

Resolució 99/2022, de 10 de febrer**Número d'expedient de la Reclamació:** 1111/2021¹**Administració reclamada:** Departament de Drets Socials**Informació reclamada:** Documentació sobre un centre de dia.**Sentit de la resolució:** Estimació de l'admissibilitat de la sol·licitud i pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Resum: El més apropiat és que les persones interessades en un procediment administratiu en tràmit puguin accedir amb normalitat a l'expedient i que sigui precisament l'òrgan responsable de la seva tramitació el que garanteixi i faci efectiu aquest dret, de manera que el puguin exercir efectivament en els terminis que millor els convingui per a la resolució més favorable, no tant de l'accés per si mateix, sinó del procediment principal. Però si l'òrgan administratiu competent denega l'accés sol·licitat, res no impedeix que, sense perjudici de la continuació normal del procediment, ni dels efectes impugnatoris que la falta d'accés a l'expedient pugui tenir en el futur sobre la resolució del fons de l'assumpte, la persona interessada pugui acudir a la via especial de garantia instituïda per la legislació de transparència (la reclamació a la GAIP). Amb independència del règim substantiu aplicable, aquests també són casos d'exercici del dret d'accés a la informació pública, matèria que constitueix la missió de la GAIP, de manera que res no permet qüestionar la seva competència, si la llei no l'exclou expressament, cosa que sens dubte no fa. La sol·licitud presentada per la persona reclamant el 17 de novembre de 2021 demana, sens dubte, informació pública, i l'Administració podria inadmetre-la únicament per les causes previstes legalment, que són les enunciades per l'article 29 LTAIPBG. La necessitat que la sol·licitud s'ha de regir per la legislació de procediment administratiu, i no per la de transparència i dret d'accés a la informació pública, no és ni de lluny assimilable a cap de les causes d'inadmissibilitat previstes legalment, que són les úniques que poden aplicar-se legítimament. Per tant, la inadmissibilitat parcial de la sol·licitud decidida per la DGAPD no té cap fonament jurídic. Més que inadmetre la sol·licitud, el procedent hauria estat tramitar-la d'acord amb la legislació de procediment administratiu, que precisament atorga a les persones interessades en un procediment en curs el dret ple d'accedir a la informació del mateix. L'article 53.1 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú (LPAC), garanteix en els termes següents el dret de les persones interessades en relació amb la informació de l'expedient corresponent (...). Segons l'article 66 del Decret 76/2020, de 4 d'agost, de l'Administració digital, en cas de sol·licitud d'accés a l'expedient administratiu, aquest ha de ser posat a disposició de la persona sol·licitadora en el termini de cinc dies.

Paraules clau: Generalitat. Persona interessada. Persones amb discapacitat. Covid-19. Reclamació contra accés a l'expedient. Disposició addicional 1a.1 LTAIPBG. Admissibilitat de la sol·licitud. Admissibilitat de la Reclamació. Veracitat de la informació. Lliurament extemporani de la informació. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó

¹ El text original d'aquesta resolució, redactada pel ponent, s'ha escrit en castellà.



