

Resolució 157/2017, de 17 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 154/2017

Administració reclamada: Ajuntament de Barcelona.

Informació reclamada: Un expedient complet determinat de gestió urbanística.

Sentit de la Resolució: Finalització per pèrdua d'objecte de la Reclamació.

Resum: L'Administració té el deure de conservar i gestionar adequadament la informació pública, per tal de fer efectiu el dret d'accés. El fet que els serveis municipals hagin extraviat un document és indicatiu de funcionament deficient dels serveis públics i causa un perjudici directe al dret de la persona reclamant d'accés a la informació pública.

Paraules clau: Administració local. Urbanisme. Deure de conservació dels documents. Arxius.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 5 d'abril de 2017 entra a la GAIP la Reclamació 154/2017, en relació amb la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no vol sol·licitar el procediment de mediació.
2. El 26 de febrer de 2017 la persona reclamant formula una petició, en exercici del dret d'accés a la informació pública, en la que després d'exposar que hauria demanat i obtingut cita per tenir vista a l'expedient de gestió urbanística que s'indica tot seguit, que la vista atorgada hauria set només a una part de la documentació sol·licitada i que el 7 de febrer hauria demanat la vista de l'expedient complet, sense haver obtingut resposta, sol·licita el següent: "Vull accedir a la vista de l'expedient complet de Gestió Urbanística de l'Ajuntament de Barcelona número 04GU517 (Projecte de Reparcel·lació de la MPPERI del Raval en Sector Drassanes). Això inclou el projecte d'aprovació inicial, les al·legacions presentades, els informes tècnics d'aprovació o denegació, el projecte d'aprovació definitiva amb el seu corresponent informe tècnic, els recursos presentats a l'aprovació definitiva i l'informe final".
3. El 17 de març de 2017 el Director de gestió de sòl de l'Ajuntament de Barcelona informa a la persona reclamant que per tal d'atendre la seva sol·licitud d'accés els serveis municipals haurien preparat la documentació demanada (llevat de l'aprovació inicial, que no estaria disponible) ocultant les dades protegides i li ofereix una data i hora concretes (28 de març) per consultar-la i la possibilitat de concertar-ne una altra.



4. A la motivació de la Reclamació presentada el 5 d'abril la persona reclamant manifesta que “en la documentació que vam poder veure el 28 de març faltaven tres documents bàsics per a la comprensió de l'expedient: A. Projecte inicial de reparcel·lació sobre el que es va concedir l'aprovació inicial per part de l'Ajuntament. B. Justificació del Servei de Planejament del traspàs de part del sostre del volum B al volum A. C. Justificació del Servei de Planejament de la conversió del sostre corresponent al 10% d'aprofitament a una càrrega urbanística”. En conseqüència, formula la següent petició, que vindria demanant des de desembre del 2016, en relació amb l'expedient 04GU517: “reiterem la nostra petició i insistim en la vista COMPLERTA de l'expedient, incloent-hi els punts A, B i C descrits amunt i que no consten a l'expedient (o pel contrari una denegació argumentada segons els motius previstos a la Llei de Transparència”.
5. El 24 d'abril la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Barcelona i li demana que dins del termini de 10 dies emeti un informe sobre ella i aporti còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la que deriva.
6. El 10 de maig de 2017 la GAIP rep l'informe municipal referit a l'antecedent anterior, que manifesta el següent en relació amb els tres documents bàsics que, segons la Reclamació presentada, no constarien a l'expedient sol·licitat:
 - a) Sobre el Projecte inicial de reparcel·lació: malgrat les exhaustives indagacions dutes a terme pels serveis municipals per tal d'atendre aquesta Reclamació (i que s'acrediten mitjançant documentació annexa a l'informe), no s'hauria pogut localitzar aquest document a les diferents dependències de l'Ajuntament requerides.
 - b) Sobre la Justificació del Servei de Planejament del traspàs de part del sostre del volum B al volum A, aquest document no existeix perquè és innecessari, ja que de fet no existiria aquest traspàs d'aprofitament; la referència que en fa l'apartat 1.6 de la Memòria no s'ajustaria a la realitat, ja que el projecte de reparcel·lació s'adequa al sostre determinat per les normes urbanístiques aplicables.
 - c) Sobre la Justificació del Servei de Planejament de la conversió del sostre corresponent al 10% d'aprofitament a una càrrega urbanística: “en cap lloc ni moment l'informe de gestió urbanística de constant referència diu que s'ha de demanar informe als serveis de planejament al respecte, ni tindria cap mena de sentit fer-ho per tractar-se d'una qüestió de matèria estricta de gestió urbanística. L'informe només diu que quan la cessió del 10% d'aprofitament ho és mitjançant la seva substitució pel pagament d'un import econòmic de valor equivalent, ha de tenir el mateix tractament que qualsevol altra indemnització substitutòria d'edificabilitat, i que per tant no pot tenir el tractament de càrrega urbanística imputable només als propietaris amb adjudicació de sostre, sinó que ha de ser imputable a tots els propietaris, implicant doncs una reducció inicial dels drets de tots els propietaris al 90% de l'aprofitament, tant als que tenen adjudicació de sostre, com els que tenen

