

Resolució 270/2023, de 17 de març

Número d'expedient de la Reclamació: 117/2023

Administració reclamada: Ajuntament del Vendrell

Informació reclamada: Projecte d'ampliació de l'Hospital Comarcal.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: Aquesta Comissió ja s'ha pronunciat anteriorment en el sentit que no es pot considerar que un document està en curs d'elaboració pel fet que no estigui definitivament aprovat, si el document està finalitzat com a tal, i el fet que l'Ajuntament hagi iniciat els tràmits d'aprovació del projecte sembla indicar ben a les clares que ha rebut el projecte acabat i complet, sobre el qual ara li pertocarà pronunciar-se. Per tant, es tracta d'un document acabat, i com a tal, amb independència que estigui en curs de tramitació per a la seva aprovació definitiva, és informació pública en poder de l'Ajuntament, d'acord amb l'article 2.b LTAIPB, sobre el qual es projecta el dret d'accés reconegut a l'article 18.1 LTAIPBG. Aquest dret d'accés no pot ser supeditat ni postposat als ulteriors tràmits d'informació pública a què s'hagi de sotmetre el projecte en el procés d'aprovació, ni poden fonamentar una desestimació de la mateixa informació sol·licitada en un procediment d'accés emparat en l'LTAIPBG, perquè un i altre procediment responen a diferents objectius i lògiques i no poden considerar-se incompatibles. A banda de les consideracions anteriors que posen en dubte que es tracti d'un document en curs d'elaboració, cal analitzar el segon element de justificació de l'Ajuntament per a la inadmissió, consistent en que serà sotmès a un proper procés de publicació general. La referència de l'Ajuntament a la pròxima publicació general, a més de no contenir la concreció temporal requerida per l'article, sembla pretendre substituir el supòsit legal d'obligada publicitat activa inclosa al títol II de l'LTAIPBG, per un futur tràmit de publicitat general del projecte en el tràmit d'informació o audiència públiques en el marc del procediment d'aprovació del planejament, el què no resulta adequat a l'LTAIPBG per inadmetre la sol·licitud. En tot cas, l'Ajuntament podrà substituir l'accés amb còpia per una accés amb vista del projecte, per evitar-ne difusions incontrolades abans que sigui aprovat.

Paraules clau: Ajuntaments. Entitats ciutadanes. Urbanisme. Projectes. Hospitals. Reclamació contra silenci. Inadmissió extemporània. Informació en curs d'elaboració. Informació de propra publicació.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 3 de febrer de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 117/2023, presentada per una entitat veïnal contra l'Ajuntament del Vendrell, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no 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 9 de desembre de 2022 l'entitat reclamant va presentar un escrit al registre electrònic de l'Ajuntament del Vendrell sol·licitant la informació següent: "Una copia del projecte d'ampliació de l'hospital comarcal que ha presentat la Xarxa Hospitalària Santa Tecla a urbanisme".
3. La reclamació, presentada el 9 de desembre de 2022, fa constar que no ha rebut cap resposta de l'Administració a la seva sol·licitud.
4. El 8 de febrer de 2023 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. S 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.
5. El 9 de febrer de 2023 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament del Vendrell 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.
6. El 2 de març de 2023 la GAIP rep la resolució de l'Ajuntament del Vendrell inadmetent la sol·licitud d'informació ja que el projecte d'obres d'ampliació de l'hospital comarcal reclamat es trobaria encara en curs d'elaboració i, fent constar que un cop sigui definitiu, es procedirà a la seva aprovació seguint els tràmits legalment establerts, inclosos el d'informació i audiència públiques. S'aporta l'evidència de notificació d'aquesta resolució a la persona reclamant en data 2 de març del 2023.

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. Informació en curs d'elaboració i de propera publicació.

L'Ajuntament ha justificat la inadmissió extemporània de la sol·licitud d'informació en què és informació en curs d'elaboració i de propera publicació general, tot indicant que encara no ha estat objecte d'aprovació definitiva, i que quan s'aprovi, es publicarà en tràmit d'informació i audiència públiques.



Aquesta Comissió ja s'ha pronunciat anteriorment en el sentit que no es pot considerar que un document està en curs d'elaboració pel fet que no estigui definitivament aprovat, si el document està finalitzat com a tal, i el fet que l'Ajuntament hagi iniciat els tràmits d'aprovació del projecte sembla indicar ben a les clares que ha rebut el projecte acabat i complet, sobre el qual ara li pertocarà pronunciar-se.

Per tant, es tracta d'un document acabat, i com a tal, amb independència que estigui en curs de tramitació per a la seva aprovació definitiva, és informació pública en poder de l'Ajuntament, d'acord amb l'article 2.b LTAIPB, sobre el qual es projecta el dret d'accés reconegut a l'article 18.1 LTAIPBG.

Aquest dret d'accés no pot ser supeditat ni postposat als ulteriors tràmits d'informació pública a què s'hagi de sotmetre el projecte en el procés d'aprovació, ni poden fonamentar una desestimació de la mateixa informació sol·licitada en un procediment d'accés emparat en l'LTAIPBG, perquè un i altre procediment responen a diferents objectius i lògiques i no poden considerar-se incompatibles.

A banda de les consideracions anteriors que posen en dubte que es tracti d'un document en curs d'elaboració, cal analitzar el segon element de justificació de l'Ajuntament per a la inadmissió, consistent en que serà sotmès a un proper procés de publicació general. Aquest supòsit d'inadmissió no és una reproducció fidel de la previsió legal de l'article 29.1.c), que no fa referència a la publicació general, sinó a la publicació en règim de publicitat activa obligada pel títol II de l'LTAIPBG.

Efectivament, aquell precepte estableix que poden ser inadmeses les sol·licituds d'informació "Si la informació que demanen és en fase d'elaboració i s'ha de fer pública, d'acord amb les obligacions de transparència del títol II, dins el termini de tres mesos." . La referència de l'Ajuntament a la pròxima publicació general, a més de no contenir la concreció temporal requerida per l'article, sembla pretendre substituir el supòsit legal d'obligada publicitat activa inclosa al títol II de l'LTAIPBG, per un futur tràmit de publicitat general del projecte en el tràmit d'informació o audiència públiques en el marc del procediment d'aprovació del planejament, el que no resulta adequat a l'LTAIPBG per inadmetre la sol·licitud.

En tot cas, l'Ajuntament podrà substituir l'accés amb còpia per una accés amb vista del projecte, per evitar-ne difusions incontrolades abans que sigui aprovat.

En conseqüència, s'estima la reclamació i es declara el dret de l'entitat veïnal a accedir amb vista al projecte reclamat.

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 17 de març de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 117/2023 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació indicada a l'antecedent 2.
2. Requerir a l'Ajuntament del Vendrell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
3. Requerir a l'Ajuntament del Vendrell a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
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 117/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

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.