

Resolució 415/2017, de 27 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 445/2017.

Administració reclamada: Fundació Parc Científic de Barcelona. Universitat de Barcelona.

Informació reclamada: Accés a un expedient de contractació i còpia d'un informe que s'hi conté.

Sentit de la Resolució: Estimació.

Resum: La manca de col·laboració en aquest procediment de l'Administració reclamada, no aportant l'expedient, ni informació, ni l'informe sol·licitat per la Comissió, no impedeix que la reclamació continuï la tramitació i sigui resolta per la GAIP a partir de la informació de què disposa, sens perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents, d'acord amb l'article 33.7 RGAIP. 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 i sense poder considerar els arguments que pugui oposar a l'accés, de manera que s'ha tingut en consideració la condició de persona interessada en el procediment de contractació al qual es vol accedir i el seu dret de defensa invocada per la part reclamant, no rebatuda per cap al·legació ni informació facilitada per l'Administració. Per al cas que en l'expedient existeixi alguna part de l'oferta dels licitadors afectada per la invocació de la confidencialitat prevista a l'article 140.1 del TRLCSP que justifiqui la limitació parcial de l'accés, caldrà que el Parc Científic faci trasllat als licitadors d'aquesta Resolució per tal que facin arribar a la GAIP les al·legacions que considerin adients en defensa d'aquesta confidencialitat, que es resoldran per aquesta Comissió com a incident d'execució.

Paraules clau: Fundació. Universitat. Empresa. Reclamació contra silenci. Contractes. Persona interessada. Dret de defensa. Deure de col·laboració. Confidencialitat. Trasllat.

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego.

Antecedents

1. El dia 9 d'octubre de 2017 va entrar a la GAIP la Reclamació 445/2017, presentada contra la Fundació Parc Científic de Barcelona (PCB), de la Universitat de Barcelona, en relació amb la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent següent, presentada pel representant de l'empresa ESMA PARK SL. La persona reclamant declina seguir el procediment de mediació establert 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 18 de juliol de 2017 la persona reclamant va presentar una sol·licitud d'informació adreçada a la Fundació PCB demanant: "*vista de l'expedient de contractació, del Contracte de Gestió*



del servei d'aparcament de vehicles de la Fase II del Parc Científic de Barcelona, Expedient núm. 02/10-CO, adjudicat a l'entitat que represento en data 26 de juliol de 2010; i a obtenir còpia dels documents continguts en el dit expedient".

3. El 3 d'agost de 2017 la Directora dels Serveis Jurídics de la Fundació PCB resol la sol·licitud i comunica al reclamant *"que podrà tenir accés a l'expedient qualsevol dia de la setmana de dilluns a divendres, de 9.30 a 15.00 hores"*.
4. El 7 de setembre de 2017, després de veure l'expedient, el reclamant presenta una instància en què reitera la seva sol·licitud ja que *"la vista de l'expedient no ha sigut del concretament sol·licita"* donat el fet que, segons ell, hi mancaven determinats documents de cada fase del procediment de contractació o l'estudi econòmic previ del contracte.
5. El 20 de setembre de 2017, i en resposta a un correu electrònic enviat per la persona reclamant a la qual es reitera la instància del 7 de setembre, el PCB contesta per correu electrònic a la persona reclamant el següent:
 - Que se'ls contestaria per escrit
 - Que ja han tingut ocasió de veure l'expedient i que se'ls mostraria el mateix
 - Que *"en la resposta escrita des dels serveis jurídics de la Fundació us vam justificar el perquè no estan en el mateix les ofertes, però ja pots imaginar, que com tot expedient de contractació, les ofertes presentades per les empreses són confidencials"*
6. El 17 d'octubre la GAIP va demanar a la persona reclamant que esmenés la reclamació aportant la resolució administrativa dictada en relació amb la instància del 7 de setembre de 2017, en cas que existís, així com l'informe dels serveis jurídics als quals es feia referència al correu electrònic del PCB de 20 de setembre, advertint-la que si en el termini de deu dies no aportava aquesta documentació, se la tindria per desistida, de conformitat amb el que disposa l'article 68 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. El 23 d'octubre es facilita la sol·licitud d'esmena per correu electrònic a la persona reclamant, que formalitza l'esmena dins del termini indicat, assegurant que *"aquesta resolució a data d'avui no l'hem rebuda, ni l'informe jurídic al qual s'al·ludia al correu electrònic"*. Quant a la concreció de l'objecte de la reclamació, s'expressa així: *"El motivo por el cual se solicitó vista del expediente de contratación es para poder comprobar y tener acceso a los informes que debía contener el expediente de contratación, y no solo el informe de valoración de ofertas, sino el informe económico previo de viabilidad de la concesión de explotación del parking emitido por la empresa IDOM, y que por sentencia del Juzgado de Primera Instancia 43 de Barcelona, juicio ordinario 31/2015-V (copia que se acompañó en la reclamación núm. 380/20 17) quedó acreditado, a pesar de haberlo negado"*



el PCB, que dicho informe existió, pero no fue aportado en vía judicial. Es evidente, que esta actuación por parte por parte del PCB, está creando una grave indefensión a esa parte, ya que la información solicitada afecta directamente a los intereses de la entidad que represento, y porque el mencionado informe previo de viabilidad resulta fundamental para poder ejercer nuestro derecho de defensa”.

