

Resolució 412/2023, de 25 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 19/2023

Administració reclamada: Ajuntament de Cubelles

Informació reclamada: Informació relativa al sistema d'organització municipal, valoracions, detalls de l'acte musical objecte de queixa i que ha provocat molèsties.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i inadmissió parcial

Resum: La persona reclamant demana informació que té relació amb l'organització municipal i amb la celebració d'un acte musical que són objecte informació pública i per tant, s'han de considerar en quant al dret d'accés a la informació. Alhora afegeix un seguit de valoracions relatives a les queixes i al procés de mediació que s'inadmeten per no ser pròpiament informació pública.

Paraules clau: Ajuntaments. Actes musicals. Sorolls. Queixes. Dades merament identificatives. Manca de col·laboració. Estimació parcial i inadmissió parcial.

Ponent: Mercè Aymerich Boltà

Antecedents

1. El 4 de gener de 2023 té entrada a la GAIP la Reclamació 19/2023, presentada contra l'Ajuntament de Cubelles, 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 3 de desembre de 2022 la part reclamant presenta una sol·licitud d'accés a la informació pública: "Que en relación a la contestación emitida por este Ayuntamiento con numero de Ref. 1178/2022-8998, tengo a bien manifestar y solicitar, lo siguiente: En primer lugar, deseo saber, por qué contesta a mi petición de información, el regidor de juventud, cuando el tema objeto de la reclamación, es competencia de la regiduría de Turismo Comercio y Ferias. Sobre el punto 1: Reiterar que sí hubieron quejas ya que el dicente, presentó dos quejas telefónicas ante la Policía Local durante la celebración del acto musical, lo que desvirtúa lo que se afirma acerca de que no hubieron quejas. Así mismo, el acto debe tener con anterioridad a la realización del mismo, las oportunas comprobaciones sonométricas y medioambientales que se establecen por ley, cosa que en el caso que se reclama carecen por completo. Sobre el punto 2: Solicito copia del mail, fax, burofax o sistema de

comunicación por el que se comunicó a la Policía Local, los detalles, incluidos los horarios de finalización del acto, objeto de la reclamación. Sobre el punto 4: Sobre conocido por este ayuntamiento, las quejas que se han presentado por este tipo de actos musicales descontrolados y la mediación que se ha solicitado por los perjudicados. Queda por tanto sin sentido la afirmación de que son los técnicos los que toman estas decisiones, ya que no son ellos los que viven en las inmediaciones. Resulta esta una burda excusa para desviar las responsabilidades de esta corporación con los excesos que comete”.

3. La persona reclamant especifica que no ha rebut resposta de l'administració.
4. El 24 de febrer de 2023, 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 envii un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de què deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. Específicament se'ls hi demana que informin respecte al punt 2 de la sol·licitud.
5. L'1 de març de 2023, la GAIP comunica l'admissió provisional de 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 la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
6. El 22 de març de 2023 la GAIP requereix novament a l'Ajuntament la informació demanada anteriorment en els mateixos termes indicats en l'antecedent 3.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast general 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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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. Manca de col·laboració de l'Administració.

L'antecedent 5 posa de manifest que l'Ajuntament de Cubelles no ha aportat a aquest procediment ni l'expedient ni l'informe sobre la reclamació, incomplint l'article 33.4 del RGAIP que disposa que



“La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies”.

Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que “La manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï, ens perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents.”.

3. Objecte de la reclamació i límits a l'accés

La reclamació de la persona sol·licitant abasta diferents aspectes que és necessari desgranar i analitzar perquè, a parer d'aquesta Comissió, no tots tenen la consideració d'informació pública.

Primerament cal dir que la sol·licitud d'informació a l'Ajuntament de Cubelles fa referència a una informació o queixa prèvia (ref. 1178/2022-8998), que aquesta Comissió no entra a valorar perquè no és objecte d'aquesta Reclamació.

Pel que fa als diferents punts que constitueixen la informació sol·licitada, en primer lloc la persona reclamant manifesta que “deseo saber, por qué contesta a mi petición de información, el regidor de juventud, cuando el tema objeto de la reclamación, es competencia de la regiduría de Turismo Comercio y Ferias”. Sobre aquest primer ítem, cal dir que les administracions locals, tal i com estableixen els articles 4.1.a), 20, 24, 62, 69 i 72 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local i dels articles 8.1 a), 51 i 169 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, tenen la potestat d'autoorganització. D'acord amb l'art. 8.1.a LTAIPBG l'organització institucional i l'estructura administrativa és informació subjecte al règim de transparència per publicitat activa. En el cas que ens ocupa, la persona reclamant demana informació relativa a la competència de la regidoria i, per tant, és procedent estimar aquest dret d'accés a la informació pública i donar resposta d'acord amb la distribució de les competències de les regidories aprovades pel consistori i que configuren el cartipàs municipal.

