

Mérida, Yucatán a veinte de mayo de dos mil ocho.-----

VISTOS: Para resolver el Recurso de Inconformidad interpuesto por el C. [REDACTED], mediante el cual impugna la resolución de la Unidad Municipal de Acceso a la Información Pública del Municipio de Progreso, recaída a la solicitud con número de folio 025.-----

ANTECEDENTES

PRIMERO.- En fecha catorce de febrero del año en curso, el C. [REDACTED] presentó una solicitud de información con número de folio 025 a la Unidad de Acceso a la Información Pública del H. Ayuntamiento de Progreso, en la cual requirió lo siguiente:

“CUANTO SE LE PAGÓ AL PROVEEDOR LLAMADO GRAN LATINA DE TURISMO SC DE RL, DEL 1 DE JULIO DEL 2004 AL 30 DE JUNIO DE 2007.”

SEGUNDO.- El veintiséis de marzo de dos mil ocho el LIC. ANDRES FELIPE GONZALEZ DIAZ, Titular de la Unidad Municipal de Acceso a la Información Pública del H. Ayuntamiento de Progreso Yucatán, notificó al C. [REDACTED] la respuesta a su solicitud; la cual es del tenor literal siguiente:

“PRIMERO.-EN VIRTUD DE QUE LOS DOCUMENTOS SOLICITADOS NO EXISTEN EN LOS ARCHIVOS DE ESTE AYUNTAMIENTO COMO SE SEÑALA EN EL CONSIDERANDO SEGUNDO, CON FUNDAMENTO EN EL ARTÍCULO 40 DE LA LEY DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA PARA EL ESTADO Y LOS MUNICIPIOS DE YUCATÁN, SE DECLARA QUE NO ES POSIBLE ENTREGAR LOS DOCUMENTOS SOLICITADOS, POR NO ENCONTRARSE ESTOS EN PODER DEL SUJETO OBLIGADO.

SEGUNDO.- NOTIFIQUESE AL PARTICULAR EL SENTIDO DE ESTA RESOLUCIÓN

ASÍ LO RESOLVIÓ Y FIRMA EL TITULAR DE LA UNIDAD

MUNICIPAL DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL H. AYUNTAMIENTO DE PROGRESO, YUCATÁN, LIC. ANDRES FELIPE GONZALEZ DÍAZ, EL 26 DE FEBRERO DE 2008."

TERCERO.- En fecha tres de abril del año en curso el C. [REDACTED] [REDACTED] interpuso recurso de inconformidad contra la resolución emitida por la Unidad de Acceso a la Información Pública del H. Ayuntamiento de Progreso, aduciendo lo siguiente:

"LA UNIDAD MUNICIPAL DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA DEL H. AYUNTAMIENTO DE PROGRESO, YUCATÁN. LIC. ANDRÉS FELIPE GONZÁLEZ DÍAZ, RESOLVIÓ Y ME NOTIFICA EL 26 DE MARZO DE 2008 A LAS 09:09 AM, QUE LOS DOCUMENTOS SOLICITADOS NO EXISTEN EN LOS ARCHIVOS DEL H. AYUNTAMIENTO, POR LO TANTO SE ME ESTA NEGANDO LA INFORMACIÓN, POR LO CUAL PRESENTO MI RECURSO DE INCONFORMIDAD."

CUARTO.- En fecha siete de abril de dos mil ocho en virtud de haberse cumplido con los requisitos que establece el artículo 46 de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán, se admitió el presente recurso.

QUINTO.- En fecha ocho de abril del año en curso, mediante oficio INAIP/SE/DJ/460/2008 se notificó y corrió traslado, a la Unidad de Acceso a la Información Pública recurrida a efecto de que, rinda un informe justificado de conformidad con lo señalado en el artículo 48 de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán, apercibiéndolo de que en el caso de no rendir el informe respectivo se tendrán como ciertos los actos que el recurrente reclama.

