

## **Resolució 321/2020, de 2 de juliol**

**Número d'expedient de la reclamació:** 113/2020

**Administració reclamada:** Ajuntament de Banyeres del Penedès

**Informació reclamada:** Diversa informació relativa a actes administratius aprovats per l'Ajuntament sobre el Decret d'alcaldia número 2019-9981 corresponent a l'expedient número 443/2019.

**Sentit de la resolució:** Estimació parcial

**Resum:** No es resol, doncs, de manera limitativa ni restrictiva de l'accés, si bé el fet de no lliurar la informació que es reclama amb la presumpció de què ja la coneix la persona reclamant podria ser qüestionable, ja que res li impedeix demanar-la de nou per tal d'obtenir de l'Ajuntament la constància de què no hi ha altra informació diferent. Serien, per exemple, actes recaiguts sobre el Decret objecte de reclamació totes les comunicacions intercanviades entre el Síndic i l'Ajuntament en relació amb aquest Decret, així com les que se n'hagin derivat (decisió de despublicar el Decret, o d'anonimitzar-lo) i també la còpia de la sol·licitud d'informe adreçada a la Diputació de Tarragona, i per tant, s'haurien de lliurar a la persona reclamant en atenció a la sol·licitud d'informació que porta causa d'aquesta reclamació, juntament amb la manifestació de què no hi ha d'altres actes recaiguts sobre el Decret al marge dels lliurats. Pel que fa als actes que es puguin adoptar d'ara en endavant arran de l'informe de la Diputació de Tarragona, no formarien part de l'objecte d'aquesta reclamació, que està limitada temporalment a la informació preexistent, per bé que no hi ha dubte de què, cas que s'adoptessin, la persona reclamant tindria dret a tenir-ne coneixement, com a persona afectada directament per les accions judicials que es valora d'adoptar.

**Paraules clau:** Ajuntament. Persona interessada. Actes administratius. Reclamació contra manca de lliurament.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. L'11 de febrer de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 113/2020, presentada contra l'Ajuntament de Banyeres del Penedès en relació amb la sol·licitud d'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 7 de gener de 2020 la persona reclamant va presentar una sol·licitud d'accés a la informació pública davant de l'Ajuntament de Banyeres del Penedès, en la qual, després de d'invocar l'LTAIPBG, demanava el següent: "1r- Sol·licito accés a la informació sobre tots els actes administratius que hagin pogut recaure sobre l'irregular i arbitrari decret



d'alcaldia núm. 2019-0081 corresponent a l'expedient núm. 443/2019, fins a l'actualitat, que causa un irreparable dany a la meva imatge i honor. 2n- Així mateix, com afectat, sol·licito accés a la informació de qualsevol sol·licitud administrativa promoguda per l'alcalde Sr. [...], a la persona responsable del departament de tecnologia i manteniment del Consell Comarcal, Sr. [...], en relació amb l'irregular decret esmentat i els seus efectes”.

3. El 6 de febrer de 2020 l'Ajuntament de Banyeres el Penedès respon aquella sol·licitud indicant el següent: “Al respecte, em complau comunicar-vos que s'està a l'espera d'un informe jurídic sol·licitat al Servei d'Assistència Municipal de la Diputació de Tarragona sobre la possible irregularitat o il·legalitat de les seves actuacions envers aquesta administració. Respecte al Cap del Departament de Tecnologia i Manteniment del Consell Comarcal del Baix Penedès, aquest Ajuntament no ha promogut cap altra actuació que vostè no conegui. En data 14 de juny de 2019, el tècnic va elaborar un informe, del qual se li va traslladar còpia a vostè en data 18 de juny de 2019. Tanmateix, com deu saber, s'ha donant resposta a les dues queixes que ha plantejat en els darrers mesos davant el Síndic de Greuges i davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) en relació a l'expedient de referència. La resposta a aquests organismes s'ha fet mitjançant el trasllat de dues resolucions d'alcaldia, que es troben publicades al Portal de Transparència (...)”.
4. L'escrit de reclamació, de l'11 de febrer de 2020, es motiva en què la resposta de l'Alcalde a la sol·licitud presentada seria “arbitraria en el sentit de contradictòria amb el dret”, i que no proporciona els actes administratius sol·licitats recaiguts sobre el Decret d'alcaldia 2019-0081, corresponent a l'expedient 443/2019, fet que, com a part afectada que és, li produeix “indefensió i evitant així que es pugui procedir objectivament i interposar davant la seu que correspongui denúncia, querella, demanda, reclamació, etc.”.
5. El 18 de febrer de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella on s'exposin els antecedents i fonaments de dret, indicant, si s'escau, l'aplicació d'algun dels límits establerts per l'article 21 de l'LTAIPBG i la part de la informació que en quedaria afectada, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la què deriva i la identificació de les terceres persones que resultin afectades per l'accés que es reclama, si n'hi ha.
6. El 21 de febrer de 2020 la persona reclamant presenta davant la Comissió més al·legacions en el mateix sentit de les consideracions que fa constar al formulari de la Reclamació.



