

## **Resolució 919/2022, de 4 de novembre**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 787/2022

**Administració reclamada:** Consell Comarcal del Maresme

**Informació reclamada:** Informació sobre les comandes de pinso del CAAD Maresme.

**Sentit de la resolució:** Estimació

**Resum:** La informació reclamada fa referència a la gestió externalitzada d'un servei municipal a mans d'una empresa privada contractada pel Consell Comarcal. Ens trobem, doncs, en un supòsit de l'article 3.1.d LTAIPBG, que estableix que les persones jurídiques privades que presten serveis públics o que perceben fons públics per a funcionar, com és el cas de l'empresa que presta per compte del Consell Comarcal el servei d'atenció animal, estan subjectes a les obligacions del dret d'accés previstes a l'LTAIPBG, si bé en aquest cas, no els correspon rebre i resoldre directament les sol·licituds d'informació relatives al seu servei, sinó que, d'acord amb l'apartat 2 del mateix article 3 LTAIPBG, el compliment de la seva obligació d'atendre el dret d'accés l'ha de fer efectiu l'Administració responsable, de manera que és l'administració la que rep i respon les sol·licituds d'informació, disposant del poder, d'acord amb l'LTAIPBG, de requerir aquesta informació a l'empresa, si no està en el seu poder, com és el cas. Qui és competent per resoldre la sol·licitud d'informació és, doncs, el Consell Comarcal del Maresme, el qual va notificar a la persona reclamant, amb data 25 de juliol, la seva voluntat de facilitar la informació, segons el seu propi informe i haver requerit la informació a l'empresa contractada per tal de lliurar-la. En aquests termes, la posterior comunicació de l'empresa desestimant l'accés a la informació prèviament estimada pel Consell Comarcal no és adequada a dret. És l'administració contractant la que està obligada per la llei de transparència i la que ja ha resolt i notificat l'estimació plena de la informació sol·licitada, i per tant, el que ha de fer l'empresa que gestiona el servei no és valorar de nou la conveniència, procedència o oportunitat d'elaborar la informació que l'administració li reclama per satisfer el dret d'accés, ni menys encara fer-ho amb criteris corporatius de confidencialitat empresarial, que són aliens als límits legalment establerts en la llei de transparència.

**Paraules clau:** Consell Comarcal. Expedients. Certificats. Llistes. Reclamació contra silenci.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. El 26 d'agost de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 787/2022, presentada contra el Consell Comarcal del Maresme, 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 15 de juny de 2022 la persona reclamant presenta una instància que demana “les comandes de medicaments, inclòs el material fungible, que ha fet el CAAD Maresme durant els anys 2020, 2021 i fins el dia 15/06 de l'any en curs. Sol·licito les comandes de pinso i menjar humit per gos durant l'any 2021 i fins el dia 15/06/2022. Sol·licito les comandes de pinso i menjar humit per gat durant l'any 2021 i fins el dia 15/06/2022.”
3. La Reclamació presentada el 26 d'agost indica que la sol·licitud de 15 de juny no hauria obtingut una resposta per part del Consell Comarcal del Maresme.
4. El 2 de setembre 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 rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
5. En la mateixa data, la GAIP comunica la Reclamació al Consell Comarcal del Maresme 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. Vençut a bastament el termini indicat, no consta a la GAIP la recepció de la documentació requerida a l'Ajuntament.
6. El 15 de setembre de 2022, la persona reclamant trasllada a la GAIP la resposta facilitada per l'empresa que gestiona el servei d'atenció d'animals. Aquesta manifesta que: “no podem facilitar els llistats de medicaments, material fungible i de pinso de gos i gat adquirit i utilitzat en el nostre centre de treball durant els anys 2020, 2021 i fins al 15/6/2022. La informació confidencial que ens protegeix a nivell de grup, ens impossibilita repartir aquesta informació sense una justificació suficient. (...) Tampoc podem organitzar atenent a la petició d'una persona física i privada, un llistat dels gats sacrificats en el centre durant els anys 2020, 2021 i del període del 01/01/2022 fins al 15/06/2022, incorporant el mètode de diagnòstic, resultats de les proves i informes de la exploració física del veterinari dels gats. Aquesta informació empresarial és privada i confidencial. (...) Les despeses dedicades als variables en base al número d'animals, alimentació, actuacions clíniques, desinfectants, etc. de l'any 2021 han sigut un total de 99.530,33€ sense IVA. Les mateixes a l'any 2020 van ser de 86.630€ sense IVA. Pel que fa a l'any 2022, encara no disposem de dades”.
7. El 23 de setembre de 2022, el Consell Comarcal del Maresme trasllada l'informe a la GAIP. Aquest conclou: “En data 25 de juliol de 2022, l'òrgan competent davant les tres sol·licituds de



