

**Resolució 404/2021, de 7 de maig**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 142/2021

**Administració reclamada:** Empresa Municipal d'Aigües de Tarragona

**Informació reclamada:** Contractes menors.

**Sentit de la resolució:** Finalització per acord de mediació

**Resum:** Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

**Paraules clau:** Ajuntament. Periodista. Equipaments esportius. Esdeveniments esportius. Obres. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord de mediació.

**Mediador:** Josep Mir Bagó

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Antecedents**

1. El 5 de febrer de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 142/2021, presentada per un periodista contra l'Empresa Municipal d'Aigües de Tarragona SA (EMATSA) i l'Ajuntament de Tarragona, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 24 de novembre de 2020 la persona reclamant demana els contractes menors d'EMATSA de més de 1000 euros des del 2000 fins el 2014, ambdós inclosos, indicant concepte de la despesa, any, volum econòmic, proveïdor, etc.
3. El 4 de gener de 2021 EMATSA contesta la sol·licitud anterior en els termes següents: "En resposta a la vostra petició d'accés a la informació referent als contractes menors des l'any 2000 fins a l'any 2014 (inclosos), us informo que l'Empresa Municipal Mixta d'Aigües de Tarragona, SA (EMATSA) no disposa de la informació sol·licitada. Tanmateix, us adjunto la informació de què es disposa, en concret les relacions de contractes tramesa per EMATSA a l'Ajuntament de Tarragona corresponent a les anualitats 2013 i 2014".
4. La Reclamació presentada el 5 de febrer de 2021 és argumentada en els termes següents: "EMATSA només em va enviar uns documents de l'Ajuntament corresponents a l'any 2013 i 2014 on no consta el proveïdor ni la data. També falten molts contractes (tots els inferiors a 20.000 euros, per exemple).



L'empresa assegura que no disposa de cap documentació més. Ni un simple registre. Vaig demanar, a canvi, el llibre major de comptes i EMATSA s'hi va negar”.

5. El 9 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.
6. L'11 de febrer de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Tarragona i a EMATSA 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. També li demana el nom de la persona que representarà l'Administració en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
7. El 19 de febrer de 2021 l'Ajuntament de Tarragona fa arribar l'informe jurídic en el qual informa que el 25 de novembre de 2020 va traslladar la sol·licitud objecte d'aquesta reclamació a EMATSA perquè la seva resolució és competència d'EMATSA.
8. El 4 de març de 2021 la GAIP rep l'informe d'EMATSA en el qual relaciona els antecedents de la tramitació de la sol·licitud i al·lega la causa d'inadmissió de la sol·licitud de tasca complexa d'elaboració o reelaboració prevista a l'article 29.1.b LTAIPBG, posa de manifest que no consten terceres persones afectades per l'accés reclamant i informa de la persona que representarà a EMATSA a la sessió de mediació. Així mateix, aporta l'expedient de tramitació de la sol·licitud.
9. El 4 de març de 2021 la Comissió trasllada l'informe emès per EMATSA a la persona reclamant i li demana que en un termini de cinc dies informi si amb les consideracions exposades per part d'EMATSA considera que es pot finalitzar la Reclamació per la pèrdua d'objecte, o bé si té la voluntat de continuar amb el procediment de mediació.
10. El 4 de març de 2021 la persona reclamant fa arribar les al·legacions següents: “avui he rebut a través vostre l'informe d'EMATSA sobre la reclamació 142/2021. No estic d'acord amb la informació rebuda. Com feia palès en els correus electrònics enviats a l'empresa hi falta molta documentació i em resulta clarament inexplicable que no hi hagi ni un sol llistat sobre els contractes menors. Per tant, demano continuar amb el procés de mediació.
11. El 15 de març de 2021 es celebra la primera sessió de mediació, la qual finalitza amb el compromís de les parts de fer una consulta presencial per tal de determinar l'abast de l'acord assolit i finalment es pot finalitzar aquest procediment per l'acord assolit per les parts el qual consta annex a aquesta Resolució.



12. El 4 de maig de 2021 EMATSA comunica a la GAIP que el dia 28 d'abril va lliurar la informació acordada a la persona reclamant.

## 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. L'acord en el procediment de mediació**

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

## **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 7 de maig de 2021, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 142/2021, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Requerir a l'Empresa Municipal d'Aigües de Tarragona que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'Acord annex a la Resolució dins del termini màxim de cinc dies hàbils des de la formalització de l'Acord.
3. Requerir a l'Empresa Municipal d'Aigües de Tarragona 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. 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](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 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.



## **ACORD DE MEDIACIÓ, relatiu a la Reclamació 142/2021**

### **REUNITS**

La persona reclamant,

- el senyor [...]

En representació de l'Empresa Municipal d'Aigües de Tarragona

- la senyora [...], Assessora del soci privat d'EMATSA

### **ACORDEN**

#### **Primer. Administració obligada i informació a lliurar**

EMATSA es compromet a:

- A facilitar l'accés presencial del llibre diari dels anys 2000 a 2002.
- I a facilitar els llistats dels moviments dels proveïdors dels anys 2003 a 2014, en format pdf. i Excel.

#### **Segon. Termini de lliurament de la informació**

La informació es facilitarà en suport electrònic a l'adreça facilitada per la persona reclamant. El termini de lliurament s'acorda de cinc dies hàbils des de la formalització del present Acord.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

#### **Firmes:**

Per la persona reclamant

Per EMATSA

*Hi consten les firmes*