7. El 10 de març de 2020 l'Ajuntament de Banyeres del Penedès notifica a la Comissió la petició d'ampliació del termini de quinze dies per atendre el requeriment de la GAIP d'aportar informe jurídic sobre la reclamació i l'expedient corresponent, atenent a l'existència d'assumptes administratius de caràcter urgent.
8. L'11 de març de 2020 la Comissió atorga l'ampliació de termini sol·licitada per la meitat del termini inicial, és a dir, per 7 dies més, que finalitzarien el 20 de març.
9. El 31 de març de 2020, la Comissió s'adreça a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès per fer un seguiment del requeriment d'aportar informe i l'expedient relatiu a la reclamació.
10. El 8 d'abril de 2020 l'Ajuntament de Banyeres del Penedès respon a la Comissió que el termini ampliat de què disposava per aportar l'informe i l'expedient de la reclamació va quedar interromput amb l'entrada en vigor del Reial Decret 462/2020, de 14 de març, que suspenia el còmput dels terminis administratius, i que l'afectació de l'organització de treball de l'Ajuntament derivada de la crisi sanitària els impedia donar una data per atendre el requeriment esmentat.
11. El 9 d'abril la Comissió informa a la persona reclamant d'aquestes circumstàncies i li comunica que "els terminis del procediment restaran suspesos mentre duri la vigència del Reial decret 463/2020, de 14 de març i resoldrem la Reclamació quan disposem de la informació de l'Ajuntament. Per tant, no l'ha d'entendre desestimada per silenci si transcorreguts dos mesos des de la presentació de la Reclamació la GAIP no ha acordat la resolució".
12. El 10 de juny de 2020 la GAIP s'adreça a l'Ajuntament per recordar-li el requeriment notificat al 18 de febrer i l'adverteix que si no rep la l'informe i l'expedient de tramitació de la sol·licitud d'informació, el Ple de la Comissió resoldrà la Reclamació sense haver pogut tenir en compte el seu posicionament. En resposta a aquest advertiment comunica que als propers dies farà arribar la documentació requerida a la Comissió.
13. El 16 de juny de 2020 l'Ajuntament de Banyeres del Penedès fa arribar l'informe jurídic sol·licitat en el qual exposa que per a donar resposta a la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada per la persona reclamant, tal i com ja el van informar el 6 de febrer de 2020, es va sol·licitar un informe jurídic a la Diputació de Tarragona, que va ser emès el 5 de març de 2020, i el fa arribar a la Comissió i a la persona reclamant, com a part interessada a l'expedient. Adjunt a l'informe aporta la documentació facilitada a la persona reclamant.

Quant a l'expedient, està conformat, per decisió de l'Ajuntament motivada en què aquest procediment en derivaria d'aquells, pel procediment previ de sol·licitud d'informació que va donar lloc a la Reclamació davant d'aquesta Comissió 311/2019, que va finalitzar per la



Resolució de la GAIP 379/2019, de 20 de juny; per la queixa Q-6375-2019 formulada per la mateixa persona reclamant al Síndic de Greuges i l'expedient que en va derivar, a més de per les actuacions derivades de la sol·licitud que porta causa directa d'aquesta reclamació, que finalitzen amb la rebuda de l'informe sol·licitat als serveis jurídics de la Diputació de Tarragona sembla que amb data 1 d'octubre de 2019, i emès finalment el 5 de març de 2020, sobre la legalitat de l'actuació de la persona reclamant en tant que impulsora d'una entitat que fa públic un portal de transparència paral·lel al municipal i l'encaix d'aquella entitat en les obligacions i estatus de Grups d'Interès, d'acord amb la legislació de transparència, que segons informa l'Ajuntament, ja hauria estat enviat també a la persona reclamant i que constitueix l'únic acte administratiu nou recaigut en el marc de l'expedient relatiu al Decret d'Alcaldia 2019-0081, més enllà dels actes previs que el van motivar i dels què ja en va ser notificada la part reclamant en el marc del procediment d'accés a la informació que en va portar causa i que va portar a la Reclamació 311/2019, i del procediment de queixa davant del Síndic abans esmentat del què, també, com a promotor, en va estar informat.

