

Resolució 199/2019, de 4 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 150/2019

Administració reclamada: Ajuntament d'Alpicat

Informació reclamada: Dades sobre tramitació d'una modificació del planejament.

Sentit de la Resolució: Estimació

Resum: En aquest procediment de reclamació no es tracta de valorar la naturalesa jurídica de les actuacions municipals de les que es demana informació, ni la posició jurídica que podria ostentar respecte d'elles l'empresa reclamant, sinó únicament si el que demana és informació pública i fins a quin punt té dret a accedir-hi en base a l'LTAIPBG. Si algun òrgan municipal competent ha designat una persona per exercir la responsabilitat de tramitar la 8ª modificació del POUM, llavors la persona reclamant, per les mateixes raons indicades al paràgraf anterior, tindria dret a conèixer la seva identitat, ja que es tractaria d'una dada merament identificativa, relacionada amb l'organització i el funcionament de l'administració, en relació amb la qual preval el dret d'accés damunt de la protecció de les seves dades personals, d'acord amb el previst per l'article 24.1 LTAIPBG; ara bé, si no existeix aquesta persona designada responsable de la 8ª modificació del POUM, lògicament no se'n pot facilitar la identitat i en aquest cas seria suficient posar de manifest aquest fet (dir que no existeix aquesta persona responsable de la tramitació) per donar satisfacció a la sol·licitud d'informació pública.

Paraules clau: Ajuntament. Empreses interessades. Reclamació contra estimació parcial. Planejament urbanístic. Procediment administratiu.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 15 de març de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 150/2019, presentada per una empresa constructora contra l'Ajuntament d'Alpicat, en relació amb l'objecte indicat 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 18 de febrer de 2019 l'empresa reclamant, després de fer referència a què el Ple de l'Ajuntament d'Alpicat de 26 de novembre de 2018 hauria aprovat inicialment la 8ª modificació del POUM i tot invocant el dret d'accés a la informació pública, demana:
 - *Les dates d'inici i final de l'exposició pública a tots els mitjans establerts en l'acta del Ple (BOP, taulell fiscal, taulell electrònic, Diari Segre i Diari La Mañana).*



- *Còpia del registre de sortida de l'Ajuntament d'Alpicat de les peticions dels informes preceptius que consten a l'acta del Ple per donar continuïtat a la modificació del PUOM.*
 - *Identificació de la persona al servei de l'Ajuntament responsable de la tramitació de la 8ª modificació del POUM.*
3. El 15 de març de 2019 per Decret d'Alcaldia es resol notificar a la persona reclamant que en els procediments de modificació del planejament general no hi ha emplaçaments individuals, sinó exposició pública, i denegar-li la petició d'identificació del personal responsable, perquè no reuneix la condició de persona interessada.
 4. La Reclamació presentada el 15 de març de 2019 indica que l'Ajuntament no li facilita la informació sol·licitada.
 5. El 21 de març de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Alpicat 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.
 6. L'1 de març de 2019 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament d'Alpicat, que argumenta que en els processos de modificació del planejament urbanístic general no existeix la figura de persona interessada, pròpia del procediment administratiu, ja que la seva finalitat és preservar els interessos generals, de manera que l'empresa reclamant no ostentaria, en relació amb el procediment sobre el qual demana informació, els drets que l'article 53 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) reconeix a les persones interessades en un procediment administratiu. És sobre la base d'aquestes consideracions que l'Ajuntament hauria denegat la informació sol·licitada per la reclamant, dins dels terminis establerts per la legislació de transparència i sobre el dret d'accés a la informació pública.

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

Semblen pertinents les consideracions municipals sobre la naturalesa jurídica de les actuacions sobre les que es demana informació, que no consistirien en un procediment administratiu, motiu pel qual la



persona reclamant no ostentaria els drets reconeguts per l'article 53 LPAC. Això no treu, tanmateix, que tingui dret a la informació sol·licitada sobre la base del dret d'accés a la informació pública, regulat i garantit per a qualsevol persona per l'LTAIPBG, i que és precisament el dret que invoca la persona reclamant quan fa la seva sol·licitud. Per tant, en aquest procediment de reclamació no es tracta de valorar la naturalesa jurídica de les actuacions municipals de les que es demana informació, ni la posició jurídica que podria ostentar respecte d'elles l'empresa reclamant, sinó únicament si el que demana és informació pública i fins a quin punt té dret a accedir-hi en base a l'LTAIPBG.

Les dates d'inici i final de l'exposició pública als mitjans establerts a l'acta del Ple i la còpia del registre de sortida de la petició dels informes indicats són sens dubte informacions públiques, en el sentit que defineix aquest concepte l'article 2.b LTAIPBG, citat al fonament jurídic anterior, ja que es tracta de dades que han de constar amb tota probabilitat a registres o arxius municipals, fins i tot segurament en l'expedient de modificació del planejament concernit. I en la mesura que tenen la condició d'informació pública, qualsevol persona, física o jurídica, té dret a accedir-hi (article 18 LTAIPBG), llevat que hi concorrin límits que puguin impedir-ho (article 20.1 LTAIPBG), que no sembla que sigui el cas. En conseqüència, seria procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada pels dos primers apartats de la seva sol·licitud.

En el cas del que demana al tercer apartat de la seva sol·licitud (identitat de la persona responsable de la tramitació de la 8ª modificació del POUM), s'ha de considerar que, a diferència del que passa amb els procediments administratius, legalment no és obligada l'existència de la figura jurídica d'una persona responsable de la tramitació d'una modificació del planejament general. Això no vol dir que aquesta persona responsable no hi sigui, però jurídicament seria del tot admissible que no hi fos. Per tant, no es pot pressuposar que existeixi a l'Ajuntament aquesta persona responsable de la que es demana la identitat. Si algun òrgan municipal competent ha designat una persona per exercir la responsabilitat de tramitar la 8ª modificació del POUM, llavors la persona reclamant, per les mateixes raons indicades al paràgraf anterior, tindria dret a conèixer la seva identitat, ja que es tractaria d'una dada merament identificativa, relacionada amb l'organització i el funcionament de l'administració, en relació amb la qual preval el dret d'accés damunt de la protecció de les seves dades personals, d'acord amb el previst per l'article 24.1 LTAIPBG. Ara bé, si no existeix aquesta persona designada responsable de la 8ª modificació del POUM, lògicament no se'n pot facilitar la identitat i en aquest cas seria suficient posar de manifest aquest fet (dir que no existeix aquesta persona responsable de la tramitació) per donar satisfacció a la sol·licitud d'informació pública.

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 d'abril de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 150/2019 i declarar el dret de l'empresa reclamant a la informació següent:
 - 1.1. Les dates d'inici i final de l'exposició pública a tots els mitjans establerts en l'acta del Ple i còpia del registre de sortida de l'Ajuntament d'Alpicat de les peticions dels informes preceptius que consten a l'acta del Ple per donar continuïtat a la modificació del PUOM.
 - 1.2. Identificació de la persona al servei de l'Ajuntament responsable de la tramitació de la 8ª modificació del POUM, si alguna persona al servei de l'Ajuntament ha estat designada a aquests efectes; si no se n'ha designat cap, l'empresa reclamant també té dret a saber-ho.
2. Requerir a l'Ajuntament d'Alpicat que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies, tot informar-ne a la GAIP.



3. Anul·lar el punt segon del Decret d'Alcaldia d'Alpicat de 15 de març de 2019, perquè denega a l'empresa reclamant la identificació de la persona responsable sol·licitada.
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 150/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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 adreça 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.