



RESOLUCIÓN PA-38/2022, de 10 de junio

Artículos: 2, 5, 6, 7, 9 y 23 LTPA. 3, 6 y 8 LTBG

Asunto: Procedimiento iniciado de oficio por presunto incumplimiento de obligaciones de publicidad activa de la entidad PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L. en el ámbito del Plan de Control e Inspección sobre Publicidad Activa 2019-2021

Expediente: PAI-15/2022

Normativa y abreviaturas: Ley 1/2014, de 24 de junio, de Transparencia Pública de Andalucía (LTPA); Ley 19/2013, de 9 de diciembre, de transparencia, acceso a la información pública y buen gobierno (LTBG)

ANTECEDENTES

Primero. Entre las funciones que el art. 48.1 LTPA atribuye a la Dirección del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía (en adelante, el Consejo) figura en su letra g) la de ejercer el control de la publicidad activa de los sujetos obligados a la misma.

Con este objeto la Dirección del Consejo aprobó, con fecha 7 de noviembre de 2019, el Plan de Control e Inspección sobre Publicidad Activa 2019-2020 (publicado en BOJA núm. 219, de 13 de noviembre de 2019). Asimismo, con posterioridad, mediante Resolución de 1 de diciembre de 2020 se extendió la vigencia de dicho Plan hasta el 31 de diciembre de 2021 (BOJA núm. 235, de 4 de diciembre de 2020).

Segundo. Dentro de las tres líneas en las que se estructura el mencionado Plan se inserta la Línea 3, que tiene como objeto la “[c]omprobación del cumplimiento de las obligaciones de publicidad activa entre los sujetos obligados por percepción de subvenciones por importe superior a 100.000 euros”.

El protocolo aprobado por la Dirección del Área de Transparencia para el desarrollo de las actuaciones inspectoras de la Línea 3 del Plan (en fecha 1 de octubre de 2021), incluye en su ámbito subjetivo de actuación las entidades que en el periodo 2019-2020 hayan sido beneficiarias de al menos una subvención de la Junta de Andalucía por importe superior a 100.000 euros. De acuerdo con lo que dispone dicho protocolo y tras acudir a la información que la Base de Datos de Subvenciones de la Junta de Andalucía ofrecía a través de su Portal de Datos Abiertos en fecha 01/10/2021, se acordó consolidar la muestra en las diez sociedades mercantiles con el importe de la subvención más alto superior a 100.000 euros (cinco del tipo sociedades anónimas y cinco de responsabilidad limitada), figurando la empresa PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L. en último lugar dentro de este segundo grupo, en cuanto entidad perceptora de una subvención de la Junta de Andalucía por importe de 2.052.829,32 € en el ejercicio 2020.

Tercero. En el marco de las funciones investigadoras realizadas por el personal del Consejo en el curso de las actuaciones inspectoras inherentes a la citada Línea 3 del Plan, este órgano de control ha podido



advertir —tras examinar la página web de la entidad señalada en fecha 18 de enero de 2022— la presencia de posibles incumplimientos en relación con la información a publicar como parte de la publicidad activa que resulta exigible a la misma en virtud de lo establecido en el Capítulo II del Título I de la LTBG en relación con lo que a su vez dispone el Título II de la LTPA, en los términos que se relacionan en el siguiente cuadro:

Entidad	PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L.
Fecha inspección	18/01/2022
Página web examinada	www.productosdealmadraba.com
Presuntos Incumplimientos	<ul style="list-style-type: none">• <i>Información institucional, organizativa y de planificación</i> (Art. 6 LTBG). No se aprecia publicada información referente a:<ul style="list-style-type: none">✗ Normativa que sea de aplicación a la entidad (Art. 6.1 LTBG).✗ Estructura organizativa y organigrama actualizado debidamente datado (fecha de elaboración y/o actualización) que identifique a las personas responsables de los diferentes órganos (nombre, apellidos, teléfono y correo electrónico corporativo) junto a su perfil y trayectoria profesional (Art. 6.1 LTBG).<hr/>• <i>Información económica, presupuestaria y estadística</i> (Art. 8 LTBG): No se localiza información concerniente a:<ul style="list-style-type: none">✗ Contratos suscritos por la entidad con Administraciones Públicas o la indicación, en su caso, de su no existencia [Arts. 8.1 a) y 8.2 LTBG].✗ Convenios celebrados por la empresa con Administraciones Públicas o la indicación, en su caso, de su no existencia [Arts. 8.1 b) y 8.2 LTBG].✗ Subvenciones y ayudas públicas recibidas de Administraciones Públicas [Arts. 8.1 c) y 8.2 LTBG].✗ Información presupuestaria o relativa a los estados financieros de la entidad que refleje los fondos públicos percibidos de Administraciones Públicas [Art. 8.1 d) LTBG].✗ Cuentas anuales que deban rendirse o la indicación, en su caso, de su no existencia [Art. 8.1 e) LTBG]. <p><i>Toda esta información es exigible desde la fecha de entrada en vigor de la LTBG (10 de diciembre de 2014), en relación con los años en los que la entidad haya percibido subvenciones o ayudas por parte de cualquier Administración Pública por un importe acumulado superior a 100.000 €.</i></p>