SEXTO.- En fecha veintidós de abril del año en curso, el Titular de la Unidad de Acceso a la Información Pública del H. Ayuntamiento de Progreso rindió el informe justificado, manifestando lo siguiente:

"...CON FECHA 18 DE FEBRERO DE 2008, DESPUES DE

TERCERO. Que el Secretario Ejecutivo es competente para resolver respecto del Recurso de Inconformidad interpuesto contra las resoluciones que emitan las Unidades de Acceso a la Información respectivas, según lo dispuesto en los artículos 45 y 48 último párrafo de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán, publicada en el Diario Oficial del Gobierno del Estado de fecha treinta y uno de mayo de dos mil cuatro; 17, 18, fracción XXIX y 97 del Reglamento Interior del Instituto Estatal de Acceso a la Información Pública del Estado de Yucatán, publicado en el Diario Oficial del Gobierno del Estado de Yucatán de fecha treinta de marzo de dos mil cinco.

CUARTO. La existencia del acto reclamado quedó acreditada con la respuesta de la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso al traslado que se le corrió con motivo de la admisión del presente recurso de inconformidad.

QUINTO. De la solicitud de información presentada por el recurrente se advierte que en ella requirió: **CUANTO SE LE PAGÓ AL PROVEEDOR LLAMADO GRAN LATINA DE TURISMO SC DE RL, DEL 1 DE JULIO DEL 2004 AL 30 DE JUNIO DE 2007.** A lo que la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso, resolvió declarar la inexistencia de la información.

Inconforme con la respuesta, el recurrente interpuso el presente medio de defensa, contra la inexistencia de la información resultando procedente en términos del artículo 45 primer párrafo de la Ley de la Materia que a continuación se transcribe:

“ARTÍCULO 45.- CONTRA LAS RESOLUCIONES DE LAS UNIDADES DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA QUE NIEGUEN EL ACCESO A LA INFORMACIÓN O BIEN CUANDO ÉSTA NO HAYA SIDO PROPORCIONADA DENTRO DE LOS PLAZOS CORRESPONDIENTES, EL SOLICITANTE DE LA INFORMACIÓN PODRÁ INTERPONER, POR SÍ

MISMO O A TRAVÉS DE SU LEGÍTIMO REPRESENTANTE, RECURSO DE INCONFORMIDAD ANTE EL SECRETARIO EJECUTIVO DENTRO DE LOS QUINCE DÍAS HÁBILES SIGUIENTES A LA NOTIFICACIÓN O A LA CONFIGURACIÓN DE LA NEGATIVA FICTA.- -

EL RECURSO DE INCONFORMIDAD TAMBIÉN PODRÁ SER INTERPUESTO CUANDO:

I.- EL SUJETO OBLIGADO SE NIEGUE A EFECTUAR MODIFICACIONES O CORRECCIONES A LOS DATOS PERSONALES;

Y

II.- EL SOLICITANTE CONSIDERE QUE LA INFORMACIÓN PÚBLICA ENTREGADA ES INCOMPLETA O NO CORRESPONDA A LA REQUERIDA EN LA SOLICITUD.

Admitido el recurso, se corrió traslado a la Autoridad para que dentro del término de diez días hábiles rindiera informe justificado sobre la existencia o no del acto reclamado, siendo el caso que dentro del término legal otorgado para tales efectos, la Unidad de Acceso recurrida rindió informe mediante el cual aceptó la existencia del acto reclamado ratificando la inexistencia de la información; de igual forma, agrego que dicha inexistencia fue declarada en el recurso de inconformidad marcado con el número 41/2006.

Planteada así la controversia, los siguientes considerandos analizarán la naturaleza de la información solicitada y la procedencia de la declaratoria de inexistencia.

SIXTO.- La Ley de Gobierno de los Municipios del Estado de Yucatán en sus artículos establece:

“ARTÍCULO 86.- EL TESORERO ES EL TITULAR DE LAS OFICINAS FISCALES Y HACENDARIAS DEL MUNICIPIO. SERÁ NOMBRADO Y REMOVIDO POR