Pel que fa al “punto 1”, la persona reclamant reitera que sí que hi van haver queixes (ell mateix en va fer dues). Per la formulació del punt, es dedueix que la persona reclamant ha sol·licitat informació de les queixes i entenem que la resposta rebuda (sense conèixer-la) no l'ha satisfet. Per tant, i tenint en compte que hi va haver almenys dues queixes, s'estima el dret d'accés a la



informació pública en relació amb el nombre de queixes relatives a la celebració de l'acte musical. En el cas que no s'hagi realitzat cap tramitació específica o no n'hagi quedat cap registre, això ja és en si mateix una dada en mans de l'administració i, per tant, informació pública i aquesta és la resposta que cal donar-li.

En relació al "punto 2", s'ha de dir que aquesta Comissió no té informació de l'acte al qual es refereix la persona reclamant. Ara bé, és obvi que a l'administració qualsevol acte organitzat, participat o autoritzat dins els seu àmbit territorial n'hi ha de quedar constància sigui quin sigui el format i suport d'aquesta informació. Per tant, en aplicació dels articles 19.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, si no concorren límits que en determinin la denegació. En aquest cas, sense disposar de l'informe de l'Ajuntament, s'intueix que més enllà de dades merament identificatives del personal de la mateixa administració, no existeix cap altre límit.

I el darrer punt (4) descrit en l'antecedent 2, no es tracta d'informació pública, sinó una informació aportada pel mateix reclamant i una apreciació de la gestió de l'acte i de les actuacions municipals que aquesta Comissió no entra a valorar.

4. *Obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD)*

L'article 7 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents modificada per la Llei 20/2015, de 29 de juliol estableix l'obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD) que garanteixi el tractament correcte dels documents en tot el seu cicle de vida i que permeti complir amb les obligacions de transparència. Un concepte molt ampli que requereix dotar-se d'un seguit d'eines i instruments que permetin la millora dels processos, la seva normalització i estandardització, per tal de garantir el compliment de la normativa i la qualitat de la informació i la implementació de solucions que permetin garantir la correcta gestió de la informació pública.

El capítol X del Reial decret 4/2010, del 8 de gener, pel qual es regula l'Esquema Nacional d'Interoperabilitat en l'àmbit de l'Administració electrònica estableix que les AAPP han d'adoptar les mesures organitzatives i tècniques per a garantir la recuperació i conservació del document electrònic entre aquestes, la definició d'una política de gestió de documents, la inclusió en els expedient d'un índex electrònic signat per l'òrgan o entitat que garanteixi la integritat de l'expedient electrònic i permeti la seva recuperació, la identificació única i inequívoca de cada document que permeti classificar-lo i recuperar-lo, l'associació de metadades, la classificació d'acord amb un quadre de classificació, el període de conservació segons les convencions de cada comissió avaluador, l'accés complet i immediat dels documents entre d'altres.

Tanmateix, la LTAIPBG reconeix els sistemes de gestió de documents públics com a facilitadors de dades i documents autèntics (art. 5.2) i la necessitat d'estructurar la informació seguint criteris



temàtics i cronològics, seguint el quadre de classificació documental corporatiu i incorporant-hi índexs o guies de consulta (art. 6.1.d).

Així doncs, atenent a aquests preceptes legals, la informació sol·licitada i reclamada ha de formar part d'un expedient administratiu perfectament classificat que permeti la seva recuperació.

5. 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.

6. 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 de 25 de maig de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 19/2023 i declarar el dret de la persona reclamant a disposar de la informació al cartipàs municipal, les queixes rebudes en relació a l'acte musical



i la informació referent a la comunicació a la policia local, els detalls de l'acte incloent els horaris de finalització de l'acte que ha derivat a aquesta reclamació.

2. Inadmetre parcialment la Reclamació 19/2023 pel que es refereix al punt 4 perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.
3. Requerir a l'Ajuntament de Cubelles que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins el termini màxim de quinze dies, i a que informi en aquest mateix termini a la GAIP 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 al persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquest Resolució.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a al Reclamació 19/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló

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.