

Resolució 67/2022, de 3 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 1043/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Banyeres del Penedès

Informació reclamada: Documentació i altra informació de tres expedients.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial, inadmissió parcial i pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació

Resum: En relació amb la manca de lliurament de la comunicació requerida per l'article 21.4 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú (LPAC), cal assenyalar que el dret d'accés a la informació pública pot emparar l'obtenció de la informació realment existent en poder de l'Administració, però no el compliment administratiu d'altres obligacions legals. La GAIP no té cap mena de competència per fer complir aquesta obligació, en cas d'Administracions que la incompleixin, perquè es tracta d'una obligació que no té per objecte el dret d'accés a la informació pública. El que pot fer la Comissió és garantir l'accés a la comunicació prevista per aquest precepte, si la comunicació en qüestió es troba en poder de l'Administració, és a dir, si l'Ajuntament guarda una còpia de la comunicació feta a la persona reclamant. No és probable, perquè si l'Ajuntament hagués fet aquesta comunicació, la persona reclamant ja la tindria, i si l'Ajuntament en guardés còpia, segurament aquesta còpia formaria part de l'expedient posat a disposició de la persona reclamant. Nogensmenys, el cert és que, malgrat la insistència de la persona reclamant en voler rebre aquesta comunicació, l'Ajuntament no s'ha pronunciat expressament sobre la seva inexistència i, si bé la GAIP no té capacitat per garantir que l'Ajuntament efectui la comunicació sol·licitada, al tractar-se d'una obligació legal, és exigible que l'Ajuntament, si no l'ha facilitat, es pronunciï expressament sobre l'eventual existència o inexistència de la comunicació sol·licitada, ja que, al menys teòricament, hauria de formar part de l'expedient 678.

Paraules clau: Ajuntaments. Llicències d'obres. Expedients. Procediment sancionador. Comunicació d'inici del procediment. Reclamació contra silenci. Existència de la informació. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 22 de novembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1043/2021, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de Banyeres del Penedès, 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, del 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, aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).



2. El 19 d'octubre de 2021 la persona reclamant demana accés als expedients 678/2020 (sancionador contra la propietària d'un gos que hauria agredit la reclamant) i 564/2020 (un expedient d'obres) i informació sobre l'estat de tramitació del 678/2020.
3. La Reclamació presentada el 22 de novembre de 2021 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud anterior.
4. El 26 de novembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès 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.
5. El 26 de novembre de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.
6. El 14 de desembre de 2021 la GAIP rep el següent informe de l'Ajuntament de Banyeres del Penedès: "En relació a la reclamació número 1043/2021, presentada davant d'aquesta Comissió el dia 22 de novembre de 2021 per part de la Sra. xxxxx, i en resposta al vostre requeriment formulat en aquesta Administració en data 26 de novembre de 2021, amb registre d'entrada número 2021-E-RC-3553, us comunico que a data d'avui l'estat de la sol·licitud formulada per la Sra. xxxxx és el següent: 1er. Respecte l'accés a l'expedient 678/2020 (procediment sancionador), us faig avinent que en data 14 de desembre de 2021 s'ha comunicat a la sol·licitant l'estat de l'expedient i s'ha posat a la seva disposició els documents que en formen part del mateix a la data de la seva sol·licitud. En aquest expedient, la sol·licitant té la condició de persona interessada. A aquests efectes, us adjunto l'ofici de tramesa de la documentació i/o informació requerida per la sol·licitant respecte l'expedient 678/2020, a la qual s'adjunta la documentació en format electrònic, tenint accés directe a la mateixa des del mateix moment de la seva recepció. 2on. Respecte l'accés a l'expedient 564/2020 (llicència d'obres), us faig avinent que en data 14 de desembre de 2021 s'ha obert un tràmit d'al·legacions a tercers afectats, en virtut de l'article 31 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, de la qual cosa s'ha informat a la sol·licitant en la mateixa data, indicant-li que tant aviat com es rebin les al·legacions o bé hagi transcorregut el termini de



deu dies hàbils concedit a aquest efecte, l'Ajuntament resoldrà la seva sol·licitud d'accés a la informació pública. A aquest efecte, us adjunto els documents que integren l'expedient 1356/2021, tramitat per aquest Ajuntament per donar resposta a la sol·licitud d'accés a la informació pública respecte l'expedient 564/2020, sobre llicència d'obres, la titular de la qual és la mateixa persona objecte del procediment sancionador referenciat amb número d'expedient 678/2020. També s'adjunta l'expedient 564/2020, complet, sobre atorgament de llicència d'obres”.

