

## **Resolució 154/2018, de 20 de juny**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 167/2018

**Administració reclamada:** Ajuntament de Vilallonga del Camp.

**Informació reclamada:** Documentació d'una activitat.

**Sentit de la Resolució:** Estimació.

**Resum:** La legislació vigent no restringeix l'accés a informació pública a causa de què formi part d'un expedient obert; la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic i procediment administratiu comú, limitava el dret d'accés als arxius i registres administratius a la documentació que formava part de procediments tancats, però aquesta previsió va ser derogada a l'entrada en vigor de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (que és bàsica) i actualment ni la legislació de transparència, ni la vigent de procediment administratiu comú (Llei 39/2015, d'1 d'octubre) no contempen en cap dels seus preceptes el fet de què la informació sol·licitada formi part d'un procediment obert com una causa que comporti la seva denegació. El fet que l'Ajuntament hagi aportat l'expedient del que formen part els documents sol·licitats a un procés judicial no treu que aquests documents segueixin estant en seu municipal i, si és així, són informació administrativa en poder de l'Ajuntament, i poden seguir sent susceptibles de ser objecte del dret d'accés a la informació pública, sense necessitat d'haver de comparèixer en cap procés judicial per poder accedir-hi.

**Paraules clau:** Ajuntament. Urbanisme. Activitats. Reclamació contra inadmissió. Informació en elaboració. Expedients oberts. Informació de processos judicials.

**Ponent:** Josep Mir Bagó.

### **Antecedents**

1. El 16 de maig de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 167/2018, presentada contra l'Ajuntament de Vilallonga del Camp, en relació amb la informació 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, de 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).



2. El 16 de març de 2018 la persona reclamant, que s'identifica com a veí afectat per una activitat suposadament il·legal de saló de banquetes, indica que hauria tingut coneixement d'un expedient obert a aquesta activitat i, sobre la base de l'LTAIPBG, sol·licita còpia dels documents següents:
  - 2.1. Instància presentada pel titular de l'activitat de restauració-sala de banquetes amb registre d'entrada 862 de 29 de juny de 2017.
  - 2.2. Decret d'Alcaldia 131 de 21 de juliol de 2017.
  - 2.3. Instància presentada pel titular de l'activitat de restauració-sala de banquetes amb registre d'entrada 1262 de 9 d'agost de 2017.
  - 2.4. Decret d'Alcaldia 163 de 12 de setembre de 2017.
  - 2.5. Decret d'Alcaldia 174 de 28 de setembre de 2017.
  - 2.6. Instància presentada pel titular de l'activitat de restauració-sala de banquetes amb registre d'entrada 1511 de 13 d'octubre de 2017.
  - 2.7. Comunicació adreçada al titular de l'activitat el 23 de novembre de 2017 amb registre de sortida 1046.
  - 2.8. Documentació presentada pel titular de l'activitat de restauració-sala de banquetes a l'Ajuntament amb posterioritat al 9 de gener de 2017, relativa a la possible legalització d'aquesta activitat.
  - 2.9. Documentació emesa per l'Ajuntament (resolucions, comunicacions, informes, ...) amb posterioritat a 9 de gener de 2017 relativa a l'activitat de sala de banquetes que es du a terme al carrer Camí dels Majols/Carretera de la Selva.
  - 2.10. Comunicacions rebudes a l'Ajuntament a partir del 7 d'agost de 2017 provinents de la Delegació Territorial del Govern a Tarragona, Servei Territorial del Joc i d'Espectacles, Mossos d'Esquadra, relatives a l'activitat de sala de banquetes que es du a terme al carrer Camí dels Majols sense número i respostes donades a elles per l'Ajuntament.
3. El Decret d'Alcaldia de 16 d'abril de 2018 resol no admetre a tràmit la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent 2 perquè sol·licita documentació que es troba en fase d'elaboració.
4. La Reclamació presentada el 16 de maig de 2018 reitera el tipus d'informació sol·licitada, la condició de veïnatge de la persona reclamant i el fet que l'Ajuntament hauria denegat la informació sol·licitada.
5. El 18 de maig de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Vilallonga del Camp 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 13 de juny de 2018 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Vilallonga del Camp, que justifica la denegació de la informació sol·licitada en el fet que forma part d'un expedient que encara està obert. Indica que el propietari de l'establiment afectat ha interposat un recurs contenciós administratiu contra la resolució municipal de cessament de l'activitat, recurs que és tramitat pel Jutjat Contenciós Administratiu número 2 de Tarragona, i en el qual hi podria comparèixer la persona reclamant com a demandada, atesa la seva condició d'interessada.