## 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'accés a informació pública adreçada a una administració obligada per la legislació de transparència, com l'Ajuntament de Banyeres del Penedès (article 3.1.a LTAIPBG).

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

## **2. Sobre l'objecte de la reclamació**

La sol·licitud demanava, com a persona afectada, accés a la informació següent: tots els actes administratius que hagin pogut recaure sobre el Decret d'alcaldia núm. 2019-0081 corresponent a l'expedient de sol·licitud d'informació davant l'Ajuntament núm. 443/2019, fins a l'actualitat, i qualsevol sol·licitud administrativa promoguda per l'alcalde a la persona responsable del departament de tecnologia i manteniment del Consell Comarcal, en relació amb aquell decret i els seus efectes. S'ha d'entendre que en dir actes administratius recaiguts “sobre” el Decret fins



a l'actualitat fa referència als que s'han originat arran d'ell, i no pas als anteriors que en serien els antecedents, que en tot cas, en tractar-se d'un procediment instat per la mateixa persona reclamant, ja n'hauria estat informat com a part.

El Decret d'Alcaldia a què fa referència la sol·licitud, 2019-0081, de 17 de juny, disposava el següent:

“PRIMER. Indicar que la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada pel Sr [la persona ara reclamant] es va resoldre per Decret d'Alcaldia 2019-0057, de data 7 de maig de 2019, i consten a l'expedient els justificants conforme es va notificar al reclamant en data 8 de maig de 2019 per via electrònica, al correu electrònic facilitat per ell mateix en el moment d'iniciar la sol·licitud, en data 29 de març de 2019. No obstant, la notificació consta com rebutjada en no haver accedit el reclamant al contingut de la mateixa en el termini de 10 dies.

SEGON. Significar que en aquests moments ja consta publicat al portal de transparència de l'Ajuntament de Banyeres del Penedès la informació relativa a les retribucions dels càrrecs electes, així com una declaració resum sobre els seus béns patrimonials, tot referit al mandat 2015-2019. Està en tramitació la publicació del registre d'activitats i incompatibilitats dels càrrecs electes.

TERCER. Notificar aquesta resolució a la Comissió de Garantia d'Accés a la Informació Pública (GAIP), traslladant-li tota la documentació sol·licitada al seu requeriment de data 27 de maig de 2019.

QUART. Notificar a l'interessat la present resolució, per via paper, d'acord amb la seva petició de data 27 de maig de 2019, número registre 2019-E-RE-97, a l'adreça postal indicada per ell mateix, traslladant-li els justificants conforme es va practicar la notificació electrònica a l'adreça electrònica facilitada en la seva sol·licitud i també l'informe del Cap del Departament de Tecnologia i Manteniment del Consell Comarcal del Baix Penedès.

CINQUÈ. Significar que aquesta Alcaldia es reserva accions legals, civils i penals, contra el Sr [la persona reclamant] per presumptes i eventuais infraccions com injúria, coacció, amenaça i sobretot abús de dret en el funcionament normal de l'administració, produint col·lapse i entorpidint l'administració ordinària. Aquesta administració es reserva la reclamació civil econòmica corresponent pel dany causat a la imatge corporativa i demana a la Secretaria Municipal informe econòmic sobre la quantificació sobre eventuais danys i perjudicis econòmics causats a aquesta administració, sempre i quan es donin els indicis suficients al respecte.

SISÈ. Donar compte a la Junta de Govern Local i al Ple de la Corporació de la present resolució.”

De la literalitat d'aquest Decret es desprèn que, més enllà dels actes administratius de notificació del procediment que, en la mesura en què la part reclamant n'era promotora, ja n'ha



de tenir constància, la sol·licitud fa referència als actes administratius que hagin derivat del punt quart i del cinquè del Decret, i així ho confirma el fet que en la sol·licitud es faci referència a què perjudicarien la seva imatge i honor, i que la reclamació es fonamenti en la indefensió que li genera no conèixer quins actes s'han generat arran d'això.

