

**Resolució 33/2018, de 23 de febrer**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 488/2017

**Administració reclamada:** Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB).

**Informació reclamada:** Diverses qüestions relacionades amb el concert del CSSB amb la Fundació Pere Mitjans.

**Sentit de la resolució:** Finalització per acord de mediació.

**Resum:** Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció del reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

**Paraules clau:** Consorci. Serveis socials. Concert. Contractes. Execució de contractes. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord.

**Vocal mediador:** Josep Mir Bagó.

**Antecedents**

1. El 7 de desembre de 2017 entra a la GAIP la Reclamació 488/2017, presentada contra el Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant demana el procediment de mediació previst per 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 per el Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 5 de novembre de 2017 la persona reclamant presenta una sol·licitud d'informació pública (SAIP) a la Generalitat de Catalunya que, en relació amb la informació facilitada a la mateixa persona reclamant per la Resolució del CSSB de 30 d'octubre de 2017 (diversos documents relatius al concert del CSSB amb la Fundació Pere Mitjans sobre l'Equipament residencial Estació del Mar), sol·licita el següent:
  - 2.1. En relació amb el previst pels articles 24 i 25 del Plec de clàusules administratives particulars per a regir els contractes de gestió de serveis públics, modalitat concert, a adjudicar mitjançant procediment negociat sense publicitat, i amb l'expedient de contractació 002/2016:
    - Identificació de la persona responsable del seguiment del contracte designada pel CSSB.



- Supervisions realitzades per la persona responsable del seguiment del contracte per comprovar que la seva realització s'ajusta a la correcta execució del que estableix el contracte. En cas afirmatiu, aportar la documentació que les acredita.
  - Còpia o, sinó, accés a les ordres o instruccions formulades per la persona responsable del seguiment del contracte al contractista, en la mesura que existeixin.
  - Còpia o, sinó, accés a l'informe d'avaluació final de la contractació realitzat per la persona responsable del seguiment del contracte.
- 2.2. La concreció de les prestacions que integren la relació jurídica de consum entre l'empresa contractista i les persones usuàries del servei, mentre duri l'execució del contracte, d'acord amb el previst per l'article 26.2 del Plec de clàusules esmentat per l'apartat anterior.
- 2.3. Una còpia oficial dels serveis opcionals autoritzats pel CSSB, en relació amb l'article 3.1.3.2 del Plec de clàusules tècniques per a la concertació de 26 places per a persones amb discapacitat intel·lectual i necessitat de suport extens o generalitzat a les llars residència números 2, 3 i 4 del carrer Lope de Vega 1-3, de Barcelona, de la Fundació Pere Mitjans.
- 2.4. Una còpia del projecte de funcionament presentat al concurs per a la concertació i que ha motivat l'adjudicació, segons el previst per l'article 6.9 del Plec de clàusules tècniques citat en el paràgraf anterior (la realització de les activitats necessàries per a mantenir el màxim nivell d'integració social de l'usuari al centre, al seu entorn, en les relacions personals i familiars i en la relació amb la comunitat).
- 2.5. Consulta i, si escau, còpia previ pagament de les taxes corresponents, de tota la documentació prevista per l'article 12.1 del Plec de clàusules tècniques citat pels paràgrafs anteriors (projecte funcional de la llar residència).
- 2.6. Indicació de si s'ha realitzat alguna auditoria per verificar el compliment dels compromisos contractuals i, si no s'ha realitzat, si hi ha circumstàncies per realitzar una.
- 2.7. La reclamació presentada el 7 de desembre de 2017 indica que hi hauria transcorregut més d'un mes des de la presentació de la sol·licitud d'informació citada per l'antecedent anterior i que la persona reclamant no hauria rebut cap resposta a la seva sol·licitud.
3. La Resolució del CSSB d'1 de desembre de 2017 (notificada a la persona reclamant l'11 del mateix mes) estima formalment la sol·licitud d'informació indicada pel precedent 2 i, en conseqüència, facilita a la persona reclamant la informació següent:

*El responsable del CSSB i per tant responsable últim del seguiment de totes les actuacions que es duen a terme per part d'aquesta Administració pública és el gerent senyor Joan Uribe Vilarrodona, nomenat en data 16 de març de 2017 per Consell de govern de la entitat.*



*Els contractes de serveis tenen diferents nivells de seguiment: econòmic-administratiu, de la qualitat de vida de les persones ateses i dels requisits de les condicions materials de l'equipament.*

