

Resolució 488/2021, de 28 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 340/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Sentmenat

Informació reclamada: Cost de la llum de Nadal i característiques de la nova escola.

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

Resum: L'Ajuntament ha facilitat al grup municipal 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. En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant. El grup reclamant manifesta a les seves al·legacions que li manca poder accedir a l'expedient de l'enllumenat de Nadal, que hauria demanat com a resposta a la informació facilitada per l'Ajuntament. Aquesta pretensió no pot formar part d'aquesta Reclamació perquè ha de ser congruent amb la sol·licitud d'informació pública en relació amb la qual es planteja i amb la seva formulació al ser presentada. Si el grup reclamant vol obtenir l'empara de la GAIP per accedir a aquest expedient, haurà de presentar la corresponent reclamació, tot acreditant que ha estat sol·licitat prèviament a l'Ajuntament.

Paraules clau: Ajuntaments. Electes municipals. Enllumenat. Educació. Reclamació contra silenci. . Congruència. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 18 d'abril de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 340/2021, presentada per un grup polític municipal contra l'Ajuntament de Sentmenat, 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 14 de març de 2021 el grup municipal reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament de Sentmenat: "actuant com a portaveu del GMS, al darrer ple vam demanar novament el cost de les llums de nadal, ens van passar vàries despeses però no aquesta i les volem. També el regidor d'educació ens va dir que ens passarien el document de la Generalitat amb les característiques de la nova escola, encara no l'hem rebut. Ens ho poden enviar? En cas de denegació d'aquesta documentació que ens ho diguin per escrit. Sol·licita: Que es tingui per presentat aquest escrit en temps i forma i se'ns doni la



informació sol·licitada en aquesta instància que, a més, se'ns va dir al ple que se'ns donaria i no ha estat així. Volem també que es compleixi la llei de transparència i la de bases de de règim local i sens faciliti la informació correctament i dins termini”.

3. La Reclamació presentada el 18 d'abril de 2021 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud anterior.
4. El 22 d'abril 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.
5. El 22 d'abril de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Sentmenat 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'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la regidora reclamant.
6. El 7 de maig de 2021 la GAIP rep l'informe municipal, relatiu a diverses reclamacions del mateix grup municipal i que, en relació amb aquesta Reclamació, assenyala que el 25 de març de 2021, mitjançant correu electrònic, s'hauria facilitat el cost de l'enllumenat de Nadal; també indica que en un correu electrònic del 23 de març de 2021 s'hauria facilitat al grup municipal reclamant la documentació sobre l'escola nova, tot advertint que encara no és definitiva i que no es pot divulgar.
7. L'11 de maig de 2021 la GAIP comunica l'informe municipal al grup municipal reclamant, tot indicant que si en el termini de cinc dies no argumenta el contrari es considerarà satisfeta la Reclamació.
8. El 21 de maig de 2021 la GAIP rep al·legacions del grup municipal reclamant a l'informe municipal. Fa diverses observacions sobre les dificultats i impediments que el govern municipal posa perquè els membres del grup puguin accedir a la informació i exercir la seva tasca a l'Ajuntament, motiu pel qual reitera la petició de mediació amb la GAIP per resoldre definitivament els problemes generals que té per accedir a la informació municipal. En relació amb la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, indica que si bé l'Ajuntament facilita el cost de l'enllumenat de Nadal, no fa esment a què, com a resposta, el grup municipal reclamant hauria demanat accés a l'expedient, perquè vol saber com s'ha contractat, i encara no ha rebut resposta a aquesta sol·licitud. En quant



a la qüestió de l'escola nova, indica que havia demanat aquesta informació en reiterades ocasions.

Fonaments jurídics

1. 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 seria 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".