indemnització substitutòria d'edificabilitat, per la qual cosa tots aquests propietaris participen en el pagament a l'Administració actuant del 10% d'aprofitament. I aquesta prescripció va ser degudament corregida pels promotors del projecte de reparcel·lació en el document aprovat definitivament”.

7. L'11 de maig de 2017 la GAIP dóna trasllat de l'informe municipal a la persona reclamant.

Fonaments jurídics

1. Accés a la informació demanada i deure de conservació dels documents públics

L'informe municipal resumit a l'antecedent 6 dóna la informació requerida pels apartats B i C de la Reclamació; de fet, les explicacions ofertes pels serveis municipals excedeixen del que seria exigible en exercici del dret d'accés a la informació pública, ja que motiven i argumenten jurídicament, als sols efectes d'atendre aquesta Reclamació, l'absència de determinats documents, quan el dret d'accés a la informació pública empara únicament l'obtenció de la informació existent a l'Administració.

Per una altra banda, l'informe municipal exposa els motius pels quals no es podria satisfer l'accés a un document (el Projecte inicial de reparcel·lació), que amb tota lògica hauria d'existir i formar part de l'expedient demanat per la persona reclamant. Certament, els serveis municipals acrediten l'esforç i la diligència esmerçats en la recerca d'aquest document. Tanmateix, això no ha estat suficient per fer efectiu el dret que inqüestionablement té la persona reclamant a accedir-hi.

Està clar que aquest fet suposa un incompliment del deure establert per l'article 29.3 de la Llei de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), segons el qual “les administracions públiques (...) han d'establir un sistema de gestió de documents, informació i dades integrat que permeti la interoperativitat entre les administracions, la localització de qualsevol document o informació i la vinculació automàtica de cada document o conjunt de dades al seu règim d'accés i publicitat”. I és que l'efectivitat del dret d'accés a la informació pública requereix el compliment d'un deure administratiu bàsic de conservació i gestió adequada dels documents i de la informació pública, que garanteixi la seva localització i possibilitat de lliurament a les persones interessades. La responsabilitat en la conservació i gestió adequada dels documents públics també és garantida i regulada pels articles 7 i 8 i altres preceptes de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents (LAGD).

El fet d'extraviar un document és indiciari d'un funcionament deficient dels serveis públics responsables de la seva custòdia i gestió, causant un perjudici directe al dret d'accés de la persona reclamant. Procedeix, per tant, constatar aquest fet i recordar a l'Ajuntament la necessitat de complir el seu deure de conservació i gestió adequada dels seus documents, als efectes de fer possible l'exercici del dret d'accés a la informació pública.



Pel demés, cal declarar que en atenció als fets exposats i a les consideracions fetes, aquesta Reclamació ha perdut el seu objecte, en part perquè dues de les seves peticions (apartats B i C) han estat objectivament satisfetes per l'informe municipal i perquè s'ha acreditat la impossibilitat material d'atendre l'altra (apartat A). En conseqüència, procedeix finalitzar la Reclamació.

2. 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 17 de maig de 2017, resol per unanimitat:

1. Declarar la finalització de la Reclamació 154/2017, per pèrdua del seu objecte.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 17 de maig de 2017

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.