*Des del Consorci s'han realitzat 4 seguiments presencials tècnics que no donen lloc a cap tipus d'acta, ja que la seva valoració ha estat positiva. En qualsevol cas, el servei d'inspecció del Departament de Treball i Afers Socials i Familiars periòdicament realitza inspeccions que donen lloc a les corresponents actes d'inspecció. D'aquest recurs en concret, centre Estació de Mar, el Consorci no ha rebut fins a la data cap còpia de tals actes, ignorant si s'han produït les visites d'inspecció corresponents.*

*En relació amb l'informe d'avaluació final de la contractació, així com amb l'informe dels serveis opcionals que han estat autoritzats pel Consorci i amb el projecte de funcionament presentat per al concurs de concertació de l'esmentat recurs, els adjuntem per còpia en el present annex.*

*Finalment i en relació amb la informació sobre una auditoria, li comuniquem que fins a la data no s'ha realitzat cap per part d'aquest Consorci.*

4. El 8 de desembre de 2017 la persona reclamant manifesta a la GAIP la seva voluntat de modificar els motius de la reclamació presentada, ja que el CSSB li hauria facilitat part de la informació sol·licitada i, en conseqüència, el motiu de la seva reclamació seria que no es li hauria lliurat tota la informació sol·licitada. El 12 de desembre de 2017 precisa més els motius de la seva reclamació, formulant les següents consideracions sobre fins a quin punt la informació facilitada pel CSSB respon o no a cada un dels apartats de la sol·licitud:
  - 4.1. En relació amb el primer subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud (identitat de la persona responsable del seguiment del contracte), la resposta donada pel CSSB no identifica específicament aquesta persona responsable designada a aquests efectes pel Consorci, sinó que es remet a la responsabilitat general del gerent del CSSB.
  - 4.2. En relació amb el segon subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud (nombre de supervisions realitzades per la persona responsable del seguiment del contracte), la resposta només informa del nombre de supervisions realitzades, però omet si han estat realitzades per la persona responsable del seguiment del contracte, designada a aquests efectes pel CSSB.
  - 4.3. En relació amb el tercer subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud (còpia o, si no, accés a les ordres o instruccions formulades per la persona responsable del seguiment del contracte al contractista, en la mesura que n'hi hagi), considera que no ha tingut resposta.
  - 4.4. En relació amb el quart subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud (informe d'avaluació final de la contractació realitzat per la persona responsable del seguiment del contracte per part del CSSB), no li queda clar a la persona reclamant si aquest informe és el que li ha estat facilitat amb la denominació "Informe per a la contractació en modalitat de concert de 26 places", de 2 pàgines.



- 4.5. En relació amb el punt 2.2 de la sol·licitud (prestacions que integren la relació jurídica de consum entre l'empresa contractista i les persones usuàries), considera que el CSSB no li ha facilitat cap informació.
- 4.6. En relació amb el punt 2.6. de la sol·licitud (informació sobre la realització d'una auditoria per verificar el compliment del contracte), assenyala que si bé la resposta és negativa, el CSSB no especifica si hi ha circumstàncies per fer una auditoria.
5. El 14 de desembre de 2017 la GAIP comunica la Reclamació al CSSB i li requereix que, dins el termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre la mateixa, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per a resoldre la reclamació. També li demana que designi la persona que representarà al Consorci en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
6. El 19 de desembre de 2017 el CSSB informa la GAIP sobre les principals fites de la tramitació de la sol·licitud d'informació de la qual deriva aquesta Reclamació i conclou que, al seu entendre, ha facilitat a la persona reclamant tota la informació sol·licitada, si bé fora del termini legalment establert, a causa de problemes tecnològics en la comunicació electrònica, de manera que no hi hauria cap motiu per dur a terme la mediació sol·licitada.
7. El 22 de desembre de 2017 la GAIP comunica l'informe del CSSB a la persona reclamant i li indica que si en el termini de 5 dies no al·lega en sentit contrari, la GAIP procediria a finalitzar la Reclamació per estimació extemporània de la sol·licitud de la qual deriva.
8. El 22 de desembre de 2017 la persona reclamant manifesta a la GAIP el seu desacord amb l'informe del CSSB indicat en l'antecedent 7, es reafirma en els motius d'insatisfacció amb la informació facilitada assenyalats per l'antecedent 5 i reitera la seva sol·licitud de mediació.
9. El 27 de desembre de 2017 la GAIP trasllada les al·legacions de la persona reclamant al CSSB i li demana que designi la persona que representarà al Consorci en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant, a l'efecte de convocar una primera sessió del mateix.
10. El dia 22 de febrer de 2018 té lloc la primera sessió de mediació a la seu de la GAIP, que es desenvolupa segons l'acta que consta en l'expedient, i que finalitza amb l'acord de mediació que consta annex a aquesta Resolució.

