

Resolució 369/2017, de 20 de novembre 2017

Número d'expedient de la Reclamació: 417/2017.

Administració reclamada: Ajuntament de l'Escala.

Informació reclamada: Expedient de construcció d'una paret en un espai natural protegit.

Sentit de la Resolució: Estimació

Resum: Existeix un interès públic inqüestionable en la informació relativa a les actuacions que tenen impacte en l'adequada protecció dels espais naturals, així com en la relacionada amb el control de legalitat de les actuacions urbanístiques en sòls no urbanitzables. A més, al dret d'accés a informació pública reconegut per l'LTAIPBG cal afegir-hi l'especial legitimació que qualsevol persona té per al control i la restitució de la legalitat territorial i urbanística, considerant que la legislació reguladora del sòl i la d'urbanisme exigeixen d'haver d'acreditar una legitimació específica per exercir l'acció pública contra actuacions que no respectin l'ordenació territorial i urbanística (article 4 del Reial Decret Legislatiu 2/2008, de 20 de juny, pel que s'aprova el text refós de la Llei del Sòl, i art. 12 TRLU).

Paraules clau: Ajuntament. Partit polític. Urbanisme. Espai natural. Sòl no urbanitzable. Acció pública.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego.

Antecedents

1. El 22 de setembre de 2017 va entrar a la GAIP la Reclamació 417/2017, presentada per Iniciativa Verds-Esquerra Unida Alternativa contra l'Ajuntament de l'Escala en relació amb la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent següent, que no hauria estat resposta. La persona reclamant declina seguir el procediment de mediació regulat a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG). La reclamació es fonamenta en voluntat de control de legalitat de la construcció d'una paret de tanca a la zona de les Corts del municipi l'Escala, dins del Parc Natural del Montgrí, les Illes Medes i el Baix Ter.
2. El 17 d'agost de 2017 la persona reclamant va adreçar una sol·licitud demanant l'expedient complet relatiu a la construcció d'una paret a la zona de les Corts, a l'empara de l'LTAIPBG. L'Ajuntament no va respondre la petició. L'escrit contenia també la petició d'aturada i enderroc d'aquesta construcció, a l'empara de l'acció pública prevista a la legislació urbanística, que no es tindrà en compte als efectes d'aquest procediment en la mesura en què s'escapa de l'objecte de la via de la reclamació davant la GAIP.



3. El 29 de setembre de 2017 la GAIP demana a l'agrupació reclamant aclariment en relació amb si té representació a l'Ajuntament; la reclamant informa que actualment no en té, considerant que el regidor electe de la seva llista hauria passat a ser regidor no adscrit.
4. El 9 d'octubre de 2017 la GAIP comunica a la persona reclamant l'admissió provisional a tràmit de la reclamació, identifica la persona responsable de la seva tramitació, li indica els propers tràmits que se seguiran i les dades de contacte electrònic, per si vol fer-ne el seguiment. En la mateixa data, la GAIP notifica a l'Administració reclamada de la presentació d'aquesta reclamació i li demana que, en el termini de deu dies, li trameti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions en relació amb la sol·licitud d'accés en què es fonamenta la reclamació, i que li en remeti l'expedient complet. L'Ajuntament no ha respost al requeriment de la GAIP

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP

L'article 39.1 de la Llei 19/2014, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) estableix que les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública poden ser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant de la GAIP.

L'objecte de la reclamació és informació pública, de conformitat amb la definició que en fa l'article 2.b) LTAIPBG.

La reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'LTAIPBG i pel Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (RGAIP) i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Sobre l'accés a expedients urbanístics en sòl no urbanitzable

L'Ajuntament de l'Escala no ha facilitat a la GAIP l'expedient de la sol·licitud d'accés ni la informació relacionada amb els motius en què justifiqui la seva desatenció, incomplint així el deure de col·laboració amb la GAIP establert a l'article 33.4 RGAIP. L'article 33.6 RGAIP disposa que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació, sens perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents". D'acord amb l'exposat, i considerant el termini de dos mesos des de la presentació de la reclamació de què disposa la GAIP per resoldre-la (article 45 RGAIP) s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de l'Administració reclamada.



