



Tribunal de Transparencia y Acceso a la Información Pública

RESOLUCIÓN N° 001545-2022-JUS/TTAIP-PRIMERA SALA

Expediente : 01486-2022-JUS/TTAIP
Recurrente : **JAVIER ARTURO CARRIÓN OJEDA**
Entidad : **UNIDAD DE GESTIÓN EDUCATIVA LOCAL N° 01 EL PORVENIR**
Sumilla : Declara fundado recurso de apelación

Miraflores, 6 de julio de 2022

VISTO el Expediente de Apelación N° 01486-2022-JUS/TTAIP de fecha 9 de junio de 2022, interpuesto por **JAVIER ARTURO CARRIÓN OJEDA**¹, contra la denegatoria por silencio administrativo negativo de la solicitud de acceso a la información pública presentada ante la **UNIDAD DE GESTIÓN EDUCATIVA LOCAL N° 01 EL PORVENIR**² el 20 de mayo de 2022, generándose el Expediente N° 97774.

CONSIDERANDO:

I. ANTECEDENTES

Con fecha 20 de mayo de 2022, en ejercicio de su derecho de acceso a la información pública, el recurrente solicitó a la entidad se remita a su correo electrónico la siguiente información:

“(…)

- *Orden de compra de mascarillas, para el personal docente, administrativos y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.*
- *Orden de pago girado al que gana la contratación de la adquisición de mascarillas para el personal docente, administrativo y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.*
- *Factura girada por la empresa o proveedor que gana la contratación de la adquisición de mascarillas para el personal docente, administrativo y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.*
- *Contrato suscrito entre el director o comité de adquisición de mascarillas de la UGEL 01 y la empresa o proveedor que gana la contratación de la adquisición de las mascarillas para el personal docente, administrativo y*

¹ En adelante, el recurrente.

² En adelante, la entidad.

estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.

- Copia de las cotizaciones para la adquisición de las mascarillas textiles. año 2022.
- Cuadro comparativo para las adquisiciones de las mascarillas, año 2022.
- Copia de los informes del Área de Gestión Pedagógica, sobre el requerimiento de las especificaciones técnicas, términos de referencia para la compra de las mascarillas. Año 2022”.

El 7 de junio de 2022, al considerar denegada la referida solicitud y en aplicación del silencio administrativo negativo por parte de la entidad, el recurrente interpuso ante dicha institución el recurso de apelación³ materia de análisis; asimismo, solicitó se “(...) recomiende el deslinde de responsabilidades por infracción de la Ley de transparencia a los funcionarios que resulten responsables de la no entrega de información pública solicitada conforme a Ley”.

Mediante la Resolución N° 001427-2022-JUS/TTAIP-PRIMERA SALA⁴ se admitió a trámite el referido recurso impugnatorio, requiriendo la remisión del expediente administrativo generado para la atención de la solicitud impugnada, así como la formulación de sus descargos.

Con Oficio N° 000619-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP, presentado a esta instancia el 30 de junio de 2022, la entidad remitió a esta instancia, el expediente administrativo generado para la atención de la solicitud; asimismo, formuló sus descargos señalando lo siguiente:

“(...)

Tengo el agrado de dirigirme a ustedes, para expresarles mi cordial saludo; asimismo, con relación a los documentos de la referencia, indicarle que, con OFICIO N° 025-2022-GRLL-GGR/GRDE-UGEL N° 01 EP-RTAIP de fecha 17 de junio del 2022, se dio respuesta a la solicitud del Señor Javier Arturo Carrión Ojeda, recaído en el expediente SGD OTD 00020220097774.

