

Resolució 138/2021, de 28 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 22/2021¹

Administració reclamada: Ajuntament de Vic

Informació reclamada: Estat d'unes denúncies sobre barreres arquitectòniques.

Sentit de la resolució: Estimació, pèrdua d'objecte i desestimació parcials.

Resum: El cert és que la resposta oferta per l'Ajuntament facilita aparentment, o permet deduir sense esforç, la informació sol·licitada: indica clarament els establiments que han eliminat les barreres; no apareix ressenyat cap nou avís o requeriment, de manera que es pot deduir que no s'ha enviat; consten les inspeccions realitzades i la seqüència de les columnes expressa sens dubte el procediment seguit per l'Ajuntament per a la retirada de les barreres. Tot sembla indicar, d'altra banda, que aquest full de càlcul ofert per l'Ajuntament ha estat elaborat manualment i expressament per atendre les peticions d'informació de la persona reclamant, en el que constitueix, de ser aquest el cas, un esforç que supera el requerit per la legislació de transparència.

Paraules clau: Ajuntament. Denúncies. Barreres arquitectòniques. Persones amb discapacitat. Reclamació contra lliurament parcial de la informació. Lliurament parcial extemporani de la informació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 8 de gener de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 22/2021, presentada contra l'Ajuntament de Vic, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant no demana el procediment de mediació previst per 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. L'11 de desembre de 2020 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Vic: 1. Els requisits d'accessibilitat que ha de complir una farmàcia de guàrdia i si els compleix una determinada farmàcia de la Ciutat. 2. Data de la llicència d'obertura d'un herbolari i requisits d'accessibilitat que hauria de complir tenint aquesta data en compte. 3. De la resta de denúncies presentades per la persona reclamant per motius d'accessibilitat des de 2018 demana de conèixer en quin estat es troben: a) Si s'han eliminat ja les barreres.

¹ El text original d'aquesta resolució, elaborat pel ponent, ha estat escrit en castellà.



- b) Si l'Ajuntament els ha enviat un nou avís o requeriment. c) Si s'ha fet una inspecció municipal i el procediment seguit per l'Ajuntament per a la retirada de la barrera.
3. El 22 de desembre de 2020 l'Ajuntament contesta la sol·licitud anterior en els següents termes: 1. La farmàcia indicada en l'apartat primer de la sol·licitud compleix els requisits d'accessibilitat previstos per la normativa vigent a la data de la llicència, de manera que no és procedent requerir-li ajustaments. 2. L'herbolari indicat per l'apartat segon de la sol·licitud compleix la normativa d'accessibilitat vigent en el moment de sol·licitar la llicència, per la qual cosa no és procedent requerir-li nous ajustaments. 3. En relació amb la resta de denúncies, la resposta municipal ofereix un full de càlcul amb totes les denúncies cursades i el tràmit corresponent.
 4. La Reclamació presentada el 8 de gener de 2021 argumenta que no se li ha facilitat la informació sol·licitada següent: 1. En relació amb el que es demana pel primer apartat de la sol·licitud, l'Ajuntament no ha facilitat la informació relativa als requisits d'accessibilitat que ha de complir una farmàcia de guàrdia. 2. En relació amb el sol·licitat pel segon apartat de la sol·licitud, l'Ajuntament no ha facilitat la informació relativa a la data de la llicència d'obertura de l'herbolari i els requisits d'accessibilitat exigits en aquell moment. 3. En relació amb el que es demana pel tercer apartat de la sol·licitud, l'Ajuntament no ha facilitat la informació amb el detall sol·licitat.
 5. L'11 de gener de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, conforme a les legislacions de procediment administratiu i de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
 6. El 13 de gener de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Vic i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre ella, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
 7. El 25 de gener de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Vic, que facilita els informes tècnics dels expedients indicats a la sol·licitud, relatius a un herbolari i a una farmàcia, informes que indica haver lliurat també la persona reclamant. Ambdós informes assenyalen la data d'inici de l'activitat i invoquen diversa normativa, que és de suposar serà la vigent. D'altra banda, l'informe també es remet al document en format .xls enviat a la persona reclamant per donar compte del detall de l'estat de les denúncies que ella mateixa ha presentat per motius d'accessibilitat.



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.

