

Resolució 234/2022, de 23 de març

Número d'expedient de la Reclamació: 1135/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Cabrera de Mar

Informació reclamada: Llicències d'activitat d'un establiment.

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

Paraules clau: Ajuntament. Llicències. Reclamació contra estimació parcial. Mediació. Acord de mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 22 de desembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1135/2021, presentada contra l'Ajuntament de Cabrera, en relació amb la sol·licitud 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 19 d'agost de 2021 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament de Cabrera: "Exposo: Que el club esportiu La Genera realitza activitats amb nivells de soroll poc tolerables i durant moltes hores al dia. Sol·licito: que l'Ajuntament em proporcioni còpia de les diferents llicències d'Activitat del Club La Genera amb la finalitat de verificar si responen a les activitats que realitza, ja que en cas contrari, denunciaré aquelles per a les quals no està autoritzat". La Reclamació adjunta també una segona sol·licitud sobre la mateixa qüestió, si bé no consta haver estat presentada a l'Ajuntament".
3. El 22 de novembre de 2021 l'Ajuntament de Cabrera de Mar envia un correu electrònic a la persona reclamant, amb l'informe següent: "1. Expedient aprovat. Plantejament. Es disposa de llicència ambiental de data 18 de maig del 2004 atorgada en base a la Llei 3/98 (d'intervenció integral de l'administració ambiental) actualment derogada per la Llei



20/2009, de 4 de febrer de protecció ambiental i control d'activitats. La llicència ambiental abarca les següents activitats: Complex Instal·lacions esportives, pistes de tennis, piscina, gimnàs club social i restaurant. La llicència és plenament vàlida i vigent. Analitzant detingudament tot el projecte i resolucions en relació amb els aspectes relacionats amb les queixes del ciutadà us informo del següent: 1. La llicència no preveu cap equip musical. 2. Els horaris de l'activitat és de les 7 del matí a les 10 de la nit (per totes les activitats per les quals té llicència) 3. No és permesa qualsevol tipus d'activitat de restauració o activitat recreativa a l'exterior. 4. L'aforament del restaurant ha de ser inferior a 48 persones. 5. La llicència no preveu cap equip musical. Com que l'horari de tancament del restaurant també és a les 22h -aquestes activitats poden finalitzar els seus serveis fins a les 2.30h de la matinada en condicions normals- es pot despendre i seria coherent que l'accés als serveis de restauració fos exclusiu pels usuaris del centre. 2. Conclusions en relació a les queixes del ciutadà. Com que actualment la llicència que empararia a aquestes activitats totes són en règim de comunicació per la Llei 18/2020, de 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica i el règim transitori d'aquesta llei i de la 20/2009, de 4 de febrer no especifiquen el tractament d'aquestes activitats una vegada concedides la llicència en el marc d'un ordenament jurídic actualment derogat, es pot requerir a la titularitat controls periòdics de l'activitat en compliment de la llicència atorgada en data 18 de maig del 2004, plenament vigent. Es tractaria que en aquests controls periòdics poguéssim comprovar l'efectivitat de totes les mesures correctores imposades al projecte i contingudes en la llicència i que la titularitat adequés els aspectes que calgui per donar compliment a la llicència. A banda se li imposaria que donés compliment als aspectes funcionals de l'activitat -expressament manants a la llicència- que són els que generen problemes als veïns. Posteriorment en funció del resultat del controls periòdic es podria demanar adequar aspectes que l'estat de la tècnica actual ha desenvolupat per aconseguir un grau de protecció i seguretat més alt cap als usuaris, l'entorn i el medi, sense deixar d'avaluar el grau de compliment del manteniment de les instal·lacions elèctriques, de protecció contra incendi i sanitàries que el titular té l'obligació de mantenir. Aquests controls periòdics els realitzen empreses acreditades per l'administració de la Generalitat. D'altra banda, ja hem demanat reunió amb el titular de la llicència, per tractar entre d'altres qüestions, les molèsties que generen a l'entorn. Si necessita veure documentació de l'expedient, ja sabeu que està a la seva disposició. Només ho ha de comunicar a l'administrativa de l'àrea de territori i preparem l'expedient”.

4. La Reclamació presentada el 22 de desembre de 2021 indica el següent: “L'Ajuntament no contesta a les meves instàncies i reclamacions. He rebut informació de l'Ajuntament però sense concretar el que jo vull, la qual cosa es còpia de les llicències, o confirmació de que



- no existeixen. Així mateix, reclamo copia de resolució de l'Ajuntament enviada a una Empresa respecte a activitats que no pot efectuar”.
5. El 27 de desembre de 2021 la GAIP notifica un requeriment d'esmena en el qual li demana que: “cal que acrediteu la sol·licitud d'informació per la qual voleu reclamar atès que al formulari de reclamació assenyalau que heu presentat diverses sol·licituds que no han estat contestades i aporteu una sol·licitud del 19.08.2021 i una altra del novembre que no consta registrada”.
 6. El 28 de desembre de 2021 la persona reclamant en resposta a l'esmena requerida indica que: “em sol·liciten vostès aportació de documentació, quan en la meva reclamació ja l'aportava. No obstant això, adjunt de nou la mateixa perquè no hi hagi dubtes: --El primer document adjunt és de data 19 d'agost i va ser admès per l'Ajuntament amb número de registre ENTRA-2021-4551. --El segon i tercer documents adjunt és un correu (veure que hi ha un annex amb les meves peticions) en resposta a la carta que em dirigeix el propi Ajuntament, i en la qual consten els aclariments que sol·licito i mai em van contestar. --El quart i cinquè documents és una altra instància oficial amb registre ENTRA-2021-7093 amb document adjunt reclamant resposta als documents anteriors. L'ajuntament no pot negar l'entrada d'aquests documents perquè consten els ID de registre oficials, o bé formen part de la correspondència de l'Alcalde i del regidor d'Urbanisme amb mi”.
 7. L'11 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cabrera de Mar 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.
 8. El 12 de gener 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.
 9. El 15 de febrer de 2022 es celebra la primera sessió de mediació la qual finalitza amb l'acord assolit per les parts annex a la resolució.
 10. L'1 de març de 2022 l'Ajuntament de Cabrera de Mar comunica a la GAIP que el 18 de febrer va fer arribar la informació sol·licitada a la persona reclamant alhora que també li ha recordat que té a la seva disposició l'expedient de l'activitat, sobre la qual demana informació, a l'Ajuntament.



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.

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. 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 persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

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 23 de març de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1135/2021.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta



ACORD DE MEDIACIÓ

del 15 de febrer de 2022, relatiu a la Reclamació 1135/2021

REUNITS

La persona reclamant,

el senyor [...];

En representació de l'Ajuntament de Cabrera de Mar,

el senyor [...], Cap de l'Àrea de Territori i el [...], Enginyer

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació a lliurar

L'Ajuntament de Cabrera de Mar es compromet a lliurar a la persona reclamant la llicència d'activitats de l'empresa La Genera.

Segon. Termini i format de lliurament de la informació

La informació es facilitarà mitjançant una notificació electrònica en el termini de cinc dies hàbils a comptar des de la celebració de la 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, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop 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 d'una setmana el seu compliment i els termes 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 són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.



COMISSIÓ DE GARANTIA
DEL DRET D'ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

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

Firmes:

Hi consten les firmes