7. El 20 de desembre de 2021 la GAIP rep les següents al·legacions de la persona reclamant, en relació amb la informació que li hauria facilitat l'Ajuntament: “Em dirigeixo a vostès per a comunicar-los que el passat dia 15 de desembre vaig accedir a la seu electrònica de l'Ajuntament de Banyeres del Penedès per a recollir dues notificacions en relació a la meva sol·licitud de transparència. Adjunt al present escrit es troben els tres arxius que contenen els documents que han estat enviats per l'Ajuntament en resposta a la meva sol·licitud. Havent conegut les respostes i analitzada la informació vull manifestar la meva disconformitat, en quan a com l'alcalde d'aquest Ajuntament pretén donar compliment a la meva petició. Respecte de la consideració de l'alcalde Sr. xxxx, en relació a la meva sol·licitud d'accés a l'expedient 564/2020 en el qual m'informa que la sol·licitud afecta a interessos de terceres persones, esperaré que es compleixin els preceptius terminis legals establerts i procedeixi a comunicar-me la seva resolució. No obstant això, vull deixar constància que vaig presentar la denúncia en data 19 d'agost 2020, en la qual va derivar l'expedient 564/2020 i que sol·licitava que es procedís amb celeritat a senyalitzar l'espai suposadament reservat per a l'obra en la via pública, amb la finalitat de no entrar en conflicte amb la seguretat viària, per l'omissió de la senyalització obligatòria, delimitant l'espai d'obres en qualsevol cas. Han transcorregut 486 dies des de la presentació de la denúncia i mai he obtingut resposta ni es va dur a terme cap mena d'actuació per part del regidor de seguretat, que és el propi alcalde Sr. xxxx, posant en risc la seguretat viària. Aquest fet constata una situació de passivitat i ommissió d'un deure legal d'obrar i actuar, ja que per a l'alcalde no li suposava cap impediment dugués a terme el sol·licitat. La documentació que m'ha estat lliurada per l'alcalde a petició de la meva sol·licitud respecte de l'expedient sancionador 678/2020 o és incompleta o omet informació ja que els dos únics documents que consten en el procediment per part de l'Ajuntament són: la provisió d'alcaldia de l'inici de l'expedient sancionador i l'informe de secretaria. Entre els documents lliurats no apareix la comunicació preceptiva de l'article 42.4 de la Llei 30/1992. Això respon a un clara “astúcia” amb la finalitat d'evitar indicar-me a partir de quina data s'iniciava el còmput del termini per a resoldre el procediment i el termini màxim