### **Fonaments jurídics**

1. *L'acord en el procediment de mediació*



L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció del reclamant. Aquest Acord preveu l'entrega de l'informe d'avaluació final de la contractació realitzat per la persona responsable del seguiment del contracte per part del CSSB (quart subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud), en cas que aquest existeixi, en un termini de 15 dies.

Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

## *2. 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 següents del seu Reglament, aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol, 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 l'obligació de facilitar la informació dins del termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment, i que la desatenció d'aquest requeriment pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats en el marc del règim sancionador previst a la mateixa llei. Concretament, a la vista de la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2 b LTAIPBG, la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió constitueix una infracció qualificada de molt greu que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG. Amb aquesta finalitat, l'article 49.2 RGAIP preveu que la Comissió n'informi als òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador 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 per l'Administració i que se n'hi faci difusió mentre duri l'incompliment.

## *3. 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 23 de febrer de 2018, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 488/2017, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Requerir al Consorci de Serveis Socials de Barcelona perquè lliuri la informació indicada en l'acord de mediació annex a la persona reclamant en el termini de 15 dies i perquè tot seguit n'informi la GAIP.
3. Convidar a la persona reclamant a comunicar a l'GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la reclamació 488/2017 i disposar la publicació de la present resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 23 de febrer de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

---

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a [gaip@gencat.cat](mailto:gaip@gencat.cat), per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web [www.gaip.cat](http://www.gaip.cat) l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreça la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

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

del 22 de febrer de 2018, relatiu a la Reclamació 488/2017

### REUNITS

La persona reclamant,

- el senyor (...);

En representació del Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB);

- la senyora (...).

### ACORDEN

#### Primer. Informació lliurada

El Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB) ha donat resposta a la sessió de mediació respecte dels següents punts:

- En relació amb el primer subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud identificant a les persones responsables del seguiment del contracte, la senyora (...) i el senyor (...).
- En relació amb el segon subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud, s'han explicat els mecanismes de supervisió i s'ha explicat que no hi ha documentació ni registre de les visites realitzades, només en relació a la supervisió administrativa.
- En relació amb el tercer subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud, s'ha explicat que no hi ha hagut cap anomalia que exigís que la persona responsable dirigís cap ordre ni instrucció.
- En relació amb el punt 2.2 de la sol·licitud, es concreta que les prestacions que integren la relació jurídica de consum entre l'empresa contractista i les persones usuària són les prestacions que consten en el plec de clàusules tècniques del contracte entre la Fundació Pere Mitjans i el Consorci. Es constata, a més, que no queda clar el procediment que s'hauria de seguir per plantejar una reclamació davant dels òrgans de consum per avaluar el dany.
- En relació amb el punt 2.6 de la sol·licitud, es constata que no hi ha controvèrsia que sigui competència de la GAIP.

El Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB) es compromet a lliurar una còpia de la informació relativa al quart subapartat del punt 2.1 de la sol·licitud en cas que existeixi l'informe d'avaluació final de la contractació realitzat per la persona responsable del seguiment del contracte per part del CSSB.



### **Segon. Format**

En cas d'existir, informe d'avaluació final de la contractació realitzada per la persona responsable del seguiment del contracte per part del CSSB es facilitarà còpia en suport electrònic a l'adreça facilitada per la persona reclamant.

### **Tercer. Termini de lliurament de la informació**

El termini de lliurament s'acorda en 15 dies hàbils des de la formalització del present Acord.

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, sense 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 que estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-ho expressament en un termini d'una setmana des de la seva compliment i els termes de la seva execució.

Aquest 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 previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits en 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 al Ple de la GAIP, per tal que aquest tingui coneixement, dicti la resolució que posi fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

### **Firmes:**

Per la persona reclamant

Per l'administració reclamada

*Consten les signatures.*