



NUE 307- A- 2019 (AG)

**Santamaría Hernández contra Banco Central de Reserva (BCR)**

**Resolución Definitiva**

**INSTITUTO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA:** San Salvador, a las catorce horas con treinta y cuatro minutos del veinticinco de junio de dos mil veinte.

**Descripción del caso**

El presente procedimiento de apelación ha sido promovido por **Aníbal Santamaría Hernández**, en adelante, el apelante, en contra de la resolución emitida por la oficial de información del **Banco Central de Reserva (BCR)**, que presuntamente denegó cuatro de los siete requerimientos de información realizados por el apelante, consistentes en:

*"1. Copia de las actas del Consejo Directivo del Banco Central de Reserva en el periodo comprendido entre el uno de junio al nueve de octubre de dos mil diecinueve, particularmente en la que se haya abordado algún tema concerniente o relativo a los parámetros de búsqueda siguiente: **Sistema de Cuentas Nacionales, auditoria al Sistema de Cuentas Nacionales**. Además, en este punto también solicitó, los documentos anexos y los que sirvieron de base para la decisión adoptada en tales actas (Itálicas suplidas);*

*2. El detalle de los nombres y cargos públicos que se encuentren participando o hayan participado en cualquier actuación administrativa de auditoria interna o externa relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacionales dentro del BCR, en el periodo comprendido entre los meses de junio a la fecha de esta solicitud. Además, se solicita conocer la actuación administrativa o función específica que desarrolló cada uno de los servidores públicos que se enuncian a partir de este apartado (Itálicas suplidas);*

*4. Informe de actividades de auditoria interna extraordinarias o no planificadas en el plan anual de auditorías internas de BCR, en el periodo comprendido entre el mes de junio de 2019 a la fecha de esta solicitud (5 de noviembre de 2019), con indicación exclusiva de*



los siguientes elementos: i) el nombre o denominación de la auditoría extraordinaria; ii) la fecha de inicio y objetivos; iii) rubro o dependencias administrativas del BCR en los cuales va dirigida la auditoría (*Itálicas suplidas*);

5. *Copia de las comunicaciones enviadas y recibidas por medios físicos o electrónicos, por el presidente y vicepresidente de ese Banco por parte del Fondo Monetario Internacional (FMI) relativa a la gestión, administración, modificación, recomendaciones, resultados o conclusiones al Sistema de Cuentas Nacionales, en el periodo comprendido entre los meses de junio del año en curso [2019] a la fecha de esta solicitud (5 de noviembre de 2019). De este requerimiento únicamente resta la documentación correspondiente al vicepresidente del Banco (Itálicas suplidas).*

En ese sentido, al respecto de estos requerimientos la referida oficial de información en resolución con referencia 158/2019, de fecha 2 de diciembre de ese mismo año, en lo pertinente resolvió:

*"...3. Confirmase la Inexistencia de las "Actas de Consejo Directivo del Banco Central de Reserva en el periodo comprendido entre el uno de junio al nueve de octubre de dos mil diecinueve, particularmente en la que se haya abordado algún tema concerniente o relativo al 'Sistema de Cuentas Nacionales', 'Auditoría al Sistema de Cuentas Nacionales', debido a que se ha realizado una búsqueda exhaustiva dentro de las actas de Consejo Directivo de ese periodo y no se encuentran actas en las que se hayan abordado algún tema concerniente o relativo al 'Sistema de Cuentas Nacionales', 'Auditoría al Sistema de Cuentas Nacionales'.*

4. *Confirmase la inexistencia de las 'Copias de las comunicaciones enviadas y recibidas, por medios físicos o electrónicos, por el Vicepresidente de ese Banco por parte del Fondo Monetario Internacional (FMI) relativo a la gestión, administración, modificación, recomendaciones, resultados o conclusiones al Sistema de Cuentas Nacionales, en el periodo comprendido entre los meses de junio del año en curso a la fecha de esta solicitud', debido a que se han revisado los archivos de ingreso y salida de correspondencia de la Vicepresidencia del Banco Central y no se ha encontrado comunicación alguna entre la Vicepresidencia del Banco Central de Reserva de El Salvador y el Fondo Monetario Internacional, ni viceversa.*

5. *Confírmese la inexistencia del 'Detalle de los nombres y cargos públicos que se encuentren participando o hayan participado en cualquier actuación administrativa de auditoría interna o externa relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacionales dentro del BCR, en el periodo comprendido entre los meses de junio a la fecha de esta solicitud. Además, la actuación administrativa o función específica que desarrolló cada uno de los servidores públicos que se enuncien a partir de este apartado', debido a que el Departamento de Auditoría Interna no ha realizado ninguna auditoría interna relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacional, en el periodo comprendido entre los meses de junio a la fecha.*