Antecedents

1. El 14 de desembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1111/2021, presentada per una persona interessada contra el Departament de Drets Socials (DDS), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant no demana el procediment de mediació previst per 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 17 de novembre de 2021 la persona reclamant sol·licita a la Direcció General d'Autonomia Personal i Discapacitat (DGAPD), a través del web de transparència de la Generalitat, la informació següent: "- cuantos casos de covid-19 se han producido en la llar-residencia Estación de mar desde el 01/03/2021 hasta el 17/11/2021, desglosados por meses y sin datos personales -qué gestiones se están haciendo para ampliar una plaza de STO en Paideia, desde que se informó a los padres de xxxx por escrito el 14/09/2021 - cuales son los inconvenientes y la demora en ofrecer dicha ampliación a los padres de xxxx, de la mencionada plaza (STO, Paideia) -se me facilite toda la documentación administrativa que obre en poder del Departamento de derechos sociales que acredite y consten las gestiones que se están llevando a cabo (incluyendo notas informativas, correos electrónicos etc.)". La sol·licitud demana rebre la informació sol·licitada en format PDF i per correu electrònic i rebre les notificacions relatives a la sol·licitud per mitjans electrònics.
3. La resolució de 13 de desembre de 2021 de la DGAPD estima el primer apartat de la sol·licitud, i proporciona a la persona reclamant la informació sol·licitada pel mateix, i inadmet els altres tres apartats de la sol·licitud, perquè considera que la informació que sol·liciten és relativa a un procediment administratiu obert en el qual la persona reclamant té la condició d'interessada i en aquests casos, segons la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG, l'accés sol·licitat s'ha de regir per la legislació de procediment administratiu.
4. La Reclamació presentada el 14 de desembre de 2021 manifesta la disconformitat pel que considera una denegació del seu dret d'accés a la informació pública, amb l'excusa d'aplicar el procediment administratiu.
5. El 22 de desembre de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, conforme a les legislacions de procediment administratiu i de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de



l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.

6. El 22 de desembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al Departament de Drets Socials i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre la mateixa, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
7. L'1 de febrer de 2022 la GAIP rep l'informe del DDS, que adjunta la resposta a la sol·licitud que hauria estat enviada el mateix dia a la persona reclamant. La resposta del Departament als apartats segon i següents de la sol·licitud és la següent: "2. ¿Qué gestiones se estan haciendo para ampliar una plaza de STO en Paideia, desde que se informó a los padres de xxxx por escrito el 14/09/2021? Respuesta: el centro disponía de 8 plazas de ocupación de acuerdo con el protocolo escuela. una de estas plazas, finalmente no fue ocupada y es la que se les ofreció. 3. ¿Cuáles son los inconvenientes y la demora en ofrecer dicha ampliación a los padres de xxxx, de la mencionada plaza (STO, Paideia)? Respuesta: los derivados de la corroboración de plaza vacante y de la correspondiente renuncia de la persona destinataria. 3. Se me facilite toda la documentación administrativa que obre en poder del Departamento de Derechos Sociales que acredite y consten las gestiones que se están llevando a cabo (incluyendo notas informativas, correos electrónicos etc). Respuesta: no hay documentación administrativa, las gestiones se realizaron telefónicamente y no hay registro".
8. L'1 de febrer de 2022 la GAIP rep les següents alegacions de la persona reclamant a la resposta anterior: "Con fecha 01/02/2022 se ha recibido una comunicación en concordancia al expediente 1111/2021 en relación con la reclamación de fecha 14/12/2021 código del trámite MZTVR4HCY y al mismo tiempo que se informa a esta Comisión se presentan las siguientes alegaciones al comunicado. La respuesta facilitada, no se ajusta al principio de veracidad que toda administración tiene la obligación que tener cuando un ciudadano solicita el derecho de acceso a la información pública. para demostrar ese principio de no veracidad me baso en lo siguiente. 1. Mediante resolución de fecha 13/12/2021, no se admitió a dar acceso a la información solicitada 2. la respuesta facilitada es totalmente contradictoria con la prueba documental que se adjunta (el documento que se adjunta es el informe indicado por el antecedente anterior). Y tiene relación con el acceso a la solicitud, por eso se alega que no se ajusta al principio de veracidad Por todo ello se solicita si procede que respondan con el principio de veracidad que toda Administración debe de realizar".



Fonaments jurídics

1. *Objecte i admissibilitat de la Reclamació*

Aquesta Reclamació porta causa d'una sol·licitud que demana, d'una banda, dades sobre infeccions de Covid19 en una residència i, per una altra, diverses informacions que, segons l'Administració, formen part d'un procediment administratiu obert, en el qual la persona reclamant té la condició de persona interessada.