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. Estimació parcial en relació amb el sol·licitat pel primer apartat de la sol·licitud

La documentació aportada per l'Ajuntament no es pronuncia sobre una de les qüestions sol·licitades pel primer apartat de la sol·licitud: els requisits d'accessibilitat que ha de complir una farmàcia de guàrdia. La resposta municipal considera que la farmàcia en qüestió compleix la normativa vigent, però no especifica quins són els requisits que ha de complir. Es pot assenyalar, d'altra banda, que l'Ajuntament tampoc no invoca, en relació amb aquesta qüestió, l'article 29.2 LTAIPBG, que preveu la inadmissibilitat de les sol·licituds que en realitat formulen consultes o demanen informes, més que sol·licitar informació pública.

En tot cas, la informació relativa als requisits d'accessibilitat que ha de complir una farmàcia de guàrdia, si existeix com a tal informació en poder de l'Ajuntament, ha de ser considerada informació pública, que qualsevol persona té dret a accedir, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, ja que no és imaginable que es puguin presentar límits legals que comportin la seva denegació. En conseqüència, és procedent estimar aquesta part de la sol·licitud i requerir l'Ajuntament que faciliti aquesta informació a la persona reclamant en un termini raonable. Naturalment, si l'Ajuntament no té aquesta informació en el seu poder, o considera que no existeix com a informació específica, és suficient que així ho manifesti a la persona reclamant per atendre la seva sol·licitud d'informació.

3. Pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada pendent relativa al segon apartat de la sol·licitud (data de presentació de la declaració responsable, que no de la llicència, en no estar sotmesa a aquest tràmit, per a l'obertura de l'herbolari i requisits d'accessibilitat vigents en aquell moment, això és: els establerts per la normativa invocada), en el marc d'aquest procediment de reclamació.



Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificava. En aquestes circumstàncies és procedent la finalitzar la Reclamació, sense necessitat de formular cap declaració sobre l'abast del dret d'accés a la informació pública exercit.

4. Desestimació parcial de la Reclamació en relació amb el tercer apartat de la sol·licitud

El tercer apartat de la sol·licitud demana de conèixer l'estat de la resta de denúncies presentades per la persona reclamant per motius d'accessibilitat des de 2018, amb les dades següents: a) Si s'han eliminat ja les barreres. b) Si l'Ajuntament els ha enviat un nou avís o requeriment. c) Si s'ha fet una inspecció municipal i el procediment seguit per l'Ajuntament per a la retirada de la barrera. L'Ajuntament contesta amb un full de càlcul que indica les actuacions municipals i l'estat de la denúncia en relació amb cada una del centenar aproximat de denúncies fet per la persona reclamant i aquesta reclama la resposta perquè considera que manca del grau de detall sol·licitat.

El cert és que la resposta oferta per l'Ajuntament facilita aparentment, o permet deduir sense esforç, la informació sol·licitada: indica clarament els establiments que han eliminat les barreres; no apareix ressenyat cap nou avís o requeriment, de manera que es pot deduir que no s'ha enviat; consten les inspeccions realitzades i la seqüència de les columnes expressa sens dubte el procediment seguit per l'Ajuntament per a la retirada de les barreres. Tot sembla indicar, d'altra banda, que aquest full de càlcul ofert per l'Ajuntament ha estat elaborat manualment i expressament per atendre les peticions d'informació de la persona reclamant, en el que constitueix, de ser aquest el cas, un esforç que supera el requerit per la legislació de transparència.

Tenint en compte les anteriors consideracions, és procedent desestimar aquesta tercera part de la Reclamació, perquè té per objecte una resposta municipal que facilita justament la informació sol·licitada per la persona reclamant que està en poder de l'Ajuntament.

5. 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.

6. 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 parcialment la Reclamació 22/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a accedir a la informació relativa als requisits d'accessibilitat que ha de complir una farmàcia de guàrdia, si aquesta informació específica està en poder de l'Ajuntament.
2. Declarar la pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació 22/2021 en relació amb el sol·licitat pel segon apartat de la sol·licitud, perquè aquesta informació ha estat facilitada a la persona reclamant en el marc del procediment de Reclamació.
3. Desestimar parcialment la Reclamació 22/2021 en relació amb el sol·licitat pel tercer apartat de la sol·licitud, perquè la informació corresponent ja va ser facilitada a la persona reclamant amb anterioritat a la presentació de la Reclamació.
4. Requerir l'Ajuntament de Vic perquè lliuri a la persona reclamant la informació indicada en l'apartat 1 en el termini de deu dies des de la notificació de la present resolució i perquè tot seguit n'informi la GAIP. Si tal informació no està en poder de l'Ajuntament, així ho ha d'indicar a la persona reclamant.



5. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar als seus drets i interessos.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 22/2021 i disposar la publicació de la present 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.