

STJ00114361

SEVERIANO FERNÁNDEZ RAMOS

JOSÉ MARÍA PÉREZ MONGUIÓ

ANA GALDÁMEZ MORALES

Coordinadores

NUEVOS ENFOQUES
SOBRE TRANSPARENCIA
Y DERECHO DE ACCESO A LA
INFORMACIÓN PÚBLICA

THOMSON REUTERS

ARANZADI

Primera edición, 2022



THOMSON REUTERS PROVIEW eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2022 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Severiano Fernández Ramos, José María Pérez Monguió y Ana Galdámez Morales (Coordinadores)]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, S.A.U.

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-1390-572-3

DL NA 13-2022

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

Índice General

Página

PRÓLOGO	21
---------------	----

PRIMERA PARTE

DERECHO DE ACCESO Y TRANSPARENCIA

CAPÍTULO I

EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA: LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPREMO	25
--	----

SEVERIANO FERNÁNDEZ RAMOS

JOSÉ M.^a PÉREZ MONGUIÓ

I.	Introducción	26
II.	Cuestiones generales	27
	1. <i>La eficacia temporal de la Ley</i>	27
	2. <i>Sujetos obligados: el Congreso de los Diputados y el Senado</i>	29
	3. <i>El interés del solicitante</i>	31
III.	Límites del derecho	36
	1. <i>La necesaria aplicación individualizada</i>	36
	2. <i>La posición de los periodistas en las peticiones de información</i>	36
	3. <i>Acceso parcial</i>	38
	4. <i>Funciones de inspección y control</i>	39
	5. <i>El secreto profesional</i>	40
	6. <i>La garantía de la confidencialidad o el secreto requerido en procesos de toma de decisión</i>	40

IV. Causas de inadmisión	46
1. <i>Información que requiere de una acción previa de reelaboración</i>	46
V. Cuestiones procedimentales	48
1. <i>La audiencia a terceros afectados</i>	48
VI. Regímenes especiales	52
1. <i>Disposición adicional primera, apartado 2</i>	52
2. <i>Especial referencia a la confidencialidad de la información tributaria</i>	55
3. <i>Disposición adicional primera, apartado 1</i>	57
Bibliografía	59

CAPÍTULO II

CONSEJO DE TRANSPARENCIA Y BUEN GOBIERNO: ESTRUCTURA ORGÁNICA Y EFICACIA DE SUS RESOLUCIONES

M.ª ISABEL MARTÍN DE LLANO

I. Introducción	62
II. Consejo de transparencia y buen gobierno	62
1. <i>Naturaleza</i>	62
2. <i>Funciones</i>	64
3. <i>Estructura orgánica</i>	64
3.1. <i>El Presidente del Consejo de Transparencia y Buen Gobierno</i>	64
3.2. <i>La Comisión de Transparencia y Buen Gobierno</i>	66
3.3. <i>Las Subdirecciones Generales del Consejo de Transparencia</i>	67
3.4. <i>Otros órganos</i>	68
III. Acceso del ciudadano a la información pública	68
1. <i>Criterio interpretativo sobre los límites de acceso a la información</i>	68
2. <i>Reclamaciones presentadas ante el Consejo de Transparencia</i>	71
3. <i>El silencio administrativo de las entidades públicas</i>	73
4. <i>La eficacia de las Resoluciones del Consejo de Transparencia</i>	74

IV. Conclusiones	76
Bibliografía	77

CAPÍTULO III

LA TRANSPARENCIA Y LA RENDICIÓN DE CUENTAS SOBRE LOS COMITÉS DE EXPERTOS EN PANDEMIA	79
---	-----------

JAVIER SIERRA RODRÍGUEZ

I. Introducción	80
II. La confusión sobre los comités	81
III. Publicidad activa. El respaldo normativo a la publicación de su composición	87
1. <i>Examen según la Ley de Transparencia</i>	<i>87</i>
2. <i>Las previsiones de la Ley General de Salud Pública</i>	<i>88</i>
IV. Solicitudes de acceso para conocer la composición de los comités de expertos	89
1. <i>Del estiramiento de los plazos y del silencio por respuesta</i>	<i>92</i>
2. <i>Las reclamaciones ante el CTBG y las repercusiones del silencio de la Administración</i>	<i>94</i>
3. <i>Protección de datos y relaciones nominales de expertos: los datos meramente identificativos</i>	<i>97</i>
4. <i>Los informes y las actas existen, salvo que no existan</i>	<i>100</i>
V. Reflexiones finales	101
Bibliografía	102

