

Resolució 312/2019, de 30 de maig

Número d'expedient de la reclamació: 127/2019

Administració reclamada: Consell Comarcal del Baix Camp

Informació reclamada: Diversa informació relativa al Consell Esportiu del Baix Camp.

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

Resum: L'Administració reclamada ha facilitat 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 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.

Paraules clau: Consell Comarcal. Electe local. Esports. Contractes. Entitat privada. Reclamació contra silenci. Informació pública. Manca parcial d'objecte. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte,

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 7 de març de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 127/2019, presentada per electe local membre del Consell Comarcal del Baix Camp contra aquesta administració, en relació amb la informació 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 29 de gener de 2019, la persona reclamant, en qualitat del membre del Consell Comarcal del Baix Camp, sol·licita obtenir la següent informació:

“Llistat amb els noms dels integrants que conformen l'assemblea general del Consell Esportiu del Baix Camp.

Llistat amb els noms i càrrecs dels integrants de la comissió directiva del Consell Esportiu del Baix Camp.

Detall de les subvencions que el Consell Comarcal del Baix Camp ha lliurat al Consell Esportiu del Baix Camp durant els anys 2014 i 2015, així com el detall de la motivació o justificació d'aquestes subvencions.



Còpia de les condicions particulars de la pòlissa d'assegurances número [...] de la companyia Mapfre que té contractada el Consell Esportiu del Baix Camp, així com informació que detalli el procediment seguit per a la contractació de la mateixa (concurso públic, procediment negociat, etc.).

Informació que detalli el procediment seguit per a la contractació per part del Consell Esportiu del Baix Camp de la pòlissa d'assegurances de la Unió de Consells Esportius de Catalunya (UCEC)".

3. La Reclamació, presentada el 5 de març de 2019, indica que no ha rebut resposta per part del Consell Comarcal i exposa que ha demanat aquesta informació per dur a terme la seva tasca de conseller del Consell Comarcal del Baix Camp.
4. El 13 de març de 2019, la GAIP comunica la Reclamació al Consell Comarcal del Baix Camp 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.
5. El 29 de març de 2019 Consell Comarcal del Baix Camp informa a la GAIP que el passat 5 de febrer de 2019 va notificar la documentació a la persona reclamant mitjançant la plataforma eNotum. Que el dia 19 de febrer li va adreçar un correu electrònic en el qual li recordava que tenia pendent d'acceptar la notificació de la documentació posada a la seva disposició el 5 de febrer. Que, en no rebre cap resposta per part de la persona reclamant, li ho va exposar al Portaveu del grup de Ciutadans del Consell Comarcal del Baix Camp i li va fer arribar a ell la documentació mitjançant un correu electrònic el 15 de març de 2019.
6. El 2 d'abril de 2019, la GAIP posa a disposició de la persona reclamant la informació que li ha fet arribar el Consell Comarcal per tal que pugui formular les al·legacions que consideri adients dins del termini de cinc dies.
7. El 5 d'abril de 2019 la persona reclamant s'adreça a la Comissió per fer constar que no està conforme amb la documentació rebuda, que és parcial i que li manca la informació següent: "Còpia de les condicions particulars de la pòlissa d'assegurances número [...] de la companyia Mapfre que té contractada el Consell Esportiu del Baix Camp, així com informació que detalli el procediment seguit per a la contractació de la mateixa (concurso públic, procediment negociat, etc.). I a la informació que detalli el procediment seguit per a la contractació per part del Consell Esportiu del Baix Camp de la pòlissa d'assegurances de la Unió de Consells Esportius de Catalunya (UCEC)".
8. L'11 d'abril de 2019 la Comissió trasllada les al·legacions formulades per la persona reclamant al Consell Comarcal i li demana que faci arribar les seves consideracions al respecte.
9. El 17 d'abril de 2019 el Consell Comarcal del Baix Camp informa de que el Consell Comarcal del Baix Camp no disposa de la pòlissa d'assegurança que es reclama, i que no ha participat en la tramitació d'aquest ni de cap altre procediment de contractació del Consell Esportiu del Baix Camp,



considerant que és un ens amb personalitat jurídica pròpia i de naturalesa privada (d'acord amb els seus estatuts, que annexa); que compta amb pressupost propi, que no es consolida amb el del Consell Comarcal ni s'integra en l'expedient del compte general; que actua amb plena capacitat jurídica i responsabilitat pròpies, i amb el qual l'uneixen relacions de col·laboració en el marc de dos convenis subscrits per a la promoció d'activitats esportives i per a la gestió de serveis en matèria educativa, dels quals en dóna detall. Que el Consell Comarcal ha lliurat ja la informació que estava en la seva possessió, i que ha traslladat al Consell Esportiu la petició del grup municipal, per tal que aquest grup es posi en contacte amb aquella entitat privada per obtenir la informació.