6. *Confírmese la inexistencia del 'Informe de las actividades de auditoría interna extraordinarias o no planificadas en el plan anual de auditoría interna del BCR, en el periodo comprendido entre el mes de junio de 2019 a la fecha de esta solicitud, con indicación exclusiva de los siguientes elementos: i) el nombre o denominación de la auditoría extraordinaria; ii) la fecha de inicio y objetivos y; iii) el rubro o dependencias administrativas del BCR en los cuales va dirigida la auditoría', debido a que no se han ejecutado auditorías extraordinarias o no planificadas en el Plan Anual de Auditoría Interna del BCR, en el periodo comprendido entre el mes de junio de 2019 al 08 de noviembre de 2019".*

El Instituto admitió la apelación del caso y designó al Comisionado **Andrés Grégori Rodríguez**, para instruir el procedimiento y elaborar un proyecto de resolución. Asimismo, se requirió al ente obligado, como garantía a su derecho de defensa el informe que establece el Art. 88 de la Ley de Acceso a la Información Pública (LAIP).

En el informe justificativo, rendido por los apoderados del BCR, en lo medular se estableció que la oficial de información realizó las diligencias necesarias y oportunas para obtener la información de las unidades administrativas internas, conforme a lo establecido en el artículo 13 de los "Lineamientos para la Recepción, Tramitación, Resolución y Notificación de Solicitudes de Acceso a la Información", ya que en dicho artículo se establece el procedimiento que debe seguir el oficial de información para declarar la inexistencia de



información, literalmente señalan que *"como puede advertirse [...] de lo consignado en la resolución emitida el 2 de diciembre de 2019, notificada por medios electrónicos, la oficial de información [del BCR], cumplió con todos los procedimientos legales que corresponden para el caso de información inexistente por nunca haberse generado por el ente obligado"* (Itálicas suplidas).

En la etapa de audiencia oral, no compareció la parte apelante -no obstante estar legalmente citado y notificado-, contando únicamente con la asistencia de los apoderados del BCR, quienes ratificaron su ofrecimiento probatorio consistente en el expediente administrativo del presente procedimiento. Asimismo, en lo medular se estableció en sus alegatos que se ratifica el contenido del informe de defensa, constando que nunca se levantaron actas de inexistencia en virtud de ser información que nunca fue generada. Asimismo, se ratificó el contenido de la resolución de la oficial de información del BCR, con las diligencias de búsqueda realizadas, según consta en el expediente administrativo. En atención a lo cual solicita el sobreseimiento a favor del BCR.

A pregunta aclaratoria realizada por la Comisionada Yanira Cortez, la representación del ente obligado manifestó que la búsqueda de la información requerida se realizó conforme al procedimiento establecido en la LAIP, para los requerir a las unidades administrativas y, con la sola respuesta de estas, con base del Art. 13 de los "Lineamientos para la Recepción, Tramitación, Resolución y Notificación de Solicitudes de Acceso a la Información", es que se decretó la inexistencia de la información.

### **Análisis del caso**

El asunto medular consiste en determinar si se ha garantizado el Derecho de Acceso a la Información Pública (DAIP) del apelante, con las actuaciones realizadas por la oficial de información del BCR para su búsqueda, para lo cual, conviene realizar si estas fueron suficientes para encontrar la información objeto de controversia (I).

I. La LAIP plantea como límite al DAIP de toda persona, la inexistencia de la información, de conformidad con el Art. 73, el cual señala que en el caso que la información solicitada no se encuentre en la unidad administrativa correspondiente, **el/la oficial de información deberá analizar el caso y tomar las medidas correspondientes para su**

**localización.** En este sentido, dicho servidor público debe realizar todas las diligencias objetivas para encontrar la información y documentarlas, máxime cuando el ente obligado a quien se le solicita dicha información es el competente -de acuerdo a la normativa vigente-, en generar, resguardar o poseer la información solicitada.

Por lo cual, para que una declaratoria de inexistencia adquiera validez, debe estar amparada por todas las acciones realizadas para la ubicación de la información, correspondiéndole al ente obligado la carga de la prueba respecto a esa inexistencia. En este punto, este instituto ha establecido que: “[...] con el propósito de dar una mayor certeza de la inexistencia de la información requerida, es procedente que el oficial de información, no solo entregue la resolución de inexistencia, sino también las diligencias de localización de información y los resultados de las mismas...”<sup>1</sup>; lo cual permitiría generar mayor transparencia y confianza en el actuar de la administración pública.