CAPÍTULO IV

OBSTÁCULOS Y NUEVAS LIMITACIONES PARA EL DESA- RROLLO DE LA TRANSPARENCIA	105
--	------------

MARÍA EUGENIA TEIJEIRO LILLO

I. Introducción: mejoras y retos para la transparencia	106
II. La información pública y algunas de sus deficiencias	107
1. <i>La interpretación restrictiva del concepto de información pública</i>	<i>107</i>

2.	<i>La indeterminación de mantener publicada “de forma periódica” la información pública</i>	111
3.	<i>La ausencia de órganos administrativos con competencias para el impulso de la transparencia</i>	112
III.	La eficacia permanente de las limitaciones al ejercicio de la transparencia	113
IV.	Las debilidades del órgano de control y supervisión	116
1.	<i>La falta de regulación de las funciones de control</i>	116
2.	<i>La indeterminación del procedimiento para el control del cumplimiento de las obligaciones de transparencia</i>	118
V.	Conclusiones	120
	Bibliografía	121

CAPÍTULO V

	RESPUESTA JURISPRUDENCIAL A LA TRANSPARENCIA: REFLEJO EN EL CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO	125
	MARÍA LUISA DOMÍNGUEZ BARRAGÁN	

I.	Introducción	126
II.	Tratamiento de la transparencia en los tribunales: aplicación de la ltaibg	127
1.	<i>Palabras previas</i>	127
2.	<i>¿Aplicación preferente de la LTAIBG? Respuestas interpretativas a la Disposición Adicional Primera</i>	128
3.	<i>La importancia de la condición de interesado</i>	133
4.	<i>Límites al derecho de acceso: análisis de jurisprudencia en relación con su impacto interpretativo</i>	134
4.1.	<i>Antigüedad de la información: ¿límite a la transparencia?</i>	134
4.2.	<i>Deliberaciones secretas de órganos colegiados en procesos de toma de decisiones: ¿límite a la transparencia?</i>	135
4.3.	<i>Límites sí, pero con carácter restrictivo</i>	137
III.	A modo de conclusión	139
	Bibliografía	140

SEGUNDA PARTE
TRANSPARENCIA Y CC. AA.

CAPÍTULO VI

TRANSPARENCIA REUTILIZABLE: UN CRECIMIENTO EXPO- NENCIAL	145
RICARDO CURTO RODRÍGUEZ	
I. Introducción	146
II. Diseño y metodología	148
III. Trabajo de campo y análisis de datos	152
IV. Resultados	154
V. Conclusiones	158
Bibliografía	160

CAPÍTULO VII

LA ORGANIZACIÓN ADMINISTRATIVA DE LA TRANSPA- RENCIA EN LA ADMINISTRACIÓN DE LA JUNTA DE ANDA- LUCÍA	167
ISRAEL ADÁN CASTILLA	
I. Introducción	168
II. Régimen jurídico	169
III. Estructura organizativa	170
1. <i>La Comisión General de Viceconsejeros y Viceconsejeras</i>	171
2. <i>La Secretaría de Transparencia</i>	172
3. <i>Las Unidades de Transparencia</i>	174
4. <i>Las Comisiones de Transparencia</i>	176
5. <i>Otras unidades administrativas</i>	176
IV. La publicidad activa	177
V. El derecho de acceso	180
VI. Las relaciones con el consejo de transparencia y protección de datos de andalucía	182

