

Resolució 418/2023, de 25 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 78/2023

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

Informació reclamada: Informació relativa a licitació.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació

Resum: Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha estimat la sol·licitud i facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

Paraules clau: Ajuntaments. Electe local. Licitació. Reclamació contra silenci administratiu. Lliurament extemporani. Pèrdua de l'objecte.

Ponent: Iolanda Pineda Balló

Antecedents

1. El dia 22 de gener de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 078/2023, presentada per un electe local contra l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles, 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 dia 24 de gener de 2023 l'electe reclamant deixa constància de la seva decisió de desistir al procediment de mediació mitjançant correu electrònic.
3. El dia 26 de setembre de 2022 l'electe reclamant presenta una instància a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en els següents termes: "Que segons el Perfil del Contractant de l'Ajuntament de Sant Fost, s'ha publicat en data 15/09/22 un anunci de licitació de contracte menor per la maquetació, impressió i distribució del butlletí municipal "l'Alba". Que dins la documentació de la licitació esmentada, s'adjunta un informe de necessitat on es recull el següent: - Apartat 3: Justificar per què és inajornable la seva contractació: [...] la present contractació es considera INAJORNABLE, ja que en cas contrari es causaria un important perjudici a l'interès públic [...] - Apartat 4: Pressupost: S'han realitzat les oportunes consultes de mercat amb el sector d'activitat objecte de la present contractació



arribant a la conclusió que el preu màxim d'aquesta prestació es fixa en 13.800,00 € més IVA.

Sol·licito: 1.- Justificació i aclariment de la necessitat de contractació inajornable tenint en compte que: - En data 10 de maig de 2022 es va aprovar el règim transitori per Junta de Govern Local, tal com s'exposa a l'informe. Que durant el període entre abril i juny ja es va contractar una empresa pel mateix motiu de necessitat inajornable atès que s'estava preparant la licitació del servei. - Que en data 17 de juny de 2022, es va publicar una alerta futura al perfil del contractant informant de la necessitat de realitzar una licitació del servei amb un període d'un any. 2.- Còpia de l'informe final de resultats de la consulta preliminar de mercat feta segons l'informe de necessitat esmentat. 3.- Justificació del canvi de preus d'un informe (17 de juny) a l'altre (15 de setembre) de 63.156,00€ a 13.800,00 € tenint en compte que el primer informe no inclou la despesa d'impressió i distribució i el segon sí. 4.- Ens agradaria saber qui serà el responsable que vetlli pel compliment del contracte en l'àmbit tècnic i jurídic, així com signatura de factures relacionades amb el servei, tenint en compte que el responsable del contracte que reflecteix l'informe de necessitat és un administratiu C2 i no té aquestes competències”.

4. La Reclamació presentada el 22 de gener de 2023 indica que l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles no hauria donat resposta a la sol·licitud transcrita a l'antecedent anterior.
5. En data 31 de gener de 2023 la GAIP notifica a la persona reclamant que admet provisionalment la Reclamació respecte de la sol·licitud presentada el 22 de gener de 2023 i, 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. El 31 de gener de 2023 la GAIP comunica la reclamació a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles i 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.
7. El 31 de març de 2023 la GAIP notifica un nou requeriment a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles, recordant-li el trasllat de la reclamació i la petició d'informe que la GAIP li havia traslladat amb data 31 de gener.



8. El 3 de maig de 2023 la GAIP rep l'informe requerit a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles, juntament amb diversos annexos. En base a la reclamació 78/2023, que és la que ens ocupa, l'Ajuntament exposa que “Que pot consultar els expedients que sol·licita mitjançant el procediment que va establir la secretària municipal i del que estan assabentats, per resoldre les peticions que fan els regidors i regidores de l'oposició de manera més àgil donant accés de forma telemàtica als expedients que necessitessin consultar per complir amb la seva gestió de control, prèvia concreció de dia i hora via correu electrònic, per poder consultar els expedients sol·licitats de manera telemàtica a l'ordinador d'un/a funcionari/a.

Que com hem comentat, la comunicació amb el Sr. Bastida ha estat bastant complicada donada la situació narrada a l'inici de l'escrit.

Que el passat 14 de febrer mitjançant escrit amb número de sortida 456 (annex 6), se li va notificar que podia tornar a accedir als expedients utilitzant el procediment preestablert per la secretaria d'aquest ajuntament i el dia 23 del mateix més consultar els expedients 2022/24/1421 (annex 7) ”

9. En data 4 de maig de 2023 la GAIP trasllada l'informe i la documentació tramesa per l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles a l'electe reclamant advertint que, si en el termini de 5 dies hàbils, a comptar des del dia següent a la data d'obertura de la notificació, no presentava al·legacions, es procediria a finalitzar el procediment de reclamació.
10. El dia 15 de maig de 2023, la notificació indicada a l'antecedent anterior queda rebutjada de forma automàtica pel sistema, atès que l'electe reclamant no hauria accedit a aquesta.

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”.

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions i tal com ha estimat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019,



on precisament es qüestionava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l'LTAIPBG. El Tribunal Suprem, a la Sentència 312/2022, de 10 de març de 2022, va confirmar aquesta interpretació i estableix jurisprudència sobre l'admissió de les reclamacions dels electes locals davant els òrgans de garantia del dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'aplicació supletòria de la legislació de transparència respecte dels règims jurídics especials d'accés prevista a la Disposició Addicional Primera.2 de les lleis bàsica i autonòmica de transparència i accés a la informació pública.

D'acord amb l'anterior, es confirma la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i es valida que els electes locals puguin emprar la via de reclamació de l'LTAIPBG, seguint l'argumentació de la GAIP, que es concreta en considerar què, tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, l'aplicació de la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, atesa la naturalesa supletòria de la normativa de transparència expressament establerta, legitima la intervenció de la GAIP en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. Tot això, a més, tenint en compte el caràcter gratuït i voluntari d'aquesta via de reclamació a l'abast dels electes locals vinculat a l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 CE, no hauria de merèixer menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

"1a: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.

La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:



-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació i els funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, "aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui" (punt 2 de la disposició final primera).

D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció", amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 del l'article 20 LTAIPBG: "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, de manera que



l'article 22 LTAIPBG 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".

La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, es va admetre a tràmit.

2. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

En el marc d'aquest procediment, la GAIP aprecia d'ofici la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació, atès que en l'informe lliurat al reclamant i a la mateixa GAIP en data 3 de maig consta la informació sol·licitada inicialment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua sobrevinguda de l'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit.

3. 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 25 de maig de 2023, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 78/2023 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
Presidenta