

**Resolució 134/2019, de 7 de març**

**Número d'expedient de la reclamació:** 37/2019

**Administració reclamada:** Ajuntament de L'Aldea

**Informació reclamada:** Informe del procediment d'investigació de la propietat i possessió del camí conegut com a "Paracotes".

**Sentit de la Resolució:** Estimació

**Resum:** L'Ajuntament de L'Aldea no ha atès el requeriment de la GAIP d'aportar-li l'expedient de la sol·licitud d'accés que porta causa d'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 establert a l'article 33.4 RGAIP. D'acord amb l'article 33.7 RGAIP s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de la documentació i la justificació requerida a l'Administració, que quedarà tanmateix vinculada i obligada pel sentit i pels termes d'aquesta Resolució. L'article 24.1 LTAIPBG permet l'accés a les dades personals identificatives de persones membres de la Comissió Especial de Comptes, així com del personal funcionari que hi assisteixi amb funcions de col·laboració o de secretariat. Si en l'informe es fes referència a tercers als quals l'accés pogués afectar en els seus drets o interessos, l'Administració els hauria d'haver traslladat la sol·licitud d'accés, emplaçant-los a fer les al·legacions que consideressin pertinents, de conformitat amb el que disposa l'article 31 LTAIPBG. Si l'Ajuntament no els va fer el trasllat de la sol·licitud, l'haurà de fer ara, juntament amb aquesta Resolució, emplaçant-los a comunicar a la GAIP qualsevol al·legació en què fonamentin la seva oposició a l'accés. El lliurament de la informació es demorarà mentre duri aquest tràmit i fins a la valoració de la GAIP d'aquestes al·legacions.

**Paraules clau:** Ajuntament. Informe. Camins. Reclamació contra silenci. Deure de col·laboració. Trasllat. Tercers afectats. Al·legacions. Demora en l'execució. Dades personals identificatives.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

**Antecedents**

1. El 25 de gener de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 37/2019, presentada contra l'Ajuntament de L'Aldea, 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. La sol·licitud de la que porta causa aquesta Reclamació és del 27 de novembre de 2018 i fa referència a la publicació, el 15 de març de 2018, d'un anunci al Bolletí Oficial de Província de Tarragona en relació amb el qual demana el següent: "*En aquesta publicació s'anuncia la iniciació d'un procediment relatiu a l'acció investigadora per a determinar la propietat i possessió*



*del camí situat al polígon 4 parcel·la 9012 amb referència cadastral 4384A004090120000XW, conegut com el camí Paracotes”, i demana conèixer el següent:*

*Ha finalitzat el procediment relatiu a l'acció investigadora per a determinar la propietat i possessió del camí conegut “Paracotes”, tal com s'esmenta al paràgraf anterior?*

*En cas afirmatiu, sol·licito còpia de l'informe resultant del procediment relatiu a l'acció investigadora mencionat anteriorment.*

*En cas negatiu, el/s motiu/s de no haver-se finalitzat”.*

3. La Reclamació presentada el 25 de gener de 2019 indica que la sol·licitud anterior no hauria estat contestada per l'Ajuntament
4. L'1 de febrer de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de L'Aldea 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 que identifiqui les terceres persones que poden resultar afectades per l'accés, si n'hi ha, així com, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
5. Després de diverses gestions i d'haver reiterat la petició d'informe, la GAIP no ha rebut cap comunicació de l'Ajuntament.

### **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 presumpta en matèria de dret d'accés a la informació d'una Administració obligada per l'LTAIPBG, com l'Ajuntament de l'Aldea (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”.*

L'article 42.7 LTAIPBG disposa que la Comissió pot demanar els informes i dades que consideri necessaris per a 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 al GAIP.

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. Manca de col·laboració de l'Administració*

L'Ajuntament de L'Aldea no ha atès el requeriment de la GAIP d'aportar-li l'expedient de la sol·licitud d'accés que porta causa d'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 establert a l'article 33.4 RGAIP, d'acord amb el qual les Administracions reclamades han d'aportar dins del 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 manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per al Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació, sens perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents".

D'acord amb l'exposat, i considerant que la resolució de la GAIP ha de recaure dins del 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 tanmateix vinculada i obligada pel sentit i pels termes d'aquesta Resolució.

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

L'objecte de la reclamació és accedir a l'informe resultant del procediment relatiu a l'acció investigadora per a determinar la propietat i possessió del camí conegut "Paracotes", situat al polígon 4 parcel·la 9012 amb referència cadastral 4384A004090120000XW, que l'Ajuntament hauria incoat el 15 de març de 2018.

