

Resolució de 28 de setembre de 2016, d'estimació de la Reclamació 153/2016

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires.

Informació reclamada: Resum d'inversions dutes a terme i historial d'incidències a la xarxa d'aigües per la Companyia General d'Aigües de Catalunya SA, llistades cronològicament des del 2011 i quantificades econòmicament.

Resum: S'estima el dret d'un regidor a accedir a la informació relativa a les inversions realitzades per una concessionària del servei públic d'abastament d'aigua del municipi, així com el detall de les incidències que hi han ocorregut, des que aquesta empresa gestiona aquest servei. L'Ajuntament ve obligat a obtenir aquesta informació de l'empresa concessionària i facilitar-la al regidor.

Paraules clau: Ajuntament. Contractació. Servei Públic. Regidor.

Ponent: Elisabet Samarra.

Antecedents

1. El 30 de juliol de 2016 té entrada a la GAIP la Reclamació 153/2016. La reclamació s'interposa contra l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires, en relació amb la sol·licitud d'accés a informació pública indicat a l'Antecedent següent, que no hauria estat resposta. La persona reclamant fa constar la seva condició de regidor de l'Ajuntament contra el qual reclama, i no fa opció del procediment potestatiu de mediació.
2. El 8 de juny, la persona reclamant va registrar una sol·licitud d'informació adreçada a l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires. La informació demanada era la següent: resum d'inversions dutes a terme, i l'historial d'incidències i rebentades a la xarxa d'aigües amb les intervencions per a reparar-les, quantificades econòmicament i llistades cronològicament (2011actualitat)". Es demana l'accés en format electrònic.
3. El 13 de juny, l'Ajuntament informa la persona reclamant que ha demanat les dades que sol·licita, i que li seran lliurades quan les tingui recopilades.
4. El 30 de juliol, la GAIP comunica a la persona reclamant que ha tingut entrada la seva reclamació, identifica la persona responsable de la seva tramitació i li indica els propers tràmits que se seguiran i el contacte electrònic per si vol fer-ne el seguiment.
5. El 18 d'agost, el Ple de la GAIP, després de comprovar que, en principi, no concorren en aquest cas motius que comportin la inadmissió de la present Reclamació, l'admet a tràmit i ho comunica a la persona reclamant.



6. El 5 d'agost la GAIP informa a l'Administració reclamada de la presentació d'aquesta reclamació i li demana que, en el termini de deu dies, li trameti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions en relació amb la sol·licitud d'accés en què es fonamenta la reclamació, així com l'expedient complet.
7. El 17 d'agost, l'Ajuntament informa la GAIP que ha traslladat a la persona reclamant l'informe emès per l'Àrea de Serveis Tècnics de l'Ajuntament, on consten, segons explica, el resum de les inversions dutes a terme així com l'històric de les incidències a la xarxa d'abastament d'aigua potable. N'adjunta còpia, fent constar que aquest informe tècnic és l'únic tràmit generat per la sol·licitud d'accés, i que no s'ha pogut emetre abans perquè ha calgut esperar que la Companyia General d'Aigües de Catalunya li facilités les dades a l'Ajuntament.
8. El 22 de setembre, la GAIP es posa en contacte amb la persona reclamant demanant que confirmi la recepció de la informació que l'Ajuntament diu haver-li traslladat, i si aquest és el cas, que confirmi a la GAIP si aquesta informació facilitada per l'Administració satisfà la seva pretensió o si, contràriament, vol continuar amb el procediment de reclamació, supòsit en que caldrà que precisi concretament la informació no satisfeta en relació amb la qual continua el procediment i constitueix l'objecte de la reclamació.
9. El mateix 22 de setembre la persona reclamant confirma la recepció de l'informe tècnic esmentat a l'Antecedent 7. La persona reclamant es manifesta disconforme amb la informació rebuda pel que fa a la identificació de les inversions que s'haurien realitzat des del 2011 i la identificació de si les ha fetes la concessionària o l'Ajuntament; es queixa també que pel que fa a incidències, només se li han facilitat dades des del mes de juliol de 2014, quan les havia demanat des del 2011. Considera que, tot i ser un servei externalitzat, l'Ajuntament ha d'estar en disposició de facilitar aquesta informació, sobretot tenint en compte que diu haver-se produït una sentència contrària a l'externalització del servei fa quatre anys. D'acord amb això, conclou que no pot donar per satisfeta la seva pretensió i concreta en la informació següent l'objecte sobre el qual demana continuar el procediment de reclamació i que s'hi pronunciï la GAIP: si les inversions del concessionari són les úniques inversions fetes en el període 2011 i fins a l'actualitat; la referència cronològica d'aquestes inversions, per dates; el llistat d'incidències i les actuacions a la xarxa durant el període 2011 a 2014 .

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i admissibilitat de la reclamació

L'article 39.1 de la Llei 19/2014, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) estableix que les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública poden ser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant de la GAIP.



L'Administració reclamada rau dins l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG i, per tant està obligada a facilitar l'accés a la informació pública de què disposi, i de conformitat amb els articles 72 i sg. LTAIPBG, la GAIP és competent per atendre les reclamacions que s'adrecin contra ella en matèria d'accés a informació pública.

L'objecte de la reclamació és informació pública, de conformitat amb la definició que en fa l'article 2.b) LTAIP.

La persona reclamant és un regidor de l'Ajuntament reclamat, i per tant, la sol·licitud d'accés es fa en exercici del dret d'accés que els electes locals tenen reconegut a l'article 164 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMRLC), de la LMRLC.