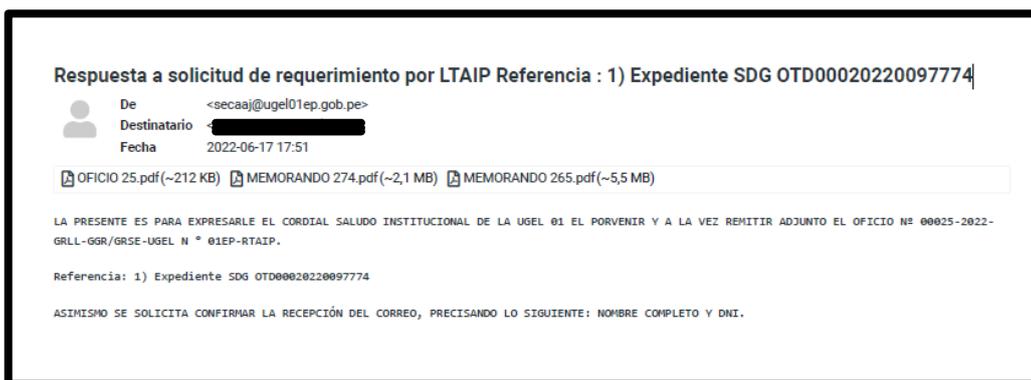
Cabe mencionar que la información solicitada no fue enviada a tiempo al administrado debido que el área involucrada (administración) tuvo dificultades al momento de acceder a la documentación debido a la naturaleza del proceso (a la fecha de la solicitud el proceso se encontraba en evaluación, puesto que estaba entrando en etapa de ejecución), lo que conllevó al retraso, pero no al incumplimiento en su totalidad”.

Asimismo, vale precisar que de autos se advierte el correo electrónico de fecha 17 de junio de 2022 dirigido a la dirección electrónica señalada en la solicitud del recurrente (████████████████████), a través del cual se le remite el Oficio N° 025-2022-GRLL-GGR/GRDE-UGEL N° 01 EP-RTAIP, del cual se desprende que “(...) con relación al [Expediente SDG OTD00020220097774], se da respuesta con el Memorando N° 000265-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP-AAD de fecha 09.06.2022 y

³ Recurso impugnatorio elevado por la entidad a esta instancia el 9 de junio de 2022 con OFICIO N° 000557-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP.

⁴ Resolución de fecha 21 de junio de 2022, la cual fue debidamente notificada a la Mesa de Partes Virtual de la entidad: <https://ugel01ep.gob.pe/tramiteonline/>, el 28 de junio de 2022 a horas 12:25, con confirmación de recepción automática en la misma fecha y hora, conforme la información proporcionada por la Secretaría Técnica de esta instancia, dentro del marco de lo dispuesto por el Principio de Debido Procedimiento contemplado en el numeral 1.2 del artículo IV del Título Preliminar del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS.

el Memorando N° 000274-2022-GRLL-GGR-UGELP-AAD de fecha 16.06.2022, en un total de treinta y tres (33) folios”, para lo cual mostramos la siguiente imagen.



II. ANÁLISIS

El numeral 5 del artículo 2 de la Constitución Política del Perú establece que toda persona tiene derecho a solicitar sin expresión de causa la información que requiera y a recibirla de cualquier entidad pública, en el plazo legal, con el costo que suponga el pedido, con excepción de aquellas informaciones que afectan la intimidad personal y las que expresamente se excluyan por ley o por razones de seguridad nacional.

A su vez, el artículo 3 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27806, Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública, aprobado por el Decreto Supremo N° 021-2019-JUS⁵, establece que toda información que posea el Estado se presume pública, salvo las excepciones de ley, teniendo la obligación de entregar la información que demanden las personas en aplicación del principio de publicidad.

Por su parte, el artículo 10 del mismo texto señala que las entidades de la Administración Pública tienen la obligación de proveer la información requerida si se refiere a la contenida, entre otros, en documentos escritos, siempre que haya sido creada u obtenida por ella o que se encuentre en su posesión o bajo su control.

Cabe anotar finalmente que, el segundo párrafo del artículo 13 de la Ley de Transparencia, establece que la denegatoria al acceso a la información solicitada debe ser fundamentada por las excepciones de ley, agregando el primer párrafo del artículo 18 de la referida norma que las excepciones establecidas en los artículos 15, 16 y 17 del mismo texto son los únicos supuestos en los que se puede limitar el derecho al acceso a la información pública, por lo que deben ser interpretadas de manera restrictiva por tratarse de una limitación a un derecho fundamental.

2.1 Materia en discusión

De autos se aprecia que la controversia radica en determinar si la información requerida por el recurrente constituye información pública; y, en consecuencia, corresponde su entrega.

