GAIP

COMISSIÓ DE GARANTIA DEL DRET D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

Resolució 168/2022, de 3 de març

Número d'expedient de la Reclamació: 1107/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Tarragona

Informació reclamada: Accés a l'expedient d'una llicència d'obres.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.

Resum: Certament, la sol·licitud és equívoca, perquè demana accés a l'expedient electrònic, sense fer referència a la pretensió d'obtenir-ne una còpia, i la reclamació s'expressa en els mateixos termes (accés, no còpia), de manera que la resolució de l'Ajuntament emplaçant per a la consulta presencial de l'expedient digital no suposaria, en realitat, una resolució estimatòria amb canvi de format d'accés respecte del sol·licitat, que s'hagués de justificar d'acord amb l'article 36 LTAIPBG. D'acord amb l'exposat, vist que l'Ajuntament ha estimat extemporàniament, en el marc d'aquest procediment, l'accés a l'expedient i la còpia digital objecte de reclamació, cal declarar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació i finalitzar-la per aquesta causa. Nogensmenys, atès que encara no es té constància de què s'hagi enviat l'expedient digital a la persona reclamant, el fonament jurídic següent fa referència a les facultats de seguiment de l'execució de les resolucions de la GAIP, per al cas calgui fer-ne ús per garantir l'accés material a la informació sol·licitada.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Expedients. Llicències. Obres. Reclamació contra silenci. Format de l'accés. Estimació extemporània. Pèrdua d'objecte. Seguiment de l'execució.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 23 de desembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1107/2021, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de Tarragona, en relació amb la sol·licitud 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, 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 2021 la persona reclamant presenta una instància que exposa, respecte de les obres de rehabilitació de la façana dels edificis del carrer Puig d'en Pallars 2 i 4, que se han realitzat des del maig al juliol de 2021, d'acord amb els articles 12 i següents de la Llei 9/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la in formació pública i bon govern i articles 18 i següents de la llei homònima catalana, i al·legant la condició d'interessada membre de la comunitat de propietaris, sol·licita l'accés a l'expedient de llicència d'obres en suport original (electrònic).

3. La Reclamació presentada el 23 de desembre de 2021 indica que no hauria rebut resposta per part de l'Ajuntament i es fonamenta en el dret d'accés a la informació i en la condició d'interessada en tant que membre de la Comunitat de propietaris.

4. El 10 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 rebi de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.

5. El 10 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Tarragona 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 20 de gener de 2022 l'Ajuntament de Tarragona notifica a la GAIP l'informe requerit, juntament amb la resposta dirigida a la persona reclamant i l'evidència de notificació. A l'informe fa constar que: "[la persona reclamant] en la seva petició manifesta la seva condició d'interessada com a membre de la Comunitat de Propietaris [...] El departament de Llicència d'obres, ens informa que en data 12/01/2022 es notifica Decret numero 2022/289 del Tinent d'Alcalde, Coordinador de l'Àrea de Territori, Sostenibilitat i Seguretat de l'ajuntament de Tarragona, a la [persona reclamant] pel qual es posa a disposició l'expedient 1115/19 de Llicències d'obres corresponent a les obres de la façana de l'edifici del carrer Puig d'en Pallars 2-4".

7. El 2 de febrer de 2022 la GAIP trasllada l'informe de l'Ajuntament de Tarragona i la informa que si no manifesta el contrari en el termini de cinc dies procedirà a finalitzar el procediment de reclamació.

8. El 5 de febrer de 2022 la persona reclamant presenta al·legacions en contra de l'informe de l'Ajuntament de Tarragona, posant de manifest la seva queixa pel retard en la resolució de la seva petició per part de l'Ajuntament, que no es produeix fins al trasllat de la reclamació, i pel fet que se l'hagi emplaçat a la consulta presencial de la informació, quan hauria demanat accés electrònic, sense que l'Ajuntament hagi desmentit que tingui l'expedient en aquest format digital, i manté la reclamació de què l'Ajuntament li remeti una còpia digital per correu electrònic de forma gratuïta, si existeix en aquest format, o caso contrari, que li en remeti una còpia en paper sota la taxa que correspongui. El 14 de febrer de 2022 la GAIP trasllada les al·legacions formulades per la persona reclamant i li demana

que li faci arribar les al·legacions que consideri oportunes, alhora que li assenyala que atès que ha estimat l'accés presencial a l'expedient però s'oposa a lliurar-ne la còpia electrònica, que és el format sol·licitat per la persona reclamant, li demana que en un termini de cinc dies exposi les raons jurídiques en les quals fonamenta aquesta oposició.

