

Resolució 248/2020, de 9 d'abril

Número d'expedient de la reclamació: 188/2020¹

Administració reclamada: Ajuntament de Canet de Mar

Informació reclamada: Còpia de l'expedient d'una concessió.

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

Resum: Aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació municipal de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i el conseqüent compromís de facilitar a la persona reclamant la informació sol·licitada. 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: Ajuntament. Expedients. Contractes. Expedient judicial. Reclamació contra silenci.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 2 de març de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 188/2020, presentada per la Societat de Gestió d'Actius Procedents de la Reestructuració Bancària SA (SAREB), que fa constar la seva condició d'interessada, contra l'Ajuntament de Canet de Mar, en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La societat reclamant no sol·licita 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 3 de desembre de 2019 la societat reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Canet de Mar còpia de l'expedient administratiu relatiu a la liquidació del contracte de concessió d'obra pública per a la construcció i explotació d'un aparcament subterrani a la Riera Gavarra.
3. La Reclamació presentada el 2 de març de 2020 assenyala que l'Ajuntament no hauria contestat la sol·licitud dins del termini d'un mes establert per la llei i, en conseqüència, s'hauria produït silenci administratiu positiu i tampoc no s'hauria facilitat la informació estimada presumptament en el termini dels 30 dies següents. En conseqüència, sol·licita a la GAIP l'accés efectiu a la informació estimada presumptament. A més de la LTAIPBG, la Reclamació també invoca l'article 13.d de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

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



4. El 9 de març de 2020 la GAIP requereix a la societat reclamant l'esmena de la Reclamació, als efectes de complimentar el corresponent formulari i d'acreditar la representació de la persona física que afirma representar-la.
5. El 13 de març de 2020 la societat reclamant esmena els elements assenyalats en l'antecedent anterior.
6. El 16 de març de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Canet de Mar 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.
7. L'1 d'abril de 2020 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Canet de Mar. Exposa i acredita que parteix de la informació sol·licitada (concretament: els plecs, el contracte i l'expedient de resolució fins a 18 de juliol de 2016) va ser aportada a l'octubre de 2019 al procediment contenciós administratiu del qual és part la SAREB i que el març de 2020 l'Ajuntament li va comunicar l'enviament mitjançant Correus d'un CD amb l'expedient de contractació (si bé l'Ajuntament ha hagut de reiterar aquest enviament perquè el realitzat en primer lloc no ha pogut ser llegit per l'empresa reclamant a causa de problemes informàtics i el segon intent ha quedat bloquejat a l'oficina de correus a causa del confinament causat pel Covid-19) i que tenia a la seva disposició a l'expedient judicial l'expedient de resolució del contracte. L'informe municipal considera que amb aquests lliuraments de documentació ha atès ja la sol·licitud, que tant la informació continguda pel CD, com la facilitada per a l'expedient judicial és ingent, que l'empresa reclamant podrà accedir a ambdues tan aviat ho permetin les condicions de confinament i que no s'ha d'obligar l'Ajuntament a elaborar-la de nou, ja que suposaria un esforç reiteratiu i desproporcionat per als seus limitats recursos humans.
8. El 2 d'abril de 2020 la GAIP trasllada l'informe municipal a la SAREB.

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. D'acord amb



aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb ja que es presenta en relació amb una sol·licitud d'informació.

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 enviat o posat a disposició de l'empresa reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment.

Part de la documentació sol·licitada ha estat posada a disposició de l'empresa reclamant mitjançant el seu lliurament a l'expedient judicial del qual és part la mateixa empresa, i la resta li ha estat enviada per correus, si bé es troba bloquejada en una oficina postal per causes de força major. Ambdues circumstàncies acrediten l'estimació de la sol·licitud i una actuació municipal raonable per facilitar l'accés de l'empresa reclamant a la informació sol·licitada. En les actuals circumstàncies de confinament i suspensió d'activitat no és exigible a l'Ajuntament cap altra actuació addicional per satisfer la sol·licitud d'informació de la qual deriva la Reclamació. D'altra banda, tan aviat les condicions excepcionals causades pel Covid-19 ho permetin, l'empresa reclamant pot accedir a la informació facilitada a l'expedient judicial del qual és part i rebre i accedir a la que li ha estat enviada mitjançant un CD.

En vista d'aquestes actuacions, s'ha de considerar provisionalment que l'Ajuntament ha estimat la sol·licitud i facilitat la informació sol·licitada a la persona reclamant, la qual cosa 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 finalitzar la Reclamació, sense necessitat de formular cap declaració sobre l'abast del dret d'accés a la informació pública exercit.

Tanmateix, encara no es té constància de l'efectivitat de l'accés sol·licitat i estimat, ni que els expedients oferts continguin realment tota la informació sol·licitada. Per aquesta raó el fonament jurídic quart fa referència a les facultats de la GAIP en ordre a l'execució de les seves resolucions, per al cas que sigui precís fer ús d'aquestes 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 municipal de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i el conseqüent compromís de facilitar a la persona reclamant la informació sol·licitada. 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. Sobre l'afectació d'aquest procediment pel Reial Decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel Covid-19

La disposició addicional tercera del Reial Decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel Covid-19, estableix la suspensió dels terminis dels procediments administratius, tret que s'apreciïn causes d'interès general o perjudicis greus en els drets de les persones interessades en procediments, que justifiquin la seva continuïtat.



Aquesta suspensió dels terminis administratius no eximeix a la GAIP de continuar impulsant el procediment de reclamació, tal com obliga l'article 71 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i tenint en compte que la GAIP està dotada dels mitjans electrònics que li permeten continuar amb la seva funció amb ple respecte de les mesures de confinament i sense perjudicar la finalitat de la declaració de l'estat d'alarma. En conseqüència, la GAIP continua la tramitació i, si escau, resolució o mediació de les reclamacions, d'acord amb el seu procediment, en atenció a l'interès general inherent a la necessitat de proporcionar l'empara legal efectiu atorgat per l'article 39 LTAIPBG a totes les persones que s'han vist perjudicades en el seu dret d'accedir a la informació pública i sempre en la mesura que s'aportin al procediment les dades necessàries per poder decidir amb ple coneixement de causa.

En aquest cas l'única persona interessada és la reclamant, que té un interès lògic a no demorar l'acabament del procediment, de què es pot deduir la seva plena conformitat que no se li apliqui la suspensió prevista pel Reial Decret 463/2020. Per tant, no és procedent aplicar aquesta suspensió.

4. 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 l'obligació de facilitar la informació dins del termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment, i que la desatenció d'aquest requeriment pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats en el marc del règim sancionador previst a la mateixa llei. Concretament, a la vista de la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió constitueix una infracció qualificada de molt greu que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG. Amb aquesta finalitat, l'article 49.2 RGAIP preveu que la Comissió n'informi als òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador 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 per l'Administració i que se n'hi faci difusió mentre duri l'incompliment.



5. 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 electrònic 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 9 d'abril de 2020, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 188/2020 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 als seus drets i interessos.
3. Disposar la publicació de la present 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, sens perjudici del què disposa la disposició addicional tercera del Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel covid-19.