

Resolució 61/2018, d'11 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 2/2018.

Administració reclamada: Ajuntament de l'Aldea.

Informació reclamada: Còpia dels comptes d'explotació referent a la gestió d'aigua potable i clavegueres presentat per SOREA del anys 2013 fins al 2017; còpia dossier informatiu a què fa referència una acta de la Comissió de seguiment, còpia de l'estudi sobre la necessitat o no de modificar l'ordenança fiscal que regula la taxa de subministrament d'aigua potable si existeix, o justificació de perquè no s'ha fet.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial.

Resum: L'accés produït durant la tramitació del procediment comporta la pèrdua parcial i sobrevinguda de l'objecte de la reclamació. Tot i que no es tracta pròpiament d'un estudi, ni tampoc és un element que hagi contribuït en la presa de decisions municipals ja que no s'ha adoptat cap decisió sobre la modificació de la tarifa de l'aigua, és documentació en mans de l'Ajuntament que, en els termes en què s'expressa l'acta, es va considerar de prou d'interès per compartir-la amb els grups polítics i que va motivar una certa reflexió sobre un tema de rellevància i impacte social inqüestionable, com ho és la tarifa de l'aigua potable, ni que fos per descartar prendre-la en més consideració o impulsar cap actuació o nou estudi al respecte. Considerant l'exposat i el fet que no s'aprecia la concurrència d'un límit, s'estima l'accés de la persona reclamant a aquesta documentació. Les raons per les quals no s'hagi abordat i elaborat aquest estudi no poden ser objecte del dret d'accés, que només es pot projectar sobre la informació preexistent a la sol·licitud, sense que empari la pretensió de que es justifiquin, motivin o s'elabori documentació amb la finalitat d'argumentar actuacions determinades, de manera que la reclamació ha de ser desestimada en aquesta part.

Paraules clau: Ajuntament. Partit Polític. Aigua. Contracte de Serveis. Comptes d'explotació. Estudis. Reclamació contra inadmissió parcial. Informació inexistent. Justificació d'actuacions.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego.

Antecedents

1. El 3 de gener de 2018 té entrada a la GAIP la Reclamació 2/2018, presentada per PODEM L'ALDEA contra l'Ajuntament de l'Aldea, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no 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 28 d'octubre de 2017 la persona reclamant sol·licita: "*Còpia del Compte d'explotació referent a la gestió del servei d'aigua potable i clavegueres presentat per l'empresa SOREA SA dels anys 2013, 2014, 2015, 2016 i part 2017. Còpia del dossier informatiu que l'Alcalde va facilitar als*



regidors sobre els consums d'aigua domèstics i industrial al poble, la comparació de tarifes amb altres pobles veïns, entre d'altres..., tal com es descriu al punt 5è Tarifa de l'aigua de l'acta núm. 5/2016 de 3 de novembre de 2016 de la Comissió de Seguiment.” Així mateix demana si “s'ha realitzat finalment aquest estudi sobre la necessitat o no de modificar l'ordenança fiscal que regula la taxa de subministrament d'aigua potable? En cas afirmatiu, còpia d'aquest estudi. - En cas de resposta negativa, perquè no s'ha fet aquest estudi?”

