

Resolució 365/2021, de 23 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 235/2021

Administració reclamada: Ajuntament d'Olesa de Montserrat

Informació reclamada: Informes ambientals i actes de reunions.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: El dret d'accés a la informació declarat en aquest procediment és projecta únicament sobre la informació o els documents sol·licitats que estaven a mans de l'Ajuntament en el moment de la sol·licitud. Així cal deduir-ho de la definició que fa l'article 2.b LTAIPBG del concepte d'informació pública, en el sentit d'informació que es troba en poder de l'Administració. Si algun dels documents sol·licitats, per més que siguin exigibles legalment, no existeixen en el moment de ser sol·licitats, i han de ser creats per atendre la sol·licitud, el dret d'accés a la informació pública no obliga a l'Administració a fer-ho, i la sol·licitud seria atesa posant de manifest la realitat del document o de la informació sol·licitada: que no existeix en poder de l'Ajuntament.

Paraules clau: Ajuntament. Entitats veïnals. Urbanisme. Medi ambient. Informes. Reclamació contra silenci. Informació en poder de l'Administració.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 16 de març de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 235/2021, presentada per una entitat ciutadana contra l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat, 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 13 d'octubre de 2020 l'entitat reclamant fa referència a un pla parcial i a obres d'urbanització de Cal Candi i demana a l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat: "1. Informe tècnic ambiental sobre les accions (preventives, correctores i compensatòries) realitzades al voltant dels elements senyalats a protegir en l'antiga memòria justificativa (Bosc de pi pinyoner, barrancs i arbres fruiters); 2. Informes corresponents sobre la fauna existent i l'efecte refugi de l'espai (en especial de les aus, les colònies de gats i el teixó identificat) amb referència al Decret Legislatiu 2/2008; 3. Actes de reunions, consultes i informes ambientals sobre els impactes generats que pertoquin per aquesta primera fase d'obres (- Medi atmosfèric -Soroll -Hidrologia superficial -Hidrologia subterrània -Geologia i



geomorfologia -Edafologia -Fauna -Vegetació -Paisatge –Patrimoni historicoartístic -Zones d'interès natural -Gestió de residus) elaborats i/o encarregats per la comissió tècnica mixta; 4. Requeriments ambientals o la justificació ambiental de la nova ordenació en relació a la vella; 5. Recull d'incidències i actuacions referents a l'afectació dels habitatges del l'actual veïnat”.

3. La Reclamació presentada el 16 de març de 2021 indica que la sol·licitud anterior no ha estat contestada per l'Ajuntament.
4. El 22 de març 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 24 de març de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat 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 19 d'abril de 2021 la GAIP rep documentació de l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat, que aplega informes de l'Alcalde i del Secretari municipal, que fan referència a diverses sol·licituds presentades per l'entitat reclamant, una de les quals és la indicada a l'antecedent 2, que no és contestada per cap dels informes aportats per l'Ajuntament.

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. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

L'entitat reclamant demana la informació següent, en relació amb el pla parcial SUPR4 i les obres d'urbanització de Cal Candi: 1. Informe tècnic ambiental sobre les accions realitzades al voltant dels elements senyalats a protegir en l'antiga memòria justificativa; 2. Informes corresponents sobre la fauna existent i l'efecte refugi de l'espai, amb referència al Decret Legislatiu 2/2008; 3. Actes de reunions, consultes i informes ambientals sobre els impactes generats que pertoquin per aquesta primera fase d'obres elaborats i/o encarregats per la comissió tècnica mixta; 4. Requeriments ambientals o la justificació ambiental de la nova ordenació en relació a la vella; 5. Recull d'incidències i actuacions referents a l'afectació dels habitatges del l'actual veïnat.

Tots aquests informes i altres documents sol·licitats, si en el moment de la presentació de la sol·licitud existeixen i es troben en poder de l'Ajuntament, són informació pública i, en conseqüència i en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits legals al dret d'accés a la informació pública que puguin comportar-ne la denegació. No sembla plausible que l'accés a cap dels documents sol·licitats, atès el seu caràcter ambiental i general, afecti límits legals al dret d'accés a la informació pública. Per tant, cal concloure que l'entitat reclamant té dret a la informació sol·licitada.

Cal insistir en què el dret d'accés a la informació declarat en aquest procediment és projecta únicament sobre la informació o els documents sol·licitats que estaven a mans de l'Ajuntament en el moment de la sol·licitud. Així cal deduir-ho de la definició que fa l'article 2.b LTAIPBG del concepte d'informació pública, en el sentit d'informació que es troba en poder de l'Administració. Si algun dels documents sol·licitats, per més que siguin exigibles legalment, no existeixen en el moment de ser sol·licitats, i han de ser creats per atendre la sol·licitud, el dret d'accés a la informació pública no obliga a l'Administració a fer-ho, i la sol·licitud seria atesa posant de manifest la realitat del document o de la informació sol·licitada: que no existeix en poder de l'Ajuntament.

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 23 d'abril de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 235/2021 i declarar el dret de l'entitat reclamant a la informació que es trobi en poder de l'Ajuntament relativa al pla parcial SUPR4 i les obres d'urbanització de Cal Candi següent: 1. Informe tècnic ambiental sobre les accions realitzades al voltant dels elements senyalats a protegir en l'antiga memòria justificativa; 2. Informes corresponents sobre la fauna existent i l'efecte refugi de l'espai, amb referència al Decret Legislatiu 2/2008; 3. Actes de reunions, consultes i informes ambientals sobre els impactes generats que pertoquin per aquesta primera fase d'obres elaborats i/o encarregats per la comissió tècnica mixta; 4. Requeriments ambientals o la justificació ambiental de la nova ordenació en relació a la vella; 5. Recull d'incidències i actuacions referents a l'afectació dels habitatges del l'actual veïnat.
2. Requerir a l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat que lliuri a l'entitat reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
3. Requerir a l'Ajuntament d'Olesa de Montserrat 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 235/2021 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 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.