

Resolució 425/2019, d'11 de juliol

Número d'expedient de la reclamació: 256/2019

Administració reclamada: Ajuntament de l'Escala

Informació reclamada: Còpia dels contractes d'externalització de determinats serveis i de les pròrrogues.

Sentit de la resolució: Estimació i pèrdua parcial de l'objecte

Resum: L'Ajuntament no ha invocat cap límit, ni s'aprecia per aquesta Comissió que s'hi puguin aplicar per restringir l'accés a la còpia dels contractes i pròrrogues dels serveis sol·licitats, més enllà de la conveniència d'eliminar de la còpia dels contractes les dades personals de les persones atorgants que siguin excessives o redundants (NIF, domicili, dades de contacte telefònic o electrònic i signatura) mantenint les dades personals identificatives.

Paraules clau: Ajuntament. Aigua. Residus. Enllumenat. Serveis funeraris. Piscina. Contractes. Pròrroga. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 17 d'abril de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 256/2019, presentada contra l'Ajuntament de l'Escala, en relació amb la sol·licitud d'informació 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. La sol·licitud de la que porta causa aquesta Reclamació és del 26 de febrer de 2019, i després d'exposar que l'Ajuntament té externalitzada la gestió dels serveis d'aigua, residus, enllumenat públic, i les instal·lacions de la piscina i dels serveis funeraris, i que la contractació inicial d'aquesta gestió s'ha prorrogat, demana accedir a: *"Els contractes amb els serveis d'enllumenat públic, instal·lacions de la piscina i funeraris. Els documents que formalitzen la pròrroga de l'externalització dels serveis d'aigua i residus i dels que s'hagin prorrogat de la resta de serveis"*.
3. L'escrit de reclamació indica que l'objecte de la reclamació és obtenir *"Còpies dels contractes amb els que està formalitzada l'externalització del servei de l'enllumenat públic, els serveis funeraris i la gestió de la piscina municipal. Els documents amb els que es formalitza la pròrroga de l'externalització dels serveis d'aigua i recollida de residus, i dels que s'hagin pogut prorrogar de la*



resta de serveis susdits.”, i que transcorregut el mes establert per donar-li'n resposta, l'Ajuntament no ho ha fet.

4. L'escrit de reclamació indica que no ha rebut resposta a la seva sol·licitud.
5. El 25 d'abril de 2019 la GAIP comunica a la persona reclamant que ha tingut entrada la seva reclamació i que s'admet provisionalment a tràmit, 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.
6. El 30 d'abril de 2019 la GAIP informa a l'Ajuntament de L'Escala 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 en remeti l'expedient complet.
7. El 3 de juny de 2019 la GAIP torna a requerir a l'Ajuntament de l'Escala l'informe i l'expedient relatiu a la sol·licitud.
8. El 13 de juny de 2019 rep l'informe de l'Ajuntament de l'Escala, que facilita la següent informació sobre cadascun dels serveis contractats objecte de la sol·licitud:
 - “ - Els contractes de servei d'abastament d'aigua potable i de recollida de residus i neteja viària, estan en fase de licitació havent-se aprovat els plecs de clàusules pel Ple de data 4 de març de 2019. Ambdós es troben publicats al Perfil del Contractant de l'Ajuntament de l'Escala.*
 - El contracte d'enllumenat públic actualment està adjudicat a l'empresa Enllumenats Costa Brava, S.L i finalitza a l'octubre de 2019.*
 - Pel que fa a la piscina, es tracta d'una concessió adjudicada a l'any 2002 a l'empresa GEAFE S.L. per un termini de 25 anys, i finalitza l'any 2027*
 - Dret de superfície sobre finca municipal en què està emplaçat el cementiri municipal, amb la finalitat de construcció, gestió i explotació d'un tanatori per un termini de 40 anys, adjudicat a l'empresa Pompas Fúnebres Girona SL en sessió plenària de 25 de febrer de 2009.”*
9. El 18 de juny de 2019 la GAIP trasllada l'informe municipal a la persona reclamant, tot indicant-li que disposa d'un termini de cinc dies per formular les al·legacions que consideri escaients.
10. El 19 de juny de 2019 la persona reclamant manifesta el següent en relació amb la informació rebuda:
 - a. Es dona per satisfet amb la informació relativa als contractes de servei d'abastament d'aigua potable i de recollida de residus i neteja, considerant que estan en fase de licitació i que els



documents relatius a ambdós processos es troben publicats al Perfil del Contractant de l'Ajuntament de l'Escala.

