

Resolució 515/2022, de 23 de juny

Número d'expedient de la Reclamació: 213/2022

Administració reclamada: Departament d'Interior

Informació reclamada: Establiments amb activitats sexuals sancionats amb motiu de la Covid19.

Sentit de la Resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Generalitat. Periodista. Covid 19. Establiments públics. Reclamació contra desestimació. Mediació. Acord de mediació

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 4 de març de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 213/2022, presentada per una periodista contra el Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya, 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. L'1 de febrer de 2022 la persona reclamant demana la informació següent al Departament d'Interior: "-Llistat de tots els establiments públics amb reservats annexos de Catalunya amb el nom del negoci tal i com està inscrit (o en el seu defecte una referència anonimitzada), l'adreça, el codi postal (cp) i la ciutat a la qual pertanyen i la dada de si, en cada cas, desenvolupen una activitat de naturalesa sexual o, si no és així, l'especificació sobre el tipus d'activitat que desenvolupen. -Llistat (amb nom anonimitzat, si cal, adreça i cp) dels establiments públics amb reservats annexos en general i llistat d'establiments públics amb reservats annexos que desenvolupen una activitat de naturalesa sexual en particular que han estat sancionats (tipus de sanció -si és una penalització dinerària l'import-, motiu de sanció) en relació al incompliment de les restriccions per combatre la crisi sanitària (Covid) el 2020 i 2021. -Explicació sobre la naturalesa (fonts) de totes les dades sol·licitades i facilitades i el context necessari per la seva correcta interpretació".

3. El 24 de febrer de 2022 el Departament d'Interior resol la sol·licitud anterior: “Quart. Pel que fa a la informació sol·licitada per la senyora xxxx consistent, en primer lloc, en una llista de tots els establiments públics amb reservats annexos de Catalunya amb el detall que s'ha especificat en la sol·licitud d'accés a la informació pública a què fa referència aquesta resolució, s'ha de remarcar que, d'acord amb l'article 29 de la Llei 11/2009, de 6 de juliol, de regulació administrativa dels espectacles públics i activitats recreatives i l'article 95 del Reglament esmentat, el règim d'intervenció d'aquell tipus d'activitat és el de llicència municipal. Per aquest motiu, és cada ajuntament, i no la Generalitat de Catalunya, l'Administració pública que disposa en cada moment de la informació sobre aquells establiments públics amb reservats annexos que estan ubicats en el seu respectiu terme municipal. Cinquè. Respecte a la resta d'informació sol·licitada per la interessada, és a dir, la llista d'aquells establiments amb reservats annexos que hagin estat sancionats per haver incomplert les restriccions per combatre la crisi sanitària de la covid-19, cal tenir en compte, en primer lloc, que al Departament d'Interior només li va correspondre tramitar els expedients sancionadors derivats dels incompliments de les esmentades restriccions, esdevinguts entre el 14 de març i el 21 de juny de 2020, o sigui els relatius a fets comesos durant la vigència de l'estat d'alarma declarat mitjançant el Reial decret 463/2020, de 14 de març, essent el Departament de Salut l'organisme competent per imposar, si escau, les sancions derivades d'incompliments posteriors a aquesta darrera data. En segon lloc, pel que fa als expedients sancionadors que s'hagin tramitat al Departament d'Interior, s'ha d'indicar aquí que no es pot facilitar la informació sol·licitada, atès que l'estructura de camps d'informació de què es disposa no permet identificar de manera automatitzada els expedients que s'hagin pogut tramitar en relació amb establiments públics amb reservats annexos i, alhora, atès l'alt volum total d'expedients sancionadors tramitats per incompliments de la normativa emesa arran de la crisi sanitària, tenint en compte el que s'ha exposat en l'anterior fonament jurídic, no es pot fer una revisió de cada un per comprovar si la resolució d'algun d'ells va comportar una sanció per un local d'aquesta tipologia. En el cas del Departament de Salut, competent per tramitar els expedients sancionadors amb posterioritat a les dates indicades anteriorment, un cop informat sobre aquesta petició de dades, ha comunicat també la impossibilitat d'elaborar aquesta informació, degut a l'elevat nombre d'expedients i la necessitat de fer una revisió manual de cada un d'ells, activitat totalment desproporcionada. Sisè. Atès tot l'anterior, d'una banda, tenint en compte la normativa a què s'ha fet referència, el fet que al Departament d'Interior no disposi de la informació sol·licitada per la senyora xxxx comporta concloure que aquesta informació no es troba inclosa dins del concepte d'informació pública definit en l'apartat b) de l'article 2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern. Per una altra banda, i d'acord amb l'article 66