Cuarto. A la vista de lo anterior, con fecha 11 de marzo de 2022, el Director del Consejo acordó la iniciación del procedimiento para requerir la subsanación de los presuntos incumplimientos advertidos.

Quinto. Con fecha 18 de marzo de 2022, este órgano de control notificó a la citada entidad el Acuerdo anterior otorgándole un plazo de alegaciones de veinte días en el que podría formular las alegaciones que tenga por convenientes o subsanar anticipadamente las incidencias advertidas. De igual modo, se ponía en su conocimiento que el ejercicio de esta última opción exigiría publicar la información correspondiente en la página web corporativa y comunicarlo a este Consejo, determinando, en su caso, el archivo de las actuaciones.

Sexto. El 17 de abril de 2022, tiene entrada en el Consejo escrito remitido por la referida mercantil efectuándose por parte de su Consejero Delegado las siguientes manifestaciones:

“Con el objetivo de proceder a la subsanación de los presuntos incumplimientos advertidos en relación con la información a publicar como parte de la publicidad activa, notificado en resolución de fecha 11/03/2022, detallamos a continuación el link de la web donde aparece toda la información requerida, situado dentro del menú información en la página principal: “[Se indica enlace web]”.

FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Primero. La competencia para la resolución de este procedimiento reside en el Director del Consejo, de acuerdo con lo previsto en el artículo 10.3 b) de los Estatutos del Consejo de Transparencia y Protección de Datos de Andalucía (aprobado por Decreto 434/2015, de 29 de septiembre), y en el artículo 48.1 g) LTPA, en conexión con el artículo 23 del mismo texto legal.

Debe destacarse a su vez que, en virtud del artículo 16.5 del citado Decreto 434/2015, “[e]l personal funcionario del Consejo, cuando realice funciones de investigación en materias propias de la competencia del Consejo, tendrá el carácter de agente de la autoridad”, con las consecuencias que de aquí se derivan para los sujetos inspeccionados en relación con la puesta a disposición de la información que les pueda ser requerida durante el transcurso de las actuaciones inspectoras.

Segundo. Como establece el artículo 2 b) LTPA, la publicidad activa consiste en “la obligación de las personas y entidades a las que hacen referencia los artículos 3 y 5 de hacer pública por propia iniciativa, en los términos previstos en la presente ley, la información pública de relevancia que garantice la transparencia de su actividad relacionada con el funcionamiento y control de su actuación pública”. Exigencia de publicidad activa que comporta que la información “estará disponible en las sedes electrónicas, portales o páginas web” de los sujetos obligados al cumplimiento de la Ley (art. 9.4 LTPA), y que tal publicación se realice “de forma periódica, veraz, objetiva y actualizada” (art. 9.1 LTPA), garantizando especialmente que la información que se publica atiende al principio de «veracidad», de tal manera que la misma “ha de ser cierta y exacta, asegurando que procede de documentos respecto de los que se ha verificado su autenticidad, fiabilidad, integridad, disponibilidad y cadena de custodia” [art. 6 e) LTPA].



Pero no solo constituye una obligación para las entidades sujetas al cumplimiento de la legislación en materia de transparencia. Pues, según establece el artículo 7 a) LTPA, la publicidad activa constituye igualmente un *“derecho de cualquier persona a que los poderes públicos publiquen [...] de forma periódica y actualizada la información veraz cuyo conocimiento sea relevante para garantizar la transparencia de su actividad relacionada con el funcionamiento y control de la actuación pública”*.

Tercero. El procedimiento que se tramita encuentra su fundamento en que por parte de la entidad PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L. —en cuanto sujeto concernido por la LTBG, en base a lo previsto en el art. 5.1 LTPA en relación con el art. 3 b) LTBG— no se han satisfecho las obligaciones de publicidad activa previstas en la LTBG que se relacionan en el Antecedente Tercero, hecho que motivó la incoación (en fecha 11/03/2022) del procedimiento que ahora se resuelve para requerir la subsanación de los presuntos incumplimientos advertidos, al no poder constatarse la disponibilidad en su página web de la correspondiente información.

