

Resolució 101/2023, de 9 de febrer**Número d'expedient de la Reclamació:** 1046/2022**Administració reclamada:** Ajuntament de Mas de Barberans**Informació reclamada:** Pla urbanístic especial d'un centre de tractament de residus.**Sentit de la resolució:** Estimació parcial i inadmissió parcial

Resum: No s'invoquen per part de l'Ajuntament, inactiu tant en el procediment de sol·licitud com en el de reclamació, límits a l'accés que puguin restringir l'accés a l'estat de tramitació del Pla urbanístic, ni s'aprecien tampoc d'ofici per part d'aquesta Comissió, màxim si tenim en compte que es tracta d'un procediment d'aprovació sotmès a informació i audiència públiques i que la naturalesa d'entitat ecologista de la sol·licitant i reclamant li confereix probablement caràcter de persona interessada en el procediment. Per tant, és procedent estimar la reclamació en relació amb la informació sobre l'estat de tramitació del pla urbanístic indicat a la sol·licitud en el moment de presentar-la. Quant a la segona petició d'obtenir resposta motivada a les al·legacions al Pla presentades per l'entitat reclamant sembla ser que el 4 d'abril de 2022, en la sol·licitud de la què deriva aquesta reclamació, datada del 16 de setembre de 2022, es fa constar que no s'haurien rebut, i d'igual manera s'indica en l'escrit de reclamació, sense que les parts hagin informat tampoc que s'hagin obtingut endurant la tramitació d'aquest procediment. Això sembla indicar que amb tota probabilitat la resposta a les al·legacions de la reclamant no havia estat elaborada per l'Ajuntament en el moment de ser sol·licitades, perquè no és plausible que existeixin elaborades prèviament i no hagin estat enviades a la reclamant, ni en el moment processal oportú, ni després de ser objecte d'una sol·licitud d'informació, ni tan sols després de ser-li notificada la seva reclamació. En la mesura en què no existeix aquesta resposta a les al·legacions elaborada i en poder de l'Ajuntament en el moment en què es va sol·licitar, la reclamació s'ha d'inadmetre en relació amb aquest punt, perquè als efectes del dret d'accés, només és informació pública aquella que existeix prèviament en poder de l'administració (article 18 en relació amb l'article 2.b LTAIPBG), i per tant no abasta la informació que s'hagi d'elaborar en un futur. Per tant, en relació amb el segon punt de la sol·licitud, en la mesura en què requereix que s'elabori i es creï la resposta motivada a les seves al·legacions prèviament inexistents en poder de l'Ajuntament, és procedent declarar-ne la inadmissió, d'acord amb l'article 33.2 RGAIP, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública, al marge i sens perjudici de la consideració que aquesta pretensió hagi de tenir en el marc del procediment de tramitació del Pla i en atenció a la condició de persona interessada en ell de la persona reclamant.

Paraules clau: Ajuntament. Entitats ecologistes. Residus. Urbanisme. Plans. Medi ambient. Reclamació contra silenci. Informació pública.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 18 de novembre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 1046/2022, presentada contra l'Ajuntament de Mas Barberans, 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 16 de setembre de 2022 la fundació reclamant demana l'Ajuntament de Mas de Barberans informació sobre l'aprovació d'un Pla especial urbanístic, d'ampliació del centre de tractament de residus de Mas de Barberans: "Que l'entitat sigui informada de l'estat administratiu en què es troba actualment l'expedient referent a l'aprovació del Pla especial urbanístic, d'ampliació del centre de tractament de residus de Mas de Barberans. Que es doni resposta motivada a les al·legacions presentades".
3. La Reclamació presentada el 18 de novembre de 2022 indica que l'Ajuntament de Mas de Barberans no ha contestat la sol·licitud.
4. El 30 de novembre de 2022 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la fundació 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.
5. En la mateixa data la GAIP comunica la Reclamació l'Ajuntament de Mas Barberans 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. Malgrat haver passat molt àmpliament el termini, l'Ajuntament no ha donat resposta al requeriment d'ella GAIP.

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.

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 en el procediment de reclamació

L'Ajuntament de Mas de Barberans no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat l'informe que reculli el seu posicionament jurídic en relació amb ella, que li va ser requerit per aquesta Comissió, incomplint així les obligacions que li imposa l'article 33.4 RGAIP, d'acord amb el qual les administracions han d'aportar a la GAIP, dins el termini de quinze dies, còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

Si bé la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió per aportar-li aquesta ha de ser qualificada 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, tenint en compte que 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". En conseqüència, s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de l'Ajuntament de Mas Barberans, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

3. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La sol·licitud de la què deriva aquesta reclamació contenia dues pretensions: informació sobre l'estat administratiu en què es trobava aleshores ("actualment", en termes literals de la sol·licitud) l'expedient referent a l'aprovació del Pla especial urbanístic d'ampliació del centre de tractament de residus de Mas de Barberans, d'una banda; i que es donés una resposta motivada a les al·legacions presentades per l'entitat reclamant, de l'altra.

