

Resolució de 14 de gener de 2016, de finalització de la Reclamació 21/2015 amb acord de mediació

Administració reclamada: Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat.

Objecte de la reclamació: Manca de lliurament material, un cop produït el silenci administratiu, del balanç dels darrers tres anys, compte de resultats de pèrdues i guanys dels darrers tres anys i llibre major del quatre centres esportius municipals següents: Poliesportiu del Centre, Poliesportiu Sant Feliu, Piscines Municipals i Poliesportiu Fum d'Estampa.

Resum: Una sol·licitud d'accés prèvia a l'entrada en vigor de l'LTAIPBG s'ha tingut per presentada un cop la Llei entra en vigor per Decret d'alcaldia. No es pot acceptar la invocació del sentit negatiu del silenci per aplicació de la normativa bàsica estatal atès que l'LTAIPBG és plenament vigent i aplicable. La Resolució estimatòria extemporània no pot imposar nous terminis per a l'accés material a la informació. La manca de circuits o procediments prou àgils o la deficiència en la gestió documental per part de les administracions no es pot oposar vàlidament al compliment dels terminis legals per a la formalització de l'accés ni a la garantia del seu exercici efectiu. L'LTAIPBG tipifica com a infracció greu no resoldre les sol·licituds d'accés a la informació de manera expressa i motivada dins el termini d'un mes, així com incomplir els terminis establerts per facilitar la informació.

Paraules clau: Ajuntament. Mediació. Silenci negatiu. Silenci positiu. Llei bàsica estatal. Informació comptable. Estimació extemporània. Obligació de resoldre. Compliment del termini de lliurament efectiu a la informació.

Persona mediadora: Teresa Perelló i Domingo.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego.

Antecedents

1. En data 24 de novembre es presenta reclamació a la GAIP davant la inactivitat de l'Administració en relació amb la sol·licitud d'accés a l'expedient de contractació del servei de coadjuvant a la Intervenció Municipal, presentada a l'Ajuntament de l'Hospitalet el 4 de maig.
2. La sol·licitud inicial d'accés a la informació és prematura en ser prèvia a l'entrada en vigor de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) l'1 de juliol de 2016. L'Ajuntament, no havent acreditat interès legítim en l'expedient resol tenir-la per presentada a l'entrada en vigor de per Resolució 4926/2015, de 2 de juny, el Tinent d'Alcalde en funcions d'Hisenda i Recursos Generals de l'Hospitalet.
3. Per Decret d'alcaldia 6334/2015, de 31 de juliol de 2015 s'admet a tràmit la sol·licitud d'accés que es té per presentada l'1 de juliol.



4. El 7 d'octubre, davant la inactivitat de l'Administració en la resolució expressa de la sol·licitud d'accés objecte de reclamació, la persona interessada a través del seu representant legal, es reafirma en la invocació de la producció del silenci administratiu positiu previst amb caràcter general per la LTAIPBG i, a l'empara de l'article 35.3, reclama a l'Ajuntament el lliurament material de la informació dins del termini legalment establert de 30 dies.
5. Un cop transcorregut el termini de 30 dies fixat per l'article 35.3 LTAIPBG i no havent rebut resposta de l'Ajuntament al requeriment de lliurament material de la informació estimat per silenci administratiu, i dins del termini fixat legalment, es formalitza reclamació davant la GAIP el 24 de novembre de 2015. La reclamació conté tots els requisits exigits per a la seva tramitació, i expressa la voluntat de la persona reclamant d'acollir-se al procediment de mediació.
6. La GAIP admet a tràmit la reclamació per acord del Ple de 26 de novembre.
7. Amb data 1 de desembre s'adreça escrit a l'alcalde de l'Ajuntament en el què se li sol·licita informe jurídic sobre la reclamació i la designació de la persona que ha de representar a l'Ajuntament en el procediment de mediació. Aquest escrit té entrada al registre de l'Ajuntament el 3 de desembre.
8. Amb data 15 de desembre s'emet l'informe relatiu a la reclamació i es designa la persona representant de l'Ajuntament en el procediment de mediació. Aquest escrit té entrada a la GAIP el 16 de desembre de 2015. En l'informe l'Ajuntament no al·lega ni oposa res a l'accés, sinó que ben al contrari anuncia que es dictarà Decret d'alcalde estimant la sol·licitud d'accés, per bé que inadmetent la producció del silenci administratiu estimatori invocat per la persona reclamant en l'escrit que els havia adreçat el 7 d'octubre.
9. El 30 de desembre es convoca sessió de mediació, que se celebra l'11 de gener. En el decurs de la sessió, la representant de l'Ajuntament lliura a la GAIP el Decret d'alcalde 10015/2015, de 18 de desembre, pel qual s'estima extemporàniament la sol·licitud d'informació formulada el 4 de maig i admesa a tràmit el 31 de juliol, i es compromet a formalitzar l'accés material a la mateixa dins del termini màxim de 30 dies. El Decret desestima la invocació de producció del silenci administratiu positiu previst a l'article 35.1 LTAIPBG al·legant la incompetència del legislador català per regular el sentit del silenci administratiu de manera diferenciada a la llei bàsica estatal. La sessió conclou amb l'assoliment de l'acord que s'annexa a la present Resolució.



