

Resolució 181/2023, de 23 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 45/2023

Administració reclamada: Servei Català de la Salut

Informació reclamada: Sobre els mòduls prefabricats del CatSalut durant la pandèmia.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: No és plausible que la informació sobre si un centre de salut té o no té llicència d'activitat pugui afectar cap límit legal al dret d'accés a la informació pública, ni cap causa que justifiqui la inadmissió de la sol·licitud. En conseqüència, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada i requerir el CatSalut perquè la lliuri en un termini raonable.

Paraules clau: Organismes de la Generalitat. Mòduls de vacunació. Llicència d'activitat. Reclamació contra manca de lliurament.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 15 de gener de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 45/2023, presentada contra el Servei Català de la Salut (CatSalut), 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 5 de desembre de 2022 la persona reclamant demana al CatSalut la informació següent: "A l'empara de l'Article 18 de Dret d'accés a la informació pública de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern sol·licito informació sobre si els mòduls col·locats als costats dels centres d'atenció primària del CATSALUT durant la pandèmia per tal de tenir espai per portar a terme la vacunació, tenen llicència d'activitat o no".
3. El 12 de gener de 2023 el CatSalut resol el següent: "En resposta a la vostra sol·licitud on ens demaneu la llicència d'activitat dels mòduls d'atenció primària, us comuniquem que: - Arrel de les necessitats sobrevingudes per l'impacte de la pandèmia i per tal de poder realitzar proves PCR's, vacunació de grip i de Covid-19, i atenció als pacients amb patologia respiratòria diferenciats de la resta de pacients, va caldre esponjar l'espai dels centres d'atenció primària. Per aquest motiu,

alguns centres van requerir d'una ampliació provisional que es va realitzar amb mòduls prefabricats atès que són de ràpida implementació i permeten unes condicions mínimes d'habitabilitat i de treball (climatització, instal·lacions, equipament, etc.) millors que solucions més fràgils (com les carpes desmuntables, per exemple). Atès que calia una ràpida resposta a les necessitats, aquesta actuació va ser contractada per procediment d'emergència. Aquestes contractacions es poden consultar al [Portal de Contractació Pública](#), perfil Servei Català de la Salut. Així mateix, cal esmentar que una part d'aquests mòduls ja estan desmuntats" En l'enllaç proporcionat es poden consultar les formalitzacions dels diversos contractes amb el Servei Català de la Salut. Així, solament cal buscar aquells contractes de mòduls d'atenció primària efectuats mitjançant el procediment d'emergència tal com s'explica en la resposta. Des del CatSalut vàrem fer la prova i l'enllaç funcionava tant en la Resolució signada com un cop publicada en el Tramitador. Al rebre la reclamació hem tornat a fer la comprovació i l'enllaç funciona correctament. Passem l'enllaç desplegat: (...) Ara bé, la Sra. XXXS indica com a motiu de reclamació: L'enllaç on diuen que hi és la informació no funciona, no et dona opció a adreçar-te a cap lloc web ni et porta enlloc. Per tant, podria tractar-se d'un motiu tècnic (per exemple, d'un problema de navegador utilitzat), per això no entenem que la Sra. XXXX hagi presentat una reclamació davant la GAIP enlloc de fer una consulta a la Unitat de Transparència".

4. La Reclamació presentada el 15 de gener de 2023 indica que la persona reclamant no pot accedir a la informació.
5. El 24 de gener de 2023 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.
6. El 24 de gener de 2023 la GAIP comunica la Reclamació al CatSalut 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.
7. El 27 de gener de 2023 la GAIP rep l'informe i l'expedient del CatSalut, que posa de manifest les consideracions fetes a l'antecedent 3.
8. El 2 de febrer de 2023 la GAIP contesta el següent al CatSalut: "En relació amb la Reclamació 45/2023 i amb la tramesa del dia 27 de gener de 2023 (registre de sortida 9047/62/2023), us



informem que la documentació tramesa no es correspon amb la informació sol·licitada.

Concretament, el reclamant sol·licita saber si els mòduls col·locats als costats dels centres d'atenció primària del CATSALUT durant la pandèmia per tal de tenir espai per portar a terme la vacunació, tenen llicència d'activitat o no. Per aquest motiu, us demanem que ens feu arribar, en el termini de 10 dies, el vostre posicionament al respecte". Transcorregut aquest termini, no consta resposta del CatSalut a aquest requeriment.

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. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada en el marc d'aquest procediment és saber si els mòduls col·locats als costats dels centres d'atenció primària del CatSalut durant la pandèmia, per tal de tenir espai per portar a terme la vacunació, tenen llicència d'activitat o no. Es tracta d'una informació que sens dubte s'ha de trobar al si de l'Administració reclamada, motiu pel qual els articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG garanteixen el dret de qualsevol persona a obtenir-la, llevat que concorrin causes legals que en justifiquin la denegació.

No és plausible que la informació sobre si un centre de salut té o no té llicència d'activitat pugui afectar cap límit legal al dret d'accés a la informació pública, ni cap causa que justifiqui la inadmissió de la sol·licitud. En conseqüència, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada i requerir el CatSalut perquè la lliuri en un termini raonable.

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 23 de febrer de 2023, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 45/2023 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sobre si els mòduls col·locats als costats dels centres d'atenció primària del CatSalut durant la pandèmia, per tal de tenir espai per portar a terme la vacunació, tenen llicència d'activitat o no.
2. Requerir al CatSalut que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir al CatSalut a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 45/2023 i disposar la publicació d'aquesta 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, 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 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 adreci 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.