

Resolució 323/2021, de 15 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 96/2021

Administració reclamada: Departament de Territori i Sostenibilitat

Informació reclamada: Dades sobre la protecció i l'estudi de l'àliga cuabarrada.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: La informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2 (dades estadístiques, sol·licituds i autoritzacions o denegacions d'activitats científiques, estudis d'impacte ambiental i grups d'interès, tot en relació amb l'àliga cuabarrada a les serres de la Mussara i de Miramar) és sens dubte informació pública, ja que fa referència a actuacions administratives o fetes davant de l'Administració. En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits legals que puguin determinar-ne la denegació. Ni el DTS, ni les terceres persones afectades, han invocat límits de cap mena al dret d'accés a la informació pública; així mateix, l'audiència a les terceres persones afectades no ha posat de manifest cap mena de reticència o d'oposició a l'accés sol·licitat.

Paraules clau: Administració de la Generalitat. Entitats. Protecció dels animals. Medi ambient. Activitat científica. Estudis. Autoritzacions. Reclamació contra silenci. Terceres persones afectades.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 28 de gener de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 96/2021, presentada en representació d'una entitat contra el Departament de Territori i Sostenibilitat (DTS) de la Generalitat de Catalunya, 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 30 de maig de 2018 l'entitat reclamant demana al DTS: 1. Que se'ns faciliti còpia de l'Estadística anual, des de que es tingui constància, de la nidificació de l'Àliga Cuabarrada a les zones de la Serra de la Mussara (Baix Camp) i la serra de Miramar (Conca de Barberà), amb dades sobre nombre de cries que han prosperat anualment i la mortalitat d'aquestes. 2. Que se'ns faciliti còpia de les sol·licituds d'activitat científica anuals presentades per les entitats, biòlegs, aficionats que realitzen estudi o seguiment de l'Àliga Cuabarrada a les zones indicades al punt anterior. 3. Que se'ns faciliti còpia de les concessions d'autorització o denegacions d'activitat científica de les sol·licituds d'activitat



científica anuals presentades per les entitats, biòlegs, aficionats que realitzen estudi o seguiment de l'Àliga Cuabarrada a les zones indicades al punt anterior 4. Que se'ns faciliti còpia dels estudis d'impacte ambiental previ a l'autorització per realitzar l'activitat científica, estudis i/o seguiments a les zones indicades als punts anteriors. 5. Que se'ns comuniqui, quins són els grups d'interès i si estan degudament registrats segons el Decret llei 1/2017, de 14 de febrer, pel qual es crea i regula el Registre de grups d'interès de Catalunya, que puguin incidir en la presa de decisions en matèria de protecció de l'Àguila Cuabarrada.

3. La Reclamació presentada el 28 de gener de 2021 indica que la sol·licitud anterior, que s'hauria fet en dues ocasions, no va ser contestada.
4. El 4 de febrer de 2021 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. 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, mentre duri la Reclamació.
5. El 5 de febrer de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al DTS 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 23 de febrer de 2021 la GAIP rep l'informe i l'expedient del DTS. L'informe assenyala el següent: "Degut a un error administratiu, la sol·licitud d'informació va entrar per registre oficial als Serveis Territorials del Departament de Territori i Sostenibilitat a Tarragona, aquesta va ser enviada des dels Serveis Territorials al Servei de Fauna i Flora en un termini de 5 dies hàbils i per manca de seguiment i desorganització interna aquesta no va ser resposta en temps i forma pel Servei de Fauna i Flora, amb seu a Barcelona. Així mateix, si no s'ha donat la informació sol·licitada a dia d'avui és per l'existència de tercers interessats i perquè prèviament al lliurament de la informació, s'ha de donar trasllat a aquestes persones. Des del Servei de Fauna i Flora procedirem a donar resposta a la informació sol·licitada. No obstant això, com es té constància de dades estadístiques de parelles d'àligues cuabarrades en aquestes dues Serres des de l'any 1984, previ contacte amb el Sr. xxxx, s'ha acordat amb ell que se li proporcionarà tota aquella informació que té el Servei de Fauna i Flora entre els anys 2010 i 2020. Al respecte d'aquesta informació i tal com s'ha esmentat anteriorment, hi ha dades de terceres persones afectades per accés a aquesta informació sol·licitada (sol·licituds i autoritzacions concedides per a la captura i observació d'àligues cuabarrades en aquestes dues Serres), en virtut de l'article 31.1 de la



Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern”. Tot seguit ofereix una llista de les persones afectades per la sol·licitud.

7. El 24 de febrer de 2021 la GAIP trasllada l'informe, sense dades personals, a l'entitat reclamant.
8. El 24 de febrer de 2021 la GAIP demana al DTS que l'informi tan bon punt faciliti a l'entitat reclamant la informació sol·licitada.
9. El 25 de febrer de 2021 el DTS comunica a la GAIP que la Comissió hauria de donar audiència a les terceres persones afectades per la Reclamació prèviament a facilitar a l'entitat reclamant la informació sol·licitada.
10. Entre el 2 i el 7 de març de 2021 la GAIP notifica la Reclamació a les terceres persones afectades, a les què dona un termini de 10 dies per formular-hi al·legacions. Transcorregut a bastament aquest termini, no consta a la GAIP la recepció de cap al·legació.
11. El 2 de març de 2021 la GAIP notifica a les parts la suspensió del termini per resoldre ocasionada pel trasllat de la Reclamació a les terceres persones afectades.

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. Dret d'accés a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2 (dades estadístiques, sol·licituds i autoritzacions o denegacions d'activitats científiques, estudis d'impacte ambiental i grups d'interès, tot en relació amb l'àliga cuabarrada a les serres de la Mussara i de Miramar) és sens dubte informació pública, ja que fa referència a actuacions administratives o fetes davant de l'Administració. En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits legals que puguin determinar-ne la denegació. Ni el DTS, ni les terceres persones afectades, han invocat límits de cap mena al dret d'accés a la informació pública; així mateix, l'audiència a les terceres persones afectades no ha posat de manifest cap mena de reticència o d'oposició a l'accés sol·licitat.



A la vista de les anteriors consideracions, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2.

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 15 d'abril de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 096 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2.
2. Requerir al DTS que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.



3. Requerir al DTS 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 96/2021 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 adreça 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.