

**Resolució 165/2020, de 27 de febrer**

**Número d'expedient de la reclamació:** 806/2019

**Administració reclamada:** Departament de Salut. Secretària de Salut Pública

**Informació reclamada:** Inspeccions sanitàries a locals d'alimentació.

**Sentit de la resolució:** Finalització per acord de mediació

**Resum:** Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

**Paraules clau:** Generalitat. Periodista. Salut alimentària. Inspeccions. Reclamació contra derivació. Mediació. Acord de mediació.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Mediador:** Josep Mir Bagó

**Antecedents**

1. El 10 de desembre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 806/2019, presentada per un periodista contra la Secretària de Salut Pública (SSP), del Departament de Salut 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. El 19 de novembre de 2019 la persona reclamant sol·licita la informació següent a la Generalitat de Catalunya: *els resultats detallats de totes i cada una de les inspeccions sanitàries i/o higièniques fetes en bars, restaurants, cafeteries, discoteques, pubs, clubs, menjadors, cafeteries i bars d'hospitals, clíniques i altres centres mèdics, centres públics, centres educatius (escoles, universitats, col·legis majors, instituts, guarderies...) i altres locals de restauració o alimentació de Catalunya (qualsevol tipus de local o lloc segons un epígraf d'activitat que l'Administració realitzi inspeccions higienicosanitàries i que el local distribueixi menjat al consumidor final) entre gener de 2016 i juny de 2019, ambdós mesos inclosos. Demano que la informació per a cada inspecció inclogui: tipus de local on s'ha fet (bar, restaurant, discoteca...), nom del local, epígraf de l'activitat del local, data de la inspecció, direcció del local, any d'obertura del local, sobre què era la inspecció, si era programada o perquè es realitzava sinó, resultat de la inspecció (favorable, favorable condicionat, desfavorable, suspens, aprovat...), les deficiències, infraccions o*



*incompliments trobats detallats tots ells en la categoria més concreta existent, la puntuació obtinguda en el sistema de valoració de les inspeccions municipals que es realitzen, el risc o freqüència amb què es categoritza aquest local per a futures inspeccions, si les inspeccions han proposat sancions a aquest local, si n'hi ha acabat havent i quins han estat (data i quantia). De la mateixa manera, necessito saber el nombre de locals tancats per l'Administració, la data que es va tancar, el perquè i el nom i direcció del local. Sol·licito també còpia del protocol d'inspecció d'aquest tipus de locals (bars, restaurants i altres locals de restauració) per part de l'Administració. Sol·licita que la informació li sigui facilitada en format obert tipus base de dades.*

3. El 5 de desembre de 2019 l'SSP comunica a la persona reclamant que, en compliment de l'article 30.2 LTAIPBG, el 4 de desembre de 2019 la sol·licitud anterior va ser derivada als Ajuntaments de Catalunya, i el 5 del mateix mes a l'Agència de Salut Pública de Barcelona, perquè són els competents (d'acord amb la diversa legislació que cita), i per tant la informació sol·licitada obra en el seu poder, excepte a la relativa als establiments de restauració col·lectiva social (menjadors sanitaris, de centres públics i de centres educatius), que correspon a l'SSP. Es facilita a la persona reclamant la llista dels municipis derivats, amb les respectives dades de contacte, així com els de l'Agència de Salut Pública de Barcelona.
4. La Reclamació presentada el 10 de desembre de 2019 argumenta: *"la multitud de municipis les inspeccions d'aquest tipus les realitza el Departament de Salut de la Generalitat, ja sigui a través de convenis amb l'Ajuntament o un altre tipus d'acords o distribució de competències. Per això, demano que em lliurin la informació relativa a les inspeccions que realitza la Generalitat"*.
5. El 12 de desembre de 2019 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 remeti un informe sobre la mateixa, 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. Específicament li demana informació i un pronunciament sobre fins a quin punt la informació sol·licitada està en el seu poder, als efectes de valorar la justificació de la derivació. També li demana el nom de la persona que representarà la Generalitat en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
6. El 10 de gener de 2020 el Departament de Salut remet a la Comissió l'informe jurídic i l'expedient sol·licitats. A l'informe jurídic exposa que des de l'SSP es realitzen les funcions d'inspecció i control higienicosanitari dels establiments de restauració col·lectiva social, els quals, entre altres són: menjadors d'hospitals, clíniques si altres centres mèdics i menjadors de centres educatius. I per al cas de la ciutat de Barcelona és l'Agència de Salut Pública de Barcelona la que assumeix aquestes funcions. Tanmateix, manifesta que l'SSP no és competent per dur a terme les funcions d'inspecció i control higienicosanitari establiments de comerç minorista de servei i venda directa d'aliments preparats als consumidors, com a activitat principal o complementària d'un establiment, amb



