

Resolució 222/2019, de 25 d'abril

Número d'expedient de la reclamació: 50/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Vidreres

Informació reclamada: Documentació relativa al compliment de la Llei de Banderes.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han arribat a un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la part reclamant. 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. Periodista. Requeriments. Banderes. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord. Mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 4 de febrer de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 50/2019, presentada per un periodista contra l'Ajuntament de Vidreres, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada a l'antecedent 2. La persona reclamant demana el procediment de mediació previst per l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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 22 d'agost de 2018 la persona reclamant, emparant-se a la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i a la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern presenta la següent sol·licitud d'informació pública a l'Ajuntament de Vidreres:
 - 1) *Copia del requeriment o dels requeriments rebuts per l'Ajuntament per part de la Delegació del Govern en relació a l'incompliment de la Llei 39/1981, de 28 d'octubre, per la qual es regula l'ús de la bandera d'Espanya i el d'altres banderes i ensenyes, així com les respostes de l'Ajuntament a l'esmentat requeriment des de 2010.*
 - 2) *Quantitats pagades en concepte de costes per procediments contenciosos administratius, taxes judicials, despeses de representació i/o assessorament jurídic o qualsevol altra derivada de l'incompliment per part de l'Ajuntament de la Llei 39/1981, de 28 d'octubre, per la qual es*



regula l'ús de la bandera d'Espanya i el d'altres banderes i ensenyes, indicant el concepte i la data de pagament, des de 2010.

- 3) *Qualsevol informació redactada pels serveis jurídics com a part de la defensa de l'Ajuntament en els esmentats procediments contenciosos administratius, des de 2010.*
- 4) *Que la notificació dels estats de tramitació i resolució i la posada a disposició de la informació es realitzi per mitjans electrònics (...)"*

La persona reclamant fa constar que no ha rebut resposta d'aquesta sol·licitud.

3. El 7 de febrer de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Vidreres i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti 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 a resoldre la Reclamació.
4. Després de diverses gestions per a coordinar les agendes de les parts, es fixa la primera sessió de mediació el dia 4 d'abril de 2019.
5. El 4 d'abril de 2019 es celebra la primera sessió de mediació la qual va finalitzar amb l'acord que consta annex a aquesta Resolució.

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 substitueixen les resolucions. De conformitat amb aquests preceptes, la GAIP és competent per a tramitar i resoldre aquesta Reclamació, atès que es presenta en relació amb 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 part, l'apartat b del mateix precepte defineix la informació pública com *"la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té al 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 l'establert per la present 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 de ser 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 aplicat 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 que 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: *“1. 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 a 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

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels



assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la part reclamant.

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 previst pels articles 48 i següents RGAIP i per l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, podent adoptar les mesures que allí s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini fixat pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per a lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió per tal que aquesta en requereixi el seu compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, s'ha de qualificar d'infracció molt greu en relació amb el dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada d'acord 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 a ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a que fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació al web de la Comissió dels casos en els 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 es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, a la sessió de 25 d'abril de 2019, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzada la Reclamació 50/2019, per haver-se assolit l'acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.



2. Convidar a la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar als seus drets i interessos.
3. Disposar la publicació de la present 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 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.



ACORD DE MEDIACIÓ
de 4 d'abril de 2019, relatiu a la Reclamació 50/2019

REUNITS

La persona reclamant;

- el senyor [...].

En representació de l'Ajuntament de Vidreres;

- el senyor [...], Secretari Interventor de l'Ajuntament de Vidreres.

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació que es lliurará

L'Ajuntament es compromet a lliurar la totalitat de la informació reclamada, que es detalla a continuació:

1) Còpia del requeriment o dels requeriments rebuts a l'Ajuntament per part de la Delegació el Govern en relació amb l'incompliment de la Llei 39/1981, del 28 d'octubre, pel qual es regula l'ús de la bandera d'Espanya i el d'altres banderes i ensenyes, així com les respostes de l'Ajuntament a l'esmentat requeriment des del 2010. 2) Quantitats pagades en concepte de despeses per procediments contenciosos administratius, taxes judicials, despeses de representació i/o assessorament jurídic o d'altres derivades de l'incompliment per part de l'Ajuntament de la Llei 39/1981, de 28 d'octubre, per la qual es regula l'ús de la bandera d'Espanya i el d'altres banderes i ensenyes, indicant el concepte i la data de pagament, des de 2010. 3) Qualsevol informació redactada pels serveis jurídics com a part de la defensa de l'Ajuntament en els esmentats procediments contenciosos administratius, des de 2010.

Segon. Format i termini del lliurament de la informació

La informació es facilitarà en suport electrònic a la direcció facilitada per la persona reclamant.

El termini de lliurament s'acorda en deu dies hàbils des de la celebració de la present sessió de mediació.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sense perjudici de les actuacions i accions ulteriors que poguessin correspondre-li.



L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP una vegada s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el que estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament en un termini de deu dies hàbils el seu compliment i els terminis de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual es recullen per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, per tal que aquest en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la publicació al web de la GAIP.

Signatures:

Per la part reclamant:

Per l'Ajuntament de Vidreres

Consten les signatures