2.2 Evaluación

Sobre el particular, toda documentación que obra en el archivo o dominio estatal es de carácter público para conocimiento de la ciudadanía por ser de interés

⁵ En adelante, Ley de Transparencia.

general, conforme lo ha subrayado el Tribunal Constitucional en el Fundamento 5 de la sentencia recaída en el Expediente N° 4865-2013-PHD/TC indicando:

“(…)

5. *La protección del derecho fundamental de acceso a la información pública no solo es de interés para el titular del derecho, sino también para el propio Estado y para la colectividad en general. Por ello, los pedidos de información pública no deben entenderse vinculados únicamente al interés de cada persona requirente, sino valorados además como manifestación del principio de transparencia en la actividad pública. Este principio de transparencia es, de modo enunciativo, garantía de no arbitrariedad, de actuación lícita y eficiente por parte del Estado, y sirve como mecanismo idóneo de control en manos de los ciudadanos”.*

Al respecto, el artículo 3 de la Ley de Transparencia, que consagra expresamente el Principio de Publicidad, establece que “*Toda información que posea el Estado se presume pública, salvo las excepciones expresamente previstas por (...) la presente Ley*”. Es decir, establece como regla general la publicidad de la información en poder de las entidades públicas, mientras que el secreto es la excepción.

En esa línea, el Tribunal Constitucional en el Fundamento 8 de la sentencia recaída en el Expediente N° 02814-2008-PHD/TC, ha señalado respecto del mencionado Principio de Publicidad lo siguiente:

“(…)

8. *(...) Esta responsabilidad de los funcionarios viene aparejada entonces con el principio de publicidad, en virtud del cual toda la información producida por el Estado es, prima facie, pública. Tal principio a su vez implica o exige necesariamente la posibilidad de acceder efectivamente a la documentación del Estado”.*

Sobre el particular cabe mencionar que, el Tribunal Constitucional ha señalado en el Fundamento 5 de la sentencia recaída en el Expediente N° 3035-2012-PHD/TC, que:

“(…)

5. *De acuerdo con el principio de máxima divulgación, la publicidad en la actuación de los poderes públicos constituye la regla y el secreto, cuando cuente con cobertura constitucional, la excepción, de ahí que las excepciones al derecho de acceso a la información pública deben ser interpretadas de manera restrictiva y encontrarse debidamente fundamentadas.* (subrayado agregado)

En dicho contexto, el Tribunal Constitucional ha precisado que corresponde a las entidades acreditar la necesidad de mantener en reserva la información que haya sido solicitada por el ciudadano, conforme se advierte del último párrafo del Fundamento 13 de la sentencia recaída en el Expediente N° 2579-2003-HD/TC:

“(…)

13. *(...) Como antes se ha mencionado, esta presunción de inconstitucionalidad se traduce en exigir del Estado y sus órganos la obligación de probar que existe un bien, principio o valor constitucionalmente relevante que justifique que se mantenga en reserva, secreto o confidencialidad la información*

pública solicitada y, a su vez, que sólo si se mantiene tal reserva se puede servir efectivamente al interés constitucional que la justifica. De manera que, si el Estado no justifica la existencia del apremiante interés público para negar el acceso a la información, 4 la presunción que recae sobre la norma o acto debe efectivizarse y, en esa medida, confirmarse su inconstitucionalidad; pero también significa que la carga de la prueba acerca de la necesidad de mantener en reserva el acceso a la información ha de estar, exclusivamente, en manos del Estado.” (Subrayado agregado)

Dentro de ese contexto, el tercer párrafo del artículo 13 de la Ley de Transparencia establece que la solicitud de información no implica la obligación de las entidades de la Administración Pública de crear o producir información con la que no cuente o no tenga obligación de contar al momento de efectuarse el pedido, en tal sentido, efectuando una interpretación contrario sensu, es perfectamente válido inferir que la administración pública tiene el deber de entregar la información con la que cuenta o aquella que se encuentra obligada a contar.