En ese sentido, corresponde al ente obligado demostrar de manera fehaciente la búsqueda realizada, ante la declaratoria de inexistencia de información. Por lo cual se procederá a verificar si la búsqueda realizada en el presente procedimiento fue adecuada, a través del contenido del expediente con referencia 152/2019; lo anterior, conforme al argumento establecido por el BCR, el cual es que la información no se ha generado.

Es preciso señalar que, este Instituto ha reconocido como causales que pueden dar lugar a la inexistencia de la información, las siguientes: *a) que nunca se haya generado el documento respectivo, b) que el documento se encuentre en los archivos del ente obligado pero se haya destruido por su antigüedad, fuerza mayor o caso fortuito; y, c) que la información haya estado en los archivos de la dependencia o entidad y la inexistencia se derive de su destrucción, en ese caso deberá verificarse si ésta se realizó de conformidad con las disposiciones vigentes en ese momento, o bien, si la destrucción se hizo de manera arbitraria*<sup>2</sup>. (Itálicas suplidas).

A. En ese sentido, al analizar el expediente administrativo antes relacionado, a fs. 5 y 6, corre agregadas impresiones de correo electrónico remitido por Miliza Flores, Auditora

<sup>1</sup> Resolución definitiva dentro del expediente NUE 21-FR-2016, con fecha 06 de julio de 2016.

<sup>2</sup> Resolución Definitiva IAIP 39-A-2013, del 28 de octubre de 2013.



Interna del BCR, en el cual señala que es inexistente el detalle de los nombres y cargos públicos que se encuentren participando o hayan participado en cualquier actuación administrativa de auditoría interna o externa relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacionales dentro del BCR, en el periodo comprendido entre los meses de junio a noviembre 2019. Asimismo, es inexistente el informe de las actividades de auditoría interna extraordinarias o no planificadas en el plan anual de auditorías internas de BCR, en el periodo comprendido entre el mes de junio de 2019 a la fecha de esta solicitud (5 de noviembre de 2019). Para ambos casos la justificante de inexistencia se basa en la no realización de una auditoría interna o externa relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacionales dentro del BCR, en el periodo solicitado.

Al respecto, este instituto considera que, si bien es la unidad competente que puede tener la información relacionada anteriormente, el correo electrónico no detalla qué registros de la unidad se verificaron para concluir eso, puesto que el principio de verdad material conforme al Ar. 3 numeral 8 de la Ley de Procedimientos Administrativos (LPA), conmina ajustar las actuaciones de la autoridad con los hechos, aun cuando no haya sido alegados, en este caso por la parte apelante, por lo que, deberá realizar una búsqueda en los registros donde contienen las actuaciones de auditorías internas programadas y no programadas (mencionar el nombre del registro), junto con el oficial de gestión documental de la Institución de lo cual deberá levantar un acta, la cual deberá enviarse a la oficial de información para la entrega de la información, o declarar la inexistencia de la información con base a esos hechos.

B. Por otro lado, de fs. 7 a 10 del expediente administrativo, consta respuesta emitida por la Presidencia del BCR, en cuanto a los requerimientos correspondientes a “Copia de las actas del Consejo Directivo del Banco Central de Reserva en el periodo comprendido entre el uno de junio al nueve de octubre de dos mil diecinueve, particularmente en la que se haya abordado algún tema concerniente o relativo a los parámetros de búsqueda siguiente: **Sistema de Cuentas Nacionales, auditoría al Sistema de Cuentas Nacionales**” y a la documentación que acredite “las comunicaciones enviadas y recibidas por medios físicos o electrónicos, por el presidente y vicepresidente de ese Banco por parte del Fondo Monetario Internacional (FMI) relativa a la gestión, administración, modificación, recomendaciones, resultados o conclusiones al Sistema de Cuentas Nacionales, en el periodo comprendido entre

los meses de junio del año en curso [2019] a la fecha de esta solicitud (5 de noviembre de 2019)".

Es así que, respecto del primer requerimiento, se alegó que no se encontraron actas del Consejo Directivo que contengan la información solicitada, aclarando el contenido de las mismas constituyen información pública oficiosa por lo cual se pueden encontrar en el portal de transparencia del BCR, a fin de verificar tal circunstancia. En cuanto al segundo requerimiento, en los registros de correos electrónicos del vicepresidente de dicha institución, se estableció que se "han revisado los archivos de ingreso y salida de la correspondencia" y no se ha encontrado la información requerida por el apelante, por lo cual se estableció la inexistente la misma.