La primera petició és, sens dubte, informació pública, considerant que es tracta d'un procediment impulsat per l'Ajuntament del qual n'ha de tenir informació sobre el seu estat de tramitació. Cal tenir en compte que el què es demanava era la situació de l'expedient en el moment de fer-se la sol·licitud, i per tant, la reclamació té aquell mateix objectiu amb aquell mateix límit temporal. Essent informació pública, pot ser objecte del dret d'accés d'acord amb l'article 18 en relació amb el 2.b LTAIPBG, de manera que qualsevol persona té dret a accedir-hi, tret que concorrin límits legalment establerts que hagin de prevaldre sobre el dret d'accés.

No s'invoquen per part de l'Ajuntament, inactiu tant en el procediment de sol·licitud com en el de reclamació, límits a l'accés que puguin restringir l'accés a l'estat de tramitació del Pla urbanístic, ni s'aprecien tampoc d'ofici per part d'aquesta Comissió, màxim si tenim en compte que es tracta d'un procediment d'aprovació sotmès a informació i audiència públiques i que la naturalesa d'entitat ecologista de la sol·licitant i reclamant li confereix probablement caràcter de persona interessada en



el procediment. Per tant, és procedent estimar la reclamació en relació amb la informació sobre l'estat de tramitació del pla urbanístic indicat a la sol·licitud en el moment de presentar-la.

Quant a la segona petició d'obtenir resposta motivada a les al·legacions al Pla presentades per l'entitat reclamant sembla ser que el 4 d'abril de 2022, en la sol·licitud de la que deriva aquesta reclamació, datada del 16 de setembre de 2022, es fa constar que no s'haurien rebut, i d'igual manera s'indica en l'escrit de reclamació, sense que les parts hagin informat tampoc que s'hagin obtingut durant la tramitació d'aquest procediment. Això sembla indicar que amb tota probabilitat la resposta a les al·legacions de la reclamant no havia estat elaborada per l'Ajuntament en el moment de ser sol·licitades, perquè no és plausible que existeixin elaborades prèviament i no hagin estat enviades a la reclamant, ni en el moment processal oportú, ni després de ser objecte d'una sol·licitud d'informació, ni tan sols després de ser-li notificada la seva reclamació. En la mesura en què no existeix aquesta resposta a les al·legacions elaborada i en poder de l'Ajuntament en el moment en què es va sol·licitar, la reclamació s'ha d'inadmetre en relació amb aquest punt, perquè als efectes del dret d'accés, només és informació pública aquella que existeix prèviament en poder de l'administració (article 18 en relació amb l'article 2.b LTAIPBG), i per tant no abasta la informació que s'hagi d'elaborar en un futur. Per tant, en relació amb el segon punt de la sol·licitud, en la mesura en què requereix que s'elabori i es creï la resposta motivada a les seves al·legacions prèviament inexistents en poder de l'Ajuntament, és procedent declarar-ne la inadmissió, d'acord amb l'article 33.2 RGAIP, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública, al marge i sens perjudici de la consideració que aquesta pretensió hagi de tenir en el marc del procediment de tramitació del Pla i en atenció a la condició de persona interessada en ell de la persona reclamant. No s'invoquen per part de l'Ajuntament, inactiu tant en el procediment de sol·licitud com en el de reclamació, límits a l'accés que puguin restringir l'accés a una informació com l'estat de tramitació del Pla urbanístic, ni s'aprecien tampoc d'ofici amb la informació de què disposa aquesta Comissió, màxim si tenim en compte que es tracta d'un procediment d'aprovació sotmès a informació i audiència públiques i que la naturalesa d'entitat ecologista de la sol·licitant i reclamant li confereix probablement caràcter de persona interessada en el procediment. Per tant, és procedent estimar la reclamació en relació amb la informació sobre l'estat de tramitació del pla urbanístic indicat a la sol·licitud en el moment de presentar-la.

D'acord amb l'exposat, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a conèixer l'estat de tramitació del Pla urbanístic objecte de sol·licitud en el moment de presentar-la, i s'inadmet la petició d'obtenir una resposta motivada a les al·legacions presentades per la reclamant, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.



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 9 de febrer de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 1046/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a conèixer l'estat de tramitació del Pla urbanístic objecte de sol·licitud en el moment de presentarla.
2. Inadmetre parcialment la reclamació en relació amb la petició d'obtenir una resposta motivada a les al·legacions presentades per la reclamant, d'acord amb l'article 33.2 RGAIP, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública



3. Requerir l'Ajuntament de Mas de Barberans 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, l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
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. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1046/2022 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 adreci 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.