

Resolució 132/2019, de 7 de març

Número d'expedient de la reclamació: 29/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Andreu de la Barca

Informació reclamada: Còpia dels requeriments efectuats als grups polítics perquè aportin els justificants de despeses amb càrrec a les subvencions rebudes de l'Ajuntament.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: L'Ajuntament no ha atès el requeriment de la GAIP d'aportar-li l'expedient de la sol·licitud d'accés de la qual origina aquesta reclamació, ni la informació relacionada amb el seu posicionament jurídic en relació amb la sol·licitud o els motius en què justifiqui la seva desatenció, incomplint així el deure de col·laboració amb la GAIP que estableix l'article 33.4 RGAIP, el que no impedeix que aquesta comissió continuï la tramitació sense comptar amb l'aportació de la documentació i la justificació requerida a l'administració, que quedarà així mateix vinculada i obligada pel sentit i els termes d'aquesta Resolució. Per al cas que l'Ajuntament no hagi donat trasllat de la sol·licitud als grups, ho farà en fase d'execució d'aquesta Resolució, indicant als grups que poden formular al·legacions a la GAIP dins el termini de deu dies, si consideren que l'accés al seu escrit els perjudica i fonamentant-les en consideracions jurídiques o de fet que puguin incidir en el sentit d'aquesta Resolució. El lliurament de la informació, pel que fa als escrits dels grups, es demorarà mentre duri la fase de trasllat i / o valoració de les seves al·legacions.

Paraules clau: Ajuntament. Grups. Subvencions. Reclamació contra silenci. Deure de col·laboració. Trasllat. Al·legacions. Demora en l'execució.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego.

Antecedents

1. El 22 de gener de 2019 té entrada en la GAIP la Reclamació 29/2019, presentada contra l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca, en relació amb la sol·licitud d'informació indicada en l'antecedent següent, que va ser estimada parcialment. La persona reclamant no sol·licita seguir el procediment de mediació previst en 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 Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP).
2. La sol·licitud d'informació que ara es reclama, de data 11 juliol de 2017, tenia per objecte la informació següent: "còpia de cadascun dels requeriments d'aquest Ajuntament a cada un dels grups polítics municipals, així mateix, còpia de la resposta o al·legacions presentades per cada grup municipal".



3. El 29 de gener de 2019 la GAIP comunica a l'Administració la presentació de la reclamació i li demana que, dins el termini de deu dies, li envii l'expedient i un informe que reculli el seu posicionament. L'Ajuntament no ha respost a aquest requeriment.
4. El 30 de gener de 2019 la GAIP comunica a la persona reclamant que s'admet provisionalment a tràmit la reclamació, identifica la persona responsable de la seva tramitació i li indica els propers tràmits que es seguiran així com les dades de contacte electrònic, per si vol fer-li seguiment.

Fonaments jurídics

1. *Competència de la GAIP, 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 ser 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 el present 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. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta reclamació, ja que es formula contra una resolució presumpta en matèria de dret d'accés a la informació d'una administració obligada pel LTAIPBG com l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca (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 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 que estableix aquesta llei*".

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, "*Les persones tenen el dret a accedir a la informació pública, a la qual es refereix 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 ser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis*".

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG s'estableixen els 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 de ser aplicades d'acord amb la seva finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no poden ampliar-se per*



analogia. 3. per 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 el justifiquen. en la motivació ha d'explicitar-el límit aplicat i raonar degudament les causes que fonamenten la seva 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 al fet que els límits enumerats per aquest precepte "poden" portar a la denegació de l'accés sol·licitat), per la qual cosa 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 de ser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. l'aplicació d'aquests límits ha d'atendre a 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 justifiquen la seva aplicació".*

L'article 42.7 LTAIPBG disposa que la Comissió pot sol·licitar els informes i dades que consideri necessàries per fonamentar les seves resolucions, i l'article 33.4 RGAIP fixa en quinze dies el termini de què disposa l'Administració per a l'emissió de l'informe requerit per la GAIP.

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

2. Manca de col·laboració de l'Administració

L'Ajuntament no ha atès el requeriment de l'GAIP d'aportar-li l'expedient de la sol·licitud d'accés de la qual n'és causa aquesta reclamació, ni la informació relacionada amb el seu posicionament jurídic en relació amb la sol·licitud o els motius en què justifiqui la seva desatenció, incomplint així el deure de col·laboració amb la GAIP que estableix l'article 33.4 RGAIP, conforme al qual les administracions reclamades han d'aportar en el termini de quinze dies còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

L'article 33.7 RGAIP disposa que *"la falta d'enviament de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació, sense perjudici de les responsabilitats disciplinàries que siguin procedents".*

D'acord amb l'exposat, i considerant que la resolució de la GAIP ha de recaure dins el termini de dos mesos des de la presentació de la reclamació (article 45 RGAIP), s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de la documentació i la justificació requerida a l'administració, que quedarà així mateix vinculada i obligada pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.