TERCERA PARTE

REGÍMENES Y APLICACIÓN SECTORIAL

CAPÍTULO VIII

REDES SOCIALES, ALGORITMOS Y DATOS: EL HORIZONTE DE LA TRANSPARENCIA DIGITAL EN EUROPA		187
ANA GALDÁMEZ MORALES		
I.	Introducción	188
II.	En el muro de la red social	191
	1. <i>RR.SS. y micro-segmentación: breve aproximación semántica</i>	<i>191</i>
	2. <i>“Acepto términos y condiciones”</i>	<i>193</i>
	3. <i>La opacidad del algoritmo: el código fuente</i>	<i>196</i>
III.	Marco jurídico europeo: del límite de la protección de datos al horizonte de la transparencia digital	199
	1. <i>Derecho a la protección de datos personales</i>	<i>200</i>
	1.1. <i>Algunos conceptos</i>	<i>201</i>
	1.2. <i>El Consentimiento</i>	<i>202</i>
	1.3. <i>Principios de transparencia e información</i>	<i>203</i>
	2. <i>Europa, en la senda de la transparencia</i>	<i>205</i>
	2.1. <i>Recomendaciones de la Comisión de Venecia y algunos apuntes jurisprudenciales</i>	<i>205</i>
	2.1.1. <i>Caso Satakunnan MarkkinapÖrssi Oy y Sata-media Oy c. Finlandia</i>	<i>206</i>
	2.1.2. <i>Caso Schrems II</i>	<i>208</i>
	2.2. <i>Europa ultima la reforma digital: novedades de la Digital Service Act</i>	<i>209</i>
IV.	A modo de conclusión: cultura europea de la ¿transparencia? Digital	213
	Bibliografía	215

CAPÍTULO IX

TRANSPARENCIA Y URBANISMO: ¿MITO O REALIDAD?	219
ESTHER RANDO BURGOS	
I. Introducción	220
II. Participación e información en el ámbito del urbanismo como derechos del ciudadano	222
III. El derecho de acceso a la información y la transparencia en el urbanismo	226
IV. Aproximación al derecho de acceso a la información en la legislación urbanística y su implementación en la práctica	230
V. ¿Efectividad del derecho de acceso a la información y la transparencia en el ámbito del urbanismo?	233
VI. Conclusiones	235
Bibliografía	236

CAPÍTULO X

LAS ENTIDADES BANCARIAS Y LA TRANSPARENCIA FRENTE AL CLIENTE: REALIDAD O FICCIÓN	239
MARÍA JOSÉ OTAZU SERRANO	
I. Introducción	240
II. Marco normativo	240
III. Transparencia y protección del cliente	242
1. <i>Concepto transparencia</i>	<i>242</i>
2. <i>Doble control de transparencia en los contratos bancarios</i>	<i>244</i>
3. <i>Orden EHA/2899/2011, de 28 de octubre, de transparencia y protección del cliente de servicios bancarios</i>	<i>244</i>
IV. Contratación bancaria, nuevas tecnologías, transparencia y protección del cliente	247
1. <i>Contratación a través de web</i>	<i>247</i>
2. <i>Aceptación del Cliente</i>	<i>247</i>
2.1. <i>Click</i>	<i>247</i>

V.	Incumplimiento de las normas sobre transparencia y protección del cliente	248
	1. <i>Posibilidades defensa Cliente</i>	248
	1.1. Servicio de Atención al Cliente entidades bancarias o de crédito	248
	1.2. Funcionamiento	252
	1.3. Acceso	253
	1.3.1. Formas acceso	253
	1.4. Coste del acceso al SAC	254
	2. <i>Banco de España</i>	256
	3. <i>Sistema Arbitral de Consumo</i>	260
	4. <i>Vía judicial</i>	261
VI.	Conclusiones	262
	Bibliografía	262

