

RECURSO DE REVISIÓN

EXPEDIENTE: R.R./218/2012.

ACTOR: JOSÉ TORRES RAMÍREZ.

**SUJETO OBLIGADO:
H.AYUNTAMIENTO DE SAN JACINTO
AMILPAS, OAX.**

CONSEJERA PONENTE:

**LIC. GEMA SEHYLA RAMIREZ
RICARDEZ.**

----OAXACA DE JUÁREZ, OAXACA, ENERO VEINTIUNODE DOS MIL TRECE.-

Vistos, los autos del **RECURSO DE REVISIÓN** en materia de Transparencia y Acceso a la Información Pública al rubro indicado, y estando debidamente integrado el Consejo General de la Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de Oaxaca por los C.C. L.C. Esteban López José, Lic. Gema Sehyla Ramírez Ricárdez, consejera y Lic. María de Lourdes Eréndira Fuentes Robles, consejera, el primero de los mencionados en su carácter de Presidente de la Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de Oaxaca, en el presente recurso, este Consejo General, procede a dictar resolución definitiva que corresponde; y,

R E S U L T A N D O:

PRIMERO.- El ciudadano **JOSE TORRES RAMÍREZ**, con fecha diecisiete de octubre de dos mil doce, presentó solicitud de información en los siguientes términos:

1. *QUE INFORME CON CUANTOS VEHICULOS OFICIALES CUENTA EL MUNICIPIO Y CUALES SON.*
2. *QUE INFORME QUE VEHICULO OFICIAL UTILIZA EL PRESIDENTE MUNICIPAL, MARCA, MODELO Y COSTO DEL VEHICULO AL MOMENTO DE LA COMPRA.*
3. *QUE INFORME CUAL ES LA DIETA DEL PRESIDENTE MUNICIPAL, INCLUYENDO BONOS Y DEMAS PRESTACIONES QUE RECIBA CON MOTIVO DE SU DESEMPEÑO COMO PRESIDENTE MUNICIPAL EN FORMA QUINCENAL, MENSUAL Y ANUAL.*
4. *QUE INFORME QUIEN SE ENCARGA DE LA CONTABILIDAD DEL MUNICIPIO Y PROPORCIONE EL NUMERO DE CEDULA PROFESIONAL DEL CONTADOR ENCARGADO.*
5. *QUE PROPORCIONE LA PLANTILLA DE PERSONAL QUE LABORA EN EL MUNICIPIO O PARA EL MUNICIPIO DE SAN JACINTO AMILPAS.*
6. *QUE PROPORCIONE EL NUMERO DE CEDULA PROFESIONAL DE LOS MANDOS MEDIOS Y SUPERIORES QUE LABOREN EN EL MUNICIPIO DE SAN JACINTO AMILPAS.*
7. *QUE INFORME SI EL CITADO MUNICIPIO HA REALIZADO ALGUN TIPO DE AUDITORIA AL MUNICIPIO, DE SER ASI QUE INFORME CUALES FUERON LOS RESULTADOS Y EN QUE ESTADO SE ENCUENTRAN.*
8. *QUE INFORME CUANTOS DE LOS EMPLEADOS CUENTAN CON CELULAR PAGADO POR EL MUNICIPIO. Y CUAL ES EL MONTO QUE SE PAGA POR ESE CONCEPTO POR PERSONA EN FORMA*

INDIVIDUAL ESPECIFICANDO EL CARGO Y NOMBRE DE LA PERSONA QUE OSTENTA LA LINEA TELEFONICA.

SEGUNDO.- Mediante escrito vía SIEAIP recibido en la Oficialía de Partes de esta Comisión, el día ocho de noviembre del año dos mil doce, el **C. JOSE TORRES RAMÍREZ**, interpuso Recurso de Revisión en contra de la **FALTA DE RESPUESTA** a su solicitud de información, en los siguientes términos:

“EL MUNICIPIO DE SAN JACINTO AMILPAS OAXACA, VIOLA EN MI PERJUICIO LOS ARTICULOS 1, 2, 3,4, 6 DE LA LEY DE TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACION PÚBLICA DEL ESTADO DE OAXACA Y EL ARTÍCULO 8 DE LA CONSTITUCIÓN FEDERAL, AL NO PROPORCIONARME LA INFORMACION QUE LE HE SOLICITADO MAXIME QUE DICHA INFORMACIÓN ES CONSIDERADA COMO PUBLICA, SIRVE DE APOYO LA SIGUIENTE TESIS JURISPRUDENCIAL:

(T.A); 9ª. EPOCA; 2ª. SALA; S.J.F. Y SU GACETA; XXXII, AGOSTO DE 2010; PAG. 463.

