

Resolució 249/2019, de 3 de maig

Número d'expedient de la reclamació: 158/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Cubelles

Informació reclamada: Expedient de reforma d'un parc.

Sentit de la resolució: Inadmissió parcial i finalització per la pèrdua sobrevinguda d'objecte de la Reclamació

Resum: L'Administració reclamada ha estimat formalment la Reclamació, hauria facilitat a la persona reclamant bona part de la informació sol·licitada i s'ha compromès a facilitar-li properament la resta, tot en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació 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 justificaven. Nogensmenys, i atès que no s'ha constatat l'efectivitat de l'accés a tota la informació sol·licitada, aquesta resolució fa esment de les facultats de la GAIP en ordre a l'acompliment de les seves resolucions i convida a la persona reclamant a posar de manifest qualsevol incidència que pugui dificultar el seu accés a la informació demanada, cas en el qual la GAIP intervindria degudament, perquè aquesta resolució es fonamenta en la presumpció de l'efectivitat de l'accés sol·licitat.

Paraules clau: Ajuntament. Entitats ciutadanes. Espais públics. Obres. Pressupostos municipals. Participació ciutadana. Reclamació contra silenci. Informació pública. Manca parcial d'objecte. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 19 de març de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 158/2019, presentada en representació d'una associació de veïns contra l'Ajuntament de Cubelles, en relació amb la informació 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 14 de febrer de 2019 l'Associació de veïns de Santa Maria de Cubelles demana la informació següent:
 - 2.1. *Una reunió amb l'Alcaldessa per tenir informació sobre els fets que han comportat la destrucció del parc viari infantil de la nostra urbanització.*
 - 2.2. *Accés i còpia de l'expedient i permisos d'actuacions i obres per part de l'empresa que va destruir el parc viari infantil sense previ avís i tot expulsant els infants que hi jugaven en aquell moment.*



- 2.3. Accés i còpia de l'expedient de l'anomenat procés participatiu de 2018 segons el qual diu l'Ajuntament que es va acordar la demolició del parc viari infantil per 74 vots.*
- 2.4. Còpia dels informes i estudis tècnics i econòmics de les propostes presentades, així com l'expedient amb els fonaments tècnics i econòmics que han determinat la selecció de les propostes, especialment les que afecten l'espai públic del Parc de Santa Maria, i de les avaluacions econòmiques pertinents.*
- 2.5. Accés i còpia a les actes oficials de totes i cadascuna de les fases del procés participatiu encarregat a l'empresa corresponent, siguin de caràcter tècnic, econòmic o polític.*
- 2.6. Accés i còpia de l'expedient del projecte complet de les noves obres que l'Ajuntament indica que vol fer al parc de la nostra urbanització.*
- 2.7. Accés i còpia al protocol d'usos i manteniment dels espais públics, inclòs el parc de la nostra urbanització, en relació amb aquest nou projecte, així com normes, horaris, perfil d'usuaris, definició de l'espai, etc., que s'ha previst realitzar.*
- 2.8. Accés i còpia de tot l'expedient que ha afectat aquest part de Santa Maria des de l'any 2009 fins a l'actualitat.*
3. La Reclamació presentada el 19 de març de 2019 indica que aquesta sol·licitud ha estat reiterada anteriorment diverses vegades, i que mai no ha obtingut resposta de l'Ajuntament.
4. El 26 de març de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cubelles 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. També li demana el nom de la persona que designarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
5. El 18 d'abril de 2019 l'Ajuntament demana a la GAIP l'ampliació del termini indicat a l'antecedent anterior, perquè estaria recopilant la informació sol·licitada i aquesta tasca requeriria més temps. La GAIP atorga una ampliació de set dies més, de conformitat al previst per la normativa de procediment administratiu.
6. El 29 d'abril de 2019 la persona reclamant es queixa a la GAIP de què hauria rebut per part de l'Ajuntament un requeriment de representació de l'associació i de què s'hauria remès l'accés a la informació sol·licitada al web municipal, on no hi constaria.
7. El 29 d'abril de 2019 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Cubelles, que fa algunes consideracions sobre la manca d'acreditació de la representació de l'associació de veïns per part de la persona que presenta la Reclamació i argumenta que la tasca de recollir la informació sol·licitada ha requerit un temps significatiu. Manifesta que de totes maneres ha decidit finalment



no fer objecció de la representació exercida per la persona reclamant, estimar la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i facilitar la informació demanada a la persona reclamant; afegeix que, a més de la informació facilitada, n'estaria preparant d'altra addicional, que li seria lliurada properament.

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. Inadmissibilitat parcial i pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Des del punt de vista del seu objecte, cal distingir dos tipus de pretensions a la sol·licitud indicada a l'antecedent 2. Per una banda, allò demanat al seu apartat primer, una reunió amb l'Alcaldessa, que, amb independència de la finalitat amb la que es demana, evidentment no és informació pública i, per tant, no té empara en el dret d'accés regulat per l'LTAIPBG; en conseqüència, i en aplicació de l'article 33.2 RGAIP, aquest primer apartat de la Reclamació s'ha d'inadmetre, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.

Pel que fa a la resta d'apartats de la sol·licitud d'informació, els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha estimat formalment la Reclamació, hauria facilitat a la persona reclamant bona part de la informació sol·licitada i s'ha compromès a facilitar-li properament la resta, tot en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació 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 justificaven.

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

Nogensmenys, i atès que no s'ha constatat l'efectivitat de l'accés a tota la informació sol·licitada, aquesta resolució fa esment de les facultats de la GAIP en ordre a l'acompliment de les seves resolucions i convida a la persona reclamant a posar de manifest qualsevol incidència que pugui dificultar el seu accés a la informació demanada, cas en el qual la GAIP intervindria degudament, perquè aquesta resolució es fonamenta en la presumpció de l'efectivitat de l'accés sol·licitat.

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 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 3 de maig de 2019, resol per unanimitat:

1. Inadmetre la Reclamació, en relació amb allò demanat pel primer apartat de l'antecedent 2.
2. Finalitzar la Reclamació 158/2019, en relació amb la resta d'apartats de la sol·licituds, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
3. Requerir a l'Ajuntament de Cubelles que lliuri a la persona reclamant la informació addicional a què s'ha compromès facilitar dins del termini màxim de quinze dies, tot informar-ne a la GAIP.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 158/2019 i disposar la publicació d'aquesta 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 adreci 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.