CAPÍTULO XI

COMPLIANCE PARA ENTIDADES PRIVADAS RELIGIOSAS: CUMPLIMIENTO OBLIGATORIO Y BUENAS PRÁCTICAS 265

ANASTASIO GÓMEZ HIDALGO

I.	Planteamiento inicial	266
II.	Cumplimiento obligatorio: modo de cumplir de las entidades religiosas	270
	1. <i>Ley 10/2010, de 28 de abril, sobre prevención de blanqueo de capitales y financiación del terrorismo</i>	270
	2. <i>Ley Orgánica 5/2010, de 22 de julio, de reforma del código penal: el mapa de riesgos respecto a los delitos de la persona jurídica</i>	271
	3. <i>Ley 26/2015, de 28 de julio, de modificación del sistema de protección a la infancia y a la adolescencia; Ley 45/2015, de 14 de octubre, de voluntariado</i>	274

4.	<i>Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de protección de datos personales y garantía de los derechos digitales, en base al Reglamento (UE) 2016/679 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 27 de abril, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos</i>	277
III.	Cumplimiento a través de buenas prácticas: una vía de trabajo por la que deberían apostar las entidades religiosas	278
IV.	Conclusiones	280
	Bibliografía	281

CAPÍTULO XII

	EL DEBER DE TRANSPARENCIA DE LA ADMINISTRACIÓN CONCURSAL	283
--	---	-----

ELENA CRISTINA TUDOR

I.	Introducción	284
II.	El estatuto jurídico de la administración concursal, sus reformas y el deber de transparencia	287
	1. <i>La Administración Concursal en la Ley 22/2003</i>	287
	2. <i>La Administración Concursal en el Real Decreto Ley 3/2009</i>	290
	3. <i>La Administración Concursal en la Ley 38/2011</i>	292
	4. <i>La Administración Concursal en la Ley 17/2014</i>	294
	5. <i>Algunas referencias a la Directiva (UE) 2019/1023</i>	295
	6. <i>La AC en el Texto Refundido de la Ley Concursal</i>	297
III.	Una especial referencia al deber de rendición de cuentas	298
IV.	Conclusiones	301
	Bibliografía	302

CUARTA PARTE

TRANSPARENCIA, LENGUAJE Y CLARIDAD

CAPÍTULO XIII

UN MISMO LENGUAJE PARA TODA LA CIUDADANÍA: CLARIDAD, TRANSPARENCIA Y ADMINISTRACIÓN PÚBLICA		307
<p style="margin-left: 20px;">JUAN CARLOS GÓMEZ JUSTO NURIA MESA MUÑOZ DIEGO GARCÍA SÁNCHEZ</p>		
I.	Introducción	308
	1. <i>El lenguaje de la Transparencia</i>	<i>308</i>
	2. <i>La transparencia como vector del buen gobierno</i>	<i>310</i>
	3. <i>La accesibilidad cognitiva como solución integradora</i>	<i>313</i>
II.	La claridad en el mundo contemporáneo	316
	1. <i>La claridad a través del lenguaje claro y la lectura fácil</i>	<i>316</i>
	2. <i>¡Queremos entender! Breve historia de un movimiento</i>	<i>317</i>
	3. <i>La claridad en español</i>	<i>319</i>
III.	Políticas de claridad de la información de las administraciones públicas	322
	1. <i>La accesibilidad cognitiva de las Administraciones Públicas en el ordenamiento jurídico español vigente</i>	<i>322</i>
	2. <i>El caso de la administración de la Junta de Andalucía</i>	<i>327</i>
	2.1. Marco jurídico	<i>327</i>
	2.2. Políticas públicas de claridad de la información en la Junta de Andalucía	<i>327</i>
IV.	Conclusiones	329
	Bibliografía	330

CAPÍTULO XIV

EL DERECHO A SABER EN CASTELLANO: LA TRANSPARENCIA A LA LUZ DEL ARTÍCULO 3 DE LA CONSTITUCIÓN 333

AINHOA URIBE OTALORA

I.	Introducción	334
II.	El artículo 3 de la constitución	335
III.	El marco jurídico autonómico del bilingüismo	337
IV.	La transparencia: el derecho a conocer y acceder a la información pública en castellano versus la praxis del acceso en castellano	339
V.	La jurisprudencia sobre la lengua castellana	346
VI.	Conclusiones	347
	Bibliografía	348