Fonaments jurídics

1. *Sobre la competència de la GAIP*

La GAIP té competència per tramitar aquesta reclamació atès que el seu objecte constitueix informació pública d'acord amb la definició que en fa l'article 2.b l'LTAIPBG, i l'Administració reclamada està inclosa en l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG i, per tant, està subjecta al règim d'accés a la informació pública i a la competència de la GAIP per garantir-lo conforme a l'article 39 LTAIPBG.

2. *Sobre el caràcter prematur de la sol·licitud d'accés a la informació pública en relació amb l'entrada en vigor de l'LTAIPBG*

La sol·licitud d'accés a la informació pública es realitza en el període de *vacatio legis* de l'LTAIPBG, d'acord amb la Disposició Final Quarta. Tot i que aquesta norma no estableix un règim transitori pel que fa a les sol·licituds realitzades prèviament a la seva entrada en vigor, demorada 6 mesos, l'Ajuntament mitjançant Resolució del Tinent d'Alcalde en funcions d'Hisenda i Recursos Generals, estableix el criteri de tenir-la per presentada a partir de l'entrada en vigor de la normativa esmentada sempre que no s'acrediti la condició de persona interessada en el procediment, cas en el qual seria d'aplicació immediata el règim d'accés als arxius i expedients establert a l'LRJPAC.

La GAIP aplaudeix aquest criteri de preservació de la sol·licitud d'accés enlloc de la seva desestimació per extemporaneïtat en no haver entrar en vigor la llei que emparava el dret d'accés, un cop comprovat que no concorria el caràcter de persona interessada, ja que evita a la persona interessada l'obligació de tornar a formular la petició a partir de l'1 de juliol.

3. *Sobre la resolució extemporània de la sol·licitud d'accés*

Un cop realitzada la ficció de presentació de la sol·licitud d'accés l'1 de juliol en virtut de la Resolució de la Tinent Alcalde en funcions abans esmentada, i admesa formalment a tràmit per Decret d'alcaldia el 31 de juliol, l'Ajuntament disposava d'un mes per a resoldre de manera expressa la sol·licitud a partir de l'endemà de la seva presentació, ex art. 33 LTAIPBG .

Tanmateix, l'Administració no va resoldre de manera expressa la sol·licitud dins de termini, per la qual cosa va operar el silenci administratiu. En aquest punt, cal insistir en la necessitat i en l'obligació de l'Administració d'acord amb l'article 42.1 de l'LRJPAC de resoldre de manera expressa les sol·licituds, ja que només així es produeix una adequada garantia i protecció dels drets de la ciutadania, i recordar que l'LTAIPBG tipifica coma infracció greu no resoldre les

sol·licituds d'accés a la informació de manera expressa i motivada dins del termini preceptiu(art. 78.2.i).

4. *Sobre la diligència obligada en la tramitació de les sol·licituds d'informació i la gestió documental*

El termini legalment fixat (art. 33 LTAIPBG) per a respondre la sol·licitud d'accés a informació pública és d'un mes, prorrogable en 15 dies més en casos de complexitat justificada. Aquest termini legal s'ha depassat molt àmpliament en el cas objecte de reclamació, la resolució expressa de la sol·licitud, que es tenia per presentada l'1 de juliol i que va ser admesa a tràmit el 31 de juliol, no es produeix fins el 18 de desembre.

L'informe emès per l'Ajuntament en relació amb aquesta reclamació justifica aquest retard en la pràctica d'un seguit d'actuacions necessàries per a la satisfacció del dret d'accés. Aquestes actuacions que s'allarguen durant més de cinc mesos i que consten relacionades i annexades a l'informe, resulten ser les pròpies de la petició dels expedients a la Intervenció i al Servei municipal competent.

L'aplicació correcta de les exigències de la Llei aconsellen l'organització de circuits més àgils i eficaços per a la gestió interna documental i la localització i provisió de la informació sol·licitada, que permeti en tot cas la resolució expressa de la sol·licitud dins del termini legal establert a l'article 33.1 LTAIPBG.

