

Resolució 186/2019, de 4 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 437/2018 i 20/2019 (Acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Badalona

Informació reclamada: Accés a l'expedient de disciplina urbanística obert arran de la denúncia de la reclamant .

Sentit de la resolució: Finalització per pèrdua d'objecte

Resum: L'Administració ha aportat informació durant la tramitació del procediment que suposa la pèrdua d'objecte de les reclamacions, motiu pel qual és procedent finalitzar-los sense major pronunciament.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Urbanisme. Disciplina urbanística. Reclamació contra silenci. Reclamació prematura. Acumulació. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 30 de novembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 437/2018, presentada contra l'Ajuntament de Badalona en relació amb la informació 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 16 d'octubre de 2018 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Badalona:

"Vull veure l'expedient de disciplina urbanística corresponent a les obres de la finca Alfons XII 21 bis baixos, obert el 2018, d'acord amb la Llei de Transparència"

Aquesta sol·licitud és objecte de la Reclamació 437/2018 davant d'aquesta Comissió.

El 13 de novembre de 2018 la persona reclamant presenta una nova instància davant l'Ajuntament de Badalona demana:

"El 16 d'octubre de 2018 vaig demanar vista de l'expedient de Disciplina Urbanística en relació a les obres que s'estan realitzant en els baixos del carrer Alfons XII núm. 21 bis, en base a la Llei de Transparència, sense haver pogut exercir aquest dret encara."

D'acord amb la Llei de transparència 19/2014, de 29 de desembre i l'article 70 de la Llei 30/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, demano còpia del contingut íntegre de l'esmentat expedient i de l'índex numerat. Vull rebre-ho en format electrònic."

Aquesta sol·licitud és objecte de la Reclamació 20/2019.



3. La Reclamació 437/2018, presentada el 30 de novembre de 2018, indica que no hauria rebut resposta a les sol·licituds d'accés a informació pública plantejades. També posa de manifest que hi hauria una contradicció entre un informe entregat pel Cap de Disciplina Urbanística i la informació rebuda pel Cap de Llicències Activitats i Obres, que diria que no hi ha cap llicència pel local, sense que acreditati ni aporti annex les respostes rebudes de l'Ajuntament, pretesament contradictòries.
4. El 5 de desembre de 2018 la GAIP comunica a la persona reclamant que, en relació amb la seva sol·licitud de 13 de novembre, encara no s'hauria superat el termini d'un mes de què disposa l'Ajuntament de Badalona per resoldre, tal com estableix l'article 33.1 LTAIPBG. Per aquest motiu aquesta Comissió sol·licita a la persona reclamant que confirmi la seva voluntat de continuar amb la tramitació de la reclamació 437/2018 únicament pel que fa referència a la sol·licitud de 16 d'octubre. El 10 de desembre de 2018 la persona reclamant confirma que limita l'objecte de la Reclamació 437/2018 a la sol·licitud de 16 d'octubre, i avança la possibilitat de presentar una nova reclamació en relació amb la sol·licitud de 13 de novembre un cop transcorregut el termini legalment establert.
5. El 14 de desembre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació 437/2018 a l'Ajuntament de Badalona 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. El mateix dia, comunica a la persona reclamant l'admissió provisional a tràmit de la Reclamació, identifica a la persona responsable de la seva tramitació i l'hi indica els propers tràmits que es seguiran així com les dades de contacte electrònic, per si vol fer-ne el seguiment.
6. El 15 de gener de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 20/2019, presentada contra l'Ajuntament de Badalona en relació amb una sol·licitud d'accés a informació pública de la mateixa persona reclamant, de data 13 de novembre de 2018 (antecedent 2) que va ser inadmesa en la Reclamació 437/2018 per prematura. 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).
7. El 23 de gener de 2018 la GAIP comunica la Reclamació 20/2019 a l'Ajuntament de Badalona 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. El mateix dia, comunica a la persona reclamant l'admissió provisional a tràmit de la Reclamació, identifica a la persona responsable de la seva tramitació i l'hi indica els propers tràmits que es seguiran així com les dades de contacte electrònic, per si vol fer-ne el seguiment.
8. El 23 de gener de 2019 té entrada a la GAIP un informe de l'Ajuntament de Badalona que diu referir-se a la Reclamació 437/2018, si bé del seu contingut se'n desprèn de forma inequívoca que la



documentació aportada per l'Ajuntament no es correspon amb la sol·licitud objecte de la Reclamació 437/2018, sinó a una petició sobre neteja viària aliena a aquest procediment, motiu pel qual, el dia 29 de gener de 2019, aquesta comissió requereix novament a l'Ajuntament de Badalona a esmenar el seu error i a facilitar a la GAIP l'expedient que es deriva de la sol·licitud d'accés a informació pública traslladada juntament amb la Reclamació 437/2018.