10. El 8 de maig de 2019, la GAIP notifica electrònicament a la persona reclamant aquestes al·legacions del Consell Comarcal, tot informant-lo que, si no manifesta res en contra dins del termini de cinc dies, es procedirà a finalitzar el procediment.

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".

La reclamació es presenta per part d'una persona membre del Consell Comarcal. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació (tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions, la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016), ja que, tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG disposa que la normativa de transparència s'apliqui supletòriament en aquells casos, com aquest, en que existeixi un règim d'accés especial regulat per la seva normativa específica (en aquets cas, la de règim local). Aquesta aplicació supletòria de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones electes si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa, tal i com s'ha fonamentat en diverses resolucions de la GAIP (entre moltes d'altres, la Resolució de la Reclamació 4/2016).

D'acord amb això, la GAIP considera admissibles les reclamacions presentades per una persona electe local, per bé que hi aplicarà, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC), especialment si és més favorable, i supletòriament l'LTAIPBG.



La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32, i 33 RGAIP i, per tant és admissible a tràmit.

2. *Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació*

Els antecedents posen de manifest que el Consell Comarcal ha facilitat durant la tramitació del procediment, part de la informació sol·licitada, la qual cosa comporta que, en relació amb aquesta informació, la reclamació hagi perdut el seu objecte. És el cas de la informació següent: Llistat amb els noms dels integrants que conformen l'assemblea general del Consell Esportiu del Baix Camp; Llistat amb els noms i càrrecs dels integrants de la comissió directiva del Consell Esportiu del Baix Camp; Detall de les subvencions que el Consell Comarcal del Baix Camp ha lliurat al Consell Esportiu del Baix Camp durant els anys 2014 i 2015, així com el detall de la motivació o justificació d'aquestes subvencions.

De conformitat amb les al·legacions de la persona reclamant de data 5 d'abril de 2019, doncs, la reclamació es manté només en relació amb la informació següent:

- còpia de les condicions particulars de la pòlissa d'assegurances número [...] de la companyia Mapfre que té contractada el Consell Esportiu del Baix Camp, així com informació que detalli el procediment seguit per a la contractació de la mateixa (conkurs públic, procediment negociat, etc.).
- informació que detalli el procediment seguit per a la contractació per part del Consell Esportiu del Baix Camp de la pòlissa d'assegurances de la Unió de Consells Esportius de Catalunya (UCEC)".

El Consell Comarcal reclamat ha reiterat durant la tramitació d'aquest procediment que el Consell Esportiu del Baix Camp és un ens de naturalesa privada, amb personalitat jurídica diferenciada del Consell Comarcal, que contracta directament amb càrrec al seu pressupost propi, aportant els Estatuts que ho acrediten. D'acord amb això, el procediment de contractació de la pòlissa d'assegurances s'ha de regir pel dret privat i no per la legislació de contractació del sector públic, i és aliè al Consell Comarcal, de manera que no en pot donar més informació que la que ja ha facilitat.

Aquesta explicació dona resposta a la petició d'informació del procediment de contractació seguit pel Consell Esportiu del Baix Camp per a la contractació de les pòlisses d'assegurances. Pel que fa a la còpia del plec de condicions particulars de la pòlissa contractada, el Consell Comarcal afirma que no en disposa ja que no és informació relacionada amb la seva pròpia contractació, sinó referida a un contracte d'una entitat privada que no presta serveis per compte del Consell Comarcal, i res al·lega en contrari la persona reclamant. Essent així, no es pot considerar informació pública en els termes en què la defineix l'article 2.b LTAIPBG i, per tant, quedaria fora de l'abast del dret d'accés de la persona reclamant i s'ha de desestimar la reclamació en aquesta part.



3. *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 30 de maig de 2019, resol per unanimitat:

1. Finalitzar la Reclamació 127/2019, per la desestimació parcial de la reclamació en relació amb el contracte subscrit per una entitat privada, i la pèrdua de l'objecte de la reclamació en haver lliurat l'Administració la informació de què disposava.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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.