

Resolució de 28 de gener de 2016, de finalització de la Reclamació 24/2015 amb acord de mediació

Administració reclamada: Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat

Objecte de la reclamació: Informes dels serveis tècnics de l'Àrea d'Espai Públic, Urbanisme i Sostenibilitat en els quals es fonamenta un acord de la Junta de Govern Local.

Resum: Una sol·licitud d'accés a un expedient en tràmit formulada com a persona interessada pot ser reclamada davant la GAIP, que aplicarà, si escau, la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu. L'Ajuntament té l'obligació de resoldre de manera expressa i dins de termini tant les peticions d'accés a expedients en condició de persona interessada, com les sol·licituds d'accés a informació pública. L'acord assolit en procediment de mediació satisfà l'objecte de la reclamació.

Paraules clau: Ajuntament. Mediació. Persona interessada. Informació tècnica. Obligació de resoldre.

Persona mediadora: Teresa Perelló i Domingo, membre de la GAIP.

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 als informes tècnics de l'àrea d'espai públic, urbanisme i sostenibilitat de l'ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat, en què es fonamenta un acord de la Junta de Govern Local.
2. La sol·licitud d'accés es formula el 4 de maig, abans de l'entrada en vigor de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), tot invocant la condició de persona jurídica interessada en l'expedient, a l'empara de l'art. 35.a) de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (LRJAPAC). L'ajuntament no va resoldre la seva sol·licitud.
3. La mateixa persona reclamant havia formulat simultàniament altres dues sol·licituds d'accés a informació pública, també prèvies per tant a l'entrada en vigor de l'LTAIPBG, en relació amb les quals el mateix ajuntament, després de constatar que no reunia la condició de persona interessada en l'expedient, va acordar tenir-les per presentades en el moment de l'entrada en vigor de l'LTAIPBG; així es disposa a la Resolució 4926/2015, de 2 de juny de 2015, i a la Resolució 5477/2015, de 4 de juny, ambdues del Tinent d'Alcalde en funcions d'Hisenda i



Recursos Generals de l'ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat. En relació amb la petició d'accés que ara és objecte de reclamació, tanmateix, l'ajuntament no va dictar cap resolució que estipulés una tramitació anàloga, per bé que la persona reclamant així ho va suposar preveient el manteniment del criteri municipal que li havia estat d'aplicació en els casos previs abans esmentats .

4. La persona reclamant, davant del silenci de l'ajuntament i entenent que la seva petició d'accés seguia la tramitació a l'empara de l'LTAIPBG, va adreçar un nou escrit a l'ajuntament amb data 7 d'octubre, en el qual li manifestava que entenia estimada la seva sol·licitud per silenci administratiu positiu i, a l'empara de l'article 35.3 LTAIPBG, reclamava a l'ajuntament el lliurament efectiu de la informació dins del termini legalment establert de trenta dies.
5. Un cop transcorregut el termini de 30 dies fixat per l'art. 35.3 LTAIPBG sense haver rebut resposta de l'ajuntament al requeriment de lliurament de la informació, i dins del termini fixat legalment, es formalitza reclamació davant la GAIP el 24 de novembre de 2015. La reclamació 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 de 2015, ho comunica a les parts i reclama a l'Ajuntament amb data 30 de novembre l'informe jurídic i l'expedient de sol·licitud d'accés objecte de reclamació. En el mateix escrit, s'informa l'ajuntament que la persona reclamant ha sol·licitat el procediment de mediació i es demana del consistori que designi la persona que l'ha de representar en aquest procediment.
7. Amb data 15 de desembre l'ajuntament emet l'informe jurídic relatiu a la reclamació i 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 manifesta que no ha tramitat la sol·licitud d'accés a la informació pública, per ser prèvia a l'entrada en vigor de l'LTAIPBG. Afirmar que no han aplicat a aquest cas el criteri seguit pel mateix ajuntament amb motiu d'altres sol·licituds d'accés prematures formulades per la mateixa persona, de tenir-la per presentada a l'entrada en vigor LTAIPBG, sinó la regulació prevista per a l'article 35.a) LRJAPAC, i afirma que, d'acord amb ella, la inactivitat de l'Ajuntament ha comportat la desestimació per silenci del cas sense cap altra conseqüència jurídica. Conclou l'informe de l'ajuntament dient que en tot cas, i atès que la persona reclamant ha impugnat davant la jurisdicció contenciosa administrativa l'acord de la Junta de Govern Local, ja tindrà accés als informes dels serveis tècnics en què es fonamenta un cop l'Ajuntament els hagi aportat al Jutjat, abans del proper 7 de gener de 2016, i aquest li en doni trasllat com a part processal.
8. 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 còpia del document que acredita la presentació, entre d'altra documentació, de l'informe dels serveis tècnics objecte de reclamació



al Jutjat Contenciós Administratiu núm. 2 de Barcelona, i es compromet a aportar a la persona reclamant còpia d'aquests informes en suport paper, dins del termini de quinze dies. La sessió conclou amb l'assoliment de l'acord que s'annexa a aquesta Resolució.

