

Resolució 156/2022, 24 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 81/2022

Administració reclamada: Departament de Salut

Informació reclamada: Informes sobre el confinament nocturn i els seus efectes.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació.

Resum: Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació 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 justificaven.

Paraules clau: Administració de la Generalitat. Covid19. Confinament. Informes. Reclamació contra silenci. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 22 de gener de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 81/2022, presentada contra el Departament de Salut de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud 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 20 de desembre de 2021 la persona reclamant presenta al Departament de Salut la sol·licitud d'informació pública següent: "Fins l'agost de l'any 2021 el Govern de la Generalitat va aplicar el confinament nocturn en diferents moments i a diferents escales (primer a nivell català, després per municipis) i diferents horaris, presentant-lo com una mesura que limitava la mobilitat i, per tant, afavoria una millora de la situació epidemiològica derivada de la pandèmia. Avui, 20 de desembre, la portaveu del Govern i el conseller de Salut han anunciat que demanaran autorització al TSJC per tornar a aplicar aquesta mesura per lluitar contra l'augment descontrolat de contagis de Covid19. Com a ciutadà m'agradaria sol·licitar al Govern que em faciliti: 1) Els informes, si existeixen, que justifiquen l'aplicació d'aquesta mesura en aquests moments. 2) Els informes, si existeixen, que analitzen quina eficàcia ha tingut aquesta mesura quan ha estat aplicada en altres moments de la pandèmia".



3. La resolució del Cap del Gabinet Tècnic del Departament de Salut de 19 de gener de 2022 resol: “1. Estimar la sol·licitud d'accés a informació pública presentada en data 20/12/2021 per la persona sol·licitant. 2. Subministrar la informació relativa als informes complets presentats per l'Agència de Salut Pública així com la Resolució mitjançant les quals s'adopten les mesures per contenir la propagació del COVID-19, accessible a través del següent enllaç: https://salutweb.gencat.cat/ca/el_departament/juridics/resolucions/. Així mateix, es facilita un recull d'informes tècnics de resum dels casos de la COVID-19 a Catalunya: https://salutpublica.gencat.cat/ca/ambits/vigilancia_salut_publica/resposta-rapida-aalertes/Alertes-i-brots-actius-destacats/Dades-actualitzades-COVID-19/informestecnics-resum-de-casos/.”
4. La Reclamació presentada el 22 de gener de 2022 considera que només s'ha atès parcialment la seva sol·licitud i fa les consideracions següents: “L'Administració no m'ha dit si existeixen o no aquests informes sol·licitats, ni me'ls ha facilitat en cas que existeixin, i simplement ha enviat els informes amb dades epidemiològiques que ja eren públics i que han servit per demanar al TSJC l'autorització per aplicar el confinament nocturn. La meua reclamació demanava saber si existien els dos tipus d'informe (un sí o no serveix) i, en cas afirmatiu, obtenir-los per saber en base a què s'aplica la mesura”.
5. El 25 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació al Departament de Salut 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 25 de gener de 2022 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.
7. El 27 de gener de 2022 la GAIP rep l'informe del Departament de Salut, que posa de manifest el següent: “En relació amb la Reclamació 81/2021, i sobre les al·legacions formulades pel senyor xxxx el dia 22 de gener de 2022, el sol·licitant determina que aquesta Administració no ha dit si existeixen els informes que aquest sol·licità, ni els dona per facilitats en cas que aquests existeixin, afirmant que només s'han enviat els informes amb dades epidemiològiques que ja eren públics i que han servit per demanar al TSJC l'autorització per aplicar el confinament nocturn. Doni's per reproduït en aquest punt tot l'expedient que en aquest informe s'adjunta. Aleshores, tal com s'indica en la Resolució de



19 de gener de 2022 per la qual s'estima totalment la sol·licitud d'accés a la informació pública amb codi de tràmit KLYPRCPTB, es van proporcionar els informes complets presentats per l'Agència de Salut Pública així com la Resolució mitjançant les quals s'adopten les mesures per contenir la propagació del COVID-19, accessible a través del següent enllaç: https://salutweb.gencat.cat/ca/el_departament/juridics/resolucions/. A més a més, també es va facilitar un recull d'informes tècnics de resum dels casos de la COVID-19 a Catalunya:

https://salutpublica.gencat.cat/ca/ambits/vigilancia_salut_publica/respostarapida-a-alertes/Alertes-i-brots-actius-destacats/Dades-actualitzades-COVID-19/informes-tecnics-resum-de-casos/. Pel que fa l'extrem sobre l'afirmació sobre l'eventual existència dels sol·licitats informes, considerarà aquesta Administració en el seu moment que, facilitant els enllaços que contenen dits informes es donava per resposta tàcitament la pregunta formulada pel sol·licitant. Així mateix, la Llei 19/2014, de 29 de desembre no empara doncs, la simple formulació de consultes, sinó el mateix accés a documentació descrita a l'article segon de la mateixa norma. En qualsevol cas, però, reiterativament, ara de forma explícita, reconeix aquesta administració que els informes que acrediten la necessitat de restringir la mobilitat en horari nocturn, així com les altres mesures, existeixen. Pel que fa la tramesa de la pròpia informació, el fet que la informació estigui publicada al portal web del mateix Departament de Salut, la normativa vigent habilitat al trasllat d'aquest enllaç per tal de fer-lo accessible a la persona sol·licitant. En aquest sentit, i tal com reconeix el propi sol·licitant, aquests informes ja eren públics, igual que ho eren les dades epidemiològiques. Tanmateix, la normativa vigent no recull en cap cas el dret que sigui la pròpia administració pública qui faciliti un resum, un recull o l'explicació del que conté la informació pública, i en aquest cas, publicada, que es trameta a qualsevulla persona sol·licitant.

8. El 15 de febrer de 2022 la GAIP trasllada l'informe del Departament a la persona reclamant, tot indicant que si en el termini de cinc dies no argumenta el contrari es considerarà satisfeta la sol·licitud. Un cop transcorregut aquest termini, no consta a la GAIP resposta de la persona reclamant.

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.

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. Pèrdua sobtevinguda 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, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació 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 justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.

3. 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 24 de febrer de 2022, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 81/2022 per la pèrdua sobtevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra 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.