

Resolució 348/2018, de 21 de novembre

Número d'expedient de les Reclamacions: 368/2018, 369/2018 i 370/2018 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires

Informació reclamada: Estudi de viabilitat del complex esportiu municipal. Pla de millora de l'estructura organitzativa municipal. Informes tècnics sobre el servei d'abastament d'aigua, depuració i clavegueram.

Sentit de la Resolució: Estimació

Resum: El dret d'accés a la informació es projecta, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG, sobre tota la informació que estigui en poder de l'Administració, estigui o no elaborada per ella, que tingui relació amb l'exercici de les seves funcions, i en cap cas es limita a aquella informació que hagi passat un determinat estudi, avaluació o validació tècnica. De la mateixa manera, la recepció formal de l'informe o estudi que hagi estat objecte de contracte té efectes exclusivament en l'àmbit del perfeccionament de l'execució i de requisit per a la facturació, però no està establert enlloc que sigui requisit per a que pugui ser considerada informació pública accessible. Això és encara més rellevant tenint en compte que la persona reclamant és una persona electa del propi consistori, en relació amb la qual el dret a la informació forma part del seu dret fonamental a la participació política i és necessària per a l'exercici de les funcions que li pertocuen de control i seguiment de l'acció municipal.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Informes. Estudis. Plans. Reclamació contra manca de lliurament. Acumulació. Règim especial d'accés. Informació pública.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 5 d'octubre de 2018 tenen entrada a la GAIP les Reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018; presentades per un electe local i formulades totes elles contra l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires, en relació amb les sol·licituds indicades a l'antecedent següent. La persona reclamant declina seguir el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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. Les reclamacions que ara es resolen porten causa de les sol·licituds següents:
 - a. Estudi de viabilitat del complex esportiu municipal (Reclamació 368/2018). La informació havia estat reiteradament sol·licitada, amb data 2 d'abril, 29 de maig i 14 de setembre. A aquesta darrera va respondre l'Ajuntament el 21 de setembre que *"En aquests moments i per tal de poder tancar el document definitivament, s'ha demanat a l'empresa uns aclariments sobre alguns punts que potser caldrà modificar abans de concloure'l. Per tant un cop el tinguem enllestit li podrem facilitar la informació sol·licitada"*.



- b. Documentació relativa al Pla de Millora de l'estructura organitzativa municipal (Reclamació 369/2018). La persona reclamant fa constar que ha demanat aquesta mateixa informació en quatre ocasions consecutives: el 2 d'abril, el 29 de maig, el 2 de juliol i la darrera, el 14 de setembre. A aquesta darrera, objecte de reclamació, l'Ajuntament va respondre el 21 de setembre indicant que *"Li comunico que en aquests moments s'ha demanat a l'empresa una millora del document per ajustar-lo a la realitat actual de l'ajuntament i restem a l'espera del document definitiu. Quan el tinguem li posarem en coneixement"*.
 - c. Diferents informes tècnics de l'empresa SOREA en relació amb l'abastament d'aigua, assenyalats amb els números de registre d'entrada 2018-E-RE-189, 2018-E-RE-190 i 2018-E-RE-323, dels que s'havia informat a diferents Juntes de Govern Local (Reclamació 370/2018). El 14 de setembre es formalitza la sol·licitud, indicant que és reiterativa de les dues prèvies, de dates 11 de juny i 25 de juny, que no havien estat ateses. El 21 de setembre l'Ajuntament va respondre *"Li trameto l'informe lliurat per l'esmentada empresa en data 11 de maig de 2018 [...], que correspon a l'informe trimestral del 4t trimestre de 2017. En quan a la resta d'informes sol·licitats, tal i com ja li vàrem informar i donat que es tracta d'informes molt extensos, encara estan sent revisats pels tècnics corresponents per la seva verificació, un cop acabat aquest tràmit li posarem al seu coneixement"*
3. El 16 d'octubre de 2018 la GAIP comunica a la persona reclamant l'admissió provisional a tràmit de les reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018, li indica la persona responsable de la tramitació i els propers tràmits que se seguiran, així com les dades de contacte electrònic, per si en vol fer-ne el seguiment. En la mateixa data, la GAIP trasllada les Reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018 a l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires i li demana que, dins d'un termini de quinze dies, li remeti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions dutes a terme en relació amb les sol·licituds d'accés en què es fonamenten les reclamacions, i que li en remeti els expedients complets.
4. El 30 d'octubre de 2018, la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Sant Esteve Sesrovires que indica que la regidora i el grup municipal al qual pertany van deixar de formar part del govern municipal el mes de febrer del 2018, i des d'aleshores haurien formulat un total de 52 peticions d'informació, de les quals només 8 continuaven obertes, entre elles les que són objecte d'aquesta resolució, "perquè encara s'hi esta treballant i no tenim totes les dades que fan falta per poder respondre-les, però la resta han estat totes respostes i tancades. Amb això volem deixar constància que mai ens hem negat a facilitar la informació que ens ha sol·licitat, tot i que se'ns fa molt difícil agilitzar algunes gestions que s'han de compaginar amb el dia a dia de l'ajuntament, quan actualment en aquest ajuntament patim una manca important de recursos humans, donat que ens trobem dins d'un pla de sanejament que no ens permet contractar a més personal, tema del qual la Sra. XXXXXX, n'és del tot coneixedora.". Seguidament, i en relació amb cadascuna de les reclamacions que ara es resolen, s'informa del següent:



“Reclamació 368/2018: *Referent a la petició de l'Estudi de Viabilitat del Complex Esportiu*

La Sra. XXXX va fer aquesta petició per primera vegada al més d'abril de 2018 i posteriorment ha fet dues reclamacions més al mes de juny i al mes de setembre, a las quals se li ha respost que encara no tenim aquest estudi recepcionat oficialment per l'ajuntament, donat que encara si esta treballant i no esta conclòs, per tant no li podem facilitar cap copia d'un estudi que encara no tenim.”

Reclamació 369/2018: *Referent a la petició del Pla de Millora Organitzativa Municipal*

La Sra. XXXX, va fer aquesta petició per primera vegada al més d'abril de 2018 i posteriorment ha fet tres reclamacions més als mesos de juny, juliol i setembre, a les quals se li ha respost que encara no tenim aquest pla recepcionat oficialment per l'ajuntament, donat que encara també es continua treballant en aquest tema i per tant no li podem facilitar cap copia perquè encara no la hem rebut.

Reclamació 370/2018: *Referent a uns informes per part de l'empresa Sorea*

En relació a aquest informes volem deixar constància que es tracta de tres informes tècnics, el contingut dels quals, és molt extens i voluminós i que en aquests moments estan en mans dels Serveis Tècnics per ser revisats pel tècnic competent d'aquesta àrea abans de donar la conformitat dels mateixos per poder informar a l'alcaldia.

Per tant quan la Sra. XXXX, va fer aquesta petició per primera vegada al mes de juny de 2018 encara no s'havia conclòs l'anàlisi de cap d'ells i per aquest motiu no se li van lliurar, però després de la reclamació que va formular al mes de setembre, ja li vàrem poder donar un d'ells que ja havia estat validat i la resta li serà lliurada un cop el tècnic conclogui la revisió i comunicui a l'alcaldia la conformitat dels mateixos”

5. En 15 de novembre la persona reclamant fa les al·legacions següents en relació amb l'informe de l'Ajuntament: confirma que han formulat 52 peticions del mes de febrer ençà, però aclareix que 16 d'elles són reiteracions de peticions anteriors no ateses, i que no són 8 sinó 20 les sol·licituds en relació amb les quals no han obtingut, per una raó o altra, la informació. Incideix en què l'exercici de la seva funció representativa requereix conèixer informació del municipi i en què si se li permetés l'accés a la informació no li caldria l'impuls d'aquests procediments per obtenir-la. Pel que fa concretament a les reclamacions que ara es resolen i als estudis que en són objecte, fa les consideracions següents:

Reclamació 368/2018: informa dels antecedents d'aquest estudi i de les relacions mantingudes amb la Diputació de Barcelona amb aquesta finalitat, i de que havien estat convocats per la Diputació de Barcelona per al 8 de febrer amb caràcter previ a la presentació de l'estudi, però que la sortida del govern el dia abans ho havia impedit i que des d'aleshores ha demanat, sense èxit, obtenir aquest estudi.



Reclamació 369/2018: informa que quan estaven a govern van contractar amb la Consultoria COG/consultors de gestió pública) l'elaboració d'un pla de millora de l'estructura organitzativa municipal, considerant que l'Ajuntament no disposava d'un cap de recursos humans. L'estudi de la consultora hauria apuntat cap a un seguit de problemes (sobredimensionament de la plantilla, excessiva laboralització del personal, manca d'especialització dels llocs de responsabilitat, ...) i hauria fet una proposta de millora organitzativa. Afirma la reclamant que l'Ajuntament hauria abonat fins a 4 factures a la consultora en concepte d'honoraris per aquest estudi, i que fins i tot hauria estat presentat al comitè d'empresa de l'Ajuntament a finals de juny, tot i que al seu grup li hauria estat negat.

