

Resolució 149/2021, de 4 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 858/2020¹

Administració reclamada: Departament de Treball, Afers Socials i Famílies

Informació reclamada: Còpia del requeriment remès a una fundació.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: El dret d'accés de les persones interessades a l'expedient corresponent és un dret particularment intens que, a diferència del regulat per l'LTAIPBG, no està sotmès a cap límit legal, ni a cap requisit de trasllat previ de la sol·licitud a les terceres persones afectades. Aquest dret serveix, a més de l'interès general d'accés a la informació pública, als drets i interessos especialment rellevants del fill de la persona reclamant i de la seva família de poder reincorporar-se als serveis prestats per la Fundació PM.

Paraules clau: Generalitat. Persona interessada. Procediment en curs. Accés a l'expedient. Normativa de procediment administratiu. Requeriments. Reclamació contra silenci.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 18 de desembre de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 858/2020, presentada per una persona interessada contra el Departament de Treball, Afers Socials i Famílies (DTASF) de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant 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. D'acord amb la documentació adjunta a la sol·licitud, el 15 d'octubre de 2020 una advocada presenta una sol·licitud electrònica a la Generalitat de Catalunya, que remet el seu contingut a un document adjunt firmat per l'advocada en qüestió i la persona reclamant i la seva esposa que, entre altres objectes, sol·licita al DTASF còpia del requeriment remès a la Fundació PM, anunciat en la reunió mantinguda el 3 de setembre de 2020, convocada per la Secretaria d'Afers Socials i amb participació de representants de la Fundació referida i dels reclamants (en qualitat de representants legals del seu fill), amb indicació de la data i del termini per atendre'l i, si aquest és el cas, dels requeriments ulteriors amb el mateix objecte. El 2 de desembre de 2020 la persona

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



reclamant reitera substancialment la sol·licitud anterior, segons la documentació adjuntada a la sol·licitud. Es pot assenyalar que aquesta sol·licitud d'informació s'emmarca en un desacord mantingut per la persona reclamant i la Fundació requerida, sobre el reingrés del fill de la persona reclamant a un centre residencial i terapèutic gestionat per la Fundació, després que a causa de la pandèmia del Covid19 fos portat al seu domicili i la desescalada permetés el seu retorn a la residència de la Fundació.

3. El 17 de desembre de 2020 la Direcció General d'Autonomia Personal i Discapacitat (DGAPD) comunica a la persona reclamant que s'ha traslladat la sol·licitud a la unitat competent i que l'accés sol·licitat es regirà per la legislació de procediment administratiu, perquè demana informació d'un expedient en el qual la persona reclamant té la condició d'interessada i té dret a ella en aplicació de l'article 13 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú (LPAC).
4. La Reclamació presentada el 18 de desembre de 2020 indica com a informació sol·licitada únicament el requeriment del que s'hauria informat en la reunió del 3 de setembre de 2020 i assenyala que no ha rebut resposta al sol·licitat, sinó només la informació relativa a la derivació a l'òrgan competent, quan al seu entendre el competent és el mateix òrgan que informa de la derivació.
5. El 23 de desembre de 2020 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 28 de desembre de 2020 la GAIP comunica la Reclamació al DTASF 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. També li sol·licita el nom de la persona que representarà el Departament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
7. El 12 de gener de 2021 la GAIP rep l'informe del DTASF, segons el qual la seva resposta indicada per l'antecedent 3 (que contesta la sol·licitud rebuda el 2 de desembre de 2020) no resol la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, ni comporta en absolut que la persona reclamant hagi de presentar una nova sol·licitud. Simplement, la informa que la sol·licitud segueix el seu curs, que seria el que correspondria al fet de tractar-se d'una sol·licitud d'accés a l'expedient en curs per part d'una persona interessada, que en aplicació de la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG s'ha de tramitar i resoldre sobre la base de la legislació de procediment administratiu.



8. El 13 de gener de 2021 la persona reclamant comunica a la GAIP la seva renúncia al procediment de mediació i la petició que aquesta i les seves altres reclamacions pendents siguin resoltes pel Ple de la GAIP.
9. El 15 de gener de 2021 la GAIP requereix al DTS informació addicional relativa a si el Departament va donar resposta a la sol·licitud d'informació pública presentada per l'advocada de la persona reclamant el 15 d'octubre de 2020, que també s'adjunta a la Reclamació. No consta a la GAIP resposta a aquest requeriment.
10. El 18 i el 19 de gener de 2021 la GAIP requereix la persona reclamant i la seva advocada informació sobre si han rebut resposta a la seva sol·licitud de 15 d'octubre de 2020.
11. El 19 de gener de 2021 la persona reclamant confirma a la GAIP que no ha rebut la informació sol·licitada objecte d'aquesta Reclamació.

Fonaments jurídics

1. Admissibilitat de la Reclamació i determinació del seu objecte

Tal com posa de manifest l'antecedent 2, aquesta Reclamació deriva d'una sol·licitud d'informació que hauria estat presentada, en termes substancialment coincidents, el 15 d'octubre de 2020 (mitjançant un formulari firmat per una tercera persona, que al document adjunt firmat per ella i per la persona reclamant i la seva esposa és identificada com a representant del matrimoni i el seu fill) i el 2 de desembre de 2020 (mitjançant un qüestionari firmat únicament per la persona reclamant); ambdós formularis, amb els seus corresponents documents adjunts, són presentats amb la Reclamació. La resposta del DTASF únicament fa referència a la sol·licitud presentada el 2 de desembre de 2020, però pot ser rellevant a efectes de l'admissibilitat de la sol·licitud, com de seguida es veurà, tenir en compte que en realitat la mateixa sol·licitud és reiterativa d'una de presentada el 15 d'octubre del mateix any, que pel que sembla no hauria estat contestada per l'Administració.

