

**Resolució 217/2020, de 19 de març**

**Número d'expedient de la reclamació:** 19/2020

**Administració reclamada:** Ajuntament de Badalona

**Informació reclamada:** Plec de contracte de neteja.

**Sentit de la resolució:** Finalització per acord de mediació

**Resum:** Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, que satisfà la part reclamant i que s'adjunta a continuació d'aquesta Resolució. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat amb l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

**Paraules clau:** Ajuntament. Electe local. Contractes. Neteja. Reclamació contra manca de lliurament. Mediació. Acord.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Mediador:** Josep Mir Bagó

**Antecedents**

1. El 10 de gener de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 19/2020, presentada per una regidora contra l'Ajuntament de Badalona, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 13 de setembre de 2019 la persona reclamant, en nom del grup municipal Guanyem Badalona en Comú, fa esment a la necessitat de preparar un nou contracte de neteja viària, recollida de residus sòlids urbans i deixalleries de Badalona, i presenta una instància a l'Ajuntament de Badalona, demanant el següent:
  - *Tenir accés a tota la documentació referent a la contractació de serveis a professionals o d'empreses externes relacionades directament o indirecta amb la redacció dels nous plecs del contracte esmentat o, en cas contrari, informació de com s'està treballant.*
  - *Quin replantejament en el model de recollida es proposa.*
  - *Procés de participació ciutadana associat.*



- *Campanya de comunicació associada.*
  
- 3. El 23 de setembre de 2019 l'Ajuntament de Badalona contesta la sol·licitud i indica a la regidora reclamant que *quan es tingui la documentació relativa a aquest expedient s'atorgarà compareixença prèvia per veure l'expedient instruït.*
- 4. El 8 de novembre de 2019 la regidora reclamant reitera la sol·licitud indicada a l'antecedent 2, i afegeix la sol·licitud de la informació relativa a *tècnic/s que treballen el Plec.*
- 5. La Reclamació presentada el 10 de gener de 2020 indica que la regidora reclamant no hauria rebut resposta a l'anterior sol·licitud.
- 6. El 14 de gener de 2020 la GAIP comunica la Reclamació 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 la reclamació, així com també una còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
- 7. El 27 de gener de 2020 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Badalona. Exposa que la sol·licitud de 8 de novembre va ser considerada per l'Ajuntament una pregunta de grups municipals i va ser tramitada a l'àrea corresponent per a la seva resposta; el 17 de desembre de 2019 va contestar-la el tinent d'alcalde corresponent indicant-li que l'Ajuntament estaria treballant en preparar la licitació, que en el seu moment aniria acompanyada de participació ciutadana i comunicació.
- 8. El 29 de gener de 2020 la GAIP trasllada l'informe a l'Ajuntament de Badalona a la persona reclamant, per al seu coneixement.
- 9. El 14 de febrer de 2020 la GAIP convoca a les parts a una sessió de mediació, pel dia 25 de febrer a les 09:30 hores, que va finalitzar amb l'acord que s'adjunta a la Resolució.

## **Fonaments jurídics**

### *1. Admissibilitat de la Reclamació*

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. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP seria 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"*.

Nogensmenys, també cal tenir en compte que aquesta Reclamació ha estat presentada per un electe local, amb invocació del dret d'accés dels i de les electes locals a la informació de la respectiva entitat regulat per l'article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC). Aquest fet aconsella plantejar la seva admissibilitat a un procediment de revisió regulat per una normativa diferent, com és la legislació de transparència. A partir de la Resolució d'11 de febrer de 2016, sobre la Reclamació 4/2016, la GAIP ve admetent reiteradament reclamacions en relació amb sol·licituds d'informació municipal emparades en el dret a la informació reconegut a favor dels i de les electes locals per l'article 164 TRLMRLC. Tot i que la legislació de règim local remet directament a la jurisdicció contenciosa administrativa l'eventual impugnació de tota mena de resolucions dels òrgans i autoritats locals, sense fer cap referència a la via de reclamació davant la GAIP, aquesta Comissió de Garantia ve entenent que això obeeix al fet que la legislació vigent de règim local és anterior a la de transparència que institueix la reclamació davant d'un òrgan independent i especialitzat (la GAIP, en el cas de Catalunya); que aquesta via de reclamació és voluntària i en cap cas perjudica l'accés a la jurisdicció contenciosa administrativa i, si escau, constitucional; que suposa un increment de les garanties jurídiques del dret a la informació que, si són a l'abast de la ciutadania en general, amb més raó han de poder ser accessibles als electes locals, que exerceixen un dret reforçat a la informació emparat en el de participació i representació política de l'article 23 de la Constitució; i que l'aplicació supletòria de la legislació de transparència, inclosa la reclamació davant de la GAIP, respecte del dret a la informació regulat per la legislació de règim local, té empara tant a la legislació bàsica (disposició addicional 1ª.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, LTAIPBGE), com a la disposició addicional 1a.2 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern



(LTAIPBG). Aquesta interpretació de la GAIP ha estat enterament confirmada per la Sentència 1074/2019 del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.

Procedeix, per tant, l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, si bé caldrà tenir en compte que el règim material i procedimental aplicable a l'accés sol·licitat es regirà en primer lloc per l'article 164 TRLMRLC, cosa que inclou la subjecció a uns límits al dret d'accés més reduïts que els previstos per l'LTAIPBG, així com també un deure dels i de les electes a respectar la confidencialitat de la informació a la que poden accedir per raó de la seva funció representativa.

En tot cas, en l'aplicació dels límits al dret d'accés caldrà tenir en compte els criteris establerts a aquests efectes per l'LTAIPBG, especialment pels apartats 2 i 3 del seu article 20, que 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, de manera que l'article 22 LTAIPBG 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. L'Acord en el procediment de mediació

Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada i que consta a l'expedient degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, que satisfà la part reclamant i que s'adjunta a continuació d'aquesta Resolució.

La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat amb l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.



### 3. *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 19 de març de 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 19/2020, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc del procediment de mediació.
2. Disposar la publicació d'aquesta Resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

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.



## ACORD PARCIAL DE MEDIACIÓ

del 25 de febrer, relatiu a la Reclamació 19/2020

### REUNITS

La persona reclamant,

- La senyora (...), Regidora a l'Ajuntament de Badalona per Guanyem Badalona en Comú.

En representació de l'Ajuntament de Badalona,

- El senyor (...), Cap de Servei de Via Pública i Mobilitat.

### ACORDEN

#### Primer. Administració obligada i informació a lliurar

El representant de l'Administració ha lliurat la informació demanada durant la sessió de mediació a la persona reclamant, informació que ha consistit en l'explicació de la inexistència de la documentació demanada sobre un plec d'un contracte de neteja.

#### Segon. Termini i format de lliurament de la informació

La informació s'ha facilitat durant la sessió de mediació.

### Firmes:

**Per la persona reclamant**

**Per l'Administració reclamada**

*Consten signatures*