Reclamació 370/2018: confirma que ja ha rebut l'escrit de SOREA identificat amb el registre 2018-E-RER-323, i reclama els altres dos, que es corresponen amb dos informes elaborats per Sorea (l'empresa guanyadora de la licitació del cicle integral de l'aigua al municipi, que quedava obligada pel contracte a fer una inversió important per millorar la xarxa d'abastament i clavegueram) en què es tractaria de la situació actual de la xarxa de canonades d'abastament d'aigua i de la xarxa de clavegueram i de la inversió necessària i molt urgent per solucionar els problemes del municipi en aquest camp i afirma que és informació a la què tenen dret, com a regidors perquè "a tots els veïns de municipi i que requereix d'una solució molt urgent si no volem que els veïns del municipi acabin recollint aigua amb garrafes en un camió cisterna al mig de la plaça del poble".

Fonaments jurídics

1. Acumulació de les Reclamacions

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques preveu que l'òrgan que tramita un procediment pugui acumular-lo a d'altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima.

Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les reclamacions objecte d'aquesta Resolució, ja que hi ha una identitat de parts i del motiu de la finalització dels procediments.

D'acord amb això, en aplicació dels principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, i vist que de l'acumulació no se'n deriva perjudici per a les parts ni per a l'interès general, resulta oportú i ajustat a Dret l'acumulació de les Reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018.

2. Admissibilitat de les reclamacions

Aquestes Reclamacions han estat presentades per una persona electa local, amb invocació del dret d'accés dels i de les electes locals a la informació de la respectiva entitat regulat per l'article 164 del



Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC).

La invocació i aplicació al cas d'un règim jurídic especial d'accés a la informació, com ho és el dels electes locals a l'empara de la normativa de règim local esmentada, no suposa un obstacle per a l'admissibilitat de les reclamacions que puguin presentar a la GAIP els electes locals davant la limitació o denegació d'accés a informació relativa a la seva corporació local, tal i com ve assenyalant la GAIP des de la Resolució d'11 de febrer de 2016, sobre la Reclamació 4/2016, considerant que la Disposició Addicional Primera.2 LTAIPBG preveu l'aplicació supletòria de l'LTAIPBG i que, en conseqüència, la via de garantia i reclamació davant d'un òrgan independent que institueix la legislació de transparència s'ha d'entendre afegida al catàleg de garanties específiques que els electes locals tenen atribuïdes per la legislació de règim local, com l'accés a la jurisdicció contenciosa administrativa i, si escau, constitucional.

D'acord amb això, les reclamacions d'electes locals en matèria d'accés a informació de la seva corporació local són admissibles a tràmit.

3. *Sobre els requisits de la informació perquè sigui considerada pública*

Resulta dels antecedents que en reiterades ocasions i al llarg de mesos s'està impedit l'accés de la regidora reclamant a uns informes i estudis, al·legant que encara estan pendents de validació tècnica o de "recepcionament oficial", en els termes en què s'expressa l'Ajuntament.

Tanmateix, es desprèn també dels antecedents que la informació demanada (els estudis, informes i plans) existeixen i estan materialment a mans de l'Ajuntament (en alguns casos, la persona reclamant en dona fins i tot el número de registre d'entrada que ho acredita, però en tot cas es desprèn del fet que els tècnics municipals l'estiguin estudiant i validant, cosa impossible de fer si no en disposen).

Això és rellevant perquè el dret d'accés a la informació es projecta, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG, sobre tota la informació que estigui en poder de l'Administració, estigui o no elaborada per ella, i que tingui relació amb l'exercici de les seves funcions, i en cap cas es limita a aquella que hagi passat un determinat estudi, avaluació o validació tècnica. De la mateixa manera, la recepció formal de l'informe o estudi que hagi estat objecte de contracte té efectes exclusivament en l'àmbit del perfeccionament de l'execució i de requisit per a la facturació, però no està establert enlloc que sigui requisit per a que pugui ser considerada informació pública accessible. Això és encara més rellevant tenint en compte que la persona reclamant és una persona electa del propi consistori, en relació amb la qual el dret a la informació forma part del seu dret fonamental a la participació política i és necessària per a l'exercici de les funcions que li pertocquen de control i seguiment de l'acció municipal.

D'acord amb l'exposat, cal estimar el dret d'accés a la informació indicada a l'antecedent 2 amb independència de la seva validació pels tècnics o de l'acte de recepció.



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 21 de novembre de 2018, resol per unanimitat:

1. Acumular les reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018.
2. Estimar les reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a accedir als estudis i informes o escrits indicats a l'antecedent 2 en la forma en què hagin estat posats a mans de l'Ajuntament per part dels seus emissors.



3. Requerir a l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies, sense cap dilació derivada de l'avaluació tècnica o recepció oficial de la documentació.
4. Requerir a l'Ajuntament de Sant Esteve de Sesrovires 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.
5. 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.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a les Reclamacions 368/2018, 369/2018 i 370/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, .21 de novembre de 2018

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, 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.