del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, en relació amb les dades sobre *tipus de sanció, en relació a l'incompliment de les restriccions per combatre la crisi sanitària (Covid) el 2020 i 2021*, aquesta tasca, tal i com hem exposat anteriorment, es considera una tasca complexa d'elaboració o reelaboració, pels motius exposats en l'apartat 1 a) de l'article 66 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, ja que la seva obtenció i extracció implica una càrrega de treball inassumible pel fet que la informació procedeix de diferents expedients, i aquesta no pot ser realitzada amb l'ajuda dels mitjans informàtics disponibles. Per aquest motiu, d'acord amb l'apartat a) de l'article 32 i l'article 34 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, RESOLC Primer. Desestimar la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada per la senyora xxxx".

4. La Reclamació presentada el 4 de març de 2022 fa les consideracions següents: "El departament d'Interior argumenta en relació al llistat de locals públics amb reservats annexos que no pot facilitar-me les dades perquè el règim d'intervenció d'aquest tipus d'activitat és de llicència municipal. Des del meu punt de vista, atenent que el departament d'Interior compta amb aquesta informació el fet que no sigui la seva competència no l'eximeix de la seva obligació de fer-me arribar una informació que té. D'altra banda, pel que fa als locals públics amb reservats annexos que desenvolupen una activitat de naturalesa sexual i que van ser sancionats en relació al incompliment de les restriccions per combatre la crisi sanitària (Covid) el 2020 i 2021 el departament assegura que no pot facilitar la informació degut a l'alt volum total d'expedients. En aquest sentit, entendria que demanés una pròrroga per poder recopilar la informació o que em digués quina és el tipus d'informació de què disposa però no que se'm negui directament l'accés a aquesta informació".
5. L'11 de març de 2022 la GAIP comunica la Reclamació al Departament d'Interior 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.
6. L'11 de març de 2022 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.



7. El dia 15 de març de 2022 el Departament d'Interior informa a la GAIP de les persones que el representaran en la sessió de mediació sol·licitada per la persona reclamant.
8. El dia 22 d'abril de 2022 es convoca la primera sessió de mediació per al dia 2 de maig de 2022 que tal i com recull l'acta: "Atès que el Departament d'Interior ha de consultar la possibilitat de facilitar la informació que ha especificat la persona reclamant en aquesta sessió de mediació (extracció de la base de dades de l'aplicació de tramitació de sancions i la consulta presencial a Barcelona d'una selecció d'actes policials de per l'incompliment de restriccions a causa del primer estat d'alarma), el mediador proposa a les parts la celebració d'una segona sessió de mediació als efectes de concretar aquestes possibilitats i fins i tot oferir in situ una primera mostra de la informació que en resultaria o una mostra de l'estructura de les dades sense mostrar en cap cas dades personals, als efectes que la part reclamant pugui comprovar si efectivament li pot ser d'interès. Les parts s'emplacen a una segona sessió de mediació que es celebrarà el dia 12 de maig de 2022 a les 14:00 hores".
9. El 12 de maig de 2022 es celebra la segona sessió de mediació la qual finalitza amb l'acord de les parts annex a aquesta Resolució.
10. El 19 de maig de 2022 la persona reclamant comunica a la GAIP: "Només volia fer-vos saber que després de la segona sessió de mediació celebrada la setmana passada no he rebut per part del [...], l'excel amb els camps o columnes de la base de dades sobre els establiments sancionats en relació a les restriccions arran de la Covid-19. En aquest sentit, continuo a l'espera de rebre aquesta informació per formular les preguntes amb el propòsit que em facilitin les dades que m'interessen d'aquesta bbdd atès que van preferir no fer-me arribar directament una fulla de càlcul amb tota la informació".
11. El 30 de maig de 2022 l'Administració reclamada comunica a la GAIP i a la persona reclamant: "D'acord amb el que es va acordar en el segon acte de mediació celebrat en relació amb la reclamació 213/2022, presentada davant de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, us fem arribar un document on consten tots els camps de dades de l'aplicació en què s'han tramitat els expedients corresponents a les sancions contra incompliments del primer estat d'alarma durant la pandèmia de la Covid-19, als efectes que pugueu formular preguntes estadístiques respecte a les sancions imposades durant aquest període".
12. El 31 de maig de 2022 la persona reclamant comunica a la GAIP i a l'Administració reclamada: "Us adjunto un document amb la informació que voldria que em féssiu arribar en relació a aquesta base de dades sobre infraccions interposades durant el primer estat d'alarma. Aprofito per detallar-vos els municipis als quals m'agradaria que féssiu trasllat del punt 1de la SAIP (que vaig presentar i que va donar peu a la reclamació 213/2022). La



