

## **Resolució 346/2020, de 9 de juliol**

**Número d'expedient de la reclamació:** 193/2020

**Administració reclamada:** Ajuntament de Cubelles

**Informació reclamada:** Documentació relacionada amb la llicència d'obres i amb la llicència d'obertura d'un local.

**Sentit de la resolució:** Estimació

**Resum:** Tant la llicència d'activitats com la d'obres són, sens dubte, informació pública en poder de l'Ajuntament, ja que és documentació emesa per ell en ús de les seves atribucions d'ordenació i autorització d'activitats i obres sobre la què no s'endevina que pugi pesar-hi cap restricció a l'accés a la informació, més enllà de l'omissió de les dades personals innecessàries o redundants de les persones físiques que hagin actuat en representació de la persona jurídica que hagi sol·licitat les obres o l'activitat, si escau. Per al cas que no existeixi aquesta informació, perquè l'Ajuntament no hagi autoritzat les obres o l'activitat, correspondria fer-ho constar expressament en resposta a la sol·licitud d'informació. Tot i que la manca de col·laboració de l'Ajuntament no ha permès identificar les terceres persones afectades (que, en principi, serien els titulars de les llicències d'obres i d'activitat) als efectes de traslladar-los la reclamació per a què hi puguin fer al·legacions, el cert és que l'estimació del dret d'accés no pot ser condicionat al seu consentiment, ni s'endevina cap límit legal aplicable per a restringir-ne l'accés, tenint en compte que es tracta d'autorització per a les obres i per a l'activitat que es realitza en un establiment públic, màxim quan qui ho demana és una persona directament afectada per ella, en tant que veí de l'edifici on es desenvolupa.

**Paraules clau:** Ajuntament. Llicències. Obres. Activitats. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. El 21 de març de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 193/2020, presentada contra l'Ajuntament de Cubelles 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 10 de febrer de 2020 la persona reclamant presenta davant l'Ajuntament de Cubelles la sol·licitud d'informació següent: "documentació relacionada amb la llicència d'obres i la llicència d'obertura del local ubicat a l'avinguda...".
3. La persona reclamant manifesta que presenta la Reclamació ja que no hauria rebut la informació sol·licitada, a l'hora que la fonamenta en què és "un veí afectat per les eventuais molèsties que



es puguin derivar de l'activitat (rostitseria) ja que sóc propietari de l'immoble ubicat a la mateixa adreça”.

4. El 24 de març de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cubelles 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'LTAI PBG 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. També li demana que si l'afectació del personal derivada de les mesures de confinament impedeixen aconseguir amb el termini fixat, ho comuniqui a la Comissió.
5. El 2 d'abril de 2020 l'Ajuntament de Cubelles comunica a la Comissió el Decret d'Alcaldia número 2020/235 el qual exposa que en el termini comprès entre el 10.02.2020 al 10.03.2020 no es disposava als Serveis Tècnics Municipals del projecte de l'activitat per l'obertura del local indicat. Així mateix, informa que la persona reclamant, el 12 de març de 2020, realitza una “vista als Serveis Tècnics Municipals i es va posar en el seu coneixement que no es disposava de la documentació relativa a l'expedient d'obertura de l'activitat (projecte) del local esmentat”. Afegeix que: “vist que l'afectació del personal derivat de les mesures de confinament, impedeixen d'aconseguir amb el termini fixat” cita els articles 21 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local (LRBRL) i 53 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya i resol:  
  
“Primer.- Constatar la suspensió del termini administratiu per a la tramitació de la sol·licitud d'accés a la informació pública (Llei de Transparència) presentada pel Sr. [...], de l'expedient de llicència d'obres i de llicència d'obertura del local situat a l'Av. [...].  
  
Segon.- L'anterior termini queda interromput fins que finalitzi la vigència de la suspensió de terminis establerta a 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, o les seves possibles pròrrogues.  
  
El còmput dels terminis es reprendrà en el moment en què perdi la suspensió de terminis establerta a l'esmentat Reial Decret o les possibles pròrrogues”.  
  
Finalment, disposa que notifica aquest Decret a la GAIP i a la persona reclamant.
6. El 29 de juny, un cop depassat àmpliament el termini per atendre el requeriment de la GAIP tenint en consideració que la suspensió de terminis establerta pel Real Decret 463/2020, de 14 de març, invocada per l'Ajuntament, havia perdut la seva vigència l'1 de juny, la GAIP reclama l'expedient l'informe i la identificació de terceres persones afectades, si n'hi ha. A data d'aquesta resolució, l'Administració no ha donat cap resposta.



## 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 substitueixen 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 Cubelles (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. Manca de col·laboració amb la GAIP**

L'Ajuntament reclamat no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat la informació requerida per aquesta Comissió, incomplint així el deure de col·laboració de les administracions amb la GAIP que estableix l'article 33.4 RGAIP, de conformitat amb el qual les administracions reclamades han d'aportar dins el termini de quinze dies còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

L'article 33.6 RGAIP disposa que la manca de remissió de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeixen que aquesta continuï amb la tramitació, i considerant que la persona reclamant ja s'ha vist perjudicada pel silenci de l'Ajuntament en el procediment previ de sol·licitud d'informació i que una nova dilació en la resolució d'aquest procediment de reclamació agreujaria injustificadament aquest perjudici, s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de l'Ajuntament de Cubelles, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

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

Tant la llicència d'activitats com la d'obres són, sens dubte, informació pública en poder de l'Ajuntament, ja que és documentació emesa per ell en ús de les seves atribucions d'ordenació i autorització d'activitats i obres sobre la què no s'endevina que pugi pesar-hi cap restricció a l'accés a la informació més enllà de l'omissió de les dades personals innecessàries o redundants de les persones físiques que hagin actuat en representació de la persona jurídica que hagi sol·licitat les obres o l'activitat, si escau. Per al cas que no existeixi aquesta informació, perquè l'Ajuntament no hagi autoritzat les obres o l'activitat, correspondria fer-ho constar expressament en resposta a la sol·licitud d'informació.

Tot i que la manca de col·laboració de l'Ajuntament no ha permès identificar les terceres persones afectades (que, en principi, serien els titulars de les llicències d'obres i d'activitat) als efectes de



traslladar-los la reclamació per a què hi puguin fer al·legacions, el cert és que l'estimació del dret d'accés no pot ser condicionat al seu consentiment, ni s'endevina cap límit legal aplicable per a restringir-ne l'accés, tenint en compte que es tracta d'autorització per a les obres i per a l'activitat que es realitza en un establiment públic, màxim quan qui ho demana és una persona directament afectada per ella, en tant que veí de l'edifici on es desenvolupa.

En conseqüència, la reclamació ha de ser estimada i correspon declarar el dret de la persona reclamant a accedir a la llicència d'obres i d'activitat del local comercial identificat a la sol·licitud.

#### **4. 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.

#### **5. 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 9 de juliol de 2020, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la llicència d'obres i d'activitats sol·licitada a l'Ajuntament de Cubelles, indicada a l'antecedent 2 d'aquesta Resolució.
2. Requerir a l'Ajuntament de Cubelles 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 Cubelles 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 193/2020 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

---

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i 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](mailto: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](http://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.