9. Amb data 22 de maig, la representant de l'Ajuntament en la mediació comunica a la GAIP que acaba de ser informada que la informació objecte de sol·licitud d'accés, de fet, ja va ser lliurada a la persona reclamant amb data 23 de juny per part del Servei de Contractació del mateix Ajuntament, circumstància que li era desconeguda i que, per això, no ho havia fet constar en l'informe ni en el decurs del procediment de mediació.

Fonaments jurídics

1. Sobre la competència de la GAIP per tramitar la reclamació

El fet que la sol·licitud d'accés als informes tècnics es formulés inicialment fonamentada en la condició de persona interessada i a l'empara de la LRJPAC no pressuposa que no pugui ser d'aplicació el règim de garantia a l'accés establert per l'LTAIPBG, entre els quals la reclamació davant la GAIP, ja que l'article 18.3 LTAIP estableix expressament que l'exercici del dret d'accés a la informació pública no requereix la invocació de cap norma, cosa que inclou la mateixa legislació de transparència .

D'altra banda, la condició de persona interessada no és incompatible amb el règim de garanties a l'accés que deriva de l'LTAIPBG, inclosa la instància de reclamació davant la GAIP, ans al contrari: l'empara que ofereix aquesta llei amb la possibilitat de reclamació gratuïta davant d'un òrgan independent a les persones sol·licitants d'accés a informació pública, en general, s'ha de fer extensiva encara amb més raó a les persones interessades a obtenir la informació inclosa en els procediments administratius que els afecten. En aquest sentit s'ha d'interpretar la disposició addicional primera LTAIPBG, que no qüestiona la competència de la GAIP per entendre sobre reclamacions en matèria d'accés a la informació pública formulades per persones interessades en un procediment administratiu, sinó que només incideix en el dret que haurà d'aplicar la GAIP per resoldre-les: la legislació en matèria de transparència i accés a la informació pública, o en cas de persones interessades en un procediment administratiu en tràmit, la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu.

La GAIP ha seguit aquest mateix criteri en les Resolucions de finalització de les Reclamacions 17/2015 i 19/2015.

Tanmateix, el cert és que la sol·licitud d'accés a l'expedient es formula amb caràcter prematur en relació amb l'entrada en vigor de l'LTAIPBG i del sistema de garanties que s'hi preveu, i de manera destacada la reclamació davant la GAIP. Aquest podria ser, doncs, un obstacle per a la seva admissió



a tràmit. Ara bé, el capteniment del mateix ajuntament en relació amb altres dues sol·licituds de la mateixa persona reclamant, consistent en notificar-li sengles resolucions que declaraven que es tindrien per presentades un cop entrada en vigor l'LTAIPBG i que es tramitarien d'acord amb aquesta llei i els terminis que s'hi fixen, va dur la persona reclamant a pensar raonablement i confiar legítimament que l'ajuntament seguiria el mateix criteri d'esmena de l'extemporaneïtat en aquesta petició d'accés.

L'ajuntament podia haver destruït aquesta presumpció de la persona reclamant, basada en el propi capteniment seguit per l'ajuntament en casos anteriors anàlegs, resolent de manera expressa desestimant l'accés i motivant la seva decisió, però no ho va fer. Ni tan sols quan el 7 d'octubre la persona reclamant li va manifestar novament la seva convicció que la seva sol·licitud d'accés s'estava tramitant d'acord amb establert a l'LTAIPBG i que, en conseqüència, la creia estimada per silenci i en demanava formalment l'accés efectiu, l'ajuntament tampoc no va resoldre de manera expressa indicant-li l'error i el canvi de criteri que havia decidit seguir en aquest cas.

La reclamació davant la GAIP, doncs, es produeix des de l'al·legació per part de la persona interessada de l'estimació per silenci produït a l'empara de l'LTAIPBG i partint de la convicció que l'ajuntament havia validat la sol·licitud d'accés tenint-la per presentada a partir de l'entrada en vigor de l'LTAIPBG, com efectivament es va produir en els anteriors de la mateixa persona reclamant sobre els quals la GAIP estava coneixent (reclamacions 21/2015 i 24/2015)

En conseqüència amb l'anterior, la GAIP va tramitar la reclamació .