Sobre lo anterior, no se verifica en el expediente administrativo que se haya realizado por parte de la oficial de información un análisis del caso, conforme a lo establecido en el Art. 73 de la LAIP, tendiente a tomar medidas positivas para su localización. Que el análisis del Art. 13 de los *Lineamientos para la recepción, tramitación, resolución y notificación de solicitudes de acceso a la información*, debe realizarse de manera integrada a la LAIP y no de forma aislada, pues en tal caso se corre el riesgo de realizar una valoración restrictiva del Derecho de Acceso a la Información Pública.

Es así que en lo particular dicho artículo señala -en lo pertinente- "[...] En los casos que la información sea inexistente por nunca haberse generado por el ente obligado, la unidad administrativa lo hará de conocimiento al oficial de información y con dicha declaratoria se procederá a informar al solicitante de esa circunstancia [...]". Por tanto, la actuación de la oficial de información del BCR respecto a esta petición no fue suficiente, debido a que debió solicitar, más allá que se puede comprobar con la publicación de la información, una comprobación de la verificación realizada por la persona que tiene como función el resguardo de las actas, por medio del índice de temas de actas u otros similares; por lo que corresponde, que la oficial de información solicite dicha comprobación.

Por otro lado, sobre la información relativa a las copias de las comunicaciones enviadas y recibidas por medios físicos o electrónicos del **vicepresidente de ese Banco** por parte del Fondo Monetario Internacional (FMI) relativa a la gestión, administración,



modificación, recomendaciones, resultados o conclusiones al Sistema de Cuentas Nacionales, en el periodo comprendido entre los meses de junio del año en curso [2019] a la fecha de esta solicitud (5 de noviembre de 2019), es pertinente señalar que en las comunicaciones, no indican quien realizó dicha búsqueda, si solo se limitó a registros físicos o electrónicos, por lo que, es pertinente señalar una nueva búsqueda, que en el caso de los registros físicos deberá realizarlo con el oficial de gestión documental y levantar acta de dicha diligencia, y conforme a ella entregar la información o declarar la inexistencia, en el caso del registro electrónico deberá realizarlo la unidad de tecnología de la información o informática, el cual deberá levantar un acta en el que indique las gestiones realizadas y conforme a ello entregar la información o declarar la inexistencia de la información.

Es pertinente señalar que, los correos de los servidores públicos es un registro que contiene información pública, que las personas pueden acceder a través de las peticiones como las del presente procedimiento, limitando la información reservada o confidencial que puedan contener de conformidad con el Art. 6 letra "c" de la LAIP.

Debe considerarse que la realización adecuada de búsqueda y localización de información pública, para su posterior entrega, es parte integral de la dinámica gerencial que realiza el Estado, especialmente cuando se trata dar respuesta a la controlaría social del ejercicio de su función pública, por lo cual la oficial de información debe retomar una actitud eficiente respecto a lo requerido, pues incluso debe comprobarse la imposibilidad de su cumplimiento -en este caso por su inexistencia- y no solo alegarse. Es así, que el derecho de acceso a la información, no se garantiza solo en la emisión de una resolución, sino que su fundamento debe incluir las acciones realizadas para su consecución.

En razón de lo anterior y a efecto de garantizar DAIP del apelante, no solo basta con argumentar que la información nunca se ha generado, sino que se debe demostrar efectivamente tal circunstancia; por tanto, corresponde modificar la resolución objeto de controversia y ordenar bajo los parámetros antes señalados una búsqueda de la información, para ser entregada al apelante o la declaratoria fundada de su inexistencia.

### **3. Decisión del caso**



Por lo tanto, de conformidad con las razones antes expuestas, y con base en las disposiciones legales citadas y en los Arts. 2, 6, 18 y 85 y 86 de la Cn., y 94, 96 letra d y 102 de la LAIP, este Instituto **resuelve**:

a) **Modificar** el contenido de la resolución impugnada, la cual fue emitida por la oficial de información del **Banco Central de Reserva (BCR)**, en fecha 2 de diciembre de 2019, en los puntos objeto de controversia, respecto a los numerales 3, 4, 5 y 6 de tal resolución.

b) **Ordenar** al **BCR**, por medio de su titular, dentro del plazo de **siete días hábiles** contados a partir del siguiente a la notificación de esta resolución, ordene la realización de nueva búsqueda de la siguiente información:

1. [...] Actas del Consejo Directivo del Banco Central de Reserva en el periodo comprendido entre el uno de junio al nueve de octubre de dos mil diecinueve, particularmente en la que se haya abordado algún tema concerniente o relativo a los parámetros de búsqueda siguiente: **Sistema de Cuentas Nacionales, auditoria al Sistema de Cuentas Nacionales**. Además, documentos anexos y los que sirvieron de base para la decisión adoptada en tales actas. Para este caso, deberá contarse con una comprobación de la verificación realizada por la persona que tiene como función el resguardo de las actas, por medio del índice de temas de actas u otros similares; por lo que corresponde, que la oficial de información debe requerir dicha comprobación.