INFORMACION PÚBLICA. ES AQUELLA QUE SE ENCUENTRA EN POSESION DE CUALQUIER AUTORIDAD, ENTIDAD, ORGANO Y ORGANISMO FEDERAL, ESTATAL Y MUNICIPAL, SIEMPRE QUE SE HAYA OBTENIDO POR CAUSA DEL EJERCICIO DE FUNCIONES DE DERECHO PUBLICO.

DENTRO DE UN ESTADO CONSTITUCIONAL LOS REPRESENTANTES ESTAN AL SERVICIO DE LA SOCIEDAD Y NO ÉSTA AL SERVICIO DE LOS GOBERNANTES DE DONDE SE SIGUE LA REGLA GENERAL CONSISTENTE EN QUE LOS PODERES PUBLICOS NO ESTAN AUTORIZADOS PARA MANTENER SECRETOS Y RESERVAS FRENTE A LOS CIUDADANOS EN EL EJERCICIO DE LAS FUNCIONES ESTATALES QUE ESTAN LLAMADOS A CUMPLIR SALVO LAS EXCEPCIONES PREVISTAS EN LA LEY, QUE OPERAN CUANDO LA REVELACION DE DATOS PUEDA AFECTAR LA INTIMIDAD, LA PRIVACIDAD Y LA SEGURIDAD DE LAS PERSONAS. EN ESE TENOR, INFORMACION PUBLICA ES EL CONJUNTO DE DATOS DE AUTORIDADES O PARTICULARES EN POSESION DE CUALQUIER AUTORIDAD, ENTIDAD, ORGANO Y ORGANISMO FEDERAL, ESTATAL Y MUNICIPAL, OBTENIDOS POR CAUSA DEL EJERCICIO DE FUNCIONES DE DERECHO PUBLICO, CONSIDERANDO QUE EN ESTE AMBITO DE ACTUACION RIGE LA OBLIGACION DE ESTOS DE RENDIR CUENTAS Y TRANSPARENTAR SUS ACCIONES FRENTE A LA SOCIEDAD, EN TERMINOS DEL ARTICULO 6º., FRACCION I, DE LA CONSTITUCION POLITICA DE LOS ESTADOS UNIDOS MEXICANOS, EN RELACION CON LOS NUMERALES 1, 2, 3, 4 Y 6 DE LA LEY FEDERAL DE TRANSPARENCIA Y ACCESO A LA INFORMACION PUBLICA GUBERNAMENTAL.

EN ESTE SENTIDO SOLICITO SE CONMINE AL MUNICIPIO DE SAN JACINTO AMILPAS A TRAVES DE QUIEN LO REPRESENTA PARA QUE RINDA LA INFORMACION QUE LE HE SOLICITADO.

TERCERO.- En fecha catorce de noviembre de dos mil doce, el anteriormente denominado Comisionado a quien le correspondió conocer del asunto, dictó proveído en el que tuvo por recibido el recurso y sus anexos, así mismo, con fundamento en el artículo 72, fracción I, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, ADMITIÓ EL RECURSO DE REVISIÓN y requirió al Sujeto Obligado, para que remitiera a este Órgano Garante, el informe escrito del caso, acompañando las constancias que lo apoyaran, dentro del término de CINCO DÍAS HÁBILES contados a partir del día hábil siguiente a aquél en que se le hubiese notificado el acuerdo respectivo.

CUARTO.- Mediante certificación de fecha veintiséis de noviembre de dos mil doce, se desprende que el Sujeto Obligado NO RINDIÓ EL INFORME

JUSTIFICADO que le fue requerido, cuyo plazo corrió del quince al veintidós de noviembre del año dos mil doce.

QUINTO.- Mediante proveído de fecha veintiséis de noviembre de dos mil doce, con fundamento en lo dispuesto por el artículo 72, fracción I, última parte, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, en relación con los artículos 19, fracción XI y 59, fracción II, del Recurso de Revisión, el Secretario General de Acuerdos DECLARÓ CERRADA LA INSTRUCCIÓN, y;

CONSIDERANDO:

PRIMERO.- Este Consejo General de la Comisión de Transparencia y Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales, es competente para conocer y resolver el recurso de revisión que nos ocupa; lo anterior en términos de lo dispuesto en los artículos 6º. de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 3, y 13 de la Constitución Política del Estado Libre y Soberano de Oaxaca; 1, 4 fracción I y II, 5, 6 fracción II, 47, 53 fracción II, 72 fracción IV y V, 73 y 76 de Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, publicada el 15 de Marzo de 2008, sus reformas aprobadas en Decreto 1307, aprobado el 11 de Julio de 2012 y publicadas en el periódico oficial número 33 del 18 de agosto 2012; 62 y 63 del Reglamento Interior del Recurso de Revisión y Acuerdo de Extraordinario de fecha diez de diciembre del año dos mil doce, signado por el Licenciado Oliverio Suárez Gómez, Secretario General de Acuerdos de la Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales.