2. Sobre la resolució expressa de les sol·licituds d'accés.

No és fins l'informe jurídic emès per l'ajuntament a instància de la GAIP amb data 15 de desembre de 2015 que s'expressa per primera vegada el criteri de l'ajuntament en relació amb aquesta petició d'accés en concret, en el sentit de no tenir-la per presentada amb l'entrada en vigor de l'LTAIPBG. L'ajuntament, tanmateix, no motiva aquest criteri que se separa del seguit en altres sol·licituds similars coetànies, ni tampoc no justifica per què no va resoldre de manera expressa aquella sol·licitud d'accés a l'expedient formulada inicialment a l'empara de l'art. 35.a) LRJPAC, com hauria estat la seva obligació, d'acord amb l'art. 42.1 de la mateixa llei. Aquesta resolució expressa hauria permès a la persona sol·licitant conèixer la posició de l'Ajuntament i, si fos desestimatòria, impugnar-la.

El silenci persistent de l'Ajuntament al llarg dels set mesos següents a la sol·licitud tampoc no es va trencar davant del segon escrit de la persona reclamant, sol·licitant l'accés efectiu a l'expedient un cop presumida l'estimació per silenci de la seva petició.

Per tant, si bé és cert que l'ajuntament no li va notificar expressament l'aplicació del mateix criteri seguit en els dos precedents anàlegs, el cert és que l'equívoc no s'hauria produït si l'ajuntament



hagués tingut la diligència deguda i hagués resolt de manera expressa les seves peticions d'accés formulades el 4 de maig a l'empara de l'LRJPAC i el 7 d'octubre a l'empara de l'LTAIPBG. El silenci persistent juntament amb la diversitat de criteris de l'ajuntament en relació amb la legislació a aplicar a la petició han tingut com a conseqüència un impediment material a l'accés a un expedient en uè la persona reclamant hi tenia el dret d'accés reconegut per ambdues normatives, en ser persona interessada (art. 35.a) LRJPAC) i en constituir contingut propi d'informació pública (art. 2 LTAIPBG), que resulta clarament lesiu i mereix l'empara de la GAIP.

3 . 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.

Ni abans ni durant el procediment de mediació l'ajuntament no ha formalitzat oposició a l'admissió i la tramitació de la reclamació per part de la GAIP. Ans al contrari, l'ajuntament ha acordat voluntàriament la integritat de l'acord que s'annexa.

4. 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 .

Segons consta a l'antecedent 9, l'ajuntament ha informat que la informació hauria estat ja lliurada abans de l'acord de mediació i ho acredita aportant un justificant de rebuda d'una documentació adreçada a la persona reclamant. Tanmateix, en el moment d'aprovar aquesta Resolució no consta a la GAIP la conformitat de la persona reclamant en relació amb la coincidència entre la informació que havia sol·licitat i que l'ajuntament es va comprometre a lliurar-li en l'acord de mediació, i la documentació que l'ajuntament al·lega ara haver-li enviat prèviament.

5. 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, en la sessió de 28 de gener, per unanimitat, resol:

- I. Ordenar el compliment de l'acord de mediació en tots els seus termes.
- II. 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.
- III. Declarar la finalització del procediment de reclamació 24/2015 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, 28 de gener de 2016

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.



ACORD DE MEDIACIÓ

de l'11 de gener de 2016, relatiu a la Reclamació 24/2015

REUNITS

- En representació de l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat, la senyora Laura Gómez Ramón,
- I la part reclamant,

ACORDEN

Primer. Administració obligada

La representant de l'Ajuntament de l'Hospitalet de Llobregat lliura en aquest acte còpia del document que acredita la presentació de l'expedient relatiu a la impugnació de l'Acord de la Junta de Govern Local U0304/131 al Jutjat Contenciós Administratiu número 2 de Barcelona, que inclou els informes dels Serveis Tècnics de l'Àrea d'Espai Públic, Urbanisme i Sostenibilitat, sol·licitats per la persona reclamant. Es compromet a aportar a la part reclamant còpia d'aquests informes, donant satisfacció a la sol·licitud d'accés a informació pública de la persona reclamant.

Segon. Informació que ha de ser lliurada.

- Informes Tècnics de l'Àrea d'Espai Públic, Urbanisme i Sostenibilitat en els que es fonamenta l'Acord de la Junta de Govern Local U0304/131.

Tercer. Format

La informació es facilitarà en suport paper a la persona reclamant, 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 màxim de 15 dies 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 expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

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.