

## **Resolució 179/2020, de 5 de març**

**Número d'expedient de la reclamació:** 792/2019

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

**Informació reclamada:** Oposició al lliurament de les inspeccions fetes als centres sanitaris.

**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. Persona jurídica interessada. Inspeccions. Centres sanitaris. Bars. Reclamació contra estimació. Trasllat. Tercers. Reclamació de tercer afectat per l'accés. Oposició a l'accés. Mediació. Acord de mediació.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Mediador:** Josep Mir Bagó

### **Antecedents**

1. El 3 de desembre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 792/2019, presentada per l'Associació Catalana d'Entitats de Salut (ACES) contra la Secretaria de Salut Pública (SSP) del Departament de Salut de la Generalitat de Catalunya, contra la resolució indicada a l'antecedent següent. L'entitat 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 5 de novembre de 2019 l'SSP va resoldre estimar la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada per la Fundació Ciutadana Civio (FCC), que demanava un llistat en format reutilitzable del resultat i de les mesures adoptades a cada una de les inspeccions higiènicsanitàries fetes els últims quatre anys als centres sanitaris (hospitals, clíniques, etc.) de Catalunya que comptin amb servei d'aliments i begudes, tant per a pacients, com per a treballadors o visitants, amb detall, almenys, de: rètol o identificació del servei, direcció, data d'inspecció, tipus d'actuació, resultat de la inspecció, deficiències o infraccions detectades i mesures i sancions adoptades a cada establiment inspeccionat, així com el resultat de les seves avaluacions d'autocontrol. En cap cas no vol dades personals. Esmenta la resolució 279/2018 del Consell de Transparència de l'Estat, que hauria avalat l'accés a aquest tipus d'informació.



La resolució indicada de l'SSP invoca resolucions de la GAIP i del Consell de Transparència de l'Estat favorables a l'accés del tipus d'informació com la demanada, indica que ACES s'hauria oposat a l'accés sol·licitat i, en conseqüència, després d'estimar la sol·licitud disposa que la informació sol·licitada no serà lliurada mentre no hagi transcorregut el termini per interposar recurs contenciós administratiu contra ella sense que s'hagi formalitzat, d'acord amb el previst per l'article 34.3 LTAIPBG.

3. La Reclamació presentada el 3 de desembre de 2019 argumenta que la resolució impugnada infringeix l'article 21.1.b LTAIPBG, que limita l'accés a informació relacionada amb la investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries i que l'accés a aquesta informació seria perjudicial per a les empreses afectades. Creu que no són aplicables a aquest supòsit els criteris d'anteriors resolucions de la GAIP i del Consell de Transparència de l'Estat, dictades per a supòsits diferents. Demana la suspensió del termini de resolució i que no es facilitin les dades sol·licitades.
4. El 9 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 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. També li demana el nom de la persona que representarà el Departament en el procediment de mediació sol·licitant per l'entitat reclamant. També li diu el següent: *Us poso de manifest que la interposició d'aquesta Reclamació, que interromp l'assoliment de fermesa en via administrativa de la resolució impugnada, comporta el manteniment de la suspensió de l'execució de la vostra resolució, que vàreu acordar en aplicació de l'article 34.3 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern. En conseqüència, no podeu facilitar la informació estimada per la vostra resolució mentre no es pronunciï la GAIP.*
5. El 10 de desembre de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'FCC, atesa la seva condició de beneficiària de la resolució impugnada, li ofereix un termini de 10 dies per presentar al·legacions i l'informa del seu dret a participar en el procediment de mediació sol·licitat per l'entitat reclamant. També informa les parts de la suspensió del termini per tramitar la reclamació mentre duri aquest procés de consulta a la tercera entitat afectada.
6. El 27 de desembre de 2019 la GAIP rep al·legacions de l'FCC, que refuten els arguments d'ACES, tot assenyalant que l'accés declarat per la resolució de l'SSP impugnada és conforme amb les finalitats de la legislació de transparència i s'empara en la Resolució de la GAIP sobre la Reclamació 119/2016. També posa de manifest la seva disponibilitat a participar en la mediació sol·licitada per l'entitat reclamant. La GAIP trasllada aquestes al·legacions a les parts.
7. El 9 de gener de 2020 el Departament de Salut fa arribar a la Comissió l'informe jurídic sol·licitat i l'expedient de la sol·licitud d'informació, objecte d'aquesta Reclamació. A l'informe el Departament