informació pública de la Sra. xxx, atès que guarden identitat substancial i íntima connexió i com es el mateix òrgan qui ha de tramitar i resoldre aquests sol·licituds, en virtut de l'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, disposa la seva acumulació i resolts de forma conjunta les tres sol·licituds donant trasllat de les informacions sol·licitades a la Sra. XXX i notificat en data 25 de juliol de 2022, que literalment li informem que: "Informo que, La voluntat del Consell Comarcal del Maresme es facilitar la informació de la qual disposem. S'ha sol·licitat a l'empresa SMARTVET SALUT, SL les dades històriques de l'alimentació facilitada als animals acollits durant el temps d'execució del contracte per poder donar resposta a la seva sol·licitud d'informació. Informar a la Sra. XXX que en el càlcul del valor estima del contracte per la propera licitació s'ha contemplat una despesa en alimentació d'uns 40.000 €/anuals." L'empresa SMARTVET SALUT, SL en data 13 de setembre de 2022 facilita al Consell Comarcal del Maresme la informació de la que disposa i li notifiquem aquesta informació a la Sra. XXX en data 15 de setembre de 2022, registre sortida número 2022-7300".

8. El 29 de setembre de 2022, la GAIP trasllada l'informe del Consell Comarcal del Maresme a la persona reclamant i li obre un termini per fer al·legacions, si escau. En la mateixa data, la persona reclamant facilita a la GAIP la resposta obtinguda pel Consell Comarcal del Maresme, així com la comunicació indicada a l'antecedent 6 notificada per l'empresa de gestió del servei.

## 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 una administració pública 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. Competència per resoldre la sol·licitud i obligació de lliurament de la informació.**

La informació reclamada fa referència a la gestió externalitzada d'un servei municipal a mans d'una empresa privada contractada pel Consell Comarcal. Ens trobem, doncs, en un supòsit de l'article 3.1.d LTAIPBG, que estableix que les persones jurídiques privades que presten serveis públics o que perceben fons públics per a funcionar, com és el cas de l'empresa que presta per compte del Consell Comarcal el servei d'atenció animal, estan subjectes a les obligacions del dret d'accés previstes a l'LTAIPBG, si bé en aquest cas, no els correspon rebre i resoldre directament les sol·licituds



d'informació relatives al seu servei, sinó que, d'acord amb l'apartat 2 del mateix article 3 LTAIPBG, el compliment de la seva obligació d'atendre el dret d'accés l'ha de fer efectiu l'Administració responsable, de manera que és l'administració la que rep i respon les sol·licituds d'informació, disposant del poder, d'acord amb l'LTAIPBG, de requerir aquesta informació a l'empresa, si no està en el seu poder, com és el cas. Qui és competent per resoldre la sol·licitud d'informació és, doncs, el Consell Comarcal del Maresme, el qual va notificar a la persona reclamant, amb data 25 de juliol, la seva voluntat de facilitar la informació, segons el seu propi informe i haver requerit la informació a l'empresa contractada per tal de lliurar-la.

En aquests termes, la posterior comunicació de l'empresa desestimant l'accés a la informació prèviament estimada pel Consell Comarcal no és adequada a dret. És l'administració contractant la que està obligada per la llei de transparència i la que ja ha resolt i notificat l'estimació plena de la informació sol·licitada, i per tant, el que ha de fer l'empresa que gestiona el servei no és valorar de nou la conveniència, procedència o oportunitat d'elaborar la informació que l'administració li reclama per satisfer el dret d'accés, ni menys encara fer-ho amb criteris corporatius de confidencialitat empresarial, que són aliens als límits legalment establerts en la llei de transparència.

Potser hauria estat convenient que el Consell Comarcal fes trasllat de la sol·licitud d'informació a l'empresa, per tal que ella pogués al·legar a l'administració les consideracions que ara manifesta sobre la tasca d'elaboració de la informació o el caràcter confidencial corporatiu invocat, en el benentès que, en tot cas, la decisió sobre l'estimació del dret d'accés o no només correspon al Consell Comarcal, que només la pot desestimar per la concurrència de límits legalment establerts, aplicats restrictivament i sense analogia. Però un cop estimada la reclamació, el Consell Comarcal hauria d'haver estat més diligent en el requeriment efectiu de la informació per lliurar-la dins dels trenta dies hàbils als que fa referència l'article 36.1 LTAIPBG abans transcrit.

D'acord amb l'exposat, correspon estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir del Consell Comarcal del Maresme, que prèviament l'haurà requerit de l'empresa contractada, les comandes de medicaments, inclòs el material fungible, que ha fet el CAAD Maresme durant els anys 2020, 2021 i fins el dia 15 de juny del 2022; les comandes de pinso i menjar humit per a gos i per a gat separatament, durant l'any 2021 i fins el dia 15/ de juny del 2022.

### **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 4 de novembre de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 787/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a les comades de medicaments, inclòs el material fungible, que ha fet el CAAD Maresme durant els anys 2020, 2021 i fins el dia 15 de juny del 2022 i les comandes de pinso i menjar humit per a gos i per a gat separatament, durant l'any 2021 i fins el dia 15/ de juny del 2022.
2. Requerir al Consell Comarcal del Maresme que requereixi aquesta informació indicada a l'apartat 1 a l'empresa que gestiona aquest servei municipal per compte seva i la lliuri a la persona reclamant dins del termini màxim de quinze dies.
3. Requerir al Consell Comarcal del Maresme 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 787/2022 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](mailto: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](http://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.