per a la seva resolució. Des de la provisió d'alcaldia signada en 18 de novembre de 2021 fins a la data del present escrit, han transcorregut 395 dies. No obstant això, obtinc com a resposta en l'ofici signat per l'alcalde una altra nova astúcia: *“Em complau indicar-vos que l'expedient es troba en tràmit i, atenent la seva petició, s'adjunten al present escrit els documents que en formen part fins a la data de la seva sol·licitud”*. L'expedient no es troba en tràmit, a la vista de la documentació lliurada, sinó es troba en la més absoluta inactivitat material de l'administració promoguda per l'alcalde Sr. xxxx fins la data de la meva sol·licitud de transparència. El fet és que no hi ha dubte que l'expedient sancionador ha caducat d'acord amb el termini màxim per a la resolució que és de sis mesos des que s'adopta la incoació de l'expedient sancionador, de conformitat amb la disposició transitòria única del Reial decret 1398/1993, de 4 d'agost, pel qual s'aprova el Reglament del Procediment per a l'Exercici de la Potestat Sancionadora. Tanmateix l'alcalde, malgrat que li sol·licitava literalment *“ li prego que m'indiqui amb summa claredat quin és l'estat de tramitació actual en el qual es troba l'expedient sancionador 678/2020”*, obtinc per resposta una altra astúcia per a fer efectiva la seva voluntat particular amb coneixement d'actuar contra els paràmetres de decisió establerts en l'ordenament jurídic per a resoldre tal qüestió. Tinc dret d'accés a l'expedient i aquest comprèn entre d'altres conèixer quin és el seu estat de tramitació, és a dir, la fase del procediment administratiu en la qual es troba, iniciació, instrucció, resolució, expedient caducat, etc. Dit això i tal com expressava a la queixa que vaig presentar davant la GAIP, aquests fets demostren que l'alcalde està utilitzant presumptes maniobres dilatòries en les quals pel que sembla existeixen indicis que pogués tenir un presumpte interès particular directe o indirecte en els assumptes dels dos expedients citats. De igual forma es dedueix que el seu presumpte objectiu és aconseguir la prescripció de les infraccions administratives que correspondrien a dues faltes greus i una falta molt greu. La conducta de l'alcalde és reiterativa i atempta contra la integritat i la transparència en l'exercici de les seves funcions públiques. Per tot això, sol·licito se'm faci lliurament del document de comunicació de l'article 42.4 de la Llei 30/1992, on ha de figurar el nom de l'interessat, la data que es fixa per a iniciar el còmput del termini per a resoldre el procediment, el número d'identificació assignat a l'expedient i el termini màxim per a la seva resolució així com l'article i llei aplicable a la caducitat de l'expedient. Tot això degudament signat i datat pel secretari de la corporació. A fi d'evitar sol·licitar una nova petició de transparència, doni resposta l'alcalde o la secretària de la corporació si posteriorment a la data de la meva sol·licitud, s'ha declarat la caducitat de l'expedient sancionador 678/2020 i en el mateix acte s'ha iniciat un procediment pels mateixos fets, havent-se d'estar a la concreta tramitació del nou expedient, tal com venia



sol·licitant en la meua petició de transparència dirigida a l'Ajuntament i que ha quedat sense respondre”.

8. El 21 de desembre de 2021 la GAIP notifica a l'Ajuntament les al·legacions indicades de la persona reclamant, amb el següent requeriment: “Us trametem, adjuntes, les al·legacions que ha formulat la persona reclamant en el marc del procediment de Reclamació 1043/2021. En vista de les seves al·legacions, us demanem que, en un termini màxim de 10 dies, us pronuncieu expressament sobre: - Si la informació sol·licitada és tota la que consta als expedients, - Quin és exactament l'estat de tramitació del 678/2020”.
9. El 22 de desembre de 2021 la GAIP rep les al·legacions addicionals següents de la persona reclamant, en relació amb l'informe emès per l'Ajuntament: “PRIMER.- En l'ofici manifesta que l'expedient es troba en tràmit, no està donant una resposta clara com sol·licitava en la meua petició de transparència per a conèixer en què punt del tràmit pressuposa l'alcalde que es troba l'expedient sancionador. El mateix alcalde mitjançant provisió d'alcaldia va ordenar incoar procediment sancionador en data 18 de novembre de 2020. Han transcorregut 334 dies des que es "incoa expedient sancionador" fins a la data de la meua sol·licitud de transparència. De conformitat amb la disposició transitòria única del Reial decret 1398/1993, de 4 d'agost, pel qual s'aprova el Reglament del Procediment per a l'Exercici de la Potestat Sancionadora, el termini màxim per a la resolució és de sis mesos des que s'adopta la incoació de l'expedient sancionador. L'expedient no està en tràmit, l'expedient ha caducat y evidencia un clar incompliment de l'alcalde Sr. xxxx de l'art. 20, en relació amb els art. 75.2 i 21.6 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques. D'altra banda no fa lliurament de la preceptiva comunicació de l'art. 21.4 de la Llei 39/2015 que hauria de formar part de l'expedient, en canvi no apareix. Al no disposar del document, impedeix conèixer el còmput del termini per a resoldre el procediment i el termini per a la seva resolució. No és cert que aquesta sigui tota la documentació que obra en l'expedient com manifesta l'alcalde en l'ofici que em remet, també omet el document de comunicació d'adopció del gos. "En data 5 de setembre de 2020, amb registre d'entrada 2020-E-RE-295, la senyora amb DNI: ...406R comunica que ha donat en adopció al seu gos Neo” SEGON.- Respecte de l'expedient 564/2020 el meu únic interès se centra en la denúncia en data 19 d'agost 2020, en la qual va derivar l'expedient 564/2020 i que sol·licitava que és procedís amb celeritat a senyalitzar l'espai suposadament reservat per a l'obra en la via pública, amb la finalitat de no entrar en conflicte amb la seguretat viària, per l'omissió de la senyalització obligatòria, delimitant l'espai d'obres en qualsevol cas. Mai vaig obtenir resposta, ni es va dur a terme cap mena d'actuació per part del regidor de seguretat, que és el propi alcalde Sr. xxxx,



