

Resolució 134/2021, de 28 de gener

Número d'expedient de la reclamació: 845/2020

Administració reclamada: Ajuntament de Ponts

Informació reclamada: Conveni amb una clínica veterinària.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: L'existència d'un conveni atorgat per l'Ajuntament és, sens dubte, informació pública en poder de l'Administració com a conseqüència de l'exercici de les seves funcions, tal i com exigeix l'article 2.b LTAIPBG i, per tant, s'hi projecta el dret d'accés emparat a l'article 18 LTAIPBG, tret que resulti aplicable algun dels límits legalment establerts. Però no és el cas, ans al contrari, l'article 14 LTAIPBG preveu la publicitat activa dels convenis subscrits per l'Ajuntament amb especificació de les parts, l'objecte i les obligacions i la vigència, a través d'un enllaç en el portal de transparència municipal al Registre de Convenis de la Generalitat, on hauria de ser-hi inscrit. Per tant, res es pot oposar a que la persona reclamant pugui accedir a la informació sobre si existeix un conveni com el que es reclama. Per al cas que no estigui encara subscrit, la sol·licitud demana saber si és previst formalitzar-lo dins del termini de resposta, el que, tot i ser una previsió d'actuació futura, és plausible que sigui informació existent vista la immediatesa de la signatura i la necessitat d'haver-ne iniciat la tramitació prèvia. Per tant, en relació amb aquest punt, s'ha d'estimar també el dret d'accés a la informació. Finalment, i ja sense límit temporal, demana saber si hi ha la intenció de fer un conveni i quan està previst fer-lo (si està previst). En relació amb aquesta darrera informació, tenint en compte que la sol·licitud s'ha de referir a la informació en poder de l'Ajuntament en el moment de sol·licitar-la, cal entendre-la referida igualment a les previsions existents aleshores, de manera que l'Ajuntament haurà d'informar sobre si preveu signar un conveni amb aquella clínica veterinària, i si està previst quan ho farà, o cas contrari, deixar constància de què no existeix previsió en aquest sentit.

Paraules clau: Ajuntament. Protecció d'animals. Convenis. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració. Informació existent.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 12 de desembre de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 845/2020, presentada per una voluntària contra l'Ajuntament de Ponts, 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 12 d'agost de 2020 la persona reclamant presenta una instància a l'Ajuntament de Ponts on demanen "Que tenim constància que a dia d'avui no hi ha conveni amb la clínica veterinària Agrivet Montsec de Ponts. Sol·licita: - Informació per escrit, de si hi ha o no conveni escrit, actualment o de si es realitza en el transcurs dels dies en que aquesta sol·licitud es contestada. - En cas que no hi hagi



conveni, informació per escrit, de si hi ha la intenció de fer conveni amb aquest veterinari, sobre quins aspectes es faria el conveni (urgències, esterilitzacions, etc) i quan està previst fer-lo, si n'està..”

3. La Reclamació presentada el 12 de desembre de 2020 indica que no hauria rebut resposta de l'Administració.
4. El 17 de desembre de 2020 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 rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
5. El 17 de desembre de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Ponts 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. A data d'aquesta resolució no consta resposta de l'Ajuntament.
6. El 19 i 20 de gener de 2021 la GAIP, mitjançant trucada telefònica reclama l'informe citat anteriorment.

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 pública adreçada a un subjecte obligat per l'LTAIPBG (article 3.1).

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

L'Ajuntament de Ponts 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 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'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 Ponts, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

3. Sobre l'objecte de la reclamació

La sol·licitud d'informació demana saber si l'Ajuntament té subscrit un conveni amb la clínica veterinària Agrivet Montsec de Ponts. La pregunta resulta contradictòria amb l'exposició prèvia, en què s'afirma que tenen constància de què l'Ajuntament no té subscrit aquest conveni. Seguidament, demana que, per al cas que la resposta sigui negativa (com seria d'esperar si l'afirmació feta per la persona reclamant és certa) si es preveu que es signi dins del termini de resolució de la sol·licitud, per tant, si es va signar entre el 10 d'agost i el 10 de setembre, i cas contrari, si hi ha la intenció de fer-lo, i si així fos, per a quan està previst.

L'existència d'un conveni atorgat per l'Ajuntament és, sens dubte, informació pública en poder de l'Administració com a conseqüència de l'exercici de les seves funcions, tal i com exigeix l'article 2.b LTAIPBG i, per tant, s'hi projecta el dret d'accés emparat a l'article 18 LTAIPBG, tret que resulti aplicable algun dels límits legalment establerts. Però no és el cas, ans al contrari, l'article 14 LTAIPBG preveu la publicitat activa dels convenis subscrits per l'Ajuntament amb especificació de les parts, l'objecte i les obligacions i la vigència, a través d'un enllaç en el portal de transparència municipal al Registre de Convenis de la Generalitat, on hauria de ser-hi inscrit. Per tant, res es pot oposar a que la persona reclamant pugui accedir a la informació sobre si existeix un conveni com el que es reclama.

Per al cas que no estigui encara subscrit, la sol·licitud demana saber si és previst formalitzar-lo dins del termini de resposta, el que, tot i ser una previsió d'actuació futura, és plausible que sigui informació existent vista la immediatesa de la signatura i la necessitat d'haver-ne iniciat la tramitació prèvia. Per tant, en relació amb aquest punt, s'ha d'estimar també el dret d'accés a la informació.

Finalment, i ja sense límit temporal, demana saber si hi ha la intenció de fer un conveni i quan està previst fer-lo (si està previst). En relació amb aquesta darrera informació, tenint en compte que la sol·licitud s'ha de referir a la informació en poder de l'Ajuntament en el moment de sol·licitar-la, cal entendre-la referida igualment a les previsions existents aleshores, de manera que l'Ajuntament haurà d'informar sobre si preveu signar un conveni amb aquella clínica veterinària, i si està previst quan ho farà, o cas contrari, deixar constància de què no existeix previsió en aquest sentit.

D'acord amb l'exposat, és procedent parcialment la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a ser informada de l'existència d'un conveni entre l'Ajuntament i la clínica veterinària Agrivet Montsec de Ponts, o cas contrari, de si existeix la previsió de subscriure'l, amb quin objecte, i quan, o deixar constància de la manca de previsió en aquest sentit.



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 previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per 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 l'obligació de facilitar la informació dins del termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en 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 49.2 RGAIP preveu que la Comissió n'informi als òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador 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 per l'Administració i que se n'hi 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 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 28 de gener de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a ser informada de l'existència d'un conveni entre l'Ajuntament i la clínica veterinària Agrivet Montsec de Ponts, o cas contrari, de si existeix la previsió de subscriure'l, amb quin objecte i quan, o deixar constància de la manca de previsió en aquest sentit.
2. Requerir a l'Ajuntament de Ponts a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1, dins del termini màxim de deu dies



3. Requerir a l'Ajuntament de Ponts 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 quinze 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 845/2020 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

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, 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.