EL CABILDO A PROPUESTA DEL PRESIDENTE MUNICIPAL.**ARTÍCULO 88.- SON OBLIGACIONES DEL TESORERO:****I.- EFECTUAR LOS PAGOS DE ACUERDO CON EL PRESUPUESTO DE EGRESOS;****II.- ABSTENERSE DE HACER PAGO ALGUNO NO AUTORIZADO;****III.- LLEVAR LA CONTABILIDAD DEL MUNICIPIO, LOS REGISTROS CONTABLES, FINANCIEROS Y ADMINISTRATIVOS DEL INGRESO, EGRESOS E INVENTARIOS, DE CONFORMIDAD CON LO PREVISTO EN LA PRESENTE LEY;****IV.- LLEVAR UN EXPEDIENTE POR CADA ORGANISMO PARAMUNICIPAL O FIDEICOMISO QUE SE CONSTITUYA, QUE SE INTEGRARÁ CON LA ESCRITURA CONSTITUTIVA Y SUS REFORMAS, LOS PODERES QUE SE OTORGUEN, LAS ACTAS DE ASAMBLEAS, EN SU CASO Y EL ESTADO FINANCIERO;****V.- RECAUDAR, ADMINISTRAR, CUSTODIAR, VIGILAR Y SITUAR LOS FONDOS MUNICIPALES, ASÍ COMO LOS CONCEPTOS QUE DEBA PERCIBIR EL AYUNTAMIENTO;****VI.- FORMULAR MENSUALMENTE, A MÁS TARDAR EL DÍA DIEZ DE CADA MES, UN ESTADO FINANCIERO DE LOS RECURSOS Y LA CUENTA PÚBLICA DEL MES INMEDIATO ANTERIOR Y PRESENTARLO A CABILDO, PARA SU REVISIÓN Y APROBACIÓN EN SU CASO;****VII.- ELABORAR Y PROPONER PARA SU APROBACIÓN EL PROYECTO DE PRESUPUESTO DE EGRESOS;****VIII.- EJERCER EL PRESUPUESTO DE EGRESOS Y CUIDAR QUE LOS GASTOS SE APLIQUEN DE ACUERDO CON LOS PROGRAMAS APROBADOS;****IX.- CONTESTAR OPORTUNAMENTE LOS PLIEGOS DE OBSERVACIONES Y RESPONSABILIDAD QUE HAGA LA CONTADURÍA MAYOR DE HACIENDA;****X.- ELABORAR Y MANTENER ACTUALIZADO EL PADRÓN DE CONTRIBUYENTES;****XI.- CUIDAR QUE LOS COBROS SE HAGAN CON EXACTITUD Y OPORTUNIDAD;****XII.- PROPORCIONAR LOS INFORMES QUE EL CABILDO, EL PRESIDENTE MUNICIPAL O EL SÍNDICO LE SOLICITE, Y****XIII.- LAS DEMÁS QUE EXPRESAMENTE LE OTORGUEN LAS LEYES.-----“**

De los numerales previamente citados, se colige que el Tesorero es el encargado de efectuar los pagos de acuerdo con el presupuesto de egresos y de llevar los registros contables, financieros y administrativos de los ingresos, egresos e inventarios, por lo tanto es la Unidad Administrativa que debe de tener en sus archivos los pagos que realice el Ayuntamiento a proveedores por la prestación de servicios.

Por otro lado, conviene destacar que en su escrito inicial el particular precisó que tuvo acceso a parte de la información solicitada y que dicha información si existe en los archivos del sujeto obligado, tal y como se deduce del recurso de inconformidad marcado con el número 41/2006, que incoara el propio recurrente contra la Unidad de Acceso del Ayuntamiento de Progreso.

Afin de contar con mayores elementos para mejor resolver, el suscrito realizó una consulta física del expediente previamente citado resultando lo siguiente:

1. La información solicitada por el particular consistió en "Copia de las facturas pagadas, número de folio, copias de sus respectivas pólizas de cheques, que ha pagado el Ayuntamiento de Progreso a la Agencia de Viajes Gran Latina de Turismo en las siguientes fechas del 1 de julio del 2004 al 30 de junio del 2005 y del 1 de julio de 2005 al 11 de septiembre del 2006."
2. La inconformidad del recurrente versó en la negativa ficta por parte de la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso.
3. La definitiva emitida en dicho expediente en su resolutive primero ordenó:
"Se **revoca** la negativa ficta emitida por la Unidad de Acceso a la Información Pública del Municipio de Progreso, Yucatán, objeto del recurso de inconformidad, a efecto de que entregue copias simples de las facturas y sus correspondientes pólizas de cheques que el Ayuntamiento de Progreso, Yucatán ha pagado a la agencia de viajes Gran Latina de Turismo, durante el periodo comprendido del primero de julio del dos mil cuatro al treinta de junio de dos mil cinco y del primero de julio del dos mil cinco al once de septiembre de dos mil seis, con fundamento en los artículos 39, tercer párrafo y 40 primer párrafo de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán y de conformidad con lo expresado en el Considerando Sexto de la presente resolución"