La Reclamació es produeix davant la inactivitat de l'Ajuntament, que no ha donat resposta a la sol·licitud ni als requeriments d'aquesta Comissió d'obtenir l'expedient i conèixer els motius o fonaments jurídics en què l'Ajuntament fonamenta la seva obstaculització a l'accés a la informació reclamada o l'eventual presència de terceres persones que poguessin resultar afectades per l'informe que es reclama.

D'existir, aquest informe seria, sens dubte, informació pública, ja que reuneix els requisits de la definició que en fa l'article 2.b LTAIPBG, en haver estat elaborat per l'Administració com a conseqüència de l'exercici de les seves funcions.

D'altra banda, cal tenir en compte que podrien existir drets privats la protecció dels quals pogués conduir, feta la seva ponderació amb l'interès públic en la divulgació de la informació, a limitar l'accés parcialment. Així, si en l'informe es fes referència a tercers afectats als que l'accés pogués afectar en els seus drets o interessos, l'Administració els hauria d'haver traslladat la sol·licitud d'accés, emplaçant-los a fer les al·legacions que consideressin pertinents, de conformitat amb el que disposa l'article 31 LTAIPBG.



Però la manca de resposta de l'Ajuntament i el fet de no disposar de l'expedient impedeixen a aquesta Comissió conèixer si existeixen terceres persones, físiques o jurídiques, afectades, si se'ls ha donat trasllat i les al·legacions que hagin pogut objectar a l'accés. Per tant, en el cas que a l'Ajuntament els hagués fet trasllat i hagués rebut al·legacions de terceres persones afectades, n'ha de donar trasllat immediatament a la GAIP, perquè valori si contenen circumstàncies que puguin incidir en el sentit d'aquesta Resolució. Si l'Ajuntament no va fer-los trasllat de la sol·licitud, l'haurà de fer ara, juntament amb aquesta Resolució, emplaçant-los a comunicar a la GAIP qualsevol al·legació en què fonamentin la seva oposició a l'accés. El lliurament de la informació es demorarà mentre duri aquest tràmit i fins a la valoració de la GAIP d'aquestes al·legacions.

Pel que fa a les dades identificatives (nom i càrrec) que constin a l'informe relatives a personal de l'Ajuntament, no s'haurien d'eliminar de l'accés considerant que l'article 24.1 LTAIPBG permet l'accés a les dades personals relacionades amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració.

Per al cas que l'informe no existeixi perquè el procediment encara no hagi finalitzat, l'Ajuntament no ve obligat pel procediment del dret d'accés a justificar-ho a la persona reclamant, bastant amb què indiqui que la investigació encara és oberta.

D'acord amb l'exposat, és procedent estimar la reclamació .

#### 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 7 de març, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 37/2019 i requerir a l'Ajuntament de L'Aldea a informar a la reclamant si la investigació objecte de reclamació encara és oberta, o si ha clos i se n'ha elaborat un informe, l'accés al qual s'estima condicionat a la valoració de les al·legacions que eventualment puguin fer les terceres persones afectades, d'acord amb l'apartat 2 d'aquesta Resolució.
2. Per al cas que l'accés a l'informe afectés a terceres persones i l'Ajuntament els n'hagués fet ja trasllat, l'Ajuntament informarà immediatament aquesta Comissió de les al·legacions que hagin fet; si no els havia fet trasllat de la sol·licitud abans, els farà trasllat de la sol·licitud i d'aquesta resolució dins del termini de deu dies, indicant-los que disposen de deu dies des per fer davant la GAIP les al·legacions que considerin oportunes, i comunicarà a la GAIP la data en què s'ha notificat. La GAIP valorarà aquestes al·legacions en fase d'execució i notificarà eventualment a les parts si de resultes de les al·legacions rebudes considera procedent modificar el punt 1 d'aquesta Resolució, limitant parcialment l'accés a l'informe, i en quins termes.
3. Requerir a l'Ajuntament de L'Aldea lliurar la informació indicada en el punt 1 dins del termini de deu dies. En el cas que sigui aplicable el que es disposa en el punt 2, l'Ajuntament demorarà l'execució fins que la GAIP valori les al·legacions rebudes o hagi depassat el termini per fer-les.
4. Requerir a l'Ajuntament de l'Aldea informar 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 quinze dies.
5. Convidar a la persona reclamant a comunicar a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu de l'execució de la present Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.



6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 37/2019 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 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.