SEGUNDO.-El recurrente, está legitimado para presentar el recurso de revisión dado que, conforme a lo dispuesto por el artículo 68, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, es él mismo quien presentó la solicitud ante el Sujeto Obligado, la cual dio motivo a su impugnación.

TERCERO.-Analizado el Recurso, se encuentra que no existe alguna de las causales de improcedencia o sobreseimiento previstas en los artículos 74 y 75 de la Ley de Transparenciay Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, por lo que es procedente entrar al análisis del mismo.

CUARTO.- Entrando al estudio del asunto, la *litis* a determinar es si la falta de respuesta a la solicitud de información realizada al Sujeto Obligado es conforme a la Ley de Transparencia, o bien, precisar los términos en que debe ser satisfecho por el Sujeto Obligado, y la forma en que debe entregar o complementar la información, de ser el caso.

Primeramente debe destacarse que en el presente caso ha operado la Afirmativa Ficta establecida en el artículos 64 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública, pues el Sujeto Obligado no dio respuesta a la solicitud de información.

De la solicitud de información por un lado y de la inconformidad planteada por el recurrente se tiene que el motivo inconformidad es **FUNDADO**.

Del análisis de la información se desprende que ésta en su conjunto se relaciona con información pública de oficio establecida en el artículo 9º y16 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca.

Por lo tanto, la información solicitada es de la clasificada como pública de oficio y debe ordenarse al Sujeto Obligado la entregue al recurrente.

De la misma forma, el artículo 60 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, establece que las solicitudes serán gratuitas y los costos de reproducción y envío de la información las deberá

cubrir el solicitante, los derechos por expedición de copia certificadas y los materiales de reproducción se fijarán en las leyes, es decir, no hay impedimento alguno para proporcionar copias, siempre y cuando el solicitante cubra el costo, a excepción, como en el caso en estudio, que haya operado la afirmativa ficta y por lo mismo, la sanción a la desobediencia del mandato legal comporta que el Sujeto Obligado tenga que otorgar la información a su propia costa, conforme con el artículo 65 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca.

Así mismo hacer hincapié en lo establecido en el artículo 9 primer párrafo de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, que a la letra dice:

“Con excepción de la información reservada y confidencial prevista en esta Ley, los sujetos obligados deberán poner a disposición del público, sin que medie solicitud alguna, así como difundir y actualizar dentro de los sesenta días naturales a que surja o sufra alguna modificación, en los términos del Reglamento Interno y los lineamientos que expida el Instituto, la siguiente información:”

Máxime, que en los archivos de esta Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales, existe constancia de que le fue entregada el número de usuario y contraseña para que pueda operar el Sistema Electrónico de Acceso a la Información Pública (SIEAIP), por lo que no existe circunstancia alguna que obstaculice la entrega de la información pública que le sea solicitada, de conformidad con las leyes de la materia aplicables.

Ahora bien, en el presente caso, ha operado la Afirmativa Ficta, cuyos alcances y características ha establecido el Consejo General a través del siguiente Criterio:

CPJ-001-2009.- AFIRMATIVA FICTA. REQUISITOS PARA SU APLICACIÓN Y EFECTOS JURÍDICOS QUE PRODUCE. El requisito de procedencia del Recurso de Revisión, previsto por el legislador en el artículo 69, fracción V, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, se activa cuando el recurrente no deja transcurrir el plazo de diez días hábiles posteriores a la finalización del primer, o bien, en caso de prórroga, del segundo plazo de quince días de que goza el Sujeto Obligado para dar debida respuesta a las solicitudes de información, de tal forma que surta todos sus efectos la afirmativa ficta (es decir, se entenderá que el Sujeto Obligado sí cuenta con la información solicitada), se presenta dentro de ese plazo de diez días hábiles ante el Sujeto Obligado a requerir la información, y, posteriormente al transcurso de ese plazo de diez días, interpone ante el Sujeto Obligado, o bien, ante este Instituto el recurso de revisión. Este Órgano Garante, Interpretando sistemáticamente el artículo 65 de la Ley de Transparencia, establece el criterio de que la activación de la figura de la afirmativa ficta tiene dos consecuencias jurídicas centrales, en el ámbito del derecho a la información en el Estado de Oaxaca. **Primero**, el que se entienda que el Sujeto Obligado sí cuenta con la información solicitada, es decir, que ésta no es inexistente, pues de ser así, en principio, no habría por qué no comunicarlo al solicitante en estos términos, salvo que se tratara, lógicamente, de una causa de fuerza mayor debidamente acreditada. El silencio del Sujeto Obligado, por el contrario, genera de manera implícita el efecto de eliminar la posibilidad de la inexistencia, salvo la reserva o la confidencialidad de los documentos correspondientes y produce, en principio, la certeza de que la información existe y está en su poder. **Segundo**, el que de acuerdo con el texto del citado artículo 65, de ser el caso, se revierta al Sujeto Obligado la carga del costo de la reproducción del material informativo motivo de la solicitud, a la que recayó el silencio. Luego, una vez que concluye el plazo de diez días hábiles fijado en el artículo 65, al que también se refiere el numeral 69, fracción V, de la Ley de Transparencia, el Recurso es procedente.

