

VOTO PARTICULAR QUE FORMULA EL COMISIONADO JAVIER MARTÍNEZ CRUZ, EN RELACIÓN CON LA RESOLUCIÓN DICTADA POR EL PLENO DE ESTE INSTITUTO DE TRANSPARENCIA, ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA Y PROTECCIÓN DE DATOS PERSONALES DEL ESTADO DE MÉXICO Y MUNICIPIOS, EN LA TRIGÉSIMA SEGUNDA SESIÓN ORDINARIA DE FECHA SEIS DE SEPTIEMBRE DE DOS MIL DIECISIETE, EN EL RECURSO DE REVISIÓN 01685/INFOEM/IP/RR/2017.

Lo anterior con fundamento en el artículo 14 fracciones X y XI del Reglamento del Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Protección de Datos Personales del Estado de México.

En la sesión del seis de septiembre del presente año, los integrantes del Pleno de este Instituto aprobaron Sobresee el recurso de revisión número 01685/INFOEM/IP/RR/2017, sentido que comparto en lo general, sin embargo, considero que en el resolutivo QUINTO se omitió fundamentar en lo previsto en los artículos 159 y 160 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública.

En mi opinión se le debió notificar al particular que podía impugnar la resolución vía recurso de inconformidad ante el Instituto Nacional de Transparencia, Acceso a la Información y Protección de Datos Personales, por las siguientes consideraciones:

Primero, el recurso de revisión 01685/INFOEM/IP/RR/2017 y Acumulados se desprende de antecedentes del asunto, en lo que nos interesa se solicitó por parte del recurrente, "...fondict debió cumplir con 'suministro de entre 1200 y 2000 tabletas touchscreen por un monto de 6'098,800.00 pesos clave 5151011068-002 entregarlos a al área usauría que es la coordinación de apoyo a la comunidad (representada por ntro. En f Oscar González Hernández) coordinador de apoyo a la comunidad . Solicitamos: - el la cantidad entregada por parte del proveedor. - El recibo y factura correspondeitne al importe pagado que consta en el convenio firmado. - el monmto total pagado, con factura que reúna los requisitos fiscales. - solicitamos el convenio que esta publicado, en la pagina de convenios del ipomex - los comprobantes d entrega a las personas y los comprobantes de verificación por parte de la secretaría yd e la coordianción , comprobantes de que verificaron su entrega - el uso que se le dieron a las tablets y el padrón de beneficiarios sólo nombre y municipio donde se entregaron, para que pueda ser proporcionado y , los padrones son pulbicos. - solicitamos también la autorización de que estos equipos fueron hechos suministrados por un tercero ." (Sic)

Obrando contestación del sujeto obligado mediante los siguientes archivos:

- a) Acuerdo de clasificación número CT-2016-034, emitido por el Comité de Transparencia del Sujeto Obligado de fecha dieciséis de diciembre de dos mil dieciséis, en el cual se clasifica información como reservada en tanto la Secretaría de la Contraloría no emita los resultados de inspección notificada por medio del número 210120000/4501/2016 la información relativa a la documentación del Programa de Apoyo a la Comunidad en el periodo del 1 de julio de 2015 al 15 de noviembre de 2016.
- b) Acuerdo de clasificación número CT-2017-025, emitido por el Comité de Transparencia del Sujeto Obligado de fecha seis de abril de dos mil dieciséis, en el cual se clasifica información como reservada en tanto la Secretaría de la Contraloría no emita los resultados de inspección

notificada por medio del número 210120000/4501/2016, así como el oficio 210120000/4501/2017 la información relativa a la documentación del Programa de Apoyo a la Comunidad en el periodo del 16 de noviembre de 2016 al 31 de marzo de 2017.

No obstante, por medio de informe justificado y alcance al mismo, el sujeto obligado en lo que nos interesa, adjuntó el Acuerdo de Clasificación número CT-2017-064, emitido por el Comité de Transparencia del Sujeto Obligado de fecha diez de agosto de dos mil diecisiete, en el cual se clasifica información como reservada en tanto la Secretaría de la Contraloría no emita los resultados de inspección notificada por medio del número 210120000/4501/2016, así como el oficio 210120000/4501/2017 la información relativa a la documentación del Programa de Apoyo a la Comunidad en el periodo del 16 de noviembre de 2016 al 31 de marzo de 2017.