de Salut considera que no concorre el límit previst a l'article 21 LTAIPBG perquè les persones titulars dels establiments inspeccionats ja coneixen la informació sol·licitada i, per tant, divulgar aquesta informació no pot tenir cap incidència en l'eficàcia dels procediments d'investigació o sanció de infraccions que es puguin incoar. En relació amb l'eventual perjudici dels drets econòmics i comercials i altres drets de terceres persones, cita els articles 14.1.h de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i els articles 21 i 22 LTAIPBG i conclou: "que concorren en aquest cas interessos públics superiors (la salut i els drets dels consumidors i usuaris, a més del control de l'activitat inspectora de l'Administració) que justifiquen l'accés a la informació (accés requerit també en atenció a criteris jurídics generals establerts pel dret comunitari), i per sobre del dret privat (i relatiu) dels interessos econòmics i comercials, de manera que, en aplicació de l'article 22.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, reiterada, s'hauria de resoldre a favor de l'accés a la informació sol·licitada".

8. El 5 de febrer de 2020 es celebra la primera sessió de mediació en la qual finalitza amb l'acord de mediació annex a aquesta Resolució.
9. El 21 de febrer de 2020 l'SSP comunica a la Comissió l'execució de l'acord assolit a la sessió de mediació.

## **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. 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 5 de març de 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 792/2019, en haver-se assolit acord de les parts, en el marc de la sessió de mediació.
2. Notificar aquesta Resolució a la Fundació Ciudadana Civio, com a tercera part afectada.
3. 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.



## ACORD DE MEDIACIÓ

de 5 de febrer de 2020, relatiu a la Reclamació 792/2019

### Persones participants:

La part reclamant, ACES,

- El senyor [...], director general, la senyora [...], subdirectora i la senyora [...], directora de Comunicació.

En representació del Departament de Salut;

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

En representació de la Fundació Ciutadana Civio, com a tercera part afectada,

- El senyor [...] i la senyora [...], periodistes de Civio.

### ACORDEN:

#### Primer. Informació

Les parts acorden que el Departament de Salut facilitarà a FCC la informació sol·licitada següent:

- Un llistat en format reutilitzable del resultat de les mesures adoptades a cada una de les inspeccions higièniques sanitàries realitzades als últims quatre anys als centres sanitaris (hospitals, clíniques, etc.) de Catalunya que disposin del servei d'aliments i begudes, tant per a pacients, com per a treballadores o visitants, amb el detall d'almenys de: direcció, data d'inspecció, tipus d'actuació, resultat de la inspecció, deficiències o infraccions detectades i mesures i sancions adoptades a cada establiment inspeccionat, així com el resultat de les seves avaluacions d'autocontrol.
- I el protocol d'actuació en matèria d'inspeccions i altres aclariments que consideri pertinents per interpretar les dades fiscals facilitats.

Així mateix, ACES i el Departament de Salut s'han posat a disposició de FCC per respondre a qualsevol dubte o aclariment que sorgeixi de la informació facilitada.

**Segon. Sobre l'oposició d'ACES a l'accés a la informació sol·licitada.**

ACES accedeix a que FCC obtingui la informació indicada a l'apartat primer i en conseqüència deixa de tenir efecte la suspensió de l'eficàcia de la resolució estimatòria del Departament de Salut, que hauria estat provocada per l'oposició d'ACES.

**Tercer. Termini de lliurament.**

El Departament de Salut lliurarà la informació a FCC en el termini de 15 dies des de la celebració d'aquesta sessió de mediació.

La part reclamant, mitjançant d'aquest acord de mediació es dona per satisfeta a la seva reclamació. 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 allò previst pel Manual de mediació de la GAIP, els aspectes més destacats queden recollits per les "Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública" adjuntes. 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 es 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, ACES****Per l'administració reclamada, el Departament de Salut****Com a tercera part afectada, FCC***Hi consten les firmes*