posant en risc la seguretat viària. El meu objectiu és accedir a l'expedient 564/2020 per a veure quines accions s'han dut a terme en relació a la meva denúncia presentada.

Sol·licito que faci lliurament de tota la documentació i actuacions que obrin en l'expedient fins a la data de la meva sol·licitud, sense que ometi ni un sol document que formi part de l'expedient. Que faci lliurament de la preceptiva comunicació de l'art. 21.4 de la Llei 39/2015, que no ha lliurat juntament amb la documentació, així com també la comunicació d'adopció del gos de nom Neo”.

10. El 29 de desembre de 2021 la GAIP trasllada les al·legacions anteriors a l'Ajuntament, que el 10 de gener de 2022 demana a la GAIP una ampliació de termini per poder estudiar-les i, si s'escau, atendre-les, ateses les baixes causades per la GAIP al personal municipal. L'11 de gener de 2021 la GAIP atorga una ampliació de 5 dies del termini de 10 dies atorgat el 21 de desembre de 2021.
11. El 27 de gener de 2022 la GAIP rep el següent informe addicional de l'Ajuntament de Banyeres del Penedès: “1er. Respecte l'accés a l'expedient 678/2020 (procediment sancionador), us faig avinent que en data 14/12/2021 es va posar a disposició de la persona reclamant els documents que formen part de l'expedient, en la seva condició d'interessada. La persona reclamant al·lega que no s'han posat a la seva disposició tots els documents i, en concret, assenyala que s'ha omès el document de comunicació de l'adopció del gos. Al respecte, cal indicar que aquest document forma part d'un altre expedient, el de sol·licitud de llicència municipal per a la tinença de gossos potencialment perillosos, i no es considera que sigui un document rellevant a efectes de l'expedient sancionador, atès que la presumpta infracció és independent del fet què, amb posterioritat, la propietària del gos el donés en adopció. Respecte a l'estat de l'expedient, per acord de la Junta de Govern Local de data 30/12/2021 es va aprovar la incoació d'un expedient sancionador per tinença de gos potencialment perillós sense llicència administrativa, on es considera presumpta responsable a la Sra. amb DNI ***2940**. Per tant, l'expedient es troba en aquest moment en fase d'instrucció. Aquesta circumstància ha estat comunicada a la Sra. xxxx i se li ha donat trasllat del certificat d'aquest acord. 2on. Respecte l'accés a l'expedient 564/2020 (llicència d'obres), tal i com us vam informar, en data 14/12/2021 es va obrir un tràmit d'al·legacions a tercers afectats, en virtut de l'article 31 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, de la qual cosa es va informar a la sol·licitant en la mateixa data, indicant-li que tant aviat com es rebessin les al·legacions o bé hagués transcorregut el termini de deu dies hàbils concedit a aquest efecte, l'Ajuntament resoldria la seva sol·licitud d'accés a la informació pública. En data 14/1/2022 es van presentar al·legacions per part de la persona afectada i