3. El 8 de novembre de 2017, l'Ajuntament comunica a la persona reclamant que, per tal de consultar la documentació relativa als comptes d'explotació de SOREA dels anys 2013 a 2016, realitzi una petició demanant cita per consultar la documentació sol·licitada. En la mateixa comunicació, l'Ajuntament argumenta que no disposa d'aquesta informació respecte l'any 2017 atès que l'any encara no havia finalitzat en el moment de presentar la sol·licitud.
4. El 20 de novembre de 2017, la persona reclamant realitza una petició de cita al Servei Municipal d'Intervenció per consultar a la documentació sol·licitada.
5. La reclamació davant la GAIP, de 3 de gener de 2017, indica que, tot i que en relació amb els comptes d'explotació no se li han denegat, no se li ha concretat encara la cita per a la consulta, demanada el 20 de novembre, i que en relació amb la resta d'informació sol·licitada, no en té resposta.
6. El 5 de gener de 2018, la GAIP trasllada la Reclamació a l'Ajuntament de l'Aldea i li demana que, dins d'un termini de 15 dies, li remeti un informe sobre ella i còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la què deriva. En la mateixa data es comunica a la persona reclamant l'admissió provisional a tràmit de la seva Reclamació.
7. El 22 de gener de 2018, en resposta a la petició d'informe, l'Ajuntament comunica a la GAIP que posa en disposició de la persona reclamant els comptes d'explotació de SOREA dels anys 2013 a 2016, i que no disposa dels comptes referits al 2017 perquè l'empresa encara no l'ha presentat a l'Ajuntament.
8. El 30 de gener de 2018, la persona reclamant comunica a la GAIP que no se li ha facilitat la documentació a què referència l'acta de la Comissió de Seguiment 5/2016, de 3 de novembre, que també formava part de la seva sol·licitud, per considerar que és documentació interna, inadmissible a tràmit.
9. El 31 de gener de 2018, la GAIP demana a l'Ajuntament de l'Aldea que concretin si la informació següent existeix:
 - Còpia del dossier informatiu que l'Alcalde va facilitar als regidors sobre els consums d'aigua domèstics industrials al poble, la comparació de tarifes amb altres veïns entre altres.
 - Còpia de l'estudi sobre la necessitat o no de modificar l'ordenança fiscal que regula la taxa de subministrament d'aigua potable.



I en cas que existeixi demana que li facin arribar per procedir a valorar-la.

10. En resposta a l'escrit del 31 de gener de 2018, l'Ajuntament exposa que la informació reclamada de la qual disposen sobre els comptes d'explotació de SOREA ja ha estat lliurada, i que sobre la tarificació de l'aigua, no existeix un estudi com a tal, sinó només una proposta de l'empresa adjudicatària SOREA en relació amb la tarificació de l'aigua, considerant que les tarifes existents eren deficitàries.
11. Després d'insistir la GAIP en l'accés material a la informació rebuda de SOREA i lliurada als regidors membres de la Comissió de Seguiment, per tal de valorar si la sol·licitud objecte de reclamació ha de ser admesa i/o estimada, el 9 d'abril de 2018 l'Ajuntament envia a la GAIP còpia de la documentació lliurada als regidors, i de l'acta de la Comissió de seguiment, objecte de reclamació, tot confirmant que no es va realitzar cap estudi ni tan sols iniciat un procediment de modificació de la taxa municipal per abastament d'aigua.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i admissibilitat de la reclamació.

L'article 39.1 de la Llei 19/2014, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) estableix que les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública poden ser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant de la GAIP.

La reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'LTAIPBG i pel Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP) i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Sobre l'objecte de la reclamació.

La sol·licitud d'informació que es reclama contenia diverses peticions, que s'analitzaran separatament:

- a) En relació amb els comptes d'explotació de SOREA relatius a la gestió del servei d'aigua potable i clavegueram 2012-2017, segons es desprèn dels antecedents, l'Ajuntament ja n'ha facilitat la consulta a la persona reclamant, exclosos els del 2017, que no havia estat elaborat i facilitat a l'Ajuntament per part de l'empresa. Considerant que no són admissibles les sol·licituds d'informació de futur i pel principi de congruència entre la reclamació i la sol·licitud que en porta causa, no es pot estimar l'accés al compte d'explotació de 2017, en ser inexistent prèviament a la sol·licitud, de 5 de gener, i es dona per satisfet l'accés a la resta de períodes sol·licitats (2012-2016), la qual cosa comporta la pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la reclamació.