2. Detalle de los nombres y cargos públicos que se encuentren participando o hayan participado en cualquier actuación administrativa de auditoría interna o externa relativa a la gestión o administración del Sistema de Cuentas Nacionales dentro del BCR, en el periodo comprendido entre los meses de junio a noviembre de 2019. Además, se solicita conocer la actuación administrativa o función específica que desarrolló cada uno de los servidores públicos que se enuncian a partir de este apartado. Para este caso, deberá realizarse una búsqueda en los registros donde contienen las actuaciones de auditorías internas programadas y no programadas (mencionar el nombre del registro), junto con el oficial de gestión documental de la



Institución de lo cual deberá levantarse un acta, la cual deberá enviarse a la oficial de información para la entrega de la información, o declarar la inexistencia de la información con base a esos hechos.

3. Informe de actividades de auditoría interna extraordinarias o no planificadas en el plan anual de auditorías internas de BCR, en el período comprendido entre el mes de junio de 2019 al 5 de noviembre de 2019, con indicación exclusiva de los siguientes elementos: i) el nombre o denominación de la auditoría extraordinaria; ii) la fecha de inicio y objetivos; iii) rubro o dependencias administrativas del BCR en los cuales va dirigida la auditoría. Para este requerimiento, la búsqueda deberá realizarse conforme a lo señalado en el numeral 2, es decir, con apoyo del oficial de gestión documental de la Institución.

4. [...] Comunicaciones enviadas y recibidas por medios físicos o electrónicos, por el **vicepresidente de ese banco** por parte del Fondo Monetario Internacional (FMI) relativa a la gestión, administración, modificación, recomendaciones, resultados o conclusiones al Sistema de Cuentas Nacionales, en el período comprendido entre los meses de junio al 5 de noviembre de 2019. Deberá dejarse constancia de la búsqueda tanto de los registros físicos como de los electrónicos, por lo que, para esta nueva búsqueda, en el caso de los registros físicos deberá realizarse con el oficial de gestión documental y levantar acta de dicha diligencia, y conforme a ella entregar la información o declarar su inexistencia. En el caso del registro electrónico deberá realizarse en coordinación con la unidad de tecnología de la información o informática del BCR, el cual deberá levantar un acta en el que indique las gestiones realizadas y conforme a ello entregar la información o declarar la inexistencia de la misma.

Respecto a los cuatro puntos previamente señalados, deberá documentarse la búsqueda realizada según lo establecido para cada requerimiento, y si no se localizara podrá emitirse en el **plazo de tres días** posteriores a la búsqueda, resolución de inexistencia, que se deberá proporcionar al recurrente, junto a la documentación que respalde la búsqueda realizada con las actas correspondientes. Dicha información deberá ser entregada al apelante, en el plazo de veinticuatro horas vencido el anterior.

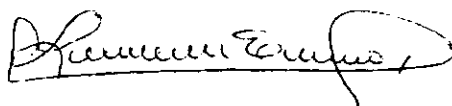
c) **Ordenar al BCR** que, por medio de su titular, dentro de las veinticuatro horas posteriores a la entrega de la documentación solicitada por el ciudadano apelante o del acta de inexistencia de la misma junto a diligencias de búsqueda, remita a este Instituto un informe de cumplimiento en el que conste la documentación entregada al apelante, así como su recepción, bajo pena de iniciar el procedimiento administrativo sancionatorio. Este informe puede ser remitido por vía electrónica a la dirección: **oficialreceptor@iaip.gob.sv**

d) **Hacer saber a las partes** que contra este acto administrativo no cabe recurso en esta sede administrativa, dejando expedito el derecho de acudir a la Jurisdicción Contencioso Administrativa, si así se considerase necesario.

e) **Remitir** el presente expediente a la Unidad de Cumplimiento de este Instituto para verificar la ejecución de esta resolución.

f) **Publíquese** esta resolución oportunamente.


*Notifíquese. -*



**PRONUNCIADA POR LAS COMISIONADAS QUE LA SUSCRIBEN**

SD/CC

...conforme a su original, con la cual se confrontó y para que lo proveído por este Instituto tenga su debido cumplimiento, se extiende la presente, a los veintiséis días del mes de junio de dos mil veinte.

  
José Augusto Hernández Funes  
NOTIFICADOR  
IAIP