en data 23/1/2022 es va resoldre l'expedient, acordant l'admissió de la sol·licitud d'accés a la informació demanada, amb ommissió de dades de caràcter personal. Aquesta resolució es va notificar a la Sra. xxxx en data 23/1/2022 i consta que l'ha rebut en data 24/1/2022. Respecte la manca de senyalització del contenidor que, segons la Sra. xxxx, va ocupar la via pública com a conseqüència de les obres, s'indica que la persona titular de la llicència va aportar el corresponent certificat de gestió de residus juntament amb la sol·licitud de llicència urbanística tot i que no consta que es comunicés a l'Ajuntament la col·locació a la via pública del contenidor. En aquest moment, l'Ajuntament no pot fer major comprovació d'aquesta circumstància. En relació a tot això indicat, us adjunto els documents que integren l'expedient 1356/2021 (prèvia ommissió de les dades de caràcter personal) tal i com se li han facilitat a la persona reclamant (Sra. xxxx). També s'adjunta el certificat de l'acord d'incoació del procediment sancionador (expedient 678/2020), document que també s'ha facilitat a la reclamant. Finalment, aprofito per manifestar que, en cap cas, s'han utilitzat «presumptes maniobres dilatòries» per part meva, com afirma la Sra. xxxx al seu escrit d'al·legacions de data 18/12/2021, i que aquesta i altres afirmacions que fa la Sra. xxxx són molt greus i estan totalment infundades. L'administració actua d'acord amb els procediments legalment establerts i, en la mesura dels recursos disponibles, es fa un gran esforç per complir els terminis administratius, sense perjudici de què l'excés de feina i la manca de personal en alguna ocasió puguin donar lloc a una dilació en el compliment d'aquests terminis”.

12. El 28 de gener de 2022 la GAIP trasllada l'informe anterior a la persona reclamant tot indicant que si no argumenta el contrari, en cinc dies es considerarà satisfeta la sol·licitud.
13. El 28 de gener de 2022 la GAIP rep al·legacions de la persona reclamant. Argumenta que la sol·licitud de la qual deriva la Reclamació demanava còpia de la preceptiva comunicació de l'article 21.4 de la Llei 39/2015, en relació amb l'expedient sancionador incoat en data 18/11/2020, que hauria d'incloure la data que s'ha fixat per iniciar el còmput del termini per resoldre el procediment, el número d'identificació de l'expedient, el termini màxim per la seva resolució, la llei aplicable per a la caducitat de l'expedient, entre d'altres, i com que no li hauria estat lliurat, la persona reclamant segueix reclamant-ho. També és queixa de la demora i manca de resposta amb què l'Ajuntament ha tramitat les seves sol·licituds. També es queixa de què l'Ajuntament no hagi atès la petició de la persona reclamant en el sentit de què es procedís amb celeritat a senyalitzar l'espai presumptament reservat per a l'obra a la via pública amb la delimitació corresponent, per tal de no entrar en conflicte amb la seguretat viària i evitar riscos innecessaris.



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 i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació.

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 estableixen 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. Sobre la informació reclamada i el dret a accedir-hi

La sol·licitud de la qual deriva la Reclamació demana la informació següent a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès: als expedients 678/2020 (expedient sancionador contra la propietària d'un gos que hauria agredit la reclamant) i 564/2020 (expedient relatiu a una llicència d'obres) i informació sobre l'estat de tramitació del 678/2020. Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment, sens perjudici d'allò que indiquen els paràgrafs següents. En qualsevol cas, en relació amb la informació sol·licitada que durant la tramitació de la Reclamació ha estat lliurada a la persona reclamant, s'ha produït una pèrdua d'objecte de la Reclamació, ja que no té sentit mantenir viva la Reclamació en relació amb ella, motiu pel qual és procedent finalitzar aquest procediment, sense necessitat de majors declaracions.

Les darreres al·legacions de la persona reclamant expressen la seva insatisfacció respecte de la manca de lliurament d'una còpia de la comunicació requerida per l'article 21.4 de la Llei 39/2015, en relació amb l'expedient sancionador incoat en data 18/11/2020 (que hauria d'incloure la data que s'ha fixat per iniciar el còmput del termini per resoldre el procediment, el número d'identificació de l'expedient, el termini màxim per la seva resolució, la Llei aplicable per a la caducitat de l'expedient, entre d'altres) i del fet que l'Ajuntament no hagi atès la seva petició de què es procedís amb celeritat a senyalitzar l'espai presumptament reservat per a l'obra a la via pública amb la delimitació corresponent. Tot seguit la Resolució es pronuncia sobre aquestes qüestions.

