

Resolució 67/2023, de 2 de febrer**Número d'expedient de la Reclamació:** 919/2022**Administració reclamada:** Ajuntament de Vilassar de Mar**Informació reclamada:** Diversa informació sobre el contracte de prestació del servei de bus urbà.**Sentit de la resolució:** Estimació parcial

Resum: L'Ajuntament de Vilassar de Mar, inactiu en el procediment de sol·licitud i de reclamació, no ha invocat cap límit a l'accés que pugui ser aplicat al cas, ni aquesta Comissió n'aprecia l'existència, tenint en compte l'interès de l'legislador en garantir la màxima transparència de l'activitat contractual de l'administració, que es concreta en les obligacions de difondre al portal de transparència els contractes subscrits, amb la indicació de l'objecte, l'import de la licitació i d'adjudicació, el procediment utilitzat per a contractar i la identitat de l'adjudicatari, la durada, el nombre de licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i també els acords i informes tècnics del procés (article 13.1.d LTAIPBG). L'únic límit que s'aprecia per part d'aquesta Comissió és el relatiu a la protecció de dades personals de les persones físiques que apareguin en el contracte. D'aquestes persones físiques, unes actuaran en representació de l'Ajuntament com a personal públic, i altres actuaran en representació de la persona jurídica adjudicatària del contracte. En el primer cas, serà d'aplicació el règim general d'accés previst a l'article 24.1 LTAIPBG i desplegat reglamentàriament per l'article 70.2 del Decret 8/2021, del 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, que comporta que s'hagi d'estimar l'accés a les dades identificatives (nom o càrrec) del personal públic que actuï en el contracte reclamat, per bé que s'hauran d'eliminar la seva signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica i altres dades identificatives redundants, com el DNI. En el segon cas, l'accés a les dades personals de les persones físiques que representin a la persona jurídica adjudicatària del contracte s'haurà de ponderar, d'acord amb l'article 24.2 LTAIPBG, i considerant que l'accés a elles no és rellevant per al control de l'activitat contractual de l'administració pública, no queda justificat el seu accés i s'hauran d'eliminar.

Paraules clau: Ajuntaments. Contractes. Transport públic. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'administració. Dades personals.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 7 d'octubre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 919/2022, presentada contra l'Ajuntament de Vilassar de Mar 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 2 d'agost de 2022, la persona reclamant presenta una instància que demana: “accés al contracte de prestació del servei de bus urbà de Vilassar de Mar (C13), així com els Plecs tècnics i administratius que el regeixen i el certificat d'adjudicació de la licitació. A més de les modificacions contractuals, d'existir aquestes”.
3. La Reclamació presentada el 7 d'octubre de 2022 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud.
4. El 17 d'octubre de 2022 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, mentre duri la Reclamació.
5. En la mateixa data, la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Vilassar de Mar 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.
6. El 27 de desembre de 2022, la GAIP reitera el requeriment indicat a l'antecedent anterior. Vençut a bastament el termini indicat, no consta la recepció de la documentació requerida a l'Ajuntament.

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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.



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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 6 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la



reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació".

3. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada fa referència al contracte de prestació del servei de bus urbà de Vilassar de Mar (C13). Se'n demana l'accés al mateix contracte, als Plecs tècnics i administratius i el certificat d'adjudicació de la licitació, a més de les modificacions contractuals, si n'hi ha. Es tracta d'informació pública, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG, ja que, sens dubte, és informació que ha d'estar en poder de l'Ajuntament com a conseqüència de l'exercici de les seves funcions. Com a tal, tothom té dret a accedir-hi, d'acord amb l'article 18 LTAIPBG, tret que hagi de ser prevalent un límit a l'accés legalment establert (articles 20 i ss. LTAIPBG).

L'Ajuntament de Vilassar de Mar, inactiu en el procediment de sol·licitud i de reclamació, no ha invocat cap límit a l'accés que pugui ser aplicat al cas, ni aquesta Comissió n'aprecia l'existència, tenint en compte l'interès de l legislador en garantir la màxima transparència de l'activitat contractual de l'administració, que es concreta en les obligacions de difondre al portal de transparència els contractes subscrits, amb la indicació de l'objecte, l'import de la licitació i d'adjudicació, el procediment utilitzat per a contractar i la identitat de l'adjudicatari, la durada, el nombre de licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i també els acords i informes tècnics del procés (article 13.1.d LTAIPBG).

L'únic límit que s'aprecia per part d'aquesta Comissió és el relatiu a la protecció de dades personals de les persones físiques que apareguin en el contracte. D'aquestes persones físiques, unes actuaran en representació de l'Ajuntament com a personal públic, i altres actuaran en representació de la persona jurídica adjudicatària del contracte. En el primer cas, serà d'aplicació el règim general d'accés previst a l'article 24.1 LTAIPBG i desplegat reglamentàriament per l'article 70.2 del Decret 8/2021, del 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, que comporta que s'hagi d'estimar l'accés a les dades identificatives (nom o càrrec) del personal públic que actuï en el contracte reclamat, per bé que s'hauran d'eliminar la seva signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica i altres dades identificatives redundants, com el DNI. En el segon cas, l'accés a les dades



personals de les persones físiques que representin a la persona jurídica adjudicatària del contracte s'haurà de ponderar, d'acord amb l'article 24.2 LTAIPBG, i considerant que l'accés a elles no és rellevant per al control de l'activitat contractual de l'administració pública, no queda justificat el seu accés i s'hauran d'eliminar.

D'acord amb l'anterior, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret de la persona a accedir al contracte sol·licitat, prèvia eliminació de les dades personals d'acord amb aquest fonament jurídic, així com als plecs tècnics i administratius i a les modificacions del contracte, o a la constància de la seva inexistència.

4. 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.

5. 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 2 de febrer de 2023, resol per unanimitat:



1. Estimar parcialment la Reclamació 919/2022 i declarar el dret de la persona a accedir al contracte sol·licitat, prèvia eliminació de les dades personals d'acord amb el fonament jurídic 3, així com als plecs tècnics i administratius i a les modificacions del contracte, o a la constància de la seva inexistència.
2. Requerir a l'Ajuntament de Vilassar de Mar que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, i a informar a la GAIP, en aquest mateix termini, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 919/2022 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 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.