

Resolució 90/2018, de 4 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 24/2018 i 25/2018 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Gavà.

Informació reclamada: Diversa informació relacionada amb determinats conceptes del pressupost municipal.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial.

Resum: S'acumulen les reclamacions considerant que hi ha una identitat de parts, una clara similitud en el seu objecte, i el mateix sentit de finalització dels procediments. Es desestimen les reclamacions en relació amb les factures abonades, considerant que la informació publicada en format obert, el llistat elaborat i lliurat a la persona reclamant i l'oferiment de consultar-les i obtenir còpia digital de les que interressi suposen una atenció adequada del seu dret. S'estima el dret d'accés sobre la resta d'informació objecte de les reclamacions sempre que hagi estat documentada abans de les sol·licituds d'accés que en porten causa, ja que el dret d'accés no empararia l'elaboració ex novo i arran de la sol·licitud de la documentació sol·licitada..

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Pressupostos. Factures. Lliurament extemporani. Pèrdua parcial d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego

Antecedents

1. El 12 de febrer de 2018 entren a la GAIP les Reclamacions 24/2018 i 25/2018 contra l'Ajuntament de Gavà per part d'un regidor del grup municipal *Si se puede Gavà* en relació amb dues sol·licituds d'informació indicades a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita seguir 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. Els dies 11 i 16 de gener de 2018 la persona reclamant, fent ús de la seva condició de regidor, va adreçar dues sol·licituds d'accés a informació a l'Ajuntament de Gavà sol·licitant el següent: "*Accés a les factures pagades a dia d'avui i als compromisos de pagament, programes, contractes, pòlisses, acords en els que consti el preu total a pagar i*



el servei o justificació d'aquesta despesa, dels següents conceptes i programes del pressupost de 2017 de l'Ajuntament de Gavà. En cas que el concepte o programa sigui de nova creació per al pressupost de 2018, sol·licito accés a la justificació de la creació d'aquest concepte o programa". A cada una de les sol·licituds s'hi adjunta una llarga relació de conceptes i programes pressupostaris respecte dels quals es demana la informació.

3. Amb data 17 de gener de 2018 l'Administració reclamada va respondre la sol·licitud objecte de la Reclamació 24/2018, informant-lo de que la informació sol·licitada es podia consultar al Portal de dades obertes de l'Ajuntament (<https://gavaobert.gavaciutat.cat>), dins l'apartat de Gestió econòmica, i concretament dins dels següents tres fitxers, "Despesa facturada per proveïdor", "Execució del pressupost de despesa contractada de l'any 2017 excepte despesa de personal" i "Execució del pressupost de despesa facturada de l'any 2017 excepte despesa de personal", de cadascun dels quals se'n facilita l'enllaç web directe.

En la mateixa línia, amb data 23 de gener l'Ajuntament respon la sol·licitud objecte de la Reclamació 25/2018 indicant a la persona reclamant que la informació sol·licitada es podia trobar al Portal de dades obertes de l'Ajuntament (<https://gavaobert.gavaciutat.cat>), dins l'apartat de gestió econòmica.

4. A les reclamacions entrades a la GAIP el 12 de febrer de 2018, la persona reclamant diu estar en desacord amb les respostes rebudes per part de l'Ajuntament de Gavà afirmant que als enllaços facilitats per l'Ajuntament *"no es pot accedir en cap cas a les factures, ni compromisos de pagament, ni servei ni justificacions"* i es queixa de que *"a conseqüència de la manca d'informació, el seu grup municipal no va poder presentar totes les esmenes que desitjava presentar a petició de les veïnes i veïns de Gavà, per a que fossin aprovades en el ple municipal de pressupostos 2018"*.
5. El 16 de febrer de 2018 la GAIP informa a l'Administració reclamada de la presentació d'aquestes reclamacions i li demana que, en el termini de quinze dies, li trameti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions en relació amb la sol·licitud d'accés en què es fonamenten i que li remeti l'expedient complet. Així mateix, li demana que identifiqui eventualment les terceres persones que resultin afectades per l'accés, i la persona o òrgan responsable, dins de l'Administració, de la tramitació de les reclamacions i d'executar la Resolució de la GAIP amb què finalitzi el procediment, als efectes de l'eventual aplicació de l'article 86.c LTAIPBG.



6. El 16 de març de 2018 té entrada a la GAIP l'informe sol·licitat a l'Ajuntament de Gavà. L'informe adjunta còpia d'una nova carta que l'Ajuntament hauria adreçat a la persona reclamant amb data 14 de març de 2018, estant ja en tràmit aquestes reclamacions, en la què se li explica que l'Ajuntament l'ha adreçat a consultar els justificants de despesa o factures al web ja que no arxiva en suport paper cap factura, atès que més del 70% de la facturació de l'Ajuntament està originàriament en format digital i la resta es digitalitza per part de l'Ajuntament. A l'escrit al reclamant es diu que s'hi adjunta un llistat detallat de factures aprovades mensualment, i s'ofereix a la persona reclamant consultar-les o obtenir les que siguin del seu interès en format pdf, demanant-ho al Departament de Comptabilitat. La GAIP no disposa de la informació que l'Ajuntament va trametre al reclamant annexa a l'escrit.
7. El 13 d'abril de 2018 la GAIP contacta amb la persona reclamant als efectes de determinar si la informació que ha rebut o que hagi pogut consultar durant la tramitació de les reclamacions satisfà la seva pretensió.
8. El 17 d'abril de 2018 la persona reclamant manifesta a la GAIP que l'Administració reclamada li ha lliurat, efectivament, una sèrie de llistats de factures, però que no considera satisfeta la seva petició ja que no han pogut veure les factures pagades, ni els compromisos de pagament, ni els programes i contractes, ni les pòlisses o acords en els què constin el preu a pagar i el servei o la justificació d'aquella despesa, ni tampoc l'accés a la justificació de la creació del concepte o programa per al cas que fos de nova creació.

