outros dereitos constitucionalmente protexidos sobre o interese público na divulgación que o impida, concederáse o acceso a información

que conteña datos meramente identificativos relacionados coa organización, funcionamento ou actividade público do órgano e cando a información solicitada non contivese datos especialmente protexidos (como é o nome e apelidos, ou no seu caso o NIF que podería figurar nas actas solicitadas), o órgano ao que se dirixa a solicitude concederá o acceso previa ponderación suficientemente razoada do interese público na divulgación da información e os dereitos dos afectados cuxos datos aparezan na información solicitada, non sendo aplicable o anterior se o acceso se efectúa previa disociación dos datos de carácter persoal de modo que se impida a identificación das persoas afectadas.

No presente caso, non consta que nas actas existan datos especialmente protexidos, nin que por parte do Colexio se fixera ningún tipo de valoración entre o interese público na divulgación da información e os dereitos dos afectados, existindo en todo caso a posibilidade de disociación dos mesmos, sempre que dita disociación non faga que a información solicitada careza de sentido ou coherencia.

En base aos feitos e fundamentos de dereito anteriormente expresados, a Comisión da Transparencia

ACORDA

Primeiro: Estimar a reclamación presentada por ██████████ contra a Resolución do Colexio Oficial de Enfermería de A Coruña do 29 de outubro de 2018, pola que se inadmite a súa solicitude de acceso ás actas derivadas dos dous últimos procesos electorais celebrados no devandito Colexio, desde a reunión da Xunta de Goberno na que se decidiu a convocatoria, ata a toma de posesión de cada unha das novas xuntas xurdidas do proceso, así como a data de inscrición no Rexistro de Colexios Profesionais correspondente, da composición de cada unha das novas Xuntas de Goberno.

Segundo: Instar o Colexio de Enfermería da Coruña a que, no prazo máximo de 15 días hábiles, responda á petición de información solicitada, respectando os límites dos artigos 14 e 15 da Lei 19/2013, do 9 de decembro, e o artigo 22 da mesma lei, no referido á formalización do acceso.

Terceiro: Instar o Colexio de Enfermería da Coruña a que, no prazo máximo de 15 días hábiles, remita a esa Comisión da Transparencia, copia do envío da información solicitada polo reclamante.

Contra esta resolución que poñen fin á vía administrativa unicamente cabe, en caso de desconformidade, interpoñer recurso contencioso-administrativo no prazo de dous meses, contados

desde o día seguinte á notificación desta resolución, de conformidade co previsto no artigo 8.3 a Lei 29/1998, do 13 de xullo, reguladora da xurisdición contencioso-administrativa.

Santiago de Compostela, 19 de decembro de 2018

A Presidenta da Comisión da Transparencia



Milagros Otero Parga