7. El 31 d'octubre de 2017 la GAIP informa a l'Administració reclamada de la presentació d'aquesta reclamació i li demana que, en el termini de quinze 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 remeti l'expedient complet.
8. Després de reclamar-lo reiteradament a l'entitat reclamada i del compromís incomplet de lliurar-lo en dates successives, el Parc Científic de Barcelona no ha aportat a la GAIP cap argument, ni informe jurídic, ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i admissibilitat de la Reclamació

L'article 39.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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. De la seva banda, l'article 72 LTAIPBG estableix que les resolucions expresses o presumptes dictades en relació amb el dret d'accés a la informació pública poden ésser objecte de reclamació.

La reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'LTAIPBG i pel RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Sobre l'objecte de la Reclamació

La persona jurídica reclamant demana accedir a un expedient de contractació, assenyalat amb el número 02/10-CO, del qual en seria persona interessada, relatiu a la licitació de la contractació per a la gestió del servei d'aparcament de la fase II del Parc Científic de Barcelona, i a obtenir còpia, si escau, dels documents que demani a la vista del seu contingut, i molt concretament s'interessa per l'informe econòmic previ de la viabilitat del contracte realitzat per l'empresa IDOM.

Consta a la informació facilitada pel reclamant que el Parc Científic de Barcelona li va donar vista d'un expedient en resposta a la seva sol·licitud, però afirma la reclamant que l'expedient al qual se li va donar accés no era el sol·licitat.



La reclamant motiva l'accés en el seu dret de defensa, considerant que es troba en litigi amb el Parc Científic de Barcelona i que no permetre-li l'accés a l'informe econòmic previ de la viabilitat del contacte de gestió que ha de constar a l'expedient li genera indefensió.

El Parc Científic de Barcelona ha incomplert els successius requeriments de facilitar informació i justificació del posicionament en relació amb l'accés, i de remissió de l'expedient, incomplint així el deure de col·laboració amb la GAIP establert a l'article 33.4 RGAIP. La manca de col·laboració en aquest procediment de l'Administració reclamada, no aportant l'expedient, ni informació, ni l'informe sol·licitat per la Comissió, no impedeix que la reclamació continuï la tramitació i sigui resolta per la GAIP a partir de la informació de què disposa, sens perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents, d'acord amb l'article 33.7 RGAIP.

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 i sense poder considerar els arguments que pugui oposar a l'accés, i s'ha tingut en consideració la condició de persona interessada en el procediment de contractació al qual es vol accedir i el seu dret de defensa invocat per la part reclamant, no rebutats per l'Administració. A més, cal considerar que és indubtable que un expedient de contractació és informació pública a la qual qualsevol persona hi pot tenir accés d'acord amb l'LTAIPBG, només limitat eventualment per algun dels límits legalment establerts que en tot cas no ha estat invocat ni acreditat per l'Administració reclamada a la GAIP.

A la vista dels antecedents, s'estima l'accés de la part reclamant a la còpia de l'informe o estudi previ sobre la viabilitat econòmica del contracte de gestió del servei d'aparcament de vehicles de la Fase II del Parc Científic de Barcelona emès per l'empresa IDOM, així com a l'accés amb vista a l'expedient de contractació 02/10-CO del que en seria persona interessada. Per al cas que en l'expedient existeixi alguna part de l'oferta dels licitadors afectada per la confidencialitat prevista a l'article 140.1 del TRLCSP que pugui justificar la limitació parcial de l'accés exclouent-la, caldrà que, dins del termini de tres dies, el Parc Científic traslladi aquesta Resolució als licitadors que hagin invocat la confidencialitat, per tal que facin arribar a la GAIP, dins del termini de deu dies, les al·legacions que considerin adients en defensa d'aquesta confidencialitat, que es valoraran i resoldran per aquesta Comissió com a incident d'execució.

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 a 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 27 de desembre .de 2017, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació 445/2017 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir del Parc Científic de Barcelona còpia de l'informe o estudi previ sobre la viabilitat econòmica del contracte de gestió del servei d'aparcament de vehicles de la Fase II del Parc Científic de Barcelona emès per l'empresa IDOM, si existeix, així com a l'accés amb vista de l'expedient de contractació 02/10-CO. Per al cas que alguna part de les ofertes dels licitadors d'aquest expedient de contractació estigui afectada per la confidencialitat prevista a l'article 140.1 TRLCSPC, caldrà que el Parc Científic de Barcelona els doni trasllat d'aquesta Resolució per a que puguin fer arribar a la GAIP les al·legacions que considerin oportunes en defensa d'aquesta confidencialitat, dins del termini de deu dies, que es resoldran com a incident d'execució.
2. Requerir el Parc Científic de Barcelona a facilitar l'accés, en els termes detallats al punt anterior, dins del termini màxim de deu dies hàbils, amb excepció de la informació que hagi estat declarada confidencial, en relació amb la qual haurà de fer el trasllat indicat al punt anterior dins del termini de tres 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 445/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 27 de desembre 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 part de 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.