Fonaments jurídics

1. Acumulació de les Reclamacions

L'article 57 LTAIPBG preveu que l'òrgan que tramita un procediment pugui acumular-lo a d'altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima. Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les Reclamacions objecte de Resolució, ja que hi ha una identitat de parts, una clara similitud en el seu objecte, i el mateix sentit de finalització dels procediments.

D'acord amb això, en aplicació dels principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, i vist que de l'acumulació no se'n deriva perjudici per a les parts ni per a l'interès general, resulta oportú i ajustat a Dret l'acumulació de les Reclamacions identificades als antecedents 2 i 3 d'aquesta Resolució.



2. *Competència de la GAIP*

L'article 39.1 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.

L'objecte de les reclamacions és informació pública, de conformitat amb la definició que en fa l'article 2.b) LTAIPBG.

Les reclamacions es presenten per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per la seva 'admissió a tràmit (tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions, la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016), ja que, tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG disposa que la normativa de transparència s'apliqui supletòriament en aquells casos, com aquest, en que existeixi un règim d'accés especial regulat per la seva normativa específica (en aquets cas, la de règim local). Aquesta aplicació supletòria de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa, tal i com s'ha fonamentat en diverses resolucions de la GAIP (entre moltes d'altres, la Resolució de la Reclamació 4/2016).

D'acord amb això, la GAIP considera admissibles les reclamacions presentades per una persona electe local, per bé que hi aplicarà, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC), especialment si és més favorable, i supletòriament l'LTAIPBG.

Les reclamacions reuneixen els requisits formals establerts per l'LTAIPBG i per l'RGAIPI, per tant, són admissibles a tràmit.

3. *Sobre la informació objecte de reclamació*

Dels antecedents es desprèn que l'Ajuntament ja hauria facilitat l'accés a part de l'objecte de les reclamacions. Concretament, les factures abonades. En aquest sentit, cal destacar i reconèixer públicament la transparència amb que l'Ajuntament de Gavà actua en el retiment de comptes de la seva gestió econòmica, obrint els fitxers a tota la ciutadania i facilitant-ne no



només la consulta, sinó també el tractament d'aquesta informació i la seva descàrrega, en estar penjada en format obert. Considerant que les dues peticions abasten un nombre molt considerable d'actuacions (dues-centes cinc), a la vista de que la consulta dels fitxers indicats a la resposta ofereix informació del concepte, proveïdor i import, entre d'altres, que permet aplicar-hi filtres o descarregar-la, que s'ha elaborat i lliurat a la persona reclamant un llistat i que se li ha ofert la consulta o còpia digital de les que li interessin, la resposta de l'Ajuntament s'ha de considerar adequada i satisfactòria de la sol·licitud en aquesta part i, per tant, es desestimen les reclamacions en relació amb aquesta informació.

Tanmateix, al·lega la persona reclamant que no se li ha facilitat la resta de la informació sol·licitada, i certament no n'hi ha cap referència en l'informe de l'Ajuntament que faci pensar el contrari. Es tractaria dels compromisos de pagament, programes, contractes, pòlisses, o acords en els que consti el preu total a pagar, el servei i la justificació de la despesa corresponent als conceptes i programes indicats a la sol·licitud i, en el cas que el concepte o programa sigui de nova creació per al pressupost de 2018, la justificació de la creació d'aquest concepte o programa. En aquest sentit, la informació que es pot trobar en el Portal de dades obertes sobre la despesa contractada certament no satisfà tots aquests conceptes i per tant, en relació amb aquesta part del seu objecte, les reclamacions continuen procediment i pertoca a aquesta Comissió pronunciar-se declarant el dret de la persona reclamant a accedir-hi sempre que hagi estat documentada abans de les sol·licituds d'accés que porten causa d'aquestes reclamacions, ja que el dret d'accés no empararia l'elaboració ex novo i arran de la sol·licitud de la documentació sol·licitada.

Considerant que ni en les sol·licituds ni en les reclamacions no es demana un format concret, i atenent l'elevat nombre d'expedients a consultar, l'Ajuntament podrà facilitar l'accés amb vista, per bé que la persona reclamant podrà obtenir còpia en paper o digital de la documentació que de resultes de la consulta consideri rellevant disposar.

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 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.

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 electrònic 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 4 de maig de 2018, resol per unanimitat:

1. Acumular les reclamacions 24/2018 i 25/2018.
2. Estimar parcialment les reclamacions 24/2018 i 25/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament de Gavà la informació següent: compromisos de pagament, programes, contractes, pòlisses, o acords en els que consti el preu total a pagar i el servei o justificació de la despesa corresponent als conceptes i programes indicats a la sol·licitud i, en el cas que el concepte o programa sigui de nova creació per al pressupost de 2018, la justificació de la creació d'aquest concepte o programa, sempre que hagi estat documentada abans de les sol·licituds d'accés que porten causa d'aquestes reclamacions.
3. Desestimar parcialment les reclamacions en relació amb l'accés a les factures pagades.



4. Requerir a l'Ajuntament de Gavà 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 Gavà 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 les Reclamacions 24/2018 i 25/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 4 de maig 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.