

**Resolució 124/2019, de 7 de març**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 508/2018

**Administració reclamada:** Ajuntament de Badalona

**Informació reclamada:** Contractació de la decoració de la campanya de Nadal.

**Sentit de la Resolució:** Estimació

**Resum:** La limitació material en l'accés a la informació, malgrat la resolució estimatòria, comporta greus perjudicis per a la persona reclamant, no solament en el seu dret d'accés a la informació emparat en l'article 18 LTAIPBG, sinó també en l'exercici de les seves funcions institucionals, ja que la persona reclamant és regidor del consistori i l'accés a la informació es troba garantit per l'article 23 CE, en tant que dret instrumental (*ius in officium*) per a l'exercici del seu dret fonamental a la participació política, esdevenint inajornable que l'Ajuntament compleixi amb la seva obligació de facilitar l'accés als expedients objecte de la reclamació.

**Paraules clau:** Ajuntament. Electe local. Grup municipal. Encomana de gestió. Pressupost Reclamació contra manca de lliurament. Lliurament parcial.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

**Antecedents**

1. El 17 de desembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 508/2018, presentada contra l'Ajuntament de Badalona per un regidor de la mateixa corporació local, en qualitat de portaveu del grup municipal Guanyem Badalona en Comú, en relació amb la informació 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 8 de novembre de 2018 la persona reclamant demana la informació següent a l'Ajuntament de Badalona, en relació la celebració d'un concert l'1 de desembre de 2018 al Passeig Marítim de Badalona, organitzat per l'Ajuntament i diferents activitats i decoracions relacionades amb la campanya de Nadal:

*"Consultar tant si es realitza com a pròpia administració com si es fa des d'un organisme autònom o empresa municipal:*

- *Tots els expedients relacionats amb l'encàrrec i gestió de les activitats programades al voltant de la campanya de Nadal.*



- *Partides pressupostàries a càrrec de les activitats.*
  - *Afectació pressupostària i contractual d'aquestes activitats amb altres contractes i serveis de l'Ajuntament (neteja viària, recollida de residus, seguretat, enllumenat públic, manteniment de l'espai públic, mobilitat)"*
3. La Reclamació presentada el 17 de desembre de 2018 indica que l'Ajuntament ha respost la seva sol·licitud, però que malgrat haver transcorregut ja el termini de trenta dies, l'Ajuntament encara no s'hauria posat en contacte amb ell per al lliurament de la informació.
  4. El 19 de desembre de 2018 la GAIP comunica a la persona reclamant que ha tingut entrada la seva reclamació i que s'admet provisionalment a tràmit, identifica la persona responsable de la seva tramitació, li indica els propers tràmits que se seguiran i les dades de contacte electrònic, per si vol fer-ne el seguiment.
  5. El 19 de desembre de 2018 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.
  6. El 15 de febrer de 2019 l'Ajuntament de Badalona trasllada l'informe i l'expedient requerits, del qual es desprèn que amb data 23 de novembre de 2018, l'Ajuntament va notificar a la persona reclamant la resolució estimatòria de la seva sol·licitud, de 10 de novembre de 2018, i que amb data 22 de gener de 2019 hauria tingut lloc una compareixença en què se li hauria facilitat l'accés amb vista a la informació.
  7. El 27 de febrer de 2019 la GAIP trasllada l'informe de l'Ajuntament a la persona reclamant, i li indica que si en el termini de tres dies no argumenta el contrari, s'entendrà satisfeta la seva pretensió en aquest procediment.
  8. El 28 de febrer la persona reclamant manifesta la seva disconformitat atès que no havia pogut veure cap expedient relatiu a la contractació de la decoració nadalenca de la Plaça de la Vila (arbre i decoració de la façana) i de les caixes de regals ubicades en diferents llocs de la ciutat, la qual cosa, segons indica, ja va fer constar en l'acta de compareixença que va signar el dia 22 de gener.



## Fonaments jurídics

### 1. Competència de la GAIP i consideracions generals sobre el contingut i l'abast del dret d'accés a la informació pública i admissibilitat de la reclamació

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 substitueixen les resolucions. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb una resolució en matèria de dret d'accés a la informació d'un administració obligada per l'LTAIPBG, com l'Ajuntament de Badalona (article 3.1.a LTAIPBG).

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”.*

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació (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.

La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

## *2. Sobre l'objecte de la Reclamació*

La Reclamació 508/2018 es presenta contra la manca de lliurament parcial de la informació, que ja va ser estimada per l'Ajuntament. No hi ha, doncs, discrepància jurídica en relació amb l'abast del dret d'accés, sinó en relació amb l'accés material a la informació.

Segons ha quedat acreditat en l'expedient, en l'acta de compareixença signada per la persona reclamant i la lletrada del Departament de Cultura de l'Ajuntament, l'accés material a la informació



estimada el 9 de novembre de 2018 (que, cal dir-ho, s'ha produït amb un retard molt considerable) es va limitar al plec de prescripcions tècniques del contracte de serveis de l'execució de les activitats de Nadal, l'informe tècnic proposta d'adjudicació del contracte i el document d'autorització de despesa, fent-hi constar de manera expressa que no se li havia facilitat l'accés cap expedient relatiu a la contractació de la decoració nadalenca de la Plaça de la Vila (arbre i decoració de la façana) i de les caixes de regals ubicades en diferents llocs de la ciutat

Aquesta limitació material en l'accés a la informació, malgrat la resolució estimatòria, comporta greus perjudicis per a la persona reclamant, no solament en el seu dret d'accés a la informació emparat en l'article 18 LTAIPBG, sinó també en l'exercici de les seves funcions institucionals, ja que la persona reclamant és regidor del consistori i l'accés a la informació es troba garantit per l'article 23 CE, en tant que dret instrumental (*ius in officium*) per a l'exercici del seu dret fonamental a la participació política, esdevenint inajornable que l'Ajuntament compleixi amb la seva obligació de facilitar l'accés als expedients objecte de la reclamació.

### 3. *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 març de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 508/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament l'expedient o expedients relatius a la contractació de la decoració nadalenca de la Plaça de la Vila (arbre i decoració de la façana) i de les caixes de regals ubicades en diferents llocs de la ciutat
2. Requerir a l'Ajuntament de Badalona a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de tres dies.
3. Requerir a l'Ajuntament de Badalona 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 deu dies.
4. 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.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 508/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

## 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](mailto: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](http://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.