

Resolució 3/2019, de 10 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 411/2018

Administració reclamada: Ajuntament de Port de la Selva.

Informació reclamada: Expedients de llicència d'obres i de comunicació d'activitat d'un restaurant.

Sentit de la Resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació.

Resum: L'accés facilitat per l'Ajuntament suposa, almenys formalment, l'estimació extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació, ja que dona accés als expedients demanats, la qual cosa comporta la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven; en aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap altra declaració, amb el ben entès que si es mantenen dubtes sobre si l'accés facilitat comprèn tota la informació sol·licitada es poden resoldre en la fase d'execució d'aquesta Resolució, en la mesura que pressuposa l'accés efectiu a tota la informació sol·licitada.

Paraules clau: Ajuntament. Llicències. Obres. Activitats, Reclamació contra silenci. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 16 de novembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 411/2018, presentada contra l'Ajuntament de Port de la Selva, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 31 d'agost de 2018 la persona reclamant demana a l'Ajuntament del Port de la Selva "la consulta dels expedients de sol·licitud de llicència d'obres i de comunicació prèvia d'activitat del Restaurant Yukai".
3. El 10 de setembre de 2018 l'Ajuntament del Port de la Selva requereix a la persona reclamant els drets o els interessos legítims afectats pels expedients sol·licitats. També li fa saber que els dos expedients sol·licitats han estat resolts per la Junta de govern local.
4. El 5 d'octubre de 2018 la persona reclamant argumenta que la legislació de transparència i accés a la informació pública garanteix el dret d'accés sense necessitat d'acreditar cap dret ni interès.



Manifesta que està afectada per la seva condició de veïnatge. Invoca l'acció pública en matèria d'urbanisme, reconeguda per l'article 12 de la Llei d'urbanisme de Catalunya. Conclou sol·licitant que es tingui per contestat el requeriment i reitera el dret d'accés telemàtic i presencial a la informació sol·licitada.

5. La Reclamació presentada el 16 de novembre de 2018 indica que l'Ajuntament no ha facilitat la informació sol·licitada. Assenyala que el restaurant del que sol·licita els expedients causa molèsties al veïnatge.
6. El 21 de novembre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament del Port de la Selva i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
7. L'11 de desembre de 2018 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Port de la Selva i còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la que deriva aquesta Reclamació. La documentació rebuda inclou un escrit de l'Ajuntament del mateix 11 de desembre de 2018 que manifesta (i acredita) haver comunicat a la persona reclamant que pot accedir a la informació sol·licitada a través de la seu electrònica municipal.
8. El 8 de gener de 2018 la persona reclamant ha manifestat telefònicament a la GAIP que ha pogut accedir a l'expedient, si bé té pendent d'acabar de confirmar que inclou tota la informació corresponent.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que *"Les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol"*. L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte tot concretant que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb una sol·licitud d'accés a la informació pública.

L'article 2.c LTAIPBG defineix el dret d'accés a la informació pública com *"el dret subjectiu que es reconeix a les persones per a sol·licitar i obtenir la informació pública, en els termes i les condicions regulats per aquesta llei"*. Per la seva banda, l'apartat b del mateix precepte defineix la informació



pública com *“la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, inclosa la que li subministren els altres subjectes obligats d'acord amb el que estableix aquesta llei”*.

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, *“Les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda”*. I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix que *“El dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix aquesta llei. El dret d'accés a la informació pública només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis”*.

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG estableixi els següents requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública: *“2. Les limitacions legals al dret d'accés a la informació pública han d'ésser aplicades d'acord amb llur finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no es poden ampliar per analogia. 3. Per a aplicar límits al dret d'accés a la informació pública, l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. En la motivació cal explicitar el límit que s'aplica i raonar degudament les causes que en fonamenten l'aplicació”*.

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte “poden” dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: *“Els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació. 2. Els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació”*.

2. Pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació

L'antecedent 7 posa de manifest que l'Ajuntament ha facilitat a la persona reclamant l'accés a la informació pública sol·licitat i segons l'antecedent 8 la persona reclamant hi hauria accedit, si bé manté dubtes sobre l'accés efectiu a tota la informació sol·licitada.

L'accés facilitat per l'Ajuntament suposa, almenys formalment, l'estimació extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació, ja que dona accés als expedients demanats, la



qual cosa comporta la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap altra declaració, amb el ben entès que si es mantenen dubtes sobre si l'accés facilitat comprèn tota la informació sol·licitada es poden resoldre en la fase d'execució d'aquesta Resolució, en la mesura que pressuposa l'accés efectiu a tota la informació sol·licitada.

3. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

4. *Publicitat de les resolucions de la GAIP*

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

**Resolució**

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 10 de gener de 2019, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 411/2018 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, sens perjudici de les facultats de la GAIP per verificar i garantir l'accés efectiu a tota la informació sol·licitada.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 10 de gener de 2019

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.