Nogensmenys, també cal tenir en compte que aquesta Reclamació ha estat presentada per un electe local, amb invocació del dret d'accés dels i de les electes locals a la informació de la respectiva entitat regulat per l'article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC). Aquest fet aconsella plantejar la seva admissibilitat a un procediment de revisió regulat per una normativa diferent, com és la legislació de transparència. A partir de la Resolució d'11 de febrer de 2016, sobre la Reclamació 4/2016, la GAIP ve admetent reiteradament reclamacions en relació amb sol·licituds d'informació municipal emparades en el dret a la informació reconegut a favor dels i de les electes locals per l'article 164 TRLMRLC. Tot i que la legislació de règim local remet directament a la jurisdicció contenciosa administrativa l'eventual impugnació de tota mena de



resolucions dels òrgans i autoritats locals, sense fer cap referència a la via de reclamació davant la GAIP, aquesta Comissió de Garantia ve entenent que això obeeix al fet que la legislació vigent de règim local és anterior a la de transparència que institueix la reclamació davant d'un òrgan independent i especialitzat (la GAIP, en el cas de Catalunya); que aquesta via de reclamació és voluntària i en cap cas perjudica l'accés a la jurisdicció contenciosa administrativa i, si escau, constitucional; que suposa un increment de les garanties jurídiques del dret a la informació que, si són a l'abast de la ciutadania en general, amb més raó han de poder ser accessibles als electes locals, que exerceixen un dret reforçat a la informació emparat en el de participació i representació política de l'article 23 de la Constitució; i que l'aplicació supletòria de la legislació de transparència, inclosa la reclamació davant de la GAIP, respecte del dret a la informació regulat per la legislació de règim local, té empara tant a la legislació bàsica (disposició addicional 1^a.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, LTAIPBGE), com a la disposició addicional 1^a.2 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG). Aquesta interpretació de la GAIP ha estat enterament confirmada per la Sentència 1074/2019 del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.

Procedeix, per tant, l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, si bé caldrà tenir en compte que el règim material i procedimental aplicable a l'accés sol·licitat es regirà en primer lloc per l'article 164 TRLMRLC, cosa que inclou la subjecció a uns límits al dret d'accés més reduïts que els previstos per l'LTAIPBG, així com també un deure dels i de les electes a respectar la confidencialitat de la informació a la que poden accedir per raó de la seva funció representativa.

En tot cas, en l'aplicació dels límits al dret d'accés caldrà tenir en compte els criteris establerts a aquests efectes per l'LTAIPBG, especialment pels apartats 2 i 3 del seu article 20, que 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, 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”.

2. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament ha facilitat al grup municipal 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. En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.

El grup reclamant posa de manifest diversos retrets al govern municipal, perquè al seu entendre no compliria les garanties legals i del Reglament orgànic municipal, per tal de satisfer el dret dels i de les electes municipals a la informació de l'Ajuntament i a altres aspectes dels seus drets de participació política, i demana la mediació amb la GAIP per poder afrontar i resoldre definitivament aquests problemes. No és procedent atendre aquesta petició. En primer lloc, la GAIP només és competent per atendre i resoldre reclamacions en relació amb sol·licituds d'accés a la informació pública emparades, en el cas dels i de les electes locals, en l'article 164.1 i 3 del TRLMRLC, sense que tingui capacitat per intervenir en les obligacions de publicitat activa o de posada a disposició dels i de les electes de la informació relativa a les sessions dels òrgans municipals. Les mediacions de la GAIP són procediments específics que tenen lloc en el sí de reclamacions concretes, en relació amb sol·licituds d'informació pública que no han estat ateses satisfactòriament, no amb caràcter general. El grup municipal reclamant pot demanar la mediació de la GAIP en relació a reclamacions determinades que pot plantejar si les seves sol·licituds d'informació adreçades a l'Alcaldia no són contestades en el termini de 4 dies d'haver estat presentades o la resposta obtinguda és insatisfactòria. I la mediació es celebrarà si, a diferència del que passa en aquest cas, l'Ajuntament es resisteix a facilitar la informació sol·licitada, malgrat la presentació de la Reclamació.

Per una altra banda, el grup reclamant manifesta a les seves al·legacions que li manca poder accedir a l'expedient de l'enllumenat de Nadal, que ha demanat en un moment avançat del procediment, com a resposta a la informació facilitada per l'Ajuntament. Aquesta pretensió no pot formar part d'aquesta Reclamació perquè ha de ser congruent amb la sol·licitud d'informació pública en relació amb la qual es planteja i amb la seva formulació al ser presentada. Si el grup reclamant vol obtenir l'empara de la GAIP per accedir a aquest expedient, haurà de presentar la corresponent reclamació, tot acreditant que ha estat sol·licitat prèviament a l'Ajuntament.



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 28 de maig de 2021, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 340/2021 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

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.