

R2023000069

Resolución de inadmisión sobre solicitud de información al Cabildo Insular de Gran Canaria relativa a la elaboración de un informe sobre el estado del Museo Néstor.

Palabras clave: Ayuntamientos. Cabildo Insular de Gran Canaria. Información en materia de Patrimonio histórico. Concepto de información pública.

Sentido: Inadmisión.

Origen: Silencio administrativo.

Vista la reclamación tramitada en el Servicio de Reclamaciones y Asuntos Generales contra el Cabildo Insular de Gran Canaria, y teniendo en cuenta los siguientes,

ANTECEDENTES

Primero.- Con fecha 6 de febrero de 2023, se recibió en el registro del Comisionado de Transparencia y Acceso a la Información Pública, reclamación de [REDACTED], actuando en su calidad de Consejero y Portavoz del Grupo Popular del Cabildo de Gran Canaria, al amparo de lo dispuesto en los artículos 52 y siguientes de la Ley canaria 12/2014, de 26 de diciembre, de transparencia y de acceso a la información pública (en adelante, LTAIP), contra la falta de respuesta a solicitud de información pública formulada al Cabildo de Gran Canaria el 2 de diciembre de 2022 y relativa a **la elaboración de un informe sobre el estado del Museo Néstor.**

Segundo.- El ahora reclamante tras exponer que *“este mes de diciembre se cumplirán cinco años del cierre del Museo Néstor, en cuyo órgano de gobierno y administración figuran el alcalde de Las Palmas de Gran Canaria, [REDACTED], en calidad de presidente, y el presidente del Cabildo de Gran Canaria, [REDACTED], como vicepresidente.*

Pese al largo tiempo transcurrido desde el cierre de la pinacoteca, que alberga la exposición permanente de la obra de Néstor Martín Fernández de la Torre, a día de hoy ni siquiera se ha aprobado el proyecto de rehabilitación integral y accesibilidad del inmueble por discrepancias técnicas y políticas entre los responsables de ambas administraciones.

Esta demora en la aprobación, licitación y ejecución del proyecto, además de afectar a la calidad de la oferta cultural de la isla de Gran Canaria, ha provocado un deterioro paulatino del museo, catalogado como Bien de Interés Cultura (BIC), que se vieron agravados por las lluvias de la tormenta tropical Hermine, que provocaron la caída de cascotes de la fachada del edificio y la inundación de parte del interior.” Y que “teniendo en cuenta que el proyecto debe ser aprobado en última instancia por la Comisión de Patrimonio Histórico del Cabildo de Gran Canaria”, solicitó:

“1. Que la Comisión de Patrimonio Histórico del Cabildo de Gran Canaria, dependiente de la Consejería de Presidencia, elabore de forma urgente un informe exhaustivo sobre el estado real en el que se encuentra a día de hoy el Museo Néstor en aras a garantizar la protección y conservación que corresponde a un BIC.

2. Que una vez emitido dicho informe, se dé traslado del mismo al grupo político solicitante y a la Viceconsejería de Cultura y Patrimonio Cultural del Gobierno de Canarias, que ostenta la competencia sancionadora para el caso de que haya podido cometer alguna infracción administrativa por parte de la administración encargada de salvaguardar la integridad del inmueble.”

A tales antecedentes son de aplicación los siguientes,

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

I.- El artículo 2 de la LTAIP indica que las disposiciones de esa ley serán aplicables a: "...d) *Los cabildos insulares y los ayuntamientos,...*". El artículo 63 de la misma Ley regula la funciones del comisionado o comisionada de Transparencia y Acceso a la Información Pública e indica que ejercerá la resolución de las reclamaciones que se interpongan contra los actos expresos o presuntos resolutorios de las solicitudes de acceso a la información de las entidades y organismos relacionados en el artículo 2.1 de esta ley, así como de los cabildos insulares, ayuntamientos y entidades dependientes y vinculadas de los mismos. La Disposición Adicional Séptima señala que *“la aplicación de los principios y previsiones contenidas en esta ley respecto de la transparencia y el derecho de acceso a la información pública a los cabildos insulares y los ayuntamientos de la Comunidad Autónoma, a los organismos autónomos, entidades empresariales, fundaciones, sociedades mercantiles y consorcios vinculados o dependientes de los mismos, así como las asociaciones constituidas por cualquiera de los anteriores, se establecerá en las respectivas disposiciones legales y reglamentarias reguladoras de los mismos.”*

II.- De conformidad con lo dispuesto en el artículo 51 de la LTAIP, contra la resolución, expresa o presunta de la solicitud de acceso podrá interponerse reclamación ante el Comisionado de Transparencia y Acceso a la Información Pública con carácter potestativo y previo a su impugnación en vía contencioso-administrativa. Los plazos para las respuestas a solicitudes de acceso y posibles reclamaciones ante el Comisionado de Transparencia se concretan en los artículos 46 y 53 de la LTAIP, que fijan un plazo máximo de un mes para resolver sobre la solicitud, y de otro mes para interponer la reclamación, contándose desde el día siguiente al de la notificación del acto impugnado o desde el día siguiente a aquel en que se produzcan los efectos del silencio administrativo.