9. El 7 de març de 2019, a la vista de la manca d'informació rebuda de l'Ajuntament, la GAIP s'adreça a la persona reclamant perquè aporti informació relacionada amb la fonamentació i motiu de la seva reclamació: que concreti quina informació ha rebut prèviament a la reclamació, que no s'hi adjunta i que, segons s'hi diu, és contradictòria entre el Servei de Llicències d'Obres i Activitats i el Departament de Disciplina Urbanística de l'Ajuntament de Badalona, així com que manifesti si té la condició de persona interessada en l'expedient al qual sol·licita l'accés.
10. El 8 de març la persona reclamant compareix a la seu de la GAIP amb l'objectiu d'obtenir còpia de la documentació obrant als expedients administratius de les reclamacions 437/2018 i 20/2019, i se li lliura la documentació a l'acte. Al mateix moment, sol·licita que li sigui notificada formalment la comunicació rebuda per correu electrònic el 7 de març, indicada a l'antecedent anterior,
11. El 12 de març de 2019 té entrada a la GAIP l'informe de l'Ajuntament de Badalona en relació amb la reclamació, el qual fa referència a que:

“• Les sol·licituds presentades per la senyora XXXX , el 16/10/19 i el 13/11/18, registres d'entrada 29909 i E/07609 respectivament, van ser traslladades al departament de Disciplina Ciutat per part del Registre d'Entrada, motiu pel qual no es va iniciar el procediment previst d'acord amb la normativa interna en relació a les peticions d'accés a informació pública.

• En resposta a la sol·licitud d'informació sobre les actuacions dutes a terme per part del departament de Disciplina Ciutat, aquest ha tramès la documentació que consta en aquest departament en relació a les obres realitzades a la finca de l'Av. Alfons XII, núm. 21 baixos, així com l'informe de data 05/03/2019, emès per la tècnica municipal, el qual conclou que: «Donat que no s'ha obert expedient administratiu, perquè després de fer la corresponent inspecció tècnica, s'informa que les obres que s'estan portant a terme tenen llicència atorgada i coincideix íntegrament amb la mateixa, no se li pot facilitar més documentació que la que ja se li havia fet arribar amb l'informe de data 15 d'octubre de 2018, aspecte del que es va informar a la senyora XXXX” .

S'hi annexa diferent documentació assenyalada al marge dret amb la numeració D-124/18. La primera és l'informe tècnic de la inspecció visual, que conclou que: atès que els treballs denunciats a la instància de data 1 d'octubre de 20'18 es troben emparats per la llicència de referència 1894_m.140/17, atorgada el 21 de març de 2018, per al canvi d'ús dels tres locals per a tres habitatges, amb obres. Atès que els treballs executats als locals de les finques situades al carrer d'Alfons XII, núm. 21 bis i núm. 23 coincideixen amb la llicència atorgada. Sota el criteri tècnic es



proposa la finalització de les actuacions prèvies sense ulterior tramitació de l'expedient de ref. D-124/18.”

La segona és una notificació, signada per la persona reclamant el dia 26 d'octubre de 2018, en la que es dona compte de les actuacions fetes arran de la instància de la persona reclamant d'1 d'octubre de 2018, i en el que se li transcriu el text literal de l'informe de la tècnica municipal.

El tercer document és l'informe del Cap del Servei de Disciplina i Sancions, en el que fa seu l'informe tècnic abans esmentat i la seva conclusió d'arxivar la queixa de la reclamant, un cop comprovat que les obres s'estan executant de conformitat amb la llicència atorgada.

Seguidament, s'annexa un informe departament de Transparència. Accés a la Informació i Bon Govern de l'Ajuntament en relació amb la Reclamació 437/2018, en el qual es fa constar que el dia 1 d'octubre de 2018, la persona reclamant va demanar informació sobre unes obres que s'estaven duent a terme als locals de la planta baixa de les finques situades al carrer Alfons XII, números 21 bis i 23, presumptament sense llicència. Que amb motiu d'aquesta instància de la reclamant, el mateix dia 1 d'octubre la tècnica municipal del Departament de Disciplina i Sancions va realitzar una inspecció als locals ressenyats, comprovant que disposaven de llicència d'obres atorgada amb data 21 de març de 2018 (1894/M-140/17) autoritzant el canvi d'ús dels tres locals a tres vivendes, i que amb data 9 d'octubre s'havia comprovat que les obres s'estaven portant a terme de forma coincident amb la llicència atorgada, per la qual cosa l'informe proposa la finalització de les actuacions prèvies. Que el 15 d'octubre de 2018 el Cap del Servei de Disciplina i Sancions va emetre informe responent a la petició de la persona reclamant i en el què se li transcrivia l'informe tècnic realitzat després de la inspecció de les obres i la comprovació de que s'ajustaven a la llicència, el qual va ser notificat a la persona reclamant el dia 28 d'octubre de 2018. Que posteriorment, amb data 13 de novembre, la persona reclamant entra un nou escrit (instància 7609-2018) en el que afirma no haver obtingut resposta a la instància de 16 d'octubre de 2018 i demana còpia del contingut íntegre de l'expedient i de l'índex numerat, fent constar l'Ajuntament que, tal i com ja li havia informat, no s'havia obert expedient administratiu perquè ja s'havien realitzat les comprovacions i la inspecció tècnica arran de la primera sol·licitud d'informació i se li havia comunicat que no consideraven pertinent iniciar un expedient.