- b) Sobre la petició del dossier informatiu que l'Alcalde hauria facilitat als regidors sobre els consums d'aigua domèstics i industrial al poble i la comparació de tarifes amb altres pobles veïns a què fa referència el punt 5è de l'acta núm. 5/2016, de 3 de novembre de 2016, de la Comissió de Seguiment, un cop examinada la documentació per la GAIP, cal dir el següent: el dossier en qüestió es compon de tres pàgines, apòcrifes; una conté dues taules simples, sota el títol "Comparatiu tarifes zona"; una altra pàgina, també apòcrifa i sense títol, conté gràfiques circulars sobre el consum industrial i domèstic; i la tercera pàgina conté un quadre amb indicació de tarifes sota l'epígraf "Actual", i un altre sota l'epígraf "Proposta".

L'Ajuntament informa que es tracta d'una proposta informal que SOREA li havia traslladat a iniciativa pròpia i per correu electrònic, per posar sobre la taula la possibilitat d'incrementar tarifes d'aigua, i que, en el marc de les relacions i compartició d'informació amb tots els grups municipals en la Comissió de Seguiment, l'Alcalde els ho hauria traslladat sense que se n'hagués derivat cap acord, ni estudi, ni proposta d'actuació, ni tan sols la voluntat de fer-ne un debat més aprofundit. Per aquest motiu, l'Ajuntament considerava que era informació interna i irrellevant, que no formava part de cap procediment ni presa de decisió, i per tant, seria inadmissible i exclosa de l'àmbit del dret d'accés.

Certament, segons informa l'Ajuntament, no es tracta pròpiament d'un estudi, ni tampoc és un element que hagi contribuït en la presa de decisions municipals, considerant que no s'ha adoptat cap decisió sobre la modificació de la tarifa de l'aigua. Tanmateix, és documentació en mans de l'Ajuntament que, en els termes en què s'expressa l'acta, es va considerar de prou d'interès per compartir-la amb els grups polítics i que va motivar una certa reflexió sobre un tema de rellevància i impacte social inqüestionable, com ho és la tarifa de l'aigua potable, ni que fos per descartar prendre-la en més consideració o impulsar cap actuació o nou estudi al respecte. Considerant l'exposat i el fet que no s'aprecia la concurrència d'un límit, s'estima l'accés de la persona reclamant a aquesta documentació.

- c) La darrera part de la sol·licitud que es reclama demana saber si *"s'ha realitzat finalment aquest estudi sobre la necessitat o no de modificar l'ordenança fiscal que regula la taxa de subministrament d'aigua potable? En cas afirmatiu, còpia d'aquest estudi. En cas de resposta negativa, perquè no s'ha fet aquest estudi"*. Com es desprèn de l'exposat anteriorment i de la informació facilitada per l'Ajuntament, no s'ha elaborat cap estudi relacionat amb la modificació de l'ordenança fiscal que regula la taxa de subministrament d'aigua potable. Les raons per les quals no s'hagi abordat i elaborat aquest estudi no poden ser objecte del dret d'accés, que només es pot projectar sobre la informació preexistent a la sol·licitud, sense que empari la pretensió de que es justifiquin, motivin o s'elabori documentació amb la finalitat d'argumentar actuacions determinades, de manera que la reclamació ha de ser desestimada en aquesta part.



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 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.

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 11 d'abril de 2018, resol per unanimitat:

1. Estimar el dret de la persona reclamant a accedir al dossier informatiu a què fa referència el punt 5 d e l'acta 5/2016, de 3 de novembre, de la Comissió de Seguiment de l'Ajuntament de l'Aldea.
2. Declarar la pèrdua sobreenvenuda de l'objecte de la reclamació pel que fa als comptes d'explotació de l'empresa SOREA relatius als exercicis 2012 al 2016, en haver facilitat l'Administració la documentació durant la tramitació d'aquest procediment.
3. Desestimar la resta de pretensions.



4. Requerir a l'Ajuntament de l'Aldea a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies
5. Requerir a l'Ajuntament de l'Aldea a informar a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.
6. Convidar 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.
7. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 2/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 11 d'abril 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.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

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, 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 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.