III.- La LTAIP reconoce en su artículo 35 que todas las personas tienen derecho a acceder a la información pública en los términos previstos en esta Ley y en el resto del ordenamiento jurídico. Conforme al artículo 5.b) de la referida LTAIP, se entiende por información pública

“los 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 esta Ley y que hayan sido elaborados o adquiridos en el ejercicio de sus funciones”. Es claro que la Ley define el objeto de una solicitud de acceso a la información como el acceso a una información existente y en posesión del organismo que recibe la solicitud, ya sea porque él mismo la ha elaborado o bien porque la ha obtenido en ejercicio de las funciones que tiene encomendadas.

IV.- Examinado el contenido de la solicitud en la que se requiere que la entidad local **elabore un informe sobre el estado del Museo Néstor**, parece claro que no nos encontramos ante un supuesto de *“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 esta ley y que hayan sido elaborados o adquiridos en el ejercicio de sus funciones”*.

Mediante el tipo de solicitud como la que aquí nos ocupa, no se está demandando determinada información que ya obre en posesión del organismo al que se dirige, quedando fuera del ámbito de la LTAIP. En efecto, esta petición no se encuentra amparada por la LTAIP, pues la misma solo es garante del acceso a documentación que obre ya en poder del órgano reclamado.

De cara a futuras peticiones, se le informa que es necesario concretar la entrega de información en documento o archivos en formatos de los que se presume su existencia. De esta manera este Comisionado podrá entrar sobre el fondo del asunto planteado con mejores elementos de juicio; todo ello sin perjuicio del sentido estimatorio o desestimatorio que se dé a la reclamación, en función del estudio de los hechos y de la normativa que resulte aplicable.

V.- El ahora reclamante debe tener en cuenta que el derecho de acceso solo permite obtener información ya existente, no habilitando para obligar a la entidad local a elaborar información nueva, incluso aunque dicha información debiera haberse generado en su momento. Así, el derecho de acceso no faculta para exigir, por ejemplo, la realización *a posteriori* de trámites que no se practicaron al tramitar un determinado procedimiento, ni la motivación de decisiones previamente tomadas, ni la realización de informes, ni que se informe sobre las actuaciones que se piensa llevar a cabo en el futuro sobre un determinado asunto. En tales supuestos este comisionado entiende que, en su caso, debe indicarse a los reclamantes que la información solicitada no existe, a fin de que pueda actuar en consecuencia.

Asimismo, la Sentencia 60/2016, de 25 de abril de 2016, del Juzgado Central Contencioso-Administrativo nº 9 de Madrid en procedimiento ordinario 33/2015, referente al coste de cada uno de los canales de televisión de RTVE. Esta sentencia estima el recurso interpuesto por la representación procesal de RTVE contra la resolución nº R/0105/2015 del Consejo de Transparencia y Buen Gobierno, la cual anula y deja sin efecto al considerar que el artículo 13 de la LTAIBG **“reconoce el derecho de los ciudadanos al acceso a la información, pero a la información que existe** y que está ya disponible, lo que es distinto de reconocer el derecho a

que la Administración produzca, aunque sea con medios propios, información que antes no tenía”.

Por todo lo anteriormente expuesto y en virtud de las atribuciones conferidas por el artículo 63 de la Ley 12/2014, de 26 de diciembre, de transparencia y de acceso a la información pública,

RESUELVO

Inadmitir a trámite la reclamación presentada por [REDACTED], actuando en su calidad de Consejero y Portavoz del Grupo Popular del Cabildo de Gran Canaria, contra la falta de respuesta a solicitud de información pública formulada al Cabildo de Gran Canaria el 2 de diciembre de 2022 y relativa a **la elaboración de un informe sobre el estado del Museo Néstor**, por inexistencia de solicitud de información y no constituir lo solicitado información pública conforme a las previsiones de la LTAIP.

De acuerdo con el artículo 51 de la LTAIP, esta reclamación, que es plenamente ejecutiva, es sustitutiva de los recursos administrativos, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 112.2 de la Ley 39/2015, de Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas.

Contra la presente resolución emanada de un órgano del Parlamento de Canarias y que pone fin a la vía administrativa, se podrá interponer recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses contados a partir del día siguiente a aquel en que se notifique la resolución, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo de Santa Cruz de Tenerife del Tribunal Superior de Justicia de Canarias

EL COMISIONADO DE TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

Daniel Cerdán Elcid

Resolución firmada el 21-03-2023

[REDACTED] - GRUPO POPULAR DEL CABILDO DE GRAN CANARIA