La GAIP té competència per actuar com a òrgan de garantia del dret d'accés a la informació de les persones electes locals, ja que l'apartat segon de la disposició addicional primera LTAIPBG estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim especial d'accés és regulat per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei. Les sol·licituds d'informació dels membres de les corporacions locals sobre matèries de l'administració respectiva constitueixen un cas d'aplicació d'aquesta disposició, ja que tenen un règim especial d'accés regulat a l'article 164 TRLMRLC, que cal aplicar preferentment en aquest cas. Les determinacions de la legislació de transparència, en virtut del previst per la disposició addicional primera apartat segon LTAIPBG, són supletòries, és a dir, s'apliquen en allò no regulat pel TRLMRLC.

La regulació que fa el TRLMRLC del dret d'accés de les persones electes locals no abasta cap règim específic de garantia, com sí que ho fa l'LTAIPBG en els seus articles 39 a 43, preveient una via, addicional i potestativa, alternativa o successiva al recurs de reposició i prèvia, si es vol, a la tutela judicial, que és la del recurs davant d'aquesta Comissió com a via accessible, gratuïta i ràpida per a obtenir una tutela efectiva del dret d'accés. Aquestes qualitats la fan especialment atractiva per a casos com el que fonamenten aquesta reclamació, ja que suposa una millora considerable del règim de garantia del dret de les persones electes a obtenir informació. D'altra banda, aquesta és una previsió de l'LTAIPBG establerta amb caràcter bàsic per la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i constitueix doncs una premissa que el legislador considera irrenunciable per oferir i garantir una millor tutela del dret d'accés a la informació.

No hi ha dubte, doncs, que l'LTAIPBG ofereix una regulació no prevista al TRLMRLC que millora i completa un règim de garantia a l'accés a la informació per part d'uns actors en els què, a més, aquest dret està reforçat per la seva condició d'electes locals i per l'exercici de les funcions institucionals que com a tals han d'exercir en el marc de la seva Corporació (*ius in officium*). Així, el dret a la informació d'aquests electes locals és un dret instrumental per a l'exercici del



dret fonamental a la participació establert a l'article 23.2 de la constitució, i precisament per aquesta raó, el dels electes és un règim especial d'accés a la informació reforçat, al qual li és d'aplicació supletòria les millores en el règim d'accés a informació pública que hagi innovat l'LTAIPBG, com és el cas de la via de reclamació davant d'aquesta Comissió.

En definitiva, i com ja ha resolt la GAIP amb relació, entre moltes d'altres, a les Reclamacions 3 i 4/2016, la garantia del dret d'accés proporcionada per la reclamació davant d'aquesta Comissió és aplicable en defensa del dret dels i de les electes locals a obtenir informació de la seva pròpia entitat, amb el benentès que per a la resolució d'aquestes reclamacions la GAIP ha d'aplicar preferentment el dret a la informació regulat per l'article 164 TRLMRLC i per les altres disposicions de la legislació de règim local que siguin aplicables, especialment si són més favorables a l'accés, i només supletòriament les disposicions de l'LTAIPBG .

La reclamació reuneix els requisits establerts per l'LTAIPBG i pels Manuals aprovats per la GAIP i per tant, és admissible a tràmit.

2. *Sobre la informació que es reclama*

La persona reclamant sol·licita informació relativa a la prestació d'un servei públic, com l'abastament d'aigua al municipi. Per tant, tot i que es tracta d'un servei externalitzat i prestat per una companyia privada, l'Ajuntament reclamat ve obligat a facilitar la informació en compliment del que preveu l'article 3.2 LTAIPBG, i la concessionària a informar l'Administració de les activitats relacionades amb la gestió del servei públic i la percepció de fons públics, i de les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració.

Per tant, la informació que demana el regidor és informació pública i l'Ajuntament ha d'estar en condicions de proporcionar-la, un cop l'empresa concessionària la hi hagi facilitat

Resulta, doncs, estimable el dret d'un electe local a fer el control de la inversió realitzada per la concessionària d'un servei públic, com l'abastament d'aigua, i de l'historial d'incidències que s'hagin produït, més encara si, com s'afirma, el contracte de concessió ha estat anul·lat per sentència judicial. L'accés a aquesta informació no es pot limitar al 2014 en endavant, sinó que si la concessionària ve prestant el servei des del 2011, el regidor té dret a obtenir aquesta informació, fins i tot si en aquella data no hagués estat encara elegit.

La informació que es demana no conté dades de caràcter personal ni s'aprecia cap límit al seu accés. Tampoc ha estat invocat per l'Administració, que simplement ha al·legat per justificar la limitació de la informació al període posterior al 2014 que és la informació de què disposa en aquell moment.



D'acord amb això, cal estimar el dret d'accés en relació amb l'objecte sobre el que roman la reclamació, detallat a l'Antecedent 9. Per al cas que no s'hagués produït cap inversió, caldrà que l'Administració ho expliciti.

3. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió [GAIP] 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 per l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'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, 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 setembre de 2016, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 153/2016 i declarar el dret de la persona reclamant a que l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires li lliuri, un cop la companyia concessionària de l'abastament d'aigua li ho hagi proveït, la informació següent:
 - a) si les inversions del concessionari són les úniques inversions fetes en el període 2011 i fins a l'actualitat;
 - b) la referència cronològica d'aquestes inversions, per dates;
 - c) el llistat d'incidències i les actuacions a la xarxa durant el període 2011 a 2014.
2. Requerir a l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires que, en el termini màxim de quinze dies hàbils des de la notificació d'aquesta resolució, lliuri a la persona reclamant la informació.
3. Requerir a l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires que, en el termini indicat, informi la GAIP de les actuacions dutes a terme per a l'execució material d'aquesta resolució.
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 153/2016 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 28 de setembre de 2016

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

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.