4. La Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso, emitió resolución en cumplimiento que en su parte conducente establece: " Primero.- Entréguese al particular 9 copias simples del documento solicitado, previo pago del derecho correspondiente, equivalente a la cantidad de \$9.00 /son nueve pesos 00/100 M.N.) y
5. El C. [REDACTED] mediante escrito de fecha veintiséis de enero de dos mil siete, manifestó el cumplimiento de entrega de información que solicitó, según consta en la resolución de fecha veintiocho de diciembre emitida por la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso. Y
6. El acuerdo de cumplimiento de fecha veintinueve de enero de dos mil siete, emitido por el suscrito.

De las precisiones antes realizadas, se concluye que la Unidad de Acceso a recurrida debe de tener en sus archivos información relativa a los pagos al proveedor Agencia de Viajes Gran Latina de Turismo en las fechas del 1 de julio del 2004 al 30 de junio del 2005 y del 1 de julio de 2005 al 11 de septiembre del 2006, tal y como se acredita con las constancias que integran el expediente de inconformidad marcado con el número 41/2006, que se invoca como hecho notorio en el presente caso, lo anterior encuentra sustento en el criterio jurisprudencial que a continuación se cita:

"REGISTRO NO. 199531

LOCALIZACIÓN:

NOVENA ÉPOCA

INSTANCIA: TRIBUNALES COLEGIADOS DE CIRCUITO

FUENTE: SEMANARIO JUDICIAL DE LA FEDERACIÓN Y SU

GACETA

V, ENERO DE 1997

PÁGINA: 295

TESIS: XXII. J/12

JURISPRUDENCIA

MATERIA(S): COMÚN

HECHO NOTORIO. LO CONSTITUYE PARA UN JUEZ DE

Ahora bien, a juicio del suscrito resulta claro que el sujeto obligado y la Unidad de Acceso deben de tener en sus archivos la información, toda vez que como quedó asentado en el considerando que precede, en el recurso de inconformidad radicado bajo el número 41/2003 la recurrida resolvió y entregó al particular copia de documentos de los pagos realizados por el Ayuntamiento de Progreso a la Agencia de Viajes Gran Latina de Turismo en las siguientes fechas del 1 de julio del 2004 al 30 de junio del 2005 y del 1 de julio de 2005 al 11 de septiembre del 2006", motivo por el cual deberá entregar al particular dicha información.

Después de haber establecido la existencia de parte de la información, conviene destacar que la declaratoria de inexistencia y los argumentos esgrimidos por la Autoridad sólo operan para la información comprendida en el período del doce de septiembre de dos mil seis al treinta de junio de dos mil siete, ya que no existen elementos que permitan deducir su existencia en los archivos del sujeto obligado.

Respecto a las manifestaciones vertidas por las autoridades, se colige que la Unidad Administrativa no cumplió con la pretensión del particular al no fundar ni motivar la inexistencia de la información requerida, ya que si bien de conformidad al artículo 37 fracción III la Unidad de Acceso es quien debe motivar y fundamentar la clasificación e inexistencia de una información, resulta lógico que al ser la Unidad Administrativa la que por su competencia, funciones o cercanía a la información conozca los motivos y circunstancias por las cuales no existe la información, dando así la oportunidad de razonamiento y evaluación que debe realizar la recurrida antes de emitir resolución, para determinar si tales motivos son suficientes, o en su defecto deberá ordenar una nueva búsqueda para esclarecer con precisión, congruencia y suficiencia al ciudadano todas las circunstancias y condiciones que sirvieron de base a la Autoridad para declarar la inexistencia de la información.

Por otra parte, la Unidad de Acceso a la información Pública del Ayuntamiento de Progreso, no atendió debidamente el derecho de acceso a la información del ciudadano, se dice lo anterior, toda vez que no permitió al hoy recurrente percibir los motivos y razones por las cuales la documentación solicitada no obra en los archivos del Sujeto Obligado, ya que tal garantía

Constitucional no sólo radica en la declaratoria de inexistencia sino que se extiende hasta el conocimiento de lo sucedido con la Información, garantizando así la Autoridad el principio de legalidad previsto en el artículo 16 de nuestra Carta Magna.