### **Fonaments jurídics**

#### *1. Dret d'accés a la informació continguda a procediments oberts*

Mentre que el Decret de l'Alcalde de 16 d'abril de 2018 inadmet la sol·licitud d'informació de la que deriva aquesta Reclamació amb l'argument que es trobaria en fase d'elaboració, l'informe municipal aportat a la GAIP el 13 de juny de 2018 justifica aquesta inadmissió en el fet que l'expedient del que forma part la informació sol·licitada és obert. Es tracta de dues motivacions diferents, tal com es pot comprovar tot seguit.

L'article 29.1.c LTAIPBG considera que és causa d'inadmissibilitat de les sol·licituds d'informació pública el fet que la informació demanada "és en fase d'elaboració i s'ha de fer pública, d'acord amb les obligacions de transparència del Títol II, dins del termini de tres mesos". En aquest cas, es demanen diversos documents que semblen perfectament elaborats i aprovats pels òrgans o serveis competents de l'Ajuntament, de manera que no es pot dir que cap d'ells sigui en fase d'elaboració. A més, tampoc sembla que es tracti de documents que hagin de ser objecte de publicitat activa, que és la circumstància prevista pel precepte citat de l'LTAIPBG que estableix la inadmissibilitat de les sol·licituds d'informació que es troba en fase d'elaboració. Tant per un motiu, com per l'altre, cal descartar la concurrència d'aquesta causa d'inadmissibilitat.

La justificació de què l'expedient del que forma part la informació encara és obert és diferent de l'anterior. La legislació vigent no restringeix l'accés a informació pública a causa de què formi part d'un expedient obert, i així ho han posat en relleu diverses resolucions de la GAIP, a partir de la Resolució 17/2015, de 23 de desembre. És cert que la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic i procediment administratiu comú, limitava el dret d'accés als arxius i registres administratius a la documentació que formava part de procediments tancats; però aquesta previsió va ser derogada a l'entrada en vigor de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (que és bàsica) i actualment ni la legislació de transparència, ni la vigent de



procediment administratiu comú (Llei 39/2015, d'1 d'octubre) no contemplen en cap dels seus preceptes el fet de què la informació sol·licitada formi part d'un procediment obert com una causa que comporti la seva denegació.

En aquest cas es demana còpia de documents que, individualment, estan acabats i aprovats, cap d'ells no es troba en fase d'elaboració, i el fet que l'expedient del que formen part estigui encara obert no justifica en absolut que se'n denegui l'accés sol·licitat.

## *2. Dret d'accés a documents administratius afectats per recursos judicials*

Tot i que l'informe municipal no ho argumenta expressament, es pot deduir d'ell que el fet que s'hagi interposat recurs contenciós administratiu contra una resolució municipal que afecta directament la informació sol·licitada seria un motiu per denegar l'accés sol·licitat, ja que si la persona reclamant vol accedir-hi, pot fer-ho en el marc del procés judicial a títol de demandada.

No es pot admetre aquesta argumentació com a justificació de la denegació de la informació sol·licitada, per les raons següents. Com ha resolt reiteradament la GAIP, el fet que un document administratiu acabi formant part d'un expedient judicial no comporta, per sí sol, cap circumstància que pugui justificar restringir-ne l'accés. Impediria l'accés sol·licitat el fet que s'hagués declarat el secret del sumari, cosa que no consta en aquest cas. També podria limitar l'accés si podés perjudicar la igualtat de les parts en els processos judicials, però tampoc és aquest el cas, ja que aquest límit només afecta informació elaborada expressament per a la defensa de l'Administració en un procés judicial, i aquestes característiques no semblen concórrer en cap dels documents sol·licitats. El fet que l'Ajuntament hagi aportat l'expedient del que formen part els documents sol·licitats a un procés judicial no treu que aquests documents segueixin estant en seu municipal i, si és així, són informació administrativa en poder de l'Ajuntament, i poden seguir sent susceptibles de ser objecte del dret d'accés a la informació pública, sense necessitat d'haver de comparèixer en cap procés judicial per poder accedir-hi.

En conseqüència, cal declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, malgrat que formi part d'un expedient judicial.

## *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 20 de juny de 2018, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 167/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació indicada a l'antecedent 2.
2. Anul·lar el Decret de l'alcaldia de Vilallonga del Camp de 16 d'abril de 2018, d'inadmissió de la sol·licitud d'informació de la persona reclamant de 16 de març de 2018.
3. Requerir a l'Ajuntament de Vilallonga del Camp que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, tot informar-ne a la GAIP.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 167/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 20 de juny de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

---

Els terminis establerts 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](mailto: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](http://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.