Cal recordar en aquest sentit que la durada extraordinària de la *vacatio legis* de l'LTAIPBG, de 6 mesos, tenia per finalitat precisament la de permetre que les administracions i ens obligats per la llei poguessin dur a terme les mesures organitzatives necessàries per a encarar-ne el seu compliment amb garanties. Així s'expressa la Disposició Final Tercera, concretament en el seu apartat 2 pel que fa als ens locals.

En tot cas, la manca de circuits o procediments prou àgils o la deficiència en la gestió documental per part de les administracions no es pot oposar vàlidament al compliment dels terminis legals per a la formalització de l'accés ni a la garantia del seu exercici efectiu.

5. *Sobre el sentit del silenci administratiu*

L'article 35 de l'LTAIPBG estableix el règim estimatori aplicable al silenci administratiu en les sol·licituds d'accés adreçades als ens i òrgans inclosos en seu àmbit d'aplicació, entre els quals els ajuntaments de Catalunya. Aquesta regulació s'aparta del règim desestimatori establert per la llei bàsica estatal; tanmateix, no ha estat objecte de recurs d'inconstitucionalitat, per la qual cosa és plenament vigent i ha de ser aplicada per les administracions catalanes, sens perjudici que un



òrgan jurisdiccional pugui plantejar qüestió d'inconstitucionalitat en aplicar la norma si la separació de la regulació catalana en relació amb l'estatal li planteja dubtes de legalitat. L'Ajuntament, doncs, no pot unilateralment atorgar efectes negatius al seu silenci davant una sol·licitud d'accés a informació pública invocant l'aplicació directa de la normativa bàsica estatal.

Les resolucions sobre les Reclamacions 20/2015 i 25/2015 s'estenen més en l'argumentari d'aquest fonament jurídic.

6. *Sobre el procediment de mediació*

La persona reclamant va sol·licitar en l'escrit de presentació de la reclamació el procediment de mediació. De conformitat amb el que estableix l'article 42 de l'LTAIPBG, les reclamacions es poden tramitar mitjançant un procediment de mediació i l'acord de mediació posa fi al procediment.

El procediment de mediació s'ha dut a terme de conformitat amb la normativa esmentada i els fonaments jurídics anteriors i s'ha desenvolupat d'acord amb el que preveu el Manual de Mediació de la GAIP que s'ha posat prèviament, a disposició de les parts i que aquestes declaren que coneixen i accepten.

7. *Sobre el seguiment de l'execució de les Resolucions de la GAIP*

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

8. *Sobre la 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, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

**Resolució:**

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, i atès que en l'acord de mediació i en la informació que consta a l'expedient no s'aprecia la concurrència d'elements contraris a l'ordenament jurídic, el Ple de la GAIP, el Ple de la GAIP, en la sessió de 14 de gener, resol:

1. Ordenar el compliment de l'Acord de Mediació que conté les condicions, termini i format per a l'accés material i efectiu a la informació sol·licitada.
2. Ordenar a l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat que informi la Comissió de les actuacions fetes per a l'execució material de l'acord.
3. Convidar a la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
4. Declarar la finalització del procediment de Reclamació 21/2015 i ordenar la publicació d'aquesta Resolució, i de l'Acord de mediació que s'hi adjunta, a la pàgina web de la GAIP www.gaip.cat

Barcelona, 14 de gener de 2016

Hi consta la firma.

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.



Annex
ACORD DE MEDIACIÓ
de l'11 de gener de 2016, relatiu a la Reclamació 21/2015

REUNITS

- La persona representant de l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat,
- I el representant de la part reclamant,

ACORDEN

Primer. Administració obligada

La persona representant de l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat lliura en aquest acte el Decret d'Alcaldia 010015/2015, de 18 de desembre de 2015, pel qual s'estima la sol·licitud d'informació formulada per la persona reclamant i es compromet a lliurar a la persona reclamant la documentació.

Segon. Informació que ha de ser lliurada.

- Balanç dels darrers tres anys, al compte de resultats de pèrdues i guanys dels darrers tres anys i al llibre major del Poliesportiu del Centre, del Poliesportiu Sant Feliu, de les Piscines Municipals i del Poliesportiu Fum d'Estampa.

Tercer. Format

La informació serà facilitada en suport paper al representant de la persona reclamant, que es posarà a la seva disposició a les dependències de l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat.

Quart. Termini de lliurament de la informació

La informació es lliurarà en un termini de dues setmanes a partir de la signatura del present acord per les parts.



La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li en un termini d'una setmana l'execució d'aquest acord i dels seus termes.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà a la propera sessió del Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Per l'Administració:

Per la persona reclamant:

Hi consten les firmes.