

Resolució 107/2022, de 10 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 1145/2021

Administració reclamada: Ajuntament de l'Ametlla del Vallès

Informació reclamada: Documentació relacionada amb la concessió administrativa IIIa activa.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: La documentació que es demana, un full de ruta que es contindria en una memòria preexistent i que s'integraria en un expedient identificat pel reclamant amb el número HIS 2020/33, en el qual es recolliria la voluntat política i el pla d'actuació en relació amb la concessió administrativa IIIa activa. Si existeix, aquest full de ruta seria informació pública, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG, i el seu accés només podria ser restringit per aplicació d'algun límit legal, el què no s'ha invocat per l'Administració en aquest procediment, malgrat haver estat requerida a posicionar-s'hi, ni s'aprecia per aquesta Comissió amb la informació de què disposa, màxim tenint en compte que la persona reclamant és la concessionària de l'activitat en relació amb la qual en demana conèixer el full de ruta previst per l'Ajuntament. Es dona la circumstància que la inactivitat mantinguda en aquest procediment de reclamació s'ha d'apreciar també en el procediment de sol·licitud, el què portaria a considerar, a manca de justificació o d'apreciació de límits legals a l'accés, que la sol·licitud d'informació de la què deriva aquest procediment hauria quedat estimada per acte presumpte del propi Ajuntament

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Concessió administrativa. Full de ruta. Documentació institucional. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'Administració. Estimació presumpta.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 27 de desembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1145/2021, presentada per una empresa privada contra l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès, 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 23 de novembre de 2021 la persona reclamant, en nom i representació d'Instal·lacions de Lleure Esportiu ILLA, S.A sol·licita a l'Ajuntament accés al full de ruta i memòria del 21 d'agost, així com a qualsevol altre document que integri l'expedient HIS 2020/33.



3. La Reclamació presentada el 27 de desembre de 2021 indica que ha transcorregut un mes des que va sol·licitar a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès el "full de ruta, recollit en la memòria del 21 d'agost (expedient HIS 2020/33) on, entre d'altres, s'exposa la voluntat política i el consegüent pla d'actuació vers la gestió de la concessió administrativa ILLA Activa" tot fent constar que l'empresa reclamant, ILLA, és l'actual concessionària de la concessió a la que fa referència aquest full de ruta, i fonamentant la reclamació en la seva estimació presumpta per silenci, sense que pugui ser invocada ja la seva inadmissió.
4. El 7 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès 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.
5. En la mateixa data, la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona 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 rebi de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada. La notificació de l'admissió provisional queda rebutjada el dia 18 de gener de 2022.
6. El 31 de gener de 2022 la GAIP reitera a l'Ajuntament el requeriment d'informació assenyalat a l'antecedent quart, amb l'avertiment que la manca de tramesa de la documentació requerida no impediria a la Comissió continuar i finalitzar la Reclamació. Cap d'aquests requeriments ha obtingut resposta a data d'aquesta Resolució.

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 adreçada a una administració de l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG (article 3.1.a).

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'Ajuntament

Els antecedents 4 i 6 posen de manifest que l'Ajuntament 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 van ser requerits per dues vegades 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 l'expedient, els antecedents i la justificació jurídica de la seva posició en aquest procediment, ha de ser qualificada com una manca de col·laboració de l'Administració 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 l'Ametlla del Vallès, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

3. Objecte de la reclamació

La documentació que es demana, un full de ruta que es contindria en una memòria preexistent i que s'integraria en un expedient identificat pel reclamant amb el número HIS 2020/33, en el qual es recolliria la voluntat política i el pla d'actuació en relació amb la concessió administrativa lla activa. Si existeix, aquest full de ruta seria informació pública, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG, i el seu accés només podria ser restringit per aplicació d'algun límit legal, el què no s'ha invocat per l'Administració en aquest procediment, malgrat haver estat requerida a posicionar-s'hi, ni s'aprecia per aquesta Comissió amb la informació de què disposa, màxim tenint en compte que la persona reclamant és la concessionària de l'activitat en relació amb la qual en demana conèixer el full de ruta previst per l'Ajuntament. Es dona la circumstància que la inactivitat mantinguda en aquest procediment de reclamació s'ha d'apreciar també en el procediment de sol·licitud, el què portaria a considerar, a manca de justificació o d'apreciació de límits legals a l'accés, que la sol·licitud d'informació de la



què deriva aquest procediment hauria quedat estimada per acte presumpte del propi Ajuntament.

En aquestes circumstàncies, cal estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant al full de ruta objecte de sol·licitud, o a l'expressió de la seva inexistència, si escau.

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 10 de febrer de 2022, resol per unanimitat:



1. Estimar la Reclamació 1145/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a accedir al full de ruta objecte de sol·licitud, o a obtenir l'expressió de la seva inexistència.
2. Requerir a l'Ajuntament de l'Ametlla del Vallès 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, dins d'aquest mateix termini, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1145/2021 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 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.