El judici de legalitat i de correcció d'aquest punt cinquè del Decret ja va ser objecte de pronunciament del Síndic de Greuges en el marc del procediment de queixa incoat per la pròpia persona reclamant i afectada (Q-6375-2019), i aquesta Comissió comparteix plenament les seves conclusions. En tot cas, més enllà de la valoració del punt cinquè d'aquest Decret d'Alcaldia, el que correspon a aquest procediment és revisar si la decisió administrativa adoptada en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació ara reclamada és adequada a dret.

L'Ajuntament afirma que no hi ha cap acte recaigut sobre aquell decret que prèviament desconegui la persona reclamant, i que s'estava a l'espera de l'informe dels serveis jurídics de la Diputació de Tarragona per a valorar la procedència d'adoptar mesures contra la persona reclamant, informe aquest que es va demanar l'1 d'octubre de 2019 i que no s'emet fins al 5 de març de 2020. I aquest informe, un cop rebut, s'ha traslladat a la persona reclamant. No es resol, doncs, de manera limitativa ni restrictiva de l'accés, si bé el fet de no lliurar la informació que es reclama amb la presumpció de què ja la coneix la persona reclamant podria ser qüestionable, ja que res li impedeix demanar-la de nou per tal d'obtenir de l'Ajuntament la constància de què no hi ha altra informació diferent. Serien, per exemple, actes recaiguts sobre el Decret objecte de reclamació totes les comunicacions intercanviades entre el Síndic i l'Ajuntament en relació amb aquest Decret, així com les que se n'hagin derivat (decisió de despublicar el Decret, o d'anonimitzar-lo) i també la còpia de la sol·licitud d'informe adreçada a la Diputació de Tarragona, i per tant, s'haurien de lliurar a la persona reclamant en atenció a la sol·licitud d'informació que porta causa d'aquesta reclamació, juntament amb la manifestació de què no hi ha d'altres actes recaiguts sobre el Decret al marge dels lliurats. Pel que fa als actes que es puguin adoptar d'ara en endavant arran de l'informe de la Diputació de Tarragona, no formarien part de l'objecte d'aquesta reclamació, que està limitada temporalment a la informació preexistent, per bé que no hi ha dubte de què, cas que s'adoptessin, la persona reclamant tindria dret a tenir-ne coneixement, com a persona afectada directament per les accions judicials que es valora d'adoptar.

Quant a la petició de conèixer qualsevol sol·licitud administrativa promoguda per l'alcalde a la persona responsable del Departament de Tecnologia i Manteniment del Consell Comarcal, en relació amb aquell Decret i els seus efectes, estaria fent referència, en aquest cas, al punt quart del Decret de referència, d'acord amb el qual se li donava trasllat de l'informe emès pel Cap del Departament de Tecnologia i Manteniment del Consell Comarcal del Baix Penedès sobre les



causes del mal funcionament del sistema de notificació electrònica en el seu cas. L'objecte de la reclamació, doncs, seria la sol·licitud feta per l'alcalde al Consell Comarcal, i no pas l'informe emès, que ja va ser notificat, i res obsta perquè es pugui accedir a aquesta informació per tal que la persona reclamant comprovi els termes en què es va formular la consulta i petició d'informe que l'afecta.

D'acord amb l'exposat, s'entén satisfeta la reclamació amb l'expressió de l'Ajuntament de no haver recaigut cap acte sobre el Decret d'Alcaldia 2019-0081 tret de l'informe de la Diputació de Tarragona, que ja s'hauria lliurat a la persona reclamant, i s'estima parcialment la reclamació declarant el dret de la persona reclamant a obtenir la còpia dels actes recaiguts arran del punt cinquè del decret encara que siguin prèviament coneguts per la persona reclamant, així com la còpia de la sol·licitud formulada per l'Alcalde al Consell Comarcal per a l'emissió de l'informe a què fa referència el punt quart del Decret objecte de referència.

### **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 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.



#### **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 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 2 de juliol de 2020 resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir còpia dels actes recaiguts arran del punt cinquè del decret, encara que siguin prèviament coneguts per la persona reclamant, així com la còpia de la sol·licitud formulada per l'Alcalde al Consell Comarcal per a l'emissió de l'informe a què fa referència el punt quart del Decret objecte de referència, en els termes especificats al FJ2.
2. Requerir a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès a informar a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.
4. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 113/2020 i disposar la publicació d'aquesta 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.