Finalmente en el proyecto se concluye que el informe justificado y alcance al mismo, que emitió el sujeto obligado, satisface la solicitud de información, toda vez que modifica su acto impugnado, para emitir un acuerdo de clasificación por parte del Comité de Transparencia que genera certidumbre sobre la excepción al derecho de acceso a la información que en la especie se actualiza, siendo evidente la actualización de la fracción III del arábigo 192 de la Ley de Transparencia vigente en la entidad, por darse por satisfechos los elementos que integran dicha hipótesis.

Bajo este panorama, cabe señalar que aun y cuando no se confirmó en la resolución el Acuerdo de clasificación de la información, fue admitida la clasificación.

VOTO PARTICULAR RECURSO DE REVISIÓN 01685/INFOEM/IP/RR/2017 y Acumulados

Ante tal situación, y a partir de la interpretación¹ a los artículos 159 y 160 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública que son de la literalidad siguiente:

"Artículo 159. Tratándose de las resoluciones a los recursos de revisión de los Organismos garantes de las Entidades Federativas, los particulares podrán optar por acudir ante el Instituto o ante el Poder Judicial de la Federación.

Artículo 160. El recurso de inconformidad procede contra las resoluciones emitidas por los Organismos garantes de las Entidades Federativas que:

I. Confirman o modifican la clasificación de la información, ..."

Debió considerarse notificar a la particular que podía acudir ante el Instituto Nacional de Transparencia, Acceso a la Información y Protección de Datos Personales (INAI) o ante el Poder Judicial de la Federación para interponer recurso de inconformidad ante la confirmación de la clasificación de información reservada, favoreciendo con ello lo previsto en el artículo 1º de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos.

¹ Cfr. Tesis Aislada de la Décima Época P. II/2017 (10a.) INTERPRETACIÓN CONFORME. SUS ALCANCES EN RELACIÓN CON EL PRINCIPIO DE INTERPRETACIÓN MÁS FAVORABLE A LA PERSONA. El principio de interpretación conforme se fundamenta en el diverso de conservación legal, lo que supone que dicha interpretación está limitada por dos aspectos: uno subjetivo y otro objetivo; por un lado, aquél encuentra su límite en la voluntad del legislador, es decir, se relaciona con la funcionalidad y el alcance que el legislador imprimió a la norma y, por otro, el criterio objetivo es el resultado final a el propio texto de la norma en cuestión. En el caso de la voluntad objetiva del legislador, la interpretación conforme puede realizarse siempre y cuando el sentido normativo resultante de la ley no conlleve una distorsión, sino una atemperación o adecuación frente al texto original de la disposición normativa impugnada; asimismo, el principio de interpretación conforme se fundamenta en una presunción general de validez de las normas que tiene como propósito la conservación de las leyes; por ello, se trata de un método que opera antes de estimar inconstitucional o inconveniente un precepto legal. En ese sentido, sólo cuando exista una clara incompatibilidad o contradicción que se torne insalvable entre una norma ordinaria y la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos o algún instrumento internacional, se realizará una declaración de inconstitucionalidad o, en su caso, de inconveniente; por tanto, el operador jurídico, al utilizar el principio de interpretación conforme, deberá agotar todas las posibilidades de encontrar en la disposición normativa impugnada un significado que la haga compatible con la Constitución o con algún instrumento internacional. Al respecto, dicha técnica interpretativa está íntimamente vinculada con el principio de interpretación más favorable a la persona, el cual obliga a maximizar la interpretación conforme de todas las normas expedidas por el legislador al texto constitucional y a los instrumentos internacionales, en aquellos escenarios en los que permita la efectividad de los derechos humanos de las personas frente al vacío legislativo que previsiblemente pudiera ocasionar la declaración de inconstitucionalidad de la disposición de observancia general. Por tanto, mientras la interpretación conforme supone armonizar su contenido con el texto constitucional, el principio de interpretación más favorable a la persona lo potencia significativamente, al obligar al operador jurídico a optar por la disposición que más beneficia a la persona y en todo caso a la sociedad.