CAPÍTULO XV

RETOS DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS PARA OFRECER MEJOR INFORMACIÓN JURÍDICA 349

PEDRO JUAN BAQUERO PÉREZ

I.	Introducción	350
II.	Estado de la cuestión	352
	1. <i>Tecnologías para la representación de la información jurídica</i>	352
	2. <i>El sistema de información jurídica en España</i>	353
	3. <i>Los marcos europeos para la información jurídica</i>	356
	3.1. <i>European Legislation Identifier (ELI)</i>	357
	3.2. <i>European Legislation Identifier for Draft Legislation (ELI-DL)</i>	359
	3.3. <i>European Case Law Identifier (ECLI)</i>	360
	3.4. <i>EuroVoc</i>	360
	3.5. <i>Common Data Model (CDM)</i>	361
	4. <i>Experiencias en el ámbito europeo</i>	362

III. Hacia un modelo de información jurídica en españa	362
IV. Conclusiones	364
Bibliografía	365

QUINTA PARTE

EN PERSPECTIVA COMPARADA

CAPÍTULO XVI

EL LENGUAJE CLARO. UNA ESTRATEGIA PARA PROMOVER LA TRANSPARENCIA Y COMPRENDER LA INFORMACIÓN PÚBLICA	369
---	------------

GERMÁN J. ARENAS ARIAS

I. Introducción	370
II. Consideraciones teóricas	371
1. <i>¿Qué importa el lenguaje?</i>	375
1.1. Planteamiento de un problema	375
2. <i>¿Qué es el lenguaje claro?</i>	376
III. Legislando sobre lenguaje claro y transparencia	377
1. <i>Argentina</i>	378
2. <i>Brasil</i>	379
3. <i>Chile</i>	379
4. <i>Colombia</i>	380
5. <i>Conveniencia y necesidad de legislar</i>	381
IV. A modo de conclusión	383
Bibliografía	384

CAPÍTULO XVII

EL ACCESO A LA INFORMACIÓN SANITARIA. UN ESTUDIO A PARTIR DE LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO PARA LA TRANSPARENCIA EN CHILE EN EL CONTEXTO DE LA PANDEMIA	387
JORGE ASTUDILLO MUÑOZ	
I. Introducción	388
II. Sobre el consejo para la transparencia en el sistema de acceso a la información pública de Chile	390
III. Normas y prácticas recomendadas por el consejo para la transparencia en materia de información sanitaria	392
IV. Jurisprudencia relevante del consejo para la transparencia en materia de acceso a datos sanitarios y de entrega de la información pública en el contexto de la crisis sanitaria	396
V. Conclusiones	401
Bibliografía	402

CAPÍTULO XVIII

UNA EVALUACIÓN DE LA TRANSPARENCIA ACTIVA EN MUNICIPIOS BRASILEÑOS MÁS GRANDES CONFRONTANDO RANKINGS OFICIALES	403
JOSIAS FERNANDES ALVES	
MARCO ANTONIO CARVALHO TEIXEIRA	
I. Introducción	404
II. Marco teórico	406
1. <i>Acceso a la información, transparencia pública y datos abiertos: elementos históricos y conceptuales</i>	406
2. <i>Aplicación de la LAI en los municipios</i>	410
III. Metodología	411
1. <i>Perfil de la muestra</i>	411
2. <i>Recolección y evaluación de los datos</i>	412
3. <i>Cálculo del Índice General de Transparencia (IGTA)</i>	415

IV. Resultados	416
1. <i>Índice General de Transparencia (IGTA)</i>	416
2. <i>Escala Brasil Transparente</i>	418
3. <i>Ranking Nacional de Transparência</i>	420
V. Consideraciones finales	423
Bibliografía	424

Thomson Reuters ProView. Guía de uso