3. *Sobre l'objecte de la reclamació*

La informació que es demana és, si existeix, informació pública, ja que es tractaria d'informació en part elaborada per l'Administració (requeriments que hagi fet als grups polítics requerir-los a que justifiquin els gats realitzats amb càrrec a les subvencions rebudes) o en el seu poder (resposta rebuda dels grups a aquest requeriment).

Pel que fa a l'escrit de l'Ajuntament als grups, no s'aprecia la concurrència de cap límit a l'accés que pogués restringir-lo. En aquest sentit, és rellevant assenyalar que les dades identificatives que apareguin a la carta (nom i càrrec de la persona signant, nom i càrrec de la persona destinatària) no han d'eliminar-se de l'accés, considerant que es refereixen a personal de l'Ajuntament o electes locals, i que l'article 24.1 LTAIPBG permet l'accés a les dades personals relacionats amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració.

En relació amb les al·legacions que hagin pogut formular els grups, hauran d'eliminar-se d'elles, en tot cas i en la mesura que existeixin, les dades personals que connectin a una persona identificada o identificable amb una situació personal que mereixi especial protecció des de la perspectiva de la protecció de dades personals, d'acord amb l'article 23 LTAIPBG (per exemple, si s'al·lega la malaltia d'una persona per demorar el lliurament, o la seva sanció).

Cal tenir en compte, a més, que l'Administració hauria d'haver traslladat la sol·licitud d'accés, emplaçant-los a formular al·legacions si no consideraven oportú, en defensa dels seus drets i interessos, en la mesura que consideressin que l'accés pogués danyar-los, de conformitat amb el que disposa l'article 31 LTAIPBG. A causa de la falta de resposta de l'Administració i al fet de no tenir l'expedient, aquesta Comissió no coneix si tal trasllat ja s'ha produït, i si eventualment aquests grups han formulat al·legacions d'oposició a l'accés. Si l'Ajuntament disposa d'al·legacions, haurà de traslladar-les immediatament a la GAIP. Per al cas que no donés tràmit de trasllat de la sol·licitud, ho farà en fase d'execució d'aquesta Resolució, indicant als grups que poden formular al·legacions a la GAIP dins el termini de deu dies, si consideren que l'accés al seu escrit els perjudica i fonamentant-les en consideracions jurídiques o de fet que puguin incidir en el sentit d'aquesta Resolució. El lliurament de la informació, pel que fa als escrits dels grups, es demorarà mentre duri la fase de trasllat i/o valoració de les seves al·legacions.

Per al cas que, en tot o en part, no hi hagi la documentació que se sol·licita, l'Ajuntament ho indicarà.

En aquestes condicions i termes, i sense perjudici que de les al·legacions dels grups pogués resultar alguna limitació, s'estima la reclamació.



4. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "*l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions realitzades per a executar els acords de mediació i per 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 el seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i per l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, i pot adoptar les mesures que es preveuen en ells en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix l'obligació de facilitar la informació dins el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades poden comunicar-ho a la Comissió perquè aquesta 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.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació al web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos per l'Administració i que es 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 al portal electrònic de la Comissió previst a 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 7 de març de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació 29/2019 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la informació relativa a:
 - 1a: els requeriments que l'Ajuntament hagi realitzat als grups perquè aportin els justificants de les despeses realitzades amb càrrec a les subvencions rebudes, o, si s'escau indiqui la seva inexistència.
 - 1.b: les al·legacions rebudes dels grups en resposta a aquest requeriment, eliminant d'elles les dades especialment protegides, si n'hi ha, i previ trasllat als grups perquè, en el termini de deu dies, indiquin a la GAIP si s'oposen al accés i els fonaments i circumstàncies en que el motiven, en els termes indicats



en el FJ3. L'Ajuntament informarà de la data en què ha notificat el trasllat de la sol·licitud i d'aquesta resolució a cada grup. El lliurament d'aquesta informació es demorarà fins que finalitzi el tràmit de trasllat. La GAIP podrà, a la llum de les al·legacions, modificar aquesta resolució limitant parcialment l'accés a documents si resulta justificat, el que haurà de notificar a les parts.

2. Requerir l'Ajuntament de Sant Andreu de la Barca 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 el termini de quinze dies.
3. Convidar a 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.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la reclamació 29/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Presidenta

Els terminis donats en aquesta Resolució per al lliurament de la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) 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 presa en consideració si es comunica a la GAIP abans que acabi 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 si l'Administració obligada ha justificat de manera precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins el termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic dirigit a gaip@gencat.cat. A fi que la Comissió requereixi el seu compliment. Mentre no es compleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà a la seva web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIIP. Si l'Administració no atén el requeriment d'execució que li dirigeixi la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb el que preveu 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 sense perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir la seva execució davant els 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 de la 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 des 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.