² Artículo 1o. En los Estados Unidos Mexicanos todas las personas gozarán de los derechos humanos reconocidos en esta Constitución y en los tratados internacionales de los que el Estado Mexicano sea parte, así como de las garantías para su protección, cuyo ejercicio no podrá restringirse ni suspenderse, salvo en los casos y bajo las condiciones que esta Constitución establece. Las normas relativas a los derechos humanos se interpretarán de conformidad con esta Constitución y con los tratados internacionales de la materia favoreciendo en todo tiempo a las personas la protección más amplia. Todas las autoridades, en el ámbito de sus competencias, tienen la obligación de promover, respetar, proteger y garantizar los derechos humanos de conformidad con los principios de universalidad, interdependencia, indivisibilidad y progresividad. En consecuencia, el Estado deberá prevenir, investigar, sancionar y reparar las

En este sentido, y para abundar en el tema conviene precisar que los particulares podrán interponer recurso de inconformidad ante el INAI o ante el Poder Judicial de la Federación dentro de los quince días posteriores a que se tuvo conocimiento de la resolución mediante el sistema electrónico que para tales efectos haya dispuesto el INAI o por escrito.

Cabe considerar, que también se podrá presentar por escrito ante este Instituto, instancia que a su vez tiene la obligación de remitirlo al día siguiente de su recepción al Organismo Garante de la Entidad Federativa, acompañado de la resolución impugnada.

Recurso de inconformidad, que deberá contener lo dispuesto en el artículo 162 de la Ley General de referencia, que reza de la siguiente forma:

"Artículo 162. El recurso de inconformidad deberá contener:

- I. El sujeto obligado ante el cual se presentó la solicitud;*
 - II. El número de la resolución del recurso de revisión de la resolución impugnada;*
 - III. El organismo garante que emitió la resolución que se impugna;*
 - IV. El nombre del inconforme y, en su caso, del tercero interesado, así como las correspondientes direcciones o medios para recibir notificaciones;*
 - V. La fecha en que fue notificada la resolución impugnada;*
 - VI. El acto que se recurre;*
 - VII. Las razones o motivos de la inconformidad; y*
 - VIII. La copia de la resolución que se impugna y, en su caso, de la notificación correspondiente.*
- El recurrente podrá anexar las pruebas y demás elementos que considere procedentes someter a consideración del organismo garante."*

Por lo que concluyó diciendo, que a fin de salvaguardar el derecho de acceso a la información del particular, se le debió notificar mediante el resolutivo QUINTO que podía interponer recurso de inconformidad ante el Instituto Nacional de Transparencia, Acceso a la Información

violaciones a los derechos humanos, en los términos que establezca la ley. Está prohibida la esclavitud en los Estados Unidos Mexicanos. Los esclavos del extranjero que entren al territorio nacional alcanzarán, por este solo hecho, su libertad y la protección de las leyes. Queda prohibida toda discriminación motivada por origen étnico o nacional, el género, la edad, las discapacidades, la condición social, las condiciones de salud, la religión, las opiniones, las preferencias sexuales, el estado civil o cualquier otra que atente contra la dignidad humana y tenga por objeto anular o menoscabar los derechos y libertades de las personas.

Instituto de Transparencia y Acceso a la Información Pública y
Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios

Tels. (722) 2 26 79 50 • Lada sin costo: 01 800 821 0441 • www.inai.mx.org.mx

Calle de Pino Suárez s/n actualmente
Carretera Toluca - Ixtapalapa No. 111
Col. La Michoacana, C.P. 52160
México, Estado de México



Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y
Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios

VOTO PARTICULAR
RECURSO DE REVISIÓN 01685/INFOEM/IP/RR/2017 y Acumulados

y Protección de Datos Personales (INAI) o ante el Poder Judicial de la Federación con base en lo dispuesto en los artículos 196 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de México de México y Municipios, 159 y 160 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública.

Javier Martínez Cruz
Comisionado
(Rúbrica)

Instituto de Transparencia, Acceso a la Información Pública y
Protección de Datos Personales del Estado de México y Municipios
Tel: (5255) 2 26 18 80 * Lucha sin costo: 01 800 821 0441 * www.infoem.org.mx

Calle de Pino Suárez s/n actual número
Carretera Polanco - Itapalapa No. 111,
Col. La Michoacana, C.P. 52166
Atlixco, Estado de México