La primera part de la sol·licitud, la que demana dades sobre la Covid19, ja va ser atesa per l'Administració prèviament a la presentació de la Reclamació, i els va facilitar mitjançant la resolució de 13 de desembre de 2021 de la DGAPD, estimativa d'aquesta part en qüestió, i aquesta resposta no és qüestionada per la persona reclamant. En conseqüència, l'objecte de la Reclamació es limita a la resta d'apartats de la sol·licitud, que demanen diversa informació sobre gestions realitzades pel Departament en ordre a donar servei assistencial al fill de la persona reclamant.

La resolució de la DGAPD inadmet els apartats segon i següents de la sol·licitud perquè considera que pròpiament no es tracta d'una sol·licitud d'informació pública regida per l'LTAIPBG, sinó de la sol·licitud que fa una persona que és interessada en un procediment administratiu obert (el relatiu al servei assistencial deixat al fill de la persona reclamant) que, en aplicació de l'establert per la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG ("L'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu"), ha de tramitar-se segons la legislació de procediment administratiu i, en conseqüència, inadmetre com a sol·licitud d'informació pública. A la vista d'aquesta argumentació, i prèviament a la seva eventual revisió, és precís valorar l'admissibilitat de la Reclamació i la competència de la GAIP per tramitar-la i resoldre-la.

Des de la Resolució de 23 de desembre de 2015, sobre la Reclamació 17/2015, la GAIP ve admetent a tràmit reclamacions en relació amb sol·licituds d'accés a la informació pública afectades per la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG, sobre la base de les següents consideracions:

No hi ha cap disposició a l'LTAIPBG, inclosa la seva disposició addicional primera, que estableixi cap motiu d'inadmissió, ni cap límit d'accés que es defineixin en funció del caràcter obert (o en tràmit) o tancat (o finalitzat) dels procediments administratius. Això comporta que el dret d'accés a la informació pública s'ha de poder exercir amb independència de si aquesta informació forma part d'un procediment en tràmit o finalitzat, o de cap procediment determinat. Així mateix, no hi ha cap precepte de l'LTAIPBG del qual es pugui desprendre que la condició



de persona interessada en un procediment administratiu degui o pugui ser un motiu d'inadmissió de les sol·licituds d'informació pública o de les reclamacions a la GAIP. La garantia de reclamació a la GAIP, que protegeix mitjançant un procediment breu i gratuït davant d'un òrgan independent el dret general d'accés a la informació pública de la ciutadania, amb igual o més motiu ha d'emparar el dret de les persones interessades a obtenir la informació que forma part dels procediments administratius que les afecten, i res hi ha en la disposició addicional 1a LTAIPBG que ho impedeixi.

Més aviat al contrari: el que estableix aquesta disposició és que la posició jurídica que correspon a les persones interessades en un procediment administratiu, en relació amb l'accés a la informació pública que l'integra, es defineix no tant pel règim jurídic aplicable al dret d'accés a la informació pública, sinó pels drets de més intensitat d'accés a l'expedient que els reconeix la legislació de procediment administratiu, tot això amb independència de si qui resol les sol·licituds d'accés és l'Administració responsable de tramitar el procediment que es tracti o, en la via de reclamació, la GAIP, o el jutge o tribunal que hagi de resoldre l'eventual recurs jurisdiccional. La disposició addicional 1a.1 LTAIPBG no qüestiona la competència de la GAIP per entendre de reclamacions en matèria d'accés a la informació pública formulades per persones interessades en un procediment administratiu, sinó que només incideix en el dret material (l'LTAIPBG o la legislació de procediment administratiu) que haurà d'aplicar aquesta Comissió per resoldre-les.