9. El 22 de febrer de 2022 l'Ajuntament de Tarragona comunica a la GAIP el següent: "La reclamant en la petició efectuada en data 19/11/2021 demana *"l'accés a la informació de* l'expedient de llicència d'obres en suport original (electrònic)". Tal com us vam informar, en data 12/01/2022 es notifica Decret numero 2022/289 del Tinent d'Alcalde, Coordinador de l'Àrea de Territori, Sostenibilitat i Seguretat de l'ajuntament de Tarragona, a la Sra. [la persona reclamant] pel qual es posa a disposició l'expedient 1115/19 de Llicències d'obres corresponent a les obres de la façana de l'edifici del carrer Puig d'en Pallars 2-4. En cap moment l'Ajuntament s'oposa a lliurar-ne una còpia electrònica, sinó que procedeix a donar accés a l'expedient electrònic. Cal remarcar que la reclamant en la seva petició no demana còpia de l'expedient, sinó accés a la informació de l'expedient, motiu pel qual es posa a disposició, sense que fins aleshores ho hagi fet. Val a dir que en cas que la reclamant hagués realitzat la vista de l'expedient i en aquell moment sol·licites còpia d'algun document, l'Ajuntament li hagués lliurat. Així es procedeix amb les vistes d'expedients i la reclamant es coneixedora d'aquest procediment donat que ha realitzat amb anterioritat vistes d'altres expedients".

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 adreçada a un Administració de l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG (article 3.1.a).

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. Objecte de la reclamació.

En el marc d'aquest procediment, l'Ajuntament de Tarragona ha estimat la petició d'accés a l'expedient complet de la llicència d'obres interessat per la reclamant, i en el darrer informe presentat (antecedent 9) ha especificat que l'accés es permet a l'expedient digital i que res obsta a què en aquell tràmit de consulta, se li faciliti còpia digital dels documents que sol·liciti, negant que dels termes literals de la sol·licitud d'informació se'n pogués desprendre que la

voluntat de la persona reclamant fos la d'obtenir còpia digital, com després manifesta en les seves al·legacions.

En tot cas, la disposició de l'Ajuntament a facilitar còpia, manifestada sense restriccions en el seu darrer informe, porten a concloure que l'Ajuntament no invoca cap límit a l'accés ni defensa jurídicament cap motiu per al canvi de format d'accés més enllà de fer al·lusió a què si la persona "reclamant hagués realitzat la vista de l'expedient i en aquell moment sol·licités còpia d'algun document, l'Ajuntament li hagués lliurat. Així es procedeix amb les vistes d'expedients i la reclamant es coneixedora d'aquest procediment donat que ha realitzat amb anterioritat vistes d'altres expedients".

Certament, la sol·licitud és equívoca, perquè demana accés a l'expedient electrònic, sense fer referència a la pretensió d'obtenir-ne una còpia, i la reclamació s'expressa en els mateixos termes (accés, no còpia), de manera que la resolució de l'Ajuntament emplaçant per a la consulta presencial de l'expedient digital no suposaria, en realitat, una resolució estimatòria amb canvi de format d'accés respecte del sol·licitat, que s'hagués de justificar d'acord amb l'article 36 LTAIPBG.

En tot cas, manifestada per la reclamant en les seves al·legacions fetes en el marc d'aquest procediment la pretensió d'obtenir-ne una còpia, preferentment digital, i vist el reconeixement per part de l'Ajuntament de l'existència de l'expedient en format digital i l'estimació del seu dret a còpia, cal concloure que no resultaria justificat condicionar l'obtenció d'aquesta còpia a la prèvia compareixença física en les dependències municipals. Nogensmenys, si la idoneïtat d'utilitzar el correu electrònic, com demana la reclamant, com a mitjà de lliurament de l'expedient digital, resulta qüestionable en termes de seguretat i protecció de les dades personals de tercers persones que hi puguin constar, l'Ajuntament podrà emprar un altre sistema (correu certificat, notificació electrònica) que ofereixi millors garanties de confidencialitat en la tramesa de la informació i de seguretat en relació amb qui la recepciona.

D'acord amb l'exposat, vist que l'Ajuntament ha estimat extemporàniament, en el marc d'aquest procediment, l'accés a l'expedient i la còpia digital objecte de reclamació, cal declarar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació i finalitzar-la per aquesta causa. Nogensmenys, atès que encara no es té constància de què s'hagi enviat l'expedient digital a la persona reclamant, el fonament jurídic següent fa referència a les facultats de seguiment de l'execució de les resolucions de la GAIP, per al cas calgui fer-ne ús per garantir l'accés material a la informació sol·licitada.

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 3 de març de 2022, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 1107/2021, per la pèrdua sobrevinguda 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.