

**Resolució 76/2019, de 8 de febrer**

**Número d'expedient de la reclamació:** 436/2018

**Administració reclamada:** Ajuntament de Badalona

**Informació reclamada:** Diverses qüestions sobre les obres fetes a la Plaça del Gas el juliol de 2018.

**Sentit de la resolució:** Estimació

**Resum:** No és necessari declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, perquè aquest dret ja li va ser declarat per resolució municipal, però sí que és procedent emparar el seu dret a rebre materialment, en el format demanat i amb la major immediatesa que sigui possible, la informació indicada a l'antecedent dos; el retard del tot injustificable en el compliment de la resolució de la Regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge de 17 d'octubre de 2018 obliga a la GAIP a requerir el seu compliment efectiu en un termini molt breu i a advertir que, en cas de persistir en l'incompliment, i si la persona reclamant ho demana, la GAIP instaria l'obertura del corresponent procediment sancionador contra la persona titular de l'òrgan responsable del Servei de Manteniment d'Espais Públics, per la comissió d'una infracció molt greu al dret d'accés a la informació pública, d'acord amb els articles 77.2.b, 35 i 43 LTAIPBG i 33 RGAIP.

**Paraules clau:** Ajuntament. Obres públiques. Manteniment d'espais públics. Contractació. Reclamació contra manca de lliurament material de la informació. Mediació.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

### **Antecedents**

1. El 30 de novembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 436/2018, presentada contra el Servei de Manteniment de l'Ajuntament de Badalona, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 12 d'octubre de 2018, després de relatar que el juliol de 2018 s'haurien fet unes obres a la plaça del Gas, sense que consti enlloc informació sobre elles, demana obtenir-ne la informació següent:
  - Saber la finalitat de les obres. La necessitat que estan cobrint.
  - El motiu justificat de les obres. Qui ha decidit fer-les, per quin motiu i d'aquesta manera?.
  - Estudis tècnics previs per treballar amb maquinària pesant arran l'edifici, la façana del qual ha resultat modificada.
  - Motiu pel qual aquestes obres no han estat publicades enlloc.



- Tenir còpia o accés a la següent documentació de les obres: Ordre o autorització per fer-les, permís d'obres o ordre de treball per a la constructora. Si aquestes obres responen a l'execució d'una sentència, en demana còpia.
- Motiu pel qual s'ha encarregat a Sorigué aquestes obres, quan queden al marge del seu contracte de manteniment, conservació i reforma del paviment.

Motiva la sol·licitud en els perjudicis causats per les obres en els edificis i en l'arbrat, en la manca d'informació sobre elles i en la sospita que estiguin servint interessos privats.

3. El 17 d'octubre de 2018, a proposta de la regidoria de Badalona Democràtica, la regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge de l'Ajuntament de Badalona resol "admetre a tràmit i estimar la petició d'accés a la informació pública presentada per la senyora ... (la reclamant). Instar al Servei de Manteniment d'Espais Públics a què faciliti en el termini de 10 dies, en format electrònic, la informació relativa a les obres dutes a terme en la Plaça del Gas que s'enumera en la sol·licitud ... Advertir que, d'acord amb l'article 77.2.b LTAIPBG, obstaculitzar la informació davant aquesta resolució estimatòria d'accés constituïria una infracció molt greu".
4. La Reclamació presentada el 30 de novembre de 2018 indica que malgrat la resolució estimatòria de la seva sol·licitud encara ningú de l'Ajuntament de Badalona li ha facilitat la informació sol·licitada.
5. El 5 de desembre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Badalona 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 23 de gener de 2019 la GAIP rep la documentació municipal relativa a l'expedient corresponent a la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i que inclou la proposta de resolució de la regidoria Badalona Democràtica, d'estimació de la sol·licitud, l'assumpció d'ella per la regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge i el seu requeriment perquè el Servei de Manteniment i Espais Públics lliuri la informació sol·licitada a la persona reclamant; també inclou un requeriment de la Secretaria general de l'Ajuntament, de 21 de gener de 2019, al Cap del Servei de Manteniment i d'Espais Públics perquè informi amb caràcter urgent sobre les actuacions dutes a terme per atendre la sol·licitud de la persona reclamant.
7. Després de diversos intents infructuosos per concertar una primera sessió de mediació, que ni tan sols haurien obtingut resposta de l'Ajuntament, la GAIP posa en coneixement de la reclamant les dificultats pràctiques per poder dur a terme un procediment de mediació sense la menor col·laboració municipal i li planteja la possibilitat de renunciar a la mediació i demanar la tramitació de la Reclamació mitjançant resolució de la GAIP. El 4 de febrer de 2019 la persona reclamant opta per la via de la resolució ordinària de la Reclamació, en comptes del procediment de mediació.