pregunta era la següent: -Llistat de tots els establiments públics amb reservats annexos de Catalunya amb el nom del negoci tal i com està inscrit (o en el seu defecte una referència anonimitzada), l'adreça, el codi postal (cp) i la ciutat a la qual pertanyen i la dada de si, en cada cas, desenvolupen una activitat de naturalesa sexual o, si no és així, l'especificació sobre el tipus d'activitat que desenvolupen. Els municipis són els que detallo a continuació: 1.Barcelona // 2.Mataró // 3.Castelldefels // 4.La Jonquera // 5.Figueres // 6.Girona // 7.Blanes // 8.Lloret // 9.Lleida // 10.Alcarràs // 11.Tarragona.”

13. El 10 de juny de 2022 l'Administració reclamada comunica a la GAIP i a la persona reclamant que ha derivat la sol·licitud als 11 municipis identificats en execució de l'acord de mediació assolit per les parts.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals 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.

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. L'acord en el procediment de mediació

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic ni als interessos generals, per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

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 23 de juny de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 213/2022 amb l'acord assolit per les parts annex a aquesta resolució.
2. 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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 12 de maig de 2022, relatiu a la Reclamació 213/2022

REUNITS

La part reclamant:

- La senyora [...]

En representació de l'Administració:

- El senyor [...], Subdirector General d'Espectacles Públics i Activitats Recreatives.
- La senyora [...], Cap del Gabinet Tècnic del Departament d'Interior.

ACORDEN

En relació amb la Reclamació 213/2022, el Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya es compromet a:

- Derivar la sol·licitud d'accés a informació objecte d'aquest procediment, pel que fa al primer apartat de la sol·licitud consistent en l'obtenció del "llistat de tots els establiments públics amb reservats annexos de Catalunya amb el nom del negoci tal i com està inscrit (o en el seu defecte una referència anonimitzada), l'adreça, el codi postal (cp) i la ciutat a la qual pertanyen i la dada de si, en cada cas, desenvolupen una activitat de naturalesa sexual o, si no és així, l'especificació sobre el tipus d'activitat que desenvolupen" a un conjunt d'entre 6 i 10 Ajuntaments que identificarà la persona reclamant. La derivació es durà a terme en un termini de dues setmanes a comptar des que es rebí el llistat d'Ajuntaments destinataris facilitat per la persona reclamant.
- Facilitar a la persona reclamant, en les hores següents a la mediació, una mostra dels camps de dades disponibles resultants de l'extracció de dades de l'aplicatiu de tramitació de sancions als efectes que la persona reclamant pugui concretar una sèrie de preguntes que es puguin respondre en base a les dades disponibles mitjançant la utilització de filtres. Així mateix, el Departament d'Interior es compromet a respondre les preguntes formulades per la persona reclamant en un termini raonablement breu des de la seva recepció.
- Oferir a la persona reclamant una data i hora per a la consulta presencial, a la ciutat de Barcelona, de la mostra d'actes policials obtinguda per la Subdirecció General de Seguretat Interior del Departament d'Interior.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.



COMISSIÓ DE GARANTIA
DEL DRET D'ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel Manual de mediació de la GAIP, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Per la part reclamant:

Per l'Administració reclamada:

Hi consten les firmes