En el caso de autos, el recurrente solicitó a la entidad se remita a su correo electrónico la siguiente información:

“(…)

- Orden de compra de mascarillas, para el personal docente, administrativos y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.
- Orden de pago girado al que gana la contratación de la adquisición de mascarillas para el personal docente, administrativo y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.
- Factura girada por la empresa o proveedor que gana la contratación de la adquisición de mascarillas para el personal docente, administrativo y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.
- Contrato suscrito entre el director o comité de adquisición de mascarillas de la UGEL 01 y la empresa o proveedor que gana la contratación de la adquisición de las mascarillas para el personal docente, administrativo y estudiantes de las II.EE. del ámbito de la UGEL 01 EL PORVENIR, correspondiente al año 2022.
- Copia de las cotizaciones para la adquisición de las mascarillas textiles. año 2022.
- Cuadro comparativo para las adquisiciones de las mascarillas, año 2022.
- Copia de los informes del Área de Gestión Pedagógica, sobre el requerimiento de las especificaciones técnicas, términos de referencia para la compra de las mascarillas. Año 2022”.

Por ello, al considerar denegada la referida solicitud y en aplicación del silencio administrativo negativo por parte de la entidad, el recurrente, interpuso ante la referida institución del estado el recurso de apelación materia de análisis; asimismo, solicitó se “(...) recomiende el deslinde de responsabilidades por infracción de la Ley de transparencia a los funcionarios que resulten responsables de la no entrega de información pública solicitada conforme a Ley”.

En esa línea, la entidad con Oficio N° 000619-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP remitió a esta instancia el expediente administrativo generado para la atención de la solicitud; asimismo, formuló sus descargos señalando con correo electrónico de fecha 17 de junio de 2022, dirigido a la dirección electrónica señalada en la solicitud del recurrente (████████████████████), remitió el Oficio N° 025-2022-GRLL-GGR/GRDE-UGEL N° 01 EP-RTAIP mediante el cual da respuesta a la solicitud a través de los Memorandos N° 000265-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP-AAD y N° 000274-2022-GRLL-GGR-UGELP-AAD.

De otro lado, en cuanto a lo expuesto en párrafos precedentes sobre la notificación del Oficio N° 000619-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP a través del correo electrónico de fecha 17 de junio de 2022, se debe tener presente que, respecto a las comunicaciones cursadas vía correo electrónico, el numeral 20.4 del artículo 20 de Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 004-2019-JUS⁶, establece que:

“(...)

20.4. *El administrado interesado o afectado por el acto que hubiera consignado en su escrito alguna dirección electrónica que conste en el expediente puede ser notificado a través de ese medio siempre que haya dado su autorización expresa para ello. Para este caso no es de aplicación el orden de prelación dispuesto en el numeral 20.1.*

La notificación dirigida a la dirección de correo electrónico señalada por el administrado se entiende válidamente efectuada cuando la entidad reciba la respuesta de recepción de la dirección electrónica señalada por el administrado o esta sea generada en forma automática por una plataforma tecnológica o sistema informático que garantice que la notificación ha sido efectuada (...) (subrayado agregado).

Siendo ello así, se advierte de autos el correo electrónico de fecha 17 de junio de 2022, mediante el cual se habría enviado el Oficio N° 000619-2022-GRLL-GGR-GRE-UGELP al recurrente, mediante el cual la entidad afirma haber proporcionado a este último la información solicitada.

Pese a ello, no se observa de autos la confirmación de recepción de dicho mensaje electrónico por parte del interesado, o una respuesta automática emitida por un sistema informatizado o el servidor del correo electrónico institucional de confirmación de envío, conforme lo exige el numeral 20.4 del artículo 20 de la Ley N° 27444, por lo que este colegiado no puede tener por bien notificado al recurrente al no existir evidencia indubitable de su entrega; por tanto, no se ha acreditado el cumplimiento de la normatividad antes expuesta.

En tal sentido, esta instancia no puede considerar que dicha respuesta electrónica cumplió con las condiciones establecidas en la normativa antes expuesta, ya que no se ha acreditado una comunicación efectiva hacia el recurrente, lo cual deberá acreditarse ante esta entidad en su oportunidad.

⁶ En adelante, Ley N° 27444.

En consecuencia, corresponde estimar el recurso de apelación presentado por el recurrente y ordenar a la entidad que otorgue la información pública requerida⁷, acreditando ante esta instancia su debida notificación, al no haberse descartado su posesión ni formulada excepción alguna, conforme a los argumentos expuestos en los párrafos precedentes.