Efectivament, si la sol·licitud de la qual porta causa la Reclamació fos la de 2 de desembre de 2020, aquesta Reclamació s'hauria d'inadmetre per prematura, tenint en compte el disposat per l'article 42.1 LTAIPBG, segons el qual les reclamacions a la GAIP poden interposar-se o bé a partir de la data de la resolució impugnada o del venciment del termini per resoldre, que l'article 33 de la mateixa Llei fixa en un mes, que sens dubte no s'hauria complert en la data de presentació de la Reclamació. Però els antecedents posen de manifest que aquesta sol·licitud de 2 de desembre de 2020 és reiterativa d'una altra de presentada per la mateixa persona reclamant el 15 d'octubre de 2020, que no hauria estat contestat pel Departament, el termini legal per contestar-la hauria transcorregut àmpliament, motiu pel qual la Reclamació no és inadmissible per raons de termini.



D'altra banda, el DTASF (antecedent 3) informa la persona reclamant que la seva sol·licitud es registrarà segons l'establert per la normativa de procediment administratiu aplicable al cas, en aplicació de la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG, ja que la informació sol·licitada forma part d'un expedient en curs en el qual la persona reclamant té la condició d'interessada. Des de la Resolució sobre la Reclamació 17/2015, la GAIP ve admetent les reclamacions presentades per persones interessades per accedir a expedients en curs que les incumbeixen, en el ben entès que ha d'aplicar per a la seva resolució la normativa reguladora dels procediments respectius.

Tenint en compte les anteriors consideracions, és procedent acabar en l'admissibilitat de la Reclamació.

Quant a la finalitat de la Reclamació, tal com indica la sol·licitud de 15 d'octubre de 2020 i reiteren substancialment la sol·licitud de 3 de desembre del mateix any i el formulari de Reclamació, és una còpia del requeriment remès a la Fundació PM, anunciat en la reunió mantinguda el 3 de setembre de 2020, convocada per la Secretaria d'Afers Socials i amb participació de representants de la Fundació referida i dels reclamants (en qualitat de representants legals del seu fill), amb indicació de la data i del termini per atendre'l i, si aquest és el cas, dels requeriments ulteriors amb el mateix objecte.

2. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

Tal com assenyala la comunicació de la DGAPD citada per l'antecedent 3, la persona reclamant sol·licita la informació indicada pel paràgraf anterior, sobre un requeriment (eventualment, més d'un) a la Fundació PM, per la seva condició d'interessada en un procediment en curs, de sol·licitud del reingrés del seu fill, del qual ostenta la representació legal, a un centre gestionat per la Fundació. En aquesta condició de persona interessada, li assisteix el dret d'accés a l'expedient garantit per l'article 53.1.a LPAC: "1. Además del resto de derechos previstos en esta Ley, los interesados en un procedimiento administrativo, tienen los siguientes derechos: a) A conocer, en cualquier momento, el estado de la tramitación de los procedimientos en los que tengan la condición de interesados; el sentido del silencio administrativo que corresponda, en caso de que la Administración no dicte ni notifique resolución expresa en plazo; el órgano competente para su instrucción, en su caso, y resolución; y los actos de trámite dictados. Asimismo, también tendrán derecho a acceder y a obtener copia de los documentos contenidos en los citados procedimientos".

El dret d'accés de les persones interessades a l'expedient corresponent és un dret particularment intens que, a diferència del regulat per l'LTAIPBG, no està sotmès a cap límit legal, ni a cap requisit de trasllat previ de la sol·licitud a les terceres persones afectades. Aquest dret serveix, a més de l'interès general d'accés a la informació pública, als drets i interessos especialment rellevants del fill de la persona reclamant i de la seva família de poder reincorporar-se als serveis prestats per la Fundació PM.



Si bé la comunicació del DTASF assenyalada per l'antecedent 3 no qüestiona aquest dret, es limita a reconèixer-lo com de passada, el fonamenta en un precepte de la LPAC, l'article 13, relatiu als drets de la ciutadania, que no és el que procedeix per a les persones interessades i, sobretot, no adopta cap mesura per a l'efectivitat de l'accés sol·licitat.

Tenint en compte a les anteriors consideracions, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada i requerir el DTASF que la hi faciliti en un termini breu de temps.

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 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

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 4 de febrer de 2021, resol per unanimitat:



1. Estimar la Reclamació 858/2020 i declarar el dret de la persona reclamant a una còpia del requeriment remès a la Fundació PM, anunciat en la reunió mantinguda el 3 de setembre de 2020, convocada per la Secretaria d'Afers Socials i amb participació de representants de la Fundació referida i dels reclamants (en qualitat de representants legals del seu fill), amb indicació de la data i del termini per atendre'l i, si aquest és el cas, dels requeriments ulteriors amb el mateix objecte.
2. Requerir el DTASF perquè lliuri la informació indicada en l'apartat anterior a la persona reclamant en el termini de 10 dies des de la notificació de la present resolució i perquè tot seguit n'informi la GAIP.
3. 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.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 858/2020 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.