

Resolució 146/2019, de 22 de març

Número d'expedient de la reclamació: 470/2018

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet.

Informació reclamada: Expedients d'averies del servei d'aigua a un carrer de la població.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resumen: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la part reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Ajuntament. Aigua. Serveis públics. Sorea. Interessat. Reclamació contra silenci. Terceres persones afectades. Trasllat. Mediació. Acord..

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 3 de desembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 470/2018, presentada contra l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 d'octubre de 2018, després d'invocar l'LTAIPBG i la legislació de règim local i la de procediment administratiu, la persona reclamant presenta la següent sol·licitud: l'accés a l'expedient de les averies en el sistema d'abastament d'aigua que han afectat el carrer Rafel de Casanova d'aquesta localitat durant els períodes de 2014, 2015 i d'agost a desembre de 2016, i còpia íntegra de la documentació que el compona.
3. El 31 d'octubre de 2018 l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet comunica a la persona reclamant la recepció de la sol·licitud, l'òrgan responsable de resoldre-la i el termini d'un mes per fer-ho, així com els efectes estimatoris de l'eventual inactivitat administrativa.
4. La Reclamació presentada el 3 de desembre de 2018 indica que no ha rebut la informació sol·licitada.
5. El 5 de desembre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet 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 gener de 2019 la GAIP rep l'informe municipal, que indica que el 4 de desembre de 2018 l'Ajuntament hauria informat a la persona reclamant que no disposava de la informació sol·licitada i en conseqüència derivava la sol·licitud a l'empresa concessionària del servei d'aigua del municipi (SOREA).

L'informe municipal adjunta l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació, que acredita la resposta indicada al paràgraf anterior, així com la resolució del 4 de desembre de 2018, notificada el 10 del mateix mes, de derivació a la sol·licitud d'informació a SOREA. L'informe municipal també adjunta el recurs de reposició formulat per SOREA el 17 de desembre de 2018, contra la derivació municipal de la sol·licitud d'informació, a la que considera improcedent perquè les empreses privades concessionàries de serveis públics, com seria el cas de SOREA, no serien subjectes passius del dret d'accés a la informació pública.

7. El 17 de gener de 2019 la GAIP trasllada la Reclamació a SOREA, tot donant-li 10 dies per si vol formular al·legacions, i la convida a participar a la mediació sol·licitada per la persona reclamant.
8. El 4 de febrer de 2019 SOREA informa a aquesta Comissió que s'avé a participar a la sessió de mediació i designa la seva representant. Així mateix, exposa les seves al·legacions que versen sobre la derivació de la sol·licitud d'accés que porta causa aquesta Reclamació, atès que considera que el Decret pel qual l'Ajuntament fa aquesta derivació és contrari a Dret, de conformitat amb l'article 123 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques i amb l'article 77 de la Llei 26/2010, de 3 d'octubre, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques, alhora que fa constar que per aquests motius ha presentat un recurs de reposició davant de l'Ajuntament.
9. La GAIP inicia els tràmits per trobar una data per celebrar la primera sessió de mediació, la qual va ser al 28 de febrer de 2019 i finalitzà amb l'acord de les parts que consta annex a aquesta Resolució.

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. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb una sol·licitud prèvia 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. *L'Acord en procediment de mediació*

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la part reclamant.

3. *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 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.

4. *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 22 de març de 2019, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 470/2018, en haver-se assolit l'acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Requerir que SOREA lliuri la informació indicada a l'acord annex a aquesta Resolució a l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet en un termini màxim de 10 dies hàbils des de l'endemà de la celebració de la sessió de mediació.
3. Requerir a l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet a que lliuri la informació indicada a l'acord de mediació a la persona reclamant en el termini de 2 dies des de la recepció d'aquesta informació per part de SOREA.
4. Convidar a la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar els seus drets o interessos.
5. Notificar aquesta Resolució a les parts i a l'empresa SOREA.
6. Disposar la publicació de la present resolució en el web de la GAIP.

Presidenta

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.



ACORD DE MEDIACIÓ
del 28 de febrer 2019, relatiu a les Reclamació 470/2018

REUNITS

La persona reclamant;

- el senyor [...] acompanyat de la senyora [...]

En representació de SOREA;

- la senyora [...]

En representació de l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet;

- el senyor [...], Secretari de l'Ajuntament.

ACORDEN

Primer. Part obligada i informació a lliurar

SOREA es compromet a lliurar la l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet la informació següent que conservi en el seu poder:

- Informació relativa a les averies que el sistema d'abastament d'aigua hagin afectat al domicili de la persona reclamant durant els anys 2014, 2015 i d'agost a desembre de 2016.
- Informació relativa a les averies del sistema d'abastament d'aigua que hagin afectat als habitatges del carrer Rafael de Casanova de Sant Vicenç de Castellet durant els anys 2014, 2015 i d'agost a desembre de 2016.

SOREA es compromet lliurar la informació esmentada degudament anonimitzada en relació amb les identitats diferents a la de la mateixa persona reclamant, d'acord amb la protecció de dades personals.

En el cas que SOREA no pugui lliurar tota la informació esmentada, es compromet a indicar i a argumentar quina d'aquesta no pot lliurar.

Així mateix, l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet es compromet a lliurar a la persona reclamant la informació que rebí per part de SOREA.



Segon. Procediment i termini de lliurament de la informació

Les parts acorden que SOREA lliurarà la informació indicada al primer punt d'aquest acord a l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet en un termini màxim de 10 dies hàbils des de l'endemà de la celebració d'aquesta sessió de mediació i l'Ajuntament es compromet a lliurar la informació a la persona reclamant en el termini de 2 dies hàbils des de la recepció d'aquesta informació.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament del seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Per la part reclamant:

Per l'Ajuntament de Sant Vicenç de Castellet

Per SOREA

Hi consten les firmes