Con ocasión de las alegaciones presentadas ante el Consejo por la mercantil indicada, ésta ha afirmado trasladar a este órgano de control “el link de la web donde aparece toda la información requerida, situado dentro del menú información en la página principal...”, en el enlace web que se indica.

No obstante, tras acceder nuevamente a la página web corporativa en fecha 18/05/2022, este órgano de control ha podido advertir que persisten algunos incumplimientos de los inicialmente detectados —extremo del que se ha dejado constancia en el expediente—, tal y como se detalla en los fundamentos jurídicos siguientes.

Cuarto. En lo concerniente a la información de carácter institucional y organizativo, el art. 6.1 LTBG —al regular la información que las entidades incluidas en el ámbito de aplicación de la Ley como la inspeccionada deben hacer pública en sus páginas web o portales— incluye la concerniente a *“...la normativa que les sea de aplicación así como a su estructura organizativa”*. A cuyo efecto, debe incluirse un organigrama actualizado que identifique gráficamente a las personas responsables de los diferentes órganos junto a su perfil y trayectoria profesional.

En este punto y respecto del concepto de “organigrama”, resulta necesario traer a colación el concepto del mismo que viene delimitando paulatinamente este Consejo [entre otras, Resoluciones PA-31/2017 (FJ 4º), PA-1/2017 (FJ 3º) y PA-26/2017 (FJ 5º)] y que adaptado en este caso a la naturaleza jurídica del ente denunciado, puede cifrarse en los siguientes términos: *“[...] debe entenderse [por organigrama] a los efectos del [art. 6.1 LTBG] una representación gráfica de la organización de [la entidad] que permita conocer de forma fácil, sencilla y sintética, la estructura orgánica [...], los niveles de jerarquía y las relaciones existentes entre los distintos órganos [...], conteniendo, todos ellos, el nombre de sus responsables. Conforme establece el artículo 6 h) LTPA, la información a ofrecer ha de estar basada en el principio de facilidad y comprensión, de suerte que la información se ofrezca de la forma más simple e inteligible posible, y ha de estar actualizado, como exige el [artículo mencionado], para lo cual deberá procederse a la datación del organigrama con el fin de que sea conocida la fecha de su realización. Respecto al alcance del organigrama, es parecer del Consejo [...] entend[er] por identificación el nombre y apellidos, así como el número de teléfono y correo electrónico corporativos...”*.



Pues bien, en lo referente a la normativa de aplicación, este órgano de control ha podido constatar tras consultar la página web corporativa —concretamente, la sección dedicada a “Información” > “Transparencia” > “1. Información institucional y organizativa” > “1.2 Normativa que sea de aplicación a la entidad”— que se encuentran publicados varios reglamentos europeos por los que se rige la actividad empresarial desarrollada por la mercantil en el ámbito de la producción industrial de productos derivados del pescado, junto con una relación de normativa estatal y autonómica que le resulta de aplicación en el ámbito de la transparencia; lo que viene a confirmar el cumplimiento adecuado de la exigencia de publicidad activa en cuestión.

En lo que concierne a la estructura organizativa de la empresa, la consulta en esta ocasión de la sección dedicada a “Información” > “Transparencia” > “1. Información institucional y organizativa” > “1.3. Estructura organizativa y organigrama actualizado” que figura en la página web permite acceder a una breve descripción de la evolución que ha ido experimentando la composición de su Consejo de Administración para enumerar, a continuación, cuáles son sus integrantes a fecha 09/07/2021 (fecha de actualización que se indica). Seguidamente, también se advierte publicado un organigrama corporativo que refleja la estructura de la entidad societaria con indicación, igualmente, de la fecha en que se ha procedido a su actualización (15/04/2022).

Por su parte, la sección destinada a “Información” > “Transparencia” > “2. Información sobre altos cargos y personas que ejerzan la máxima responsabilidad...” ofrece los datos identificativos junto a una breve descripción del perfil y trayectoria profesional de las personas responsables de las distintas áreas incluidas en el organigrama publicado, si bien no ha sido posible localizar esta misma información en lo que concierne a la persona que ostenta la presidencia del Consejo de Administración, a pesar de ser el máximo órgano ejecutivo de la entidad.

