

Resolució 261/2020, de 14 de maig

Número d'expedient de la reclamació: 137/2020 ¹

Administració reclamada: Ajuntament de Barcelona. Institut Barcelona Esports

Informació reclamada: Actuacions de mitjana i petita incidència.

Sentit de la resolució: Desestimació parcial i pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació

Resum: El dret d'accés a la informació pública té per objecte, segons l'article 18.1 LTAIPBG, informació en poder de l'Administració (article 2.b LTAIPBG) i sens dubte no compleix aquesta condició la que encara no existeix en el moment de sol·licitar-la, per no haver estat encara elaborada pels serveis públics afectats. En aquestes circumstàncies estaria justificat que l'Ajuntament denegüés directament la sol·licitud, en la part relativa a aquests dos apartats, i per descomptat ho està que no faciliti la informació sol·licitada, ni que no es comprometi a fer-ho, de manera que l'accés als apartats 2 i 3 de la sol·licitud d'informació pública de la qual deriva la Reclamació s'ha de remetre necessàriament a una nova sol·licitud, a partir del moment que la informació concernida es trobi efectivament en poder de l'Ajuntament, tret que aquest la faciliti voluntàriament a la persona reclamant.

Paraules clau: Ajuntament. Organismes municipals. Reclamació contra silenci. Informació futura. Persones amb disminució. Obres. Costos.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 17 de febrer de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 137/2020, presentada contra l'Ajuntament de Barcelona i l'Institut Barcelona Esports (IBE), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 7 de gener de 2020 la persona reclamant fa referència a una resposta facilitada el 16 de maig de 2019 i sol·licita a l'Ajuntament de Barcelona: *1. Conèixer el llistat complet d'actuacions de mitjana i petita incidència que ja es coneixia el maig de 2019. 2. Estat actual de resolució de totes les actuacions de mitjana i petita incidència que havien d'estar acabades el desembre de 2019. 3. ... Import econòmic de cada actuació, si ja el coneix i, si no és el cas, m'ho faci arribar al llarg del trimestre de 2020.* Demana de rebre la informació per correu postal.

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



1. ***La Reclamació adjunta un escrit del Departament Municipal de Transparència que informa la persona reclamant sobre la derivació de la seva sol·licitud a l'IBE.***
3. La Reclamació presentada el 17 de febrer de 2020 assenyala que la persona reclamant no hauria rebut resposta a l'anterior sol·licitud.
4. El 21 de febrer de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Barcelona i a l'IBE i els requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remetin 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.
5. El 8 de maig de 2020 la GAIP rep l'informe i l'expedient de la sol·licitud de part de l'Ajuntament de Barcelona. L'informe municipal indica que *el 19 de febrer de 2020 l'IBE va remetre a la persona sol·licitant la resposta a la seva sol·licitud per correu certificat (...) A la vista de (...) que la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada al seu dia per la persona ara reclamant ja ha estat degudament contestada, aquesta Administració interessa que la GAIP, previs els tràmits oportuns, procedeixi a l'arxiu de la Reclamació que ens ocupa, tenint en compte que per part de l'Ajuntament de Barcelona s'ha lliurat la informació sol·licitada.* La còpia de l'expedient municipal de la sol·licitud d'informació pública inclou la resposta de l'IBE a la persona reclamant, en data de 19 de febrer de 2020, que adjunta la informació sol·licitada pel primer apartat de la sol·licitud (*el llistat complet d'actuacions de mitjana i petita incidència que ja es coneixia el maig de 2019*) i que, en relació amb allò sol·licitat pels altres dos apartats (*estat actual de resolució de totes les actuacions de mitjana i petita incidència que havien d'estar acabades al desembre de 2019 i import econòmic de cada actuació, si ja el coneix i, si no és el cas, m'ho faci arribar al llarg del trimestre de 2020*), assenyala que aquesta informació es podrà facilitar a finals del primer trimestre de 2020, quan es procedeixi al tancament de l'exercici de 2019.

Fonaments jurídics

2. 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"*.