## 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 es planteja en relació amb la manca de lliurament material d'una informació que una resolució expressa prèvia de l'Ajuntament de Badalona ha declarat que hi tenia dret la persona reclamant.

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 el dret efectiu d'accés a la informació sol·licitada*

En aquest cas no està en qüestió el dret d'accés a la informació pública sol·licitada, ja que els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament de Badalona (concretament, la Regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge, a proposta de la regidora Badalona Democràtica) ha estimat expressament la sol·licitud i declarat el dret d'accés a tota la informació sol·licitada. També va instar, el 17 d'octubre de 2018, al Servei de Manteniment i Espais Públics a facilitar a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el termini de 10 dies, i la Secretaria general de l'Ajuntament ha demanat al Cap d'aquest servei, el 21 de gener de 2019, informació sobre les actuacions dutes a terme per donar compliment al dret d'accés de la persona reclamant.

L'article 36.1 LTAIPBG estableix que si una sol·licitud és estimada l'òrgan competent ha de subministrar la informació a la persona interessada en el termini de trenta dies. Des del 17 d'octubre de 2018, data en què la regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge va estimar la sol·licitud, ha passat a bastament aquest termini, i la persona reclamant segueix sense poder accedir a la informació sol·licitada.

Atès que la resolució d'estimació de la sol·licitud insta al Servei de Manteniment d'Espais públics a facilitar la informació l'accés a la qual s'ha estimat, cal deduir que l'òrgan responsable del lliurament efectiu de la informació és el que tingui la responsabilitat d'aquest Servei.

De conformitat amb les anteriors consideracions, cal concloure que no és necessari declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, perquè aquest dret ja li va ser declarat per resolució municipal, però sí que és procedent emparar el seu dret a rebre materialment, en el format demanat i amb la major immediatesa que sigui possible, la informació indicada a l'antecedent dos. El retard del tot injustificable en el compliment de la resolució de la Regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge de 17 d'octubre de 2018 obliga a la GAIP a requerir el seu compliment efectiu en un termini molt breu i a advertir que, en cas de persistir en l'incompliment, i si la persona reclamant ho demana, la GAIP instaria l'obertura del corresponent procediment sancionador contra la persona titular de l'òrgan responsable del Servei de Manteniment d'Espais Públics, per la comissió d'una infracció molt greu al dret d'accés a la informació pública, d'acord amb els articles 77.2.b, 35 i 43 LTAIPBG i 33 RGAIP.



### 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 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 8 de febrer de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 436/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a què li sigui lliurada amb la major immediatesa que sigui possible la informació indicada a l'antecedent 2.
2. Requerir formalment a l'Ajuntament de Badalona que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de cinc dies, tot informar-ne a la GAIP.
3. Advertir que l'incompliment d'aquest requeriment pot constituir una infracció molt greu al dret d'accés a la informació pública, segons el previst pels articles 77.2.b, 35 i 43 LTAIPBG, i si es



dona aquest incompliment i la persona reclamant així ho posa en coneixement de la GAIP, aquesta Comissió instarà el corresponent procediment sancionador.

4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Notificar la Resolució a la persona reclamant i a l'Alcalde, la Regidora de Recursos Interns, Participació i Habitatge, al Regidor responsable de l'Àrea d'Espais Públics i al Cap del Servei de Manteniment d'Espais Públics de l'Ajuntament de Badalona.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 436/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

## 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](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.