La persona reclamant sol·licita accedir a un expedient complet relacionat amb la construcció d'una paret en el terme municipal de l'Escala. Es tracta d'un expedient urbanístic que ha de ser en poder de l'Ajuntament, l'interès públic en la divulgació del qual és inqüestionable, tenint en compte que es tracta d'una actuació que es diu que té impacte en un espai natural declarat i protegit per la Llei 15/2010, del 28 de maig, de declaració del Parc Natural del Montgrí, les Illes Medes i el Baix Ter, de dues reserves naturals parcials i d'una reserva natural integral. Per preservar la protecció d'aquest espai natural, l'article 4.1 regla primera d'aquesta Llei 15/2010 disposa que hi sigui aplicable el règim urbanístic del sòl no urbanitzable fixat per la legislació en matèria de sòl i la legislació urbanística vigent a Catalunya. Aquest règim d'usos de sòl no urbanitzable, regulat a l'article 47 del Decret Legislatiu 1/2010, del 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'urbanisme (TRLU) és molt restrictiu i en el seu apartat 9 prohibeix que sigui dedicat a usos que, atenent els valors que el pla d'ordenació urbanística municipal protegeix o preserva i les finalitats que persegueix, en transformin la destinació o la naturalesa o bé lesionin o impedeixin la realització dels dits valors i l'assoliment de les dites finalitats.

D'acord amb l'exposat, existeix un interès públic inqüestionable en la informació relativa a les actuacions que tenen impacte en l'adequada protecció dels espais naturals, així com en la relacionada amb el control de legalitat de les actuacions urbanístiques en sòls no urbanitzables. A més, al dret d'accés a informació pública reconegut per l'LTAIPBG cal afegir-hi l'especial legitimació que qualsevol persona té per al control i la restitució de la legalitat territorial i urbanística, considerant que la legislació reguladora del sòl i la d'urbanisme exigeixen d'haver d'acreditar una legitimació específica per exercir l'acció pública contra actuacions que no respectin l'ordenació territorial i urbanística (article 4 del Reial Decret Legislatiu 2/2008, de 20 de juny, pel que s'aprova el text refós de la Llei del Sòl, i art. 12 TRLU)

Aquesta Comissió ja va establir a la Resolució de 4 d'octubre de 2016, d'estimació de la Reclamació 143/2016, que *"L'urbanisme és un àmbit on les limitacions a l'accés a la informació han de ser molt restrictives. I això, si més no, perquè la legislació preveu una acció pública que legitima qualsevol persona a exigir davant de l'Administració o dels òrgans judicials l'observança de la legislació urbanística i dels instruments d'ordenació territorial i urbanística (article 12 del Decret legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'Urbanisme, en endavant TRLU). Aquesta legitimació universal a qualsevol persona, sense requerir d'un interès personal o legítim (article 19.1.h de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa-administrativa) es fonamenta precisament en la consideració que l'interès general emparat per l'acció és l'ordre urbanístic. (...) L'especial protecció que la legislació d'urbanisme atorga als sòls no urbanitzables, juntament amb la consideració d'interès general de l'ordre urbanístic que és darrera de l'acció pública urbanística, i finalment, el fet que la legislació prevegi un tràmit d'informació pública previ a l'autorització d'actuacions en sòl no urbanitzable són elements que fan concloure que hi ha un*



interès públic en la divulgació de la informació en aquesta matèria, necessària per possibilitar l'acció contra les llicències o actuacions que contravinguin la legislació i l'interès general protegit.”

D'acord amb l'exposat, cal estimar el dret d'accés a l'expedient o expedients relacionats amb les actuacions de construcció d'una paret a la zona identificada a la sol·licitud d'accés.

3. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG i l'article 48 RGAIP estableixen l'obligació de les administracions i subjectes obligats a comunicar a la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública les actuacions realitzades per a l'execució dels acords de mediació i per al compliment de les Resolucions dictades per la GAIP dins del termini dels quinze dies següents que els hagin estat comunicades. Les persones interessades poden comunicar a la GAIP les incidències que es produeixin en l'execució dels acords de mediació i de les Resolucions per tal que la GAIP en requereixi el compliment, d'acord amb l'article 49 RGAIP.

La desatenció dels requeriments de la GAIP en relació amb el compliment dels acords de mediació i de les seves Resolucions pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats, d'acord amb el que estableix l'article 77 LTAIPBG i 49 RGAIP, i és objecte de publicació al portal de la GAIP mentre no cessi l'incompliment, d'acord amb l'article 25.k RGAIP.

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 20 de novembre de 2017, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 417/2017 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament l'accés a l'expedient o expedients relacionats amb la construcció d'una paret a la zona de les Corts, dins dels límits del Parc Natural del Montgrí, les Illes Medes i el Baix Ter.
2. Requerir l'Ajuntament de l'Escala a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de cinc dies hàbils, i a informar la GAIP de les actuacions dutes a terme per a l'execució d'aquesta Resolució.



3. 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.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 417/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 20 de novembre de 2017

Elisabet Samarra i 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.

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.