Finalmente, en virtud de lo previsto por el artículo 35 del Reglamento de la Ley de Transparencia, aprobado por el Decreto Supremo N° 072-2003-PCM, en aplicación de la Ley N° 30057, Ley del Servicio Civil, corresponde a cada entidad determinar la responsabilidad en que eventualmente hubieran incurrido sus funcionarios y/o servidores por la comisión de presuntas conductas infractoras a las normas de transparencia y acceso a la información pública.

Asimismo, el artículo 4 de la Ley de Transparencia, señala que todas las entidades de la Administración Pública quedan obligadas a cumplir lo estipulado en la presente norma y que los funcionarios o servidores públicos que incumplieran con las disposiciones a que se refiere esta Ley serán sancionados por la comisión de una falta grave, pudiendo ser incluso denunciados penalmente por la comisión de delito de Abuso de Autoridad a que hace referencia el artículo 376 del Código Penal.

Además, el artículo 368 del Código Penal establece que el que desobedece o resiste la orden legalmente impartida por un funcionario público en el ejercicio de sus atribuciones, salvo que se trate de la propia detención, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres ni mayor de seis años.

De conformidad con lo dispuesto⁸ por el artículo 6 y en el numeral 1 del artículo 7 del Decreto Legislativo N° 1353; Decreto Legislativo que crea la Autoridad Nacional de Transparencia y Acceso a la Información Pública, Fortalece el Régimen de Protección de Datos Personales y la Regulación de la Gestión de Intereses;

SE RESUELVE:

Artículo 1.- DECLARAR FUNDADO el recurso de apelación interpuesto por **JAVIER ARTURO CARRIÓN OJEDA**; y, en consecuencia, **ORDENAR** a la **UNIDAD DE GESTIÓN EDUCATIVA LOCAL N° 01 EL PORVENIR** que otorgue la información pública requerida, acreditando ante esta instancia su debida notificación, conforme a los argumentos expuestos en la parte considerativa de la presente resolución, bajo apercibimiento de que la Secretaría Técnica de esta instancia, conforme a sus competencias, remita copia de los actuados al Ministerio Público en caso se reporte su incumplimiento, en atención a lo dispuesto por los artículos 368 y 376 del Código Penal.

Artículo 2.- SOLICITAR a la **UNIDAD DE GESTIÓN EDUCATIVA LOCAL N° 01 EL PORVENIR** que, en un plazo máximo de siete (7) días hábiles, acredite a esta instancia la entrega de dicha información a **JAVIER ARTURO CARRIÓN OJEDA**.

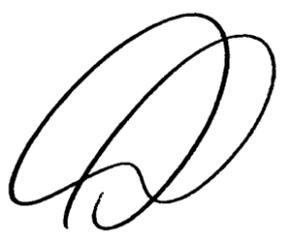
Artículo 3.- DECLARAR agotada la vía administrativa al amparo de lo dispuesto en el artículo 228 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444, Ley del Procedimiento Administrativo General aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS.

⁷ Salvaguardando, de ser el caso, la información protegida por las excepciones contempladas en la Ley de Transparencia, bajo los parámetros de interpretación restrictiva contemplados en el artículo 18 del mismo cuerpo legal.

⁸ De conformidad con lo dispuesto en el artículo 4 del Texto Único Ordenado de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por Decreto Supremo N° 004-2019-JUS.

Artículo 4.- ENCARGAR a la Secretaría Técnica del Tribunal de Transparencia y Acceso a la Información Pública, la notificación de la presente resolución **JAVIER ARTURO CARRIÓN OJEDA** y a la **UNIDAD DE GESTIÓN EDUCATIVA LOCAL N° 01 EL PORVENIR**, de conformidad con lo previsto en el artículo 18 de la norma antes citada.

Artículo 5.- DISPONER la publicación de la presente resolución en el Portal Institucional (www.minjus.gob.pe).



PEDRO CHILET PAZ
Vocal Presidente



ULISES ZAMORA BARBOZA
Vocal

vp: uzb



MARÍA ROSA MENA MENA
Vocal