

Resolució 240/2020, de 2 d'abril

Número d'expedient de la reclamació: 107/2020 ¹

Administració reclamada: Entitat autònoma de Jocs i Apostes

Informació reclamada: Vendes de la Grossa de Cap d'Any.

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

Resum: Encara no es té constància d'haver-se completat l'accés sol·licitat. Per aquesta raó el fonament jurídic següent fa referència a les facultats de la GAIP en ordre a l'execució de les seves resolucions, per al cas que sigui precís fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. S'ha de tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i el consegüent compromís de l'EAJA de facilitar a la persona reclamant la informació indicada per l'antecedent 6. Per això, qualsevol impediment o limitació en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

Paraules clau: Entitats de la Generalitat. Periodistes. Loteria. Joc. Reclamació contra estimació parcial. Lliurament extemporani de la informació. Pèrdua d'objecte. Seguiment de l'execució.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 10 de febrer de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 107/2020, presentada per un periodista contra l'Entitat Autònoma de Jocs i Apostes (EAJA) de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant demana el procediment de mediació previst per 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 7 de gener de 2020 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud a l'EAJA: *Sol·licito la següent informació per a tots i cada un dels sortejos de la Grossa de Cap d'Any que hi ha hagut fins aquest últim de 2019 a 2020 inclòs - Venda expressada tant en nombre de paperetes com en quantitats monetàries de tots i cada un dels punts de venda a tot Catalunya (incloent ciutat, tipus d'establiment, nom de l'establiment i direcció geogràfica dins de la ciutat i província per poder ubicar-la exactament incloent carrer, número, codi postal i municipi), de tots i cada un dels municipis de Catalunya i de totes i cada una de les províncies de Catalunya. A més, sol·licito també disgregat per dia la venda de la Grossa online i la procedència geogràfica de les compres,*

¹ El text original d'aquesta resolució, elaborat pel ponent, és en castellà.



disgregat per municipi del comprador o, en el seu defecte si no és possible, per província. Sol·licito que se'm faciliti la informació sol·licitada en format tipus reutilitzable i tipus base de dades com pot ser .xls o .csv. A més, si es requereix alguna guia, codis o fitxa tècnica, entre altres possibles elements, per a la correcta comprensió de la informació que se'm faciliti sol·licito que també se'm lliuri. Es tracta d'informació d'interès públic que serveix per al rendiment de comptes i no hi ha cap límit per denegar-la. A més, l'Entitat Autònoma de Jocs i Apostes ha facilitat informació similar en ocasions anteriors.

3. El 4 de febrer de 2020 l'EAJA resol *estimar parcialment la sol·licitud...* L'estimació d'aquesta sol·licitud és parcial perquè demana les dades de venda diària i no se'n disposa perquè els bitllets de loteria són títols al portador que es venen mitjançant els diferents establiments els quals fan liquidacions periòdiques, moment en el qual es coneixen les vendes realitzades i no és fins al final del procés de comercialització, amb la devolució dels bitllets no venuts, que es disposa de les dades finals de venda dels bitllets corresponents a cada un dels sortejos. Amb aquesta resolució l'EAJA ofereix les vendes de la Grossa de Cap d'Any de 2019 per població (de fet, per codi postal), amb tres columnes que indiquen codi postal, població i quantia global de les vendes.
4. La Reclamació presentada el 10 de febrer de 2020 al·lega que només se li faciliten dades de 2019, quan també els demanava per als anys anteriors i que si bé no se li poden facilitar les dades diàries que sol·licita, sí que se li podrien facilitar pels dies de les liquidacions.
5. El 13 de febrer de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'EAJA 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 còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. També li demana el nom de la persona que representarà l'entitat en el procés de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
6. El 28 de febrer de 2020 la GAIP rep l'informe de l'EAJA que, entre altres qüestions, indica que, a més de la informació facilitada a la persona reclamant, en aquests moments podria posar a disposició de la GAIP i de la persona reclamant informació addicional que, pel que sembla, donaria satisfacció plena a la sol·licitud d'informació de la qual deriva la Reclamació.
7. El 28 de febrer de 2020 la GAIP trasllada l'informe de l'EAJA a la persona reclamant, demanant-li si satisfà la seva sol·licitud o si persisteix a sol·licitar el procediment de mediació.
8. El 2 de març de 2020 la persona reclamant comunica a la GAIP que, si l'EAJA li facilita totes les dades que ja li ha facilitat, més les que el seu informe indica que es troben a la seva disposició, en un sol fitxer i en el mateix format, quedaria satisfeta, sense necessitat de continuar amb el procediment de mediació.
9. El 3 de març de 2020 la GAIP trasllada l'al·legació anterior de la persona reclamant a l'EAJA.



10. El 31 de març de 2020 l'EAJA comunica a la GAIP que està procedint a facilitar a la persona reclamant la informació addicional que, d'acord amb els antecedents 6 i 8, donaria satisfacció a la sol·licitud d'informació de què deriva la Reclamació.

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. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha estimat la sol·licitud i estaria facilitant a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificava.

En aquestes circumstàncies és procedent la finalitzar la Reclamació, sense necessitat de formular cap declaració sobre l'abast del dret d'accés a la informació pública exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.

Tanmateix, encara no es té constància d'haver-se completat l'accés sol·licitat. Per aquesta raó el fonament jurídic següent fa referència a les facultats de la GAIP en ordre a l'execució de les seves resolucions, per al cas que sigui precís fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. S'ha de tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i el consegüent compromís de l'EAJA de facilitar a la persona reclamant la informació indicada per l'antecedent 6. Per això, qualsevol impediment o limitació en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

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 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, en la sessió de 2 d'abril de 2020, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 107/2020 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
2. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
3. Disposar la publicació de la present resolució sobre la Reclamació 107/2020 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.