En relació amb la manca de lliurament de la comunicació requerida per l'article 21.4 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú (LPAC), cal assenyalar que el dret d'accés a la informació pública pot emparar l'obtenció de la informació realment existent en poder de l'Administració, però no el compliment administratiu d'altres obligacions legals. L'article 21.4



LPAC estableix la següent obligació per a les Administracions públiques: “Les administracions públiques han de publicar i mantenir actualitzades al portal web, a efectes informatius, les relacions de procediments de la seva competència, amb indicació dels terminis màxims de durada dels procediments, així com dels efectes que produeixi el silenci administratiu. En tot cas, les administracions públiques han d’informar els interessats del termini màxim establert per resoldre els procediments i per notificar els actes que els posin terme, així com dels efectes que pugui produir el silenci administratiu. Aquesta menció s’ha d’incloure en la notificació o publicació de l’acord d’iniciació d’ofici, o en la comunicació que s’ha de dirigir a l’efecte a l’interessat dins dels deu dies següents a la recepció de la sol·licitud iniciadora del procediment en el registre electrònic de l’Administració o organisme competent per a la seva tramitació. En aquest últim cas, la comunicació ha d’indicar a més la data en què la sol·licitud ha estat rebuda per l’òrgan competent”. La GAIP no té cap mena de competència per fer complir aquesta obligació, en cas d’Administracions que la incompleixin, perquè es tracta d’una obligació que no té per objecte el dret d’accés a la informació pública. El que pot fer la Comissió és garantir l’accés a la comunicació prevista per aquest precepte, si la comunicació en qüestió es troba en poder de l’Administració, és a dir, si l’Ajuntament guarda una còpia de la comunicació feta a la persona reclamant. No és probable, perquè si l’Ajuntament hagués fet aquesta comunicació, la persona reclamant ja la tindria, i si l’Ajuntament en guardés còpia, segurament aquesta còpia formaria part de l’expedient posat a disposició de la persona reclamant. Nogensmenys, el cert és que, malgrat la insistència de la persona reclamant en voler rebre aquesta comunicació, l’Ajuntament no s’ha pronunciat expressament sobre la seva inexistència i, si bé la GAIP no té capacitat per garantir que l’Ajuntament efectuï la comunicació sol·licitada, al tractar-se d’una obligació legal, és exigible que l’Ajuntament, si no l’ha facilitat, es pronunciï expressament sobre l’eventual existència o inexistència de la comunicació sol·licitada, ja que, al menys teòricament, hauria de formar part de l’expedient 678.

En conseqüència, i en atenció a les anteriors consideracions, és procedent estimar parcialment la Reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a què l’Ajuntament de Banyeres del Penedès li faciliti còpia de la comunicació prevista per l’article 21.4 LPAC, en relació amb el procediment sancionador de l’expedient 678 o, si aquest document no existeix, així ho comuniqui a la persona reclamant.

En quant a la pretensió de què l’Ajuntament senyalitzi l’espai de la via pública afectat per una obra, està clar que no demana informació pública, en el sentit que la defineix l’article 2.b LTAIPBG, motiu pel qual ha de ser inadmesa la Reclamació en relació amb ella, ja que segons l’article 33.2 RGAIP és procedent inadmetre les reclamacions a la GAIP que no tenen per objecte el dret d’accés a la informació pública.



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 que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i 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 3 de febrer de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 1043/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a què l'Ajuntament de Banyeres del Penedès li faciliti còpia de la comunicació prevista per l'article 21.4 LPAC, en relació amb el procediment sancionador de l'expedient 678 o, si aquest document no existeix, a què així ho comuniqui a la persona reclamant.
2. Inadmetre parcialment la Reclamació 1043/2021, en relació amb la pretensió de què l'Ajuntament senyalitzi una porció de la via pública afectada per unes obres, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.



3. Declarar la pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació 1043/2021, en relació amb la resta de pretensions, perquè la informació corresponent ha estat facilitada a la persona reclamant, en el marc d'aquest procediment.
4. Requerir a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès 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 Banyeres del Penedès a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
6. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
7. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1043/2021 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa 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 adrexi 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.