Quinto. En relación con los contratos suscritos con las Administraciones Públicas, hemos de señalar que, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 8.1 a) LTBG, la entidad inspeccionada también debe facilitar en su portal o página web la información que se describe en el mencionado artículo en los términos siguientes:

“a) Todos los contratos, con indicación del objeto, duración, el importe de licitación y de adjudicación, el procedimiento utilizado para su celebración, los instrumentos a través de los que, en su caso, se ha publicitado, el número de licitadores participantes en el procedimiento y la identidad del adjudicatario, así como las modificaciones del contrato. Igualmente serán objeto de publicación las decisiones de desistimiento y renuncia de los contratos. La publicación de la información relativa a los contratos menores podrá realizarse trimestralmente”.

De la misma manera, en lo que a los convenios celebrados con Administraciones Públicas se refiere y en virtud de lo dispuesto en el art. 8.1 b) LTBG, el ente inspeccionado está obligado a facilitar en su portal o página web “[l]a relación de los convenios suscritos, con mención de las partes firmantes, su objeto, plazo de duración, modificaciones realizadas, obligados a la realización de las prestaciones y, en su caso, las obligaciones económicas convenidas”.



Obligaciones que deben ser interpretadas a la luz de lo dispuesto en el art. 8.2 LTBG, que circunscribe la exigencia de publicidad de la información anterior a los contratos y convenios celebrados con una Administración Pública.

Sin embargo, tras consultar la información que se encuentra alojada en la sección de la página web dedicada a "Información" > "Transparencia" > "6. Información sobre contratos, convenios y subvenciones", este órgano de control no ha podido advertir publicado contenido alguno que de adecuada respuesta a dichas exigencias de publicidad activa. Y ello a pesar de la denominación de la mencionada sección, destinada aparentemente a albergar información, entre otra, de esta naturaleza.

Por otra parte, tampoco figura ninguna indicación que permita inferir, en su caso, que esta omisión obedece a la inexistencia de contratos suscritos o convenios de colaboración celebrados con Administraciones Públicas. Efectivamente, en relación con este último aspecto, el Consejo viene subrayando la necesidad de que si se carece de la información o simplemente ésta no existe se debe dar cuenta expresa de ello en el apartado o pestaña correspondiente del portal o página web de la entidad para que, de este modo, la ciudadanía tenga la constancia expresa de que ésta es la causa que motiva la falta de publicación [entre otras, Resolución PA-117/2021, de 16 de septiembre (FJSS 5º y 6º)].

Sexto. En cuanto a las subvenciones y ayudas públicas recibidas de las Administraciones Públicas, la entidad debe publicar, igualmente, la información relativa a las mismas, "...con indicación de su importe, objetivo o finalidad y beneficiarios", de acuerdo con lo previsto en el artículo 8.1 c) LTBG. Exigencia de publicación que, en efecto, el art. 8.2 LTBG supedita igualmente en este caso a las subvenciones que reciban entidades como la inspeccionada cuando el órgano concedente sea una Administración Pública.

De cualquier forma, la consulta de la sección ya reseñada en el fundamento jurídico anterior dedicada a "Información" > "Transparencia" > "6. Información sobre contratos, convenios y subvenciones" también ha permitido advertir que se ofrece "[i]nformación sobre subvenciones que ha recibido [la empresa] de Administraciones Públicas desde la entrada en vigor de la LTBG (10 de diciembre de 2014)", haciéndose constar de modo expreso que "[a] fecha 15 de abril de 2022 Productos de Almadra S.L. ha recibido" las subvenciones que se indican. Concretamente, figuran sendas subvenciones concedidas por la Consejería de Agricultura, Ganadería, Pesca y Desarrollo Sostenible de la Junta de Andalucía a la citada mercantil en los años 2017 y 2020, entre ellas la que ha motivado su inclusión en el Plan de Control e Inspección sobre Publicidad Activa 2019-2021 y que se refiere en el Antecedente Segundo. Se confirma, pues, el cumplimiento adecuado de la obligación de publicidad activa precitada.

Séptimo. En relación con lo dispuesto en el fundamento jurídico anterior, la aplicación del art. 8.1 d) LTBG determina, igualmente, para la entidad inspeccionada la necesaria publicación de la información de carácter presupuestario que refleje los fondos públicos percibidos.

De igual modo, de acuerdo con lo dispuesto en el art. 8.1 e) LTBG, entre la información con repercusión económica o presupuestaria que las entidades privadas como la inspeccionada, en cuanto entidades incluidas en el ámbito de aplicación de la Ley por aplicación de lo dispuesto en el art. 5.1 LTPA, deben



hacer pública en sus portales o páginas web, figura la concerniente a “[/]as cuentas anuales que deban rendirse...”.