En la misma tesitura, conviene destacar que la importancia de la debida fundamentación y motivación en la declaratoria de inexistencia de Información, consiste en garantizar el derecho de acceso a la misma por parte de la ciudadanía, tan es así, que la propia Ley de la Materia prevé dos hipótesis normativas contempladas en las fracciones I y II del artículo 54, que suponen como causas de responsabilidad administrativa de los servidores públicos el uso, sustracción, destrucción u ocultamiento de información que se encuentre bajo su custodia, así como la negligencia, dolo o mal fe en la sustanciación de las solicitudes de acceso a la información. Cabe aclarar que en la fundamentación y motivación de la inexistencia es cuando se determina si la Autoridad, sustrajo, destruyó u ocultó información, o si la inexistencia de la misma no es materia de responsabilidad.

Una vez establecido lo anterior, conviene analizar si la Unidad de Acceso recurrida realizó las gestiones necesarias a fin de establecer la inexistencia de la información comprendida en el período de doce de septiembre de dos mil seis al treinta de junio de dos mil siete, para lo cual debió seguir los siguientes pasos:

1. Girar el requerimiento respectivo a la Unidad Administrativa competente.
2. La Unidad Administrativa competente deberá informar la realización de una búsqueda exhaustiva en su archivo.
3. La Unidad Administrativa competente deberá motivar la inexistencia de la documentación solicitada, brindando de esa forma certeza jurídica al particular.
4. La Unidad de Acceso a la Información Pública cumplió lo establecido deberá emitir una resolución debidamente fundada y motivada en la cual declare la inexistencia de la información, explicando al particular las razones y circunstancias de la misma.
5. Finalmente, la Unidad notificará la resolución al particular.

Como quedó precisado, la Unidad Administrativa con la que se siguió el

RESUELVE

PRIMERO. Con fundamento en los artículos 37 fracción III, 48, último párrafo de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán; y 97 del Reglamento Interior del Instituto Estatal de Acceso a la Información Pública del Estado de Yucatán, **se Modifica** lo conducente de la resolución de fecha veintiséis de febrero de dos mil ocho, emitida por la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso objeto del recurso de inconformidad, a efecto de según los establecido en los Considerandos Quinto, Sexto y Séptimo entregue la información que contenga los pagos realizados al proveedor llamado Gran Latina del primero de julio de dos mil cuatro al once de septiembre de dos mil seis, y motive la inexistencia de la información comprendida en el período de doce de septiembre de dos mil seis al treinta de junio de dos mil siete o en su caso entregue al misma.

SEGUNDO. Con fundamento en el artículo 109 del Reglamento Interior del Instituto Estatal de Acceso a la Información Pública del Estado de Yucatán, la Unidad de Acceso a la Información Pública del Ayuntamiento de Progreso, deberá dar cumplimiento al resolutivo Primero de la presente resolución en un término no mayor de cinco días hábiles contados a partir de que cause estado la presente resolución, apercibiéndole de que en caso de no hacerlo, se hará del conocimiento del Consejo General quien podrá hacer uso de los medios de apremio y en su caso, aplicará las sanciones respectivas de conformidad con el artículo 56 de la Ley de Acceso a la Información Pública para el Estado y los Municipios de Yucatán y 124 del Reglamento Interior del Instituto Estatal de Acceso a la Información Pública del Estado de Yucatán, por lo que deberá informar su cumplimiento a esta Secretaría Ejecutiva anexando las constancia correspondientes.

TERCERO. Notifíquese a las partes la presente resolución como legalmente corresponda.

CUARTO. Cúmplase.

RECURSO DE INCONFORMIDAD.

RECURRENTE: [REDACTED]

UNIDAD DE ACCESO: PROGRESO

EXPEDIENTE: 30/2008

Así lo resolvió y firma, el Secretario Ejecutivo del Instituto Estatal de Acceso a la Información Pública, Licenciado Pablo Loría Vázquez, el día veinte de mayo de dos mil ocho. -----