En virtud de lo anterior, es procedente ordenar la entrega inmediata de la información pública de oficio solicitada, dado que ésta queda comprendida dentro de los artículos 9 y 16 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información

Pública, debiéndose entregar la información vía sieaip, tal como lo solicitó recurrente, así mismo el sujeto obligado asumirá los costos que genere su reproducción.

Por lo anteriormente expuesto y fundado se:

R E S U E L V E:

PRIMERO.- Con fundamento en lo dispuesto en los artículos 73 y 76 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca; los numerales 62 y 63 del Reglamento Interior del Recurso de Revisión y motivado en los razonamientos y criterios aducidos en el **CONSIDERANDO CUARTO** de esta resolución:

Se declara **FUNDADO EL AGRAVIO EXPRESADO POR EL RECURRENTE.**

SEGUNDO.- Se declara que en este caso operó la **AFIRMATIVA FICTA** y verificando que la información no se encuentra en los supuestos de reservada o confidencial, se ordena al Sujeto Obligado, de acuerdo con lo analizado en el **CONSIDERANDO CUARTO DE ESTE FALLO, ENTREGUE DE MANERA TOTAL, A SU PROPIA COSTA, LA INFORMACIÓN SOLICITADA, Y DEBERÁ ELABORAR LA VERSIÓN PÚBLICA CORRESPONDIENTE**, en términos de lo dispuesto por los artículos 3 fracción XV de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, 1 fracción I, 6 fracción I, 11 y 26 fracciones II y VIII de la Ley de Protección de Datos Personales del Estado de Oaxaca.

TERCERO.- Esta Resolución deberá ser cumplida por el Sujeto Obligado, en el plazo de TRES DÍAS, contados a partir del día hábil siguiente a la fecha de su notificación, conforme con los artículos 73, fracción III, párrafo tercero, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública, 63 del Reglamento Interior y 127, del Código de Procedimientos Civiles de Oaxaca vigente, de aplicación supletoria, tal como lo establece el artículo 5, último párrafo de la Ley de Transparencia, Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca.

CUARTO.- Se ordena al Sujeto Obligado que informe a esta Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de Oaxaca el cumplimiento de esta resolución dentro de los tres días hábiles siguientes al término en que debió cumplirse. Lo anterior, con fundamento en lo establecido en el artículo 65 bis del Reglamento Interior del Recurso de Revisión. Así mismo se le apercibe que en caso de no dar cumplimiento a esta resolución, se promoverá la aplicación de las sanciones y responsabilidades a que se refieren los artículos 73 último párrafo, 77, 78 y 79 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca, así como los artículos 64 y 65 del Reglamento Interior del Recurso de Revisión.

QUINTO.- Hágase del conocimiento de la Auditoría Superior del Estado, a efecto de que inicie al sujeto obligado el procedimiento de responsabilidad que corresponda, con fundamento en el artículo 73 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca.

SEXTO.- Hágase del conocimiento al recurrente que esta resolución no admite recurso alguno, con fundamento en el artículo 76 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública para el Estado de Oaxaca.

SÉPTIMO.- NOTIFÍQUESE: Esta Resolución deberá ser notificada al Sujeto Obligado, y al recurrente el **C. JOSE TORRES RAMÍREZ**; a la vez, gírese atenta comunicación al recurrente solicitando su autorización para publicar esta sentencia con sus datos personales; en caso de negativa, ingrese a la página electrónica de la Comisión testando dichos datos.

En su momento, archívese como expediente total y definitivamente concluido.

Así lo resolvieron por unanimidad de votos, los Consejeros presentes del Pleno del Consejo General de la Comisión de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales; asistidos del Licenciado Oliverio Suárez Gómez, Secretario General de Acuerdos, quien autoriza y da fe. **CONSTE.**
RÚBRICAS ILEGIBLES.------