

Resolució 84/2020, de 7 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 665/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Badalona

Informació reclamada: Titularitat d'una llicència que va autoritzar obres a la via pública.

Sentit de la Resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Resum: Davant aquesta manca de participació de les parts en el procediment de mediació, és procedent tancar-lo i finalitzar la Reclamació amb resolució del Ple de la GAIP, i així comunicar-ho a les parts, de conformitat amb allò previst per l'article 37.5 RGAIP.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Obres. Via pública. Reclamació contra silenci. Mediació. Inviabilitat de la mediació. Lliurament extemporani d'informació, Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 24 d'octubre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 665/2019, presentada en representació d'una persona interessada contra 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 19 de març de 2019 la persona reclamant posa de manifest que una empresa determinada hauria fet obres a la via pública davant del seu domicili, a resultes de les quals s'hauria afectat la conducció de gas, tot causant perjudicis concrets a la persona representada a la Reclamació i demana a l'Ajuntament de Badalona: *"que en relació als treballs realitzats a la via pública l'1 de febrer de 2018, se'ns proporcionin les dades relatives a l'empresa executora d'aquestes, així com qualsevol tercer que s'hi pugui veure implicat, a fi i efecte de poder determinar a qui correspon la responsabilitat extracontractual pels danys causats a la meva representada. Sol·licito també que s'especifiqui la implicació de l'Ajuntament en aquestes obres, per descartar responsabilitats patrimonials de l'Administració"*.

El 21 de juny de 2019 la persona reclamant s'adreça de nou a l'Ajuntament, invoca la sol·licitud anterior, que al seu entendre demanaria *la titularitat de la llicència concedida per realitzar les obres a la via pública a les immediacions de la Rambla Sant Joan 43, executades el març de 2018, i les empreses implicades a la seva execució. Així mateix, si es tracta d'una obra pública feta per un*



contractista de l'Ajuntament o per una iniciativa privada. Manifesta que no hauria rebut resposta municipal a l'anterior sol·licitud, motiu pel qual s'ha de considerar estimada per silenci administratiu positiu i, en aplicació dels articles 35 i 36 LTAIPBG, demana el lliurament material de la informació sol·licitada.

3. La Reclamació presentada el 24 d'octubre de 2019 indica que l'Ajuntament no hauria contestat les sol·licituds anteriors.
4. El 29 d'octubre de 2019 la GAIP requereix a la reclamant que acrediti la representació, tot advertint que si no ho fa en el termini de 10 dies es considerarà que desisteix de la Reclamació.
5. El 8 de novembre de 2019 s'acredita la representació davant la GAIP.
6. L'11 de novembre de 2019 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. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
7. El 19 de desembre de 2019 la GAIP rep l'informe municipal (del Departament de Transparència, Accés a la Informació i Bon Govern) i el nom de la persona que representa l'Ajuntament en el procediment de mediació. L'informe municipal indica que no constaria en els registres del Departament de Transparència, ni en el de Secretaria General, la sol·licitud d'informació pública indicada a l'antecedent 2; assenyala també que el 12 de desembre de 2019 la Regidora de l'Àmbit de Salut, Habitatge i Recursos Interns hauria requerit al Departament de Llicències a la Via Pública perquè doni resposta a la sol·licitud d'informació de la que deriva aquesta Reclamació, sense que li consti resposta.
8. El 30 de desembre de 2019 l'informe municipal és traslladat a la persona reclamant, per al seu coneixement.
9. El 15 de gener de 2020 la GAIP rep un segon informe de l'Ajuntament de Badalona, que indica el següent: *Segons les dades facilitades i comprovat amb els històrics que disposen en data 1 de febrer de 2018 no ens consta que cap companyia estigués realitzant cap canalització davant de la finca del nº xxxx de la Rambla de Sant Joan de Badalona i posem amb el seu coneixement al efectes oportuns.*
10. El 17 de gener de 2020 la GAIP tramet el segon informe municipal a la persona reclamant.
11. El 17 de gener de 2020 la GAIP convoca la primera sessió de mediació per al 6 de febrer del mateix any i el 20 de gener les parts han manifestat la seva conformitat amb la data.



12. El 22 de gener de 2020 la GAIP demana a l'Ajuntament de Badalona la següent concreció addicional: *A la vista de la documentació que heu fet arribar a aquesta Comissió en relació amb la Reclamació 665/2019, on exposeu que "no consten obres de canalització davant de la finca número xxxx de la Rambla de Sant Joan de Badalona", necessitaríem disposar d'altres elements necessaris per poder resoldre amb ple coneixement de causa. Per això, us demanem que ens confirmeu si es va fer algun altre tipus d'obres a la via pública davant o que afecti les immediacions de la finca número xxxx. Si hi ha algun altre tipus d'obres que l'afectin, necessitaríem que les explicitéssiu.*
13. El 6 de febrer de 2020, data prevista per a la mediació, cap de les dues parts es presenta a la GAIP, ni justifiquen la seva absència. Davant d'aquest fet, el mediador comunica a les parts el tancament del procediment de mediació i la conseqüent finalització de la Reclamació mitjançant resolució del Ple de la GAIP, d'acord amb l'article 37.5 RGAIP.
14. El 6 de febrer de 2020 la GAIP rep una notificació de l'Ajuntament que dóna resposta a la petició de concreció indicada a l'antecedent 12 i indica que: *"sobre la realització durant el mes de març del 2018 d'obres a la via pública davant o afectant les immediacions de la finca xxxx, he d'informar que per part del servei de projectes i control d'obres de l'Àrea d'Urbanisme no es va dur a terme cap obra o altra actuació".*

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. Inviabilitat de la mediació

La mediació sol·licitada per la persona reclamant ha resultat inviable perquè ni ella ni la representació municipal han fet acte de presència al lloc al qual estava convocada, ni tampoc han excusat la seva assistència, malgrat haver donat la seva conformitat amb el dia i hora convocats.

Davant aquesta manca de participació de les parts en el procediment de mediació, és procedent tancar-lo i finalitzar la Reclamació amb resolució del Ple de la GAIP, i així comunicar-ho a les parts, de conformitat amb allò previst per l'article 37.5 RGAIP.



3. *Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació*

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha facilitat a la GAIP i aquesta Comissió a la persona reclamant la informació sol·licitada (concretament, que l'Ajuntament no té constància de l'obra al carrer indicada a la sol·licitud), en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.

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 7 de febrer de 2020, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 665/2019 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

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.