- b. Respecte els contractes d'enllumenat públic, de les instal·lacions de la piscina i el dret a la construcció, gestió i explotació d'un tanatori al cementiri municipal, no se'n dóna per satisfet, ja que sol·licitava còpia dels contractes o documentació acreditativa, i no només informació relativa a les concessions i drets. Per tant, en relació amb aquests contractes, es manté la reclamació d'obtenir-ne còpia.
11. El 20 de juny de 2019 la GAIP trasllada les alegacions de la persona reclamant a l'Ajuntament, demanant-li que completi la informació facilitada, tot tenint en compte les alegacions citades. L'Ajuntament no ha respost.

Fonaments jurídics

1. *Competència de la GAIP i consideracions generals sobre el contingut i l'abast del dret d'accés a la informació pública i admissibilitat de la reclamació.*

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. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb una resolució presumpta en matèria de dret d'accés a la informació d'un administració obligada per l'LTAIPBG, com l'Ajuntament l'Escala (article 3.1.a LTAIPBG).

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”.*

L'article 42.7 LTAIPBG disposa que la Comissió pot demanar els informes i dades que consideri necessaris per a fonamentar les seves Resolucions, i l'article 33.4 RGAIP fixa en quinze dies el termini de què disposa l'Administració per a l'emissió de l'informe requerit per al GAIP.

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

2. Sobre l'objecte de la reclamació

La informació sol·licitada, si existeix, és, sens dubte, informació pública, ja que reuneix els requisits de la definició que en fa l'article 2.b LTAIPBG: estar elaborada per l'Administració com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions. A més, és informació de rellevància per a la finalitat de transparència, com ho demostra el fet que l'article 13.1.d LTAIPBG disposa que es difonguin al portal de transparència de l'Ajuntament la relació de tots els contractes subscrits, amb indicació de l'objecte, l'import de la licitació i d'adjudicació, el procediment utilitzat per contractar i la identitat de l'adjudicatari,



la durada i altres elements del contracte, així com les pròrrogues contractuals, si escau (apartat e del mateix article 13 LTAIPBG).

Els antecedents posen de manifest que l'escrit de reclamació, traslladat a l'Ajuntament per aquesta Comissió, especificava clarament que es demanava còpia dels contractes i pròrrogues. La sol·licitud d'informació, tot i no estar formulada en aquests termes, també era clara ja que exposava amb precisió que tant els contractes com les seves pròrrogues havien d'estar recollits documentalment, i es demanaven els contractes i les pròrrogues, de manera que clarament es desprèn que es pretenia obtenir aquesta informació precisament en aquest suport documental original.

La informació facilitada per l'Ajuntament, amb prou retard i en el marc d'aquest procediment, conté una referència a aquests contractes, però no la còpia dels documents que es demana, de manera que no es pot donar per adequadament satisfeta la petició. D'altra banda, l'Ajuntament no ha invocat cap límit, ni s'aprecia per aquesta Comissió que se n'hi pugui aplicar cap per restringir l'accés a la còpia dels contractes i pròrrogues dels serveis públics sol·licitats, més enllà de la conveniència d'eliminar de la còpia dels contractes les dades personals de les persones atorgants que siguin excessives o redundants (NIF, domicili, dades de contacte telefònic o electrònic i signatura) mantenint les dades personals identificatives.

La persona reclamant expressament es manifesta satisfeta amb la informació facilitada dels serveis que actualment es troben en fase de licitació (servei d'abastament d'aigua potable i de recollida de residus i neteja) i, per tant, en relació amb aquesta part, la reclamació ha perdut el seu objecte. Tanmateix, respecte dels contractes d'enllumenat públic, de les instal·lacions de la piscina i el dret a la construcció, gestió i explotació d'un tanatori al cementiri municipal, es manté la reclamació d'obtenir còpia dels contractes i/o pròrrogues, i en relació amb aquests serveis, cal estimar la 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 i que se'n faci difusió metres duri l'incompliment.

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 d'11 de juliol de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 256/2019 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir còpia dels contractes i pròrrogues relatives a la contractació dels serveis d'enllumenat públic, gestió de la piscina i del tanatori i cementiri municipal.
2. Donar per finalitzat el procediment en relació amb la informació contractual del servei d'abastament d'aigua potable i de recollida de residus.
3. Requerir a l'Ajuntament de L'Escala a què lliuri a la persona reclamant la còpia dels contractes i de les pròrrogues dels serveis d'enllumenat públic, gestió de la piscina i del tanatori i cementiri municipal, prèvia eliminació de les dades personals excessives o redundants que hi constin (NIF, domicili, dades de contacte telefònic o electrònic i signatura), dins del termini de quinze dies.
4. Requerir a l'Ajuntament de L'Escala a informar la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.
5. Convidar a la persona reclamant a comunicar a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu de l'execució de la present Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.



6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 256/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP

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.

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.