

Resolució 228/2019, de 25 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 89/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet

Informació reclamada: Diversa informació relativa a l'Associació cultural musulmana Attauba.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua parcial sobrevinguda de l'objecte de la reclamació

Resum: És procedent declarar la finalització del procediment per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte en haver estimat extemporàniament l'Administració la sol·licitud, per bé que el grup municipal reclamant pot acudir a aquesta Comissió i comunicar-li qualsevol incidència que sorgeixi en l'accés material a la informació que resta pendent de lliurament.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Grup municipal. Convenis. Cessió de terrenys. Reclamació contra silenci. Estimació extemporània. Lliurament parcial. Còpies.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego

Antecedents

1. El 18 de febrer 2019 entra a la GAIP la Reclamació 89/2019, presentada pel grup municipal SOM Gramenet contra l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet, 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 20 de desembre de 2018 la persona reclamant demana la informació següent a l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet: *"Tota la documentació que hi hagi sobre els acords des de l'inici amb l'Associació cultural musulmana Attauba sobre l'ús de l'oratori situat a Can Zam: cessió de terrenys, subministrament energètic, habilitació de l'espai, actuacions futures, conveni..."*
3. El 20 de desembre de 2018 el Director de Serveis d'Alcaldia informa al sol·licitant la recepció de la seva petició d'accés i que es procedeix a la seva tramitació.
4. La Reclamació presentada el 18 de febrer de 2019 indica que l'Ajuntament no li hauria lliurat la informació
5. El 27 de febrer 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet 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. El 13 de març de 2019 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament que justifica el retard en la tramitació de la sol·licitud en el fet que es va rebre a l'inici de les vacances de Nadal i en què es va produir una descoordinació entre el personal que realitzava els torns laborals, resultant-ne que s'hauria arxivat la sol·licitud malgrat que no havia estat resposta encara. Manifesta l'Ajuntament que no hi ha cap inconvenient per l'accés a la informació reclamada i adjunta una comunicació de l'11 de març de 2019 citant a la persona reclamant a les dependències de l'Ajuntament amb el cap de servei de Recursos i Avaluació de Programes de l'Àrea de Cultura, Moviments Socials, Entitats Ciutadanes, Memòria Històrica i LGTBI, per al dia 21 de març de 2019 a les 10.30 hores, per tal que consulti la informació.
7. El 14 de març de 2019 la persona reclamant comunica a la GAIP que ha rebut la citació per part de l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet per a l'accés presencial a la informació. També exposa que van requerir al Secretari de l'Ajuntament perquè l'accés fos complet, ja que la informació sol·licitada involucra a més departaments i no només al de Cultura.
8. El 19 de març de 2019 la GAIP trasllada a l'Ajuntament aquestes al·legacions de la persona reclamant i li demana que tingui en compte les seves consideracions a l'hora de garantir l'accés a tota la informació objecte de la reclamació.
9. L'1 d'abril de 2019 la persona reclamant comunica a la GAIP que, amb data 21 de març de 2019, van tenir accés parcial a la informació atès que se'ls va citar a l'àrea de cultura, que només disposava de la informació relativa al conveni i la cessió de terrenys, però no van tenir accés a la informació relativa al subministrament energètic, habilitació de l'espai i actuacions futures. Així mateix, exposen que no han obtingut encara les còpies, en paper o digitals, sol·licitades .
10. El 5 d'abril de 2019 la persona reclamant comunica a la GAIP que l'Ajuntament, des de l'àrea de cultura, li hauria fet la transferència de la documentació relativa a:
 - *Trasllat de l'aprovació del conveni de cessió, amb peu de recurs (registre de sortida 27/11/2007)*
 - *Escrit de remissió a l'AMB del certificat d'aprovació del conveni de cessió (registre de sortida 19/11/2007)*
 - *Certificat d'aprovació del conveni de cessió (de data 14/11/2017)*
 - *Informe jurídic (novembre de 2007)*
 - *Informe tècnic (10/10/2007)*

A l'informe de transferència de la documentació, el Director de Serveis d'Alcaldia deixa constància que la persona reclamant ha manifestat que "la documentació de la nostra àrea no dona resposta a la seva petició ja que manca informació al respecte de modificacions de l'espai posteriors a aquest



conveni, despeses de subministraments, tramitacions de llicències, situació del nou conveni (aquest està exhaurit des de l'any 2011), i qualsevol altra documentació de que disposi l'Ajuntament en relació amb aquest tema”

Fonaments jurídics

1. *Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública i 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 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"*.

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació (tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions, la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016), ja que, tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG disposa que la normativa de transparència s'apliqui supletòriament en aquells casos, com aquest, en que existeixi un règim d'accés especial regulat per la seva normativa específica (en aquets cas, la de règim local). Aquesta aplicació supletòria de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa, tal i com s'ha fonamentat en diverses resolucions de la GAIP (entre moltes d'altres, la Resolució de la Reclamació 4/2016).

D'acord amb això, la GAIP considera admissibles les reclamacions presentades per una persona electe local, per bé que hi aplicarà, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC), especialment si és més favorable, i supletòriament l'LTAIPBG.

La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32, i 33 RGAIP i, per tant és admissible a tràmit.

2. Pèrdua d'objecte de la reclamació

Dels antecedents es desprèn que l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet ha manifestat de forma expressa a aquesta Comissió, durant la tramitació d'aquesta reclamació, que res objecta a l'accés que es



reclama, i que la seva desatenció no es deu a cap altre motiu més que la descoordinació interna del personal motivat pels torns establerts en les vacances de Nadal.

Per tant, no existeix discrepància jurídica sobre el dret d'accés que es reclama que justifiqui la continuïtat d'aquest procediment ni el pronunciament d'aquesta Comissió, més enllà d'urgir a l'Administració a lliurar la informació pendent, considerant la demora amb què ha tramitat la seva petició i la condició d'electe local de la persona reclamant.

D'acord amb això, és procedent declarar la finalització del procediment per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, per bé que el grup municipal reclamant pot acudir a aquesta Comissió i comunicar-li qualsevol incidència que sorgeixi en l'accés material a la informació que resta pendent de lliurament.

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 49 RGAIP i per 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 25 d'abril de 2019, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 89/2019, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, en haver estimat extemporàniament l'Administració el dret d'accés objecte de reclamació.
2. Requerir a l'Ajuntament de Santa Coloma de Gramenet a facilitar l'accés i lliurar les còpies de la informació reclamades dins del termini de deu dies, i a informar dins d'aquest mateix termini a la GAIP de la persona responsable del compliment de la Resolució i de les actuacions dutes a terme en la seva execució.
3. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 89/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Presidenta

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i 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 RGAIIP.

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.