repartiment a domicili o sense. En el cas dels municipis l'autoritat competent ho són els municipis llevat de determinats ajuntaments que no compten amb els mitjans tècnics o humans idonis. Aquests ajuntaments han formalitzat convenis amb l'Agència de Salut Pública de Catalunya per tal que *“els doni suport de caràcter material, tècnic o de serveis per a la realització de les funcions d'inspecció i control higienicosanitari dels establiments de competència municipal. (...) és d'assenyalar que els referits convenis constitueixen mers encàrrecs de gestió (...) i per tant, és responsabilitat dels ajuntaments que els han formalitzat dictar els actes o les resolucions en què s'hi integri l'activitat material objecte de l'encàrrec, corresponent a aquests ens la titularitat de les dades”*. I conclou que l'SSP no disposa de la informació reclamada relativa a les inspeccions realitzades en establiments minoristes de restauració comercial i en d'altres establiments que serveixen menjars o begudes al consumidor final que són executades pels ajuntaments i, en el cas d'aquells ajuntaments que no compten amb els mitjans tècnics o humans idonis per exercir les referides funcions als quals es presta suport material, tècnic o de serveis a aquests efectes. Els convenis esmentats s'empararien en l'article 53.1 de la Llei 18/2009, de 22 d'octubre, de salut pública i aquesta informació seria de titularitat pública i estaria en mans dels ajuntaments i de l'Agència de Salut Pública de Barcelona, en el cas de la ciutat de Barcelona. I finalment puntualitza que la informació de la qual disposen les subdireccions generals regionals dependents de la Secretaria de Salut Pública a l'empara dels encàrrecs de gestió és parcial i incompleta, ateses les seves funcions de suport material, tècnic o de serveis.

7. El 13 de febrer de 2020 es du a terme la primera sessió de mediació la qual finalitza amb l'acord assolit per les parts annex a aquesta resolució.

## **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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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. L'acord en el procediment de mediació*

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.



### 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 que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i 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 27 de febrer de 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 806/2019, en haver-se assolit acord les parts, en el marc de la sessió de mediació.
2. Requerir a l'SSP perquè lliuri a la persona reclamant de la informació indicada al primer punt de l'acord, en el termini assenyalat al segon punt de l'acord de mediació assolit per les parts.
3. Requerir l'SSP a informar a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.



4. 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.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 806/2019 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](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 adrexi 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.



## ACORD DE MEDIACIÓ

del 13 de febrer de 2020, relatiu a la Reclamació 806/2019

### REUNITS

La persona reclamant;

- el senyor [...], periodista.

En representació del Departament de Salut;

- la senyora [...], cap del Servei de Coordinació de Programes de Protecció de l'Agència de Salut Pública i la senyora [...], responsable de l'Activitat Jurídica de l'Agència de Salut Pública.

### ACORDEN

#### **Primer. Administració reclamada i informació a lliurar**

El Departament de Salut es compromet a lliurar la informació relativa a les inspeccions higienicosanitàries realitzades entre el gener de 2016 al desembre de 2019 següent:

- la informació que els municipis han enviat a la Secretaria de Salut Pública (SSP) com a conseqüència de la derivació de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació;
- la informació sol·licitada relativa a les inspeccions fetes pels serveis de l'SSP en el marc dels convenis amb els municipis afectats que hagi estat informatitzada i incorporada a les seves bases de dades, amb les observacions que considerin adients per assenyalar els casos en els quals no hi constin tots els ítems sol·licitats;
- la indicació dels anys de la vigència dels convenis que l'SSP té subscrits amb els diferents municipis.

L'SSP també es compromet a indicar si la informació de les inspeccions que facilita correspon a la totalitat dels municipis inspeccionats pel Departament de Salut.

#### **Segon. Termini i format de lliurament de la informació**

La informació que el Departament de Salut ha obtingut o obtindrà dels diferents municipis es lliurarà a la persona reclamant de forma gradual, a mesura que la vagin facilitant els ajuntaments a l'SSP.

Pel què fa a la informació de les inspeccions que consti a les bases de dades de l'SSP, es facilitarà dins del termini de dos mesos des de la formalització del present Acord.



La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

**Firmes:**

Per la persona reclamant:

Pel Departament de Salut

*Hi consten les firmes*