En relación con ambas exigencias de publicidad activa, el análisis en esta ocasión de la sección que figura en la página web dedicada a “Información” > “Transparencia” > “7. Información económica, financiera y presupuestaria” ha permitido identificar publicadas las cuentas anuales de la citada mercantil en el periodo comprendido entre 2017 y 2020, junto a la referencia expresa de que la cuenta relativa al ejercicio 2021 está pendiente de publicación. Asimismo, el acceso a su contenido permite corroborar la imputación contable de los fondos públicos percibidos por la empresa.

Octavo. De los fundamentos jurídicos precedentes se desprende la presencia de cumplimientos defectuosos de algunas obligaciones de publicidad activa por parte de la entidad inspeccionada por lo que, en virtud del artículo 23 LTPA, este Consejo ha de requerir la correspondiente subsanación.

Así pues, la entidad PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L. deberá publicar en su página web o portal de transparencia, en los términos descritos en los fundamentos jurídicos de la presente Resolución y en los artículos de la normativa de transparencia que, a continuación, se indican, la información relativa a:

1. Estructura organizativa que incluya un organigrama actualizado debidamente datado (fecha de elaboración y/o actualización) que permita identificar en su integridad a las personas responsables de los diferentes órganos (nombre, apellidos, teléfono y correo electrónico corporativo) junto a su perfil y trayectoria profesional [Fundamento Jurídico Cuarto. Art. 6.1 LTBG].
2. Contratos suscritos por la entidad con Administraciones Públicas o la indicación, en su caso, de su no existencia [Fundamento Jurídico Quinto. Arts. 8.1 a) y 8.2 LTBG].
3. Convenios celebrados con Administraciones Públicas o la indicación, en su caso, de su no existencia [Fundamento Jurídico Quinto. Arts. 8.1 b) y 8.2 LTBG].

Con objeto de lograr una mayor claridad en la información a ofrecer y evitar posibles dudas o equívocos ante la consulta de la misma, en el caso de que no hubiera alguna información al respecto que proporcionar, deberá hacerse constar expresamente esta circunstancia en la sección u apartado correspondiente del portal de transparencia o página web. Asimismo, como en toda información que se ofrezca, la información objeto de publicidad habrá de datarse, con el objeto de conocer la fecha en que se pone la misma a disposición de la ciudadanía.

Todo ello teniendo en cuenta, además, los principios generales que articulan nuestro sistema de publicidad activa, entre los cuales se encuentra el de que la información “*será publicada [...] de una manera clara, estructurada y entendible para los interesados*” (art. 5.4 LTBG), así como que “*la información será comprensible [y] de acceso fácil*” (art. 5.5 LTBG). También deberá garantizarse que la información que se publica atiende al principio de «veracidad», de tal manera que la misma “*ha de ser cierta y exacta,*



asegurando que procede de documentos respecto de los que se ha verificado su autenticidad, fiabilidad, integridad, disponibilidad y cadena de custodia” [art. 6 e) LTPA].

En fin, como recuerda la propia LTPA en su art. 9.4, la información *“estará disponible en las sedes electrónicas, portales o páginas web [...] de una manera segura y comprensible”*, debiendo fomentarse la publicación de la información en formatos que permitan su reutilización, de acuerdo con el principio de reutilización (art. 19 LTPA).

En virtud de los Antecedentes y Fundamentos Jurídicos citados se dicta la siguiente

RESOLUCIÓN

Primero. Requerir expresamente a la entidad PRODUCTOS DE ALMADRABA, S.L. para que proceda a publicar en su portal o página web la información a la que hace referencia el Fundamento Jurídico Octavo.

Segundo. La información deberá estar accesible en el portal o la página web en el plazo de un mes contado desde la notificación de la presente resolución, dando cuenta a este Consejo de lo actuado en el mismo plazo establecido en el requerimiento.

Contra esta resolución, que pone fin a la vía administrativa, cabe interponer recurso potestativo de reposición ante este Consejo, en el plazo de un mes, o interponer directamente recurso contencioso-administrativo ante el Juzgado de lo Contencioso Administrativo de Sevilla, que por turno corresponda, en el plazo de dos meses a contar desde el día siguiente al de su notificación, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 30.4, 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas y en los artículos 8.3 y 46.1 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso administrativa.

EL DIRECTOR DEL CONSEJO DE TRANSPARENCIA Y
PROTECCIÓN DE DATOS DE ANDALUCÍA

Jesús Jiménez López

Esta resolución consta firmada electrónicamente