S'adjunta també un segon informe del departament de Transparència. Accés a la Informació i Bon Govern de l'Ajuntament, datat del 18 de març de 2019 i referit a la Reclamació 20/2019, en el què s'hi diu que l'Ajuntament va respondre la sol·licitud de 13 de novembre de 2018 de la reclamant (objecte de la Reclamació 20/2019) de manera conjunta amb la sol·licitud que és objecte de la Reclamació 437/2018, ja que ambdues tenien per objecte el mateix expedient, i que: “atès que no s'ha obert expedient administratiu, perquè després de fer la corresponent inspecció tècnica, s'informa que les obres que s'estan portant a terme tenen llicència atorgada i coincideixen íntegrament amb la mateixa, no se li pot facilitar més documentació que la que ja se li havia fet arribat amb l'informe de data 15



d'octubre de 2018, aspecte del que es va informar a la senyora XXXX en reiterades ocasions, des d'aquest Servei, tan de manera presencial com telefònicament.»

12. El dia 15 de març es rep la resposta de la persona reclamant a la petició d'ampliació d'informació que se li havia fet amb data 7 de març (anterior 9) on afirma que l'Ajuntament no li ha enviat cap document en relació amb la Reclamació 20/2019 ni tampoc s'ha posat en contacte amb ella, sinó que havia fet amb ella la mateixa "trampa" que amb la GAIP, de fer referència a una altra petició que havia fet sobre neteja viària. I respon que és persona afectada per les obres perquè viu en l'edifici. Seguidament fa preguntes sobre el procediment i els mecanismes coercitius de la GAIP als Ajuntaments que no aporten la informació o dilaten els procediments.

13. El dia 19 de març, la GAIP trasllada aquesta informació rebuda de l'Ajuntament de Badalona a la persona reclamant mitjançant el procediment de notificació electrònica, i el dia 20 de març, la persona reclamant hi accedeix.

Fonaments jurídics

1. *Competència de la GAIP i consideracions generals sobre el contingut i l'abast 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 substitueixen les resolucions.

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. Acumulació de reclamacions

Dels antecedents es desprèn que les Reclamacions 437/2018 i 20/2019 tenen el mateix objecte i les mateixes parts. De fet, la persona reclamant va formular una única reclamació per a les dues sol·licituds, havent d'inadmetre la més recent en la tramitació de la Reclamació 437/2018 per prematura, i essent presentada un mes més tard com a Reclamació 20/2019.

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de las Administracions Públiques preveu que l'òrgan que tramita un procediment pugui acumular-lo a d'altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima.

Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les Reclamacions objecte de Resolució, ja que hi ha una identitat de parts i de l'expedient objecte de l'accés.

D'acord amb això, en aplicació dels principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, i vist que de l'acumulació no se'n deriva perjudici per a les parts ni per a l'interès general, resulta oportú i ajustat a Dret l'acumulació de les Reclamacions 437/2018 i 20/2019.

3. Pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació

Tot i que la persona reclamant i l'administració reclamada no coincideixen en si l'Ajuntament va facilitar-li la informació amb caràcter previ a la Reclamació 437/2018 (l'Ajuntament aporta còpia signada per la



reclamant de la notificació de l'informe realitzat per l'inspector de 15 d'octubre de 2018, però ella ho nega i afirma davant la GAIP que el que se li va notificar eren actuacions relacionades amb una altra sol·licitud (sobre neteja viària), el cert és que durant la tramitació de la reclamació, la GAIP ha notificat a la persona reclamant per canal electrònic còpia de la documentació aportada per l'Ajuntament, que inclou l'expedient D-124/18 d'actuacions prèvies que conclouen sense la incoació de cap expedient de disciplina urbanística arran de la seva denúncia, en comprovar-se que les obres es realitzaven a l'empara i de conformitat amb la llicència d'obres concedida per l'Ajuntament, el qual inclou l'informe tècnic abans esmentat i notificat a la reclamant el 26 d'octubre de 2018 informe tècnic d'inspecció, la comunicació a la denunciant i l'acord del Cap del Servei declarant l'arxiu de la queixa..

La persona reclamant ha accedit a aquesta documentació amb data 19 de març, sense formular cap al·legació en contra, per la qual cosa cal considerar perdut l'objecte de les reclamacions i és procedent declarar la seva finalització.

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 4 d'abril de 2019, resol per unanimitat:

1. Acumular els reclamacions 437/2018 i 20/2019
2. Finalitzar les Reclamació 437/2018 i 20/2019 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
3. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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.