Certament, allò més apropiat és que les persones interessades en un procediment administratiu en tràmit puguin accedir amb normalitat a l'expedient i que sigui precisament l'òrgan responsable de la seva tramitació el que garanteixi i faci efectiu aquest dret, de manera que el puguin exercir efectivament en els terminis que millor els convingui per a la resolució més favorable, no tant de l'accés per si mateix, sinó del procediment principal. Però si l'òrgan administratiu competent denega l'accés sol·licitat, res no impedeix que, sens perjudici de la continuació normal del procediment, ni dels efectes impugnatoris que la manca d'accés a l'expedient pugui tenir en el futur sobre la resolució del fons de l'assumpte, la persona interessada pugui acudir a la via especial de garantia instituïda per la legislació de transparència (la reclamació a la GAIP). Amb independència del règim substantiu aplicable, aquests també són casos d'exercici del dret d'accés a la informació pública, matèria que constitueix la missió de la GAIP, de manera que res no permet qüestionar la seva competència, si la llei no l'exclou expressament, cosa que sens dubte no fa.

En conseqüència, s'ha de concloure que la GAIP té competència plena per resoldre aquesta Reclamació, malgrat que s'hagi formulat en relació amb una sol·licitud d'informació relativa a un procediment administratiu en tràmit i que qui sol·licita la informació tingui la condició de persona interessada en el procediment en qüestió.



2. Sobre l'admissibilitat de la sol·licitud d'informació pública de què deriva la Reclamació

La sol·licitud presentada per la persona reclamant el 17 de novembre de 2021 demana, sens dubte, informació pública, i l'Administració podria inadmetre-la únicament per les causes previstes legalment, que són les enunciades per l'article 29 LTAIPBG. La necessitat que la sol·licitud s'ha de regir per la legislació de procediment administratiu, i no per la de transparència i dret d'accés a la informació pública, no és ni de lluny assimilable a cap de les causes d'inadmissibilitat previstes legalment, que són les úniques que poden aplicar-se legítimament. Per tant, la inadmissibilitat parcial de la sol·licitud decidida per la DGAPD no té cap fonament jurídic, ja que l'article 20.1 LTAIPBG garanteix que les sol·licituds d'informació pública només poden denegar-se per les causes establertes per llei, i cap llei no permet inadmetre o desestimar una sol·licitud d'informació pública pel fet que s'hagi de regir per la legislació de procediment administratiu.

Més que inadmetre la sol·licitud, allò procedent hauria estat tramitar-la d'acord amb la legislació de procediment administratiu, que precisament atorga a les persones interessades en un procediment en curs el dret ple d'accedir a la informació del mateix (així es desprèn de l'article 53.1 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú, LPAC), així com un termini molt breu d'accés a l'expedient en curs sol·licitat (segons l'article 66 del Decret 76/2020, de 4 d'agost, de l'Administració digital, en cas de sol·licitud d'accés a l'expedient administratiu, aquest ha de ser posat a disposició de la persona sol·licitant en el termini de cinc dies).

En consideració a les anteriors consideracions, és procedent estimar la Reclamació i declarar el dret de la persona reclamant que el DDS admeti a tràmit la sol·licitud indicada per l'antecedent.

3. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

L'informe aportat pel DDS (antecedent 7) posa de manifest que, finalment i després d'haver-se sobrepassat llargament els terminis legals, el DDS ha facilitat a la persona reclamant resposta als diversos apartats de la sol·licitud tramitats d'acord amb la legislació de procediment administratiu. La persona reclamant presenta al·legacions (antecedent 8) que acusen el Departament de manca de veracitat, i l'il·lustra amb una còpia de l'informe del Departament referit per l'antecedent 7, sense concretar els motius ni els assumptes en els quals es donaria tal manca de veracitat; en tot cas, no qüestiona cap de les respostes concretes ofertes pel Departament.

A la vista de les anteriors consideracions, és procedent declarar que l'Administració ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, motiu pel qual és procedent declarar la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació.



4. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 10 de febrer de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 1111/2021 i declarar el dret de la persona reclamant que el DSS admeti a tràmit la sol·licitud indicada per l'antecedent 2.
2. Declarar la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació 1111/2021.
3. Anul·lar la resolució de 13 de desembre de 2021 de la DGAPD en tot el que s'oposi a la present Resolució.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1111/2021 i disposar la publicació de la present 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.