

Resolució 189/2020, de 5 de març

Número d'expedient de la reclamació: 7/2020

Administració reclamada: Ajuntament de Creixell

Informació reclamada: Factures i subvencions a una Associació de Mares i Pares d'Alumnes.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: Si la informació sol·licitada ha de ser objecte de publicitat activa, publicada al web municipal perquè la pugui consultar directament tothom, amb més raó ho pot ser del dret d'accés a la informació pública, que és molt menys invasiu, perquè l'obligació legal de publicació d'aquesta informació significa que el legislador ja ha ponderat que, en relació amb ella, preval la seva divulgació per damunt de qualsevol interès que hi pugui haver en sentit contrari.

Paraules clau: Ajuntament. Subvencions. Factures. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració. Publicitat activa.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 4 de gener de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 7/2020, presentada contra l'Ajuntament de Creixell, 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 29 de novembre de 2019 la persona reclamant, que afirma actuar en nom de la CUP, demana a l'Ajuntament de Creixell *totes les factures i subvencions (pagades i rebudes) per part de l'Ajuntament de Creixell a l'Associació de Mares i Pares d'Alumnes (AMPA) de l'escola les Eres de Creixell, en el període comprès entre l'1 de setembre de 2015 i el 29 de novembre de 2019.*
3. La Reclamació presentada el 4 de gener de 2020 indica que la persona reclamant no ha rebut resposta a la seva sol·licitud.
4. El 15 de gener de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Creixell 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. Al cap de més d'un mes i mig d'aquest requeriment la GAIP no ha rebut encara la informació sol·licitada.



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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 4 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP (*“La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies”*). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada que puguin prevaldre damunt del dret d'accés i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que *“la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació”*.

3. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

Es pot deduir del text de la sol·licitud que allò que demana la persona reclamant, per al període comprès entre l'1 de setembre de 2015 i el 29 de novembre de 2019, són les subvencions atorgades per l'Ajuntament de Creixell a l'AMPA de l'escola les Eres de Creixell i les factures amb les quals l'AMPA ha justificat davant de l'Ajuntament la disposició dels recursos obtinguts de les subvencions. Tant les subvencions, com les factures lliurades a l'Ajuntament amb les quals es justifiquen, són informació pública, atesos els termes en els que la defineix l'article 2.b LTAIPBG (informació elaborada per l'Administració, com seria en cas de les subvencions atorgades, i la que està en el seu poder a conseqüència de l'exercici de les seves funcions, com seria el cas de les factures justificatives de les subvencions). En conseqüència, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits que puguin justificar-ne la denegació (articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG).



A les subvencions no és versemblant que hi concorri cap límit legal a l'accés. No només això: la dada de les subvencions atorgades ha de ser objecte de publicitat activa, en aplicació de l'article 15 LTAIPBG, segons el qual *La informació relativa a les subvencions i els ajuts públics que els subjectes obligats han de fer pública en aplicació del principi de transparència ha d'incloure: ... c) Les subvencions i els ajuts públics atorgats, amb la indicació de l'import, l'objecte i els beneficiaris. Aquesta informació ha d'incloure les subvencions i els ajuts, ha d'estar actualitzada i ha de fer referència als darrers cinc anys. També ha d'incloure les subvencions i els ajuts atorgats sense publicitat i concurrència si aquests requisits s'han exceptuat, en els casos establerts legalment. En el cas de subvencions i ajuts públics atorgats per motius de vulnerabilitat social, s'ha de preservar la identitat dels beneficiaris. d) La informació relativa al control financer de les subvencions i els ajuts públics atorgats. e) La justificació o retiment de comptes per part dels beneficiaris de la subvenció o ajut atorgats.* Per tant l'Ajuntament és obligat, des del primer dia de 2016 (perquè les obligacions de publicitat activa dels ens locals entren en vigor al cap d'un any de la publicació de l'LTAIPBG, segons preveu la seva disposició final quarta), a publicar totes les subvencions i ajuts atorgats els cinc darrers anys, de manera que sens dubte ha d'haver publicat les subvencions atorgades a l'AMPA sol·licitades. I si la informació sol·licitada sobre les subvencions atorgades ha de ser objecte de publicitat activa, publicada al web municipal perquè la pugui consultar directament tothom, amb més raó ho pot ser del dret d'accés a la informació pública, que és molt menys invasiu, perquè l'obligació legal de publicació d'aquesta informació significa que el legislador ja ha ponderat que, en relació amb ella, preval la seva divulgació per damunt de qualsevol interès que hi pugui haver en sentit contrari.

En relació amb les factures, tot i que no han de ser objecte de publicitat activa, tindran la condició d'informació pública si han estat aportades a l'Ajuntament per justificar l'ús de la subvenció atorgada i en aquest cas qualsevol persona té dret a accedir-hi, i més tenint en compte que constitueixen una informació especialment rellevant als efectes d'escrutar la gestió adequada dels recursos públics. Si bé el previsible és que les factures hagin de ser emeses per persones jurídiques, no es pot descartar que també hi constin dades de persones físiques, cas en el qual haurien de ser taxades perquè en principi la seva identitat no sembla rellevant per a les finalitats de l'accés. Si l'Ajuntament no té en el seu poder les factures que justifiquen les subvencions atorgades a l'AMPA, cal que hi digui expressament.

Ateses les anteriors consideracions, és procedent concloure tot declarant el dret d'accés a la informació sol·licitada de les subvencions atorgades per l'Ajuntament de Creixell a l'AMPA de l'escola les Eres de Creixell entre l'1 de setembre de 2015 i el 29 de novembre de 2019 i les factures lliurades per l'AMPA a l'Ajuntament per justificar l'ús de les subvencions.



4. *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.

5. *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. Estimar la Reclamació 7/2020 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació relativa a les subvencions atorgades per l'Ajuntament de Creixell a l'AMPA de l'escola les Eres de Creixell entre l'1 de setembre de 2015 i el 29 de novembre de 2019 i a les factures lliurades per l'AMPA a l'Ajuntament per justificar l'ús de les subvencions atorgades.
2. Requerir a l'Ajuntament de Creixell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.



3. Requerir a l'Ajuntament de Creixell 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 7/2020 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 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.