3. Sobre l'afectació del 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 covid19.

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, disposa 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 procediment que justifiquin la seva continuïtat.



Aquesta suspensió dels terminis administratius no eximeix a la GAIP de continuar impulsant el procediment de reclamació, tal i com l'obliga l'art. 71 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i atès que la GAIP està dotada de 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 s'escau, resolució o mediació de les reclamacions d'acord amb el seu procediment, en atenció a l'interès general en garantir l'empara legal efectiva atorgada per l'article 39 LTAIPBG a totes les persones que s'han vist prèviament perjudicades en el seu dret a accedir a la informació pública i en la mesura que s'hi aportin les dades necessàries per poder decidir amb ple coneixement de causa.

4. Pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació

L'antecedent 6 posa de manifest que l'Ajuntament ha facilitat la informació corresponent al primer apartat de la sol·licitud, que demanava *el llistat complet d'actuacions de mitjana i petita incidència que ja es coneixia el maig de 2019*. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània d'aquest primer apartat de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte parcial d'aquesta.

En aquestes circumstàncies és procedent finalitzar parcialment la Reclamació, en relació amb el primer apartat citat, sense necessitat de formular cap declaració sobre l'abast del dret d'accés a la informació pública exercit.

5. Desestimació de l'accés a la informació futura

Els apartats segon i tercer de la sol·licitud d'informació de la qual deriva la Reclamació demanen *estat actual de resolució de totes les actuacions de mitjana i petita incidència que havien d'estar acabades al desembre de 2019 i import econòmic de cada actuació, si ja el coneix i, si no és el cas, m'ho faci arribar al llarg del trimestre de 2020*. Tal com indica l'antecedent 6, la resposta facilitada per l'Ajuntament a la persona reclamant el 19 de febrer de 2020 ve a assenyalar implícitament que l'IBE no té en el seu poder la informació sol·licitada en aquests dos apartats i que compta disposar-ne a finals del primer trimestre de l'any en curs. Cal tenir en compte, d'altra banda, que en aplicació del que disposa el fonament jurídic 2, l'estat d'alarma decretat amb motiu del Covid19 comporta també la suspensió d'aquests terminis, de manera que la previsió sobre la disposició municipal de la informació sol·licitada per aquests dos apartats difícilment serà anterior al final de l'estat d'alarma, encara incert.

En qualsevol cas, s'ha de tenir en compte que el dret d'accés a la informació pública té per objecte, segons l'article 18.1 LTAIPBG, informació en poder de l'Administració (article 2.b LTAIPBG) i sens dubte no compleix aquesta condició la que encara no existeix en el moment de sol·licitar-la, per no haver estat encara elaborada pels serveis públics afectats. En aquestes circumstàncies estaria justificat que l'Ajuntament denegés directament la sol·licitud, en la part relativa a aquests dos apartats, i per



descomptat ho està que no faciliti la informació sol·licitada, ni que no es comprometi a fer-ho, de manera que l'accés als apartats 2 i 3 de la sol·licitud d'informació pública de la qual deriva la Reclamació s'ha de remetre necessàriament a una nova sol·licitud, a partir del moment que la informació concernida es trobi efectivament en poder de l'Ajuntament, tret que aquest la faciliti voluntàriament a la persona reclamant.

A la vista les consideracions anteriors, és procedent desestimar la Reclamació en relació amb la part corresponent als apartats 2 i 3 de la sol·licitud, ja que la resposta donada per l'Ajuntament és ajustada a l'ordenament jurídic i el dret d'accés a la informació pública no empara a la persona reclamant per accedir a informació futura.

6. 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 14 de maig de 2020, resol per unanimitat:

1. Desestimar parcialment la Reclamació 137/2020, en relació amb els apartats 2 i 3 de la sol·licitud, perquè demanen informació futura, que no existeix en poder de l'Administració quan es presenta la sol·licitud.
2. Declarar la pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació 137/2020 perquè la informació sol·licitada per la persona reclamant per l'apartat 1 de la sol·licitud ja li ha estat facilitada.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 137/2020 i 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.