

Resolució 537/2020, de 8 d'octubre

Número d'expedient de la reclamació: 278/2020 ¹

Administració reclamada: Agència de Salut Pública de Barcelona

Informació reclamada: Resultat d'inspeccions sanitàries a diversos establiments.

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: Agència de Salut Pública de Barcelona. Inspeccions sanitàries. Reclamació contra estimació parcial. Límits. Mediació. Acord de mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 12 de juny de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 278/2020, presentada per un periodista contra l'Agència de Salut Pública de Barcelona (ASPB), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant sol·licita el procediment de mediació previst per l'article 42 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 29 de gener de 2020 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Barcelona "els resultats detallats de totes i cada una de les inspeccions sanitàries i/o higièniques fetes a bars, restaurants, cafeteries, discoteques, pubs, clubs, menjadors, cafeteries i bars d'hospitals, clíniques i altres centres mèdics, centres públics, centres educatius (escoles, universitats, col·legis majors, instituts, guarderies...) i altres locals de restauració o alimentació de la ciutat (qualsevol tipus de local o lloc amb el seu epígraf d'activitat que l'ajuntament realitzi inspeccions higienicosanitàries i que el local distribueixi menjar al consumidor final) entre gener de 2016 i juny de 2019, ambdós mesos inclosos. Demano que la informació per a cada inspecció inclogui: tipus de local on s'ha fet (bar, restaurant,

¹ La versió original d'aquesta reclamació redactada pel ponent és la versió en castellà.

discoteca...), nom del local, CIF de l'empresa o persona que gestiona el local, epígrafs d'activitat del local, data de la inspecció, adreça del local, any d'obertura del local, sobre què era la inspecció, si era programada o per què es realitzava sinó, resultat de la inspecció (favorable, favorable condicionat, desfavorable, suspès, aprovat), les deficiències o incompliments trobats detallats tots ells en la categoria més concreta existent, la puntuació obtinguda en el sistema de valoració de les inspeccions municipals que es realitzen al màxim nivell de desglossament, el risc o freqüència que es categoritza aquest local per a futures inspeccions, si les inspeccions han proposat sancions a aquest local, si n'hi ha acabat havent i quins han estat (data, motiu i quantia). De la mateixa manera, sol·licito saber el nombre de locals tancats per l'Ajuntament, la data en què es va tancar, el per què i el nom i adreça del local. Sol·licito també còpia del protocol d'inspecció d'aquest tipus de locals (bars, restaurants i altres locals de restauració) per part de l'Ajuntament”.

3. El 22 de maig de 2020 l'ASPB resol l'estimació parcial de la sol·licitud d'informació pública indicada per l'antecedent anterior. Indica que la tramitació de la sol·licitud ha estat afectada per la suspensió de procediments administratius decretada amb motiu de l'estat d'alarma. Argumenta que el detall de les dades de les inspeccions no pot ser facilitat en aplicació de l'article 23 LTAIPBG, sobretot tenint en compte que pel gran volum de persones afectades és impossible efectuar-los el trasllat de la sol·licitud. Argumenta també que facilitar informació sobre inspeccions sanitàries estaria en contradicció amb l'article 21.1.b LTAIPBG, l'article 8 del Reglament UE 2017/625 i l'article 14 de la Llei estatal 19/2013. En consideració a aquestes consideracions, la resolució de l'ASPB decideix facilitar a la persona reclamant part de la informació sol·licitada amb la identitat codificada dels establiments afectats.
4. La Reclamació presentada el 12 de juny de 2020 és argumentada en les següents consideracions: “L'Ajuntament facilita dades de les inspeccions i dels establiments de restauració de la ciutat de Barcelona, però no facilita el que es demanava realment, que són els resultats detallats de totes i cada una de les inspeccions en tots i cada un dels establiments de la ciutat. Facilita part d'aquestes dades detallades, però menys del que se sol·licita i de la qual cosa han lliurat en altres ocasions, com quan va sortir publicat en El País informació que havia donat. La GAIP ja ha facilitat en altres ocasions a favor que aquesta informació ha de ser pública en casos similars. El mateix ha fet el Consell de Transparència i Bon Govern estatal respecte a inspeccions en altres ciutats del país. Per tant, estan clars els precedents en aquest sentit”.
5. El 25 de juny de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'ASPB i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre la

mateixa, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa 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 persona reclamant.

6. El 17 de juliol la GAIP rep l'informe de l'ASPB, del qual es pot destacar les informacions i consideracions següents: no es poden facilitar els números d'identificació de les terceres persones afectades a causa del seu número extremadament elevat. La informació sol·licitada és molt extensa, tant per les dades sol·licitades, com per les diverses anualitats demanades. Atendre la sol·licitud requereix elaborar informació dispersa en diverses bases de dades, sistemes d'informació i serveis. Algunes dades sol·licitades no estan en poder de l'ASPB (epígraf municipal o any d'obertura del local). Moltes de les dades en poder de l'ASPB estan desactualitzades, a causa dels constants canvis de titularitat del sector, de manera que hi ha un elevat risc de donar informació inexacta. Sol·licita dades en un format que no s'utilitza per l'ASPB. Afirmar que les dades sobre establiments sancionats només es poden facilitar prèvia conformitat dels afectats, la qual cosa resulta molt difícil tant per l'elevat nombre d'establiments existents, com pels constants canvis de titularitat; invoca els límits derivats del Reglament UE 2017/625 i de la Llei 19/2013, estatal de transparència i accés a la informació pública (LTAIPBGE), en relació amb la protecció de les funcions de vigilància, inspecció i control i els interessos econòmics i comercials. En conseqüència, l'ASPB va atendre parcialment la sol·licitud, facilitant a la persona reclamant una base de dades elaborada expressament per a l'ocasió, amb un treball considerable per als serveis de l'Agència, a partir dels registres informàtics existents, excloent de la mateixa la informació detallada sobre infraccions i les dades personals protegides; facilitar tota la informació sol·licitada requeriria una tasca complexa d'elaboració que col·lapsaria els serveis de l'ASPB.
7. El 21 de juliol de 2020 la GAIP trasllada l'informe de l'ASPB a la persona reclamant, que convida a formular al·legacions. No consta que n'hagi formulat cap.
8. El 27 de juliol de 2020 la GAIP demana l'informe de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades Personals (APDCAT) previst per l'article 42 LTAIPBG.
9. El 27 de juliol i dies immediats posteriors la GAIP trasllada la Reclamació a diverses entitats representatives de les terceres persones afectades per ella (atès que el trasllat a cadascuna de les afectades és impossible, tant pel seu elevat número, com per mancar la GAIP de dades essencials per a les notificacions) a les que convida a formular les al·legacions que considerin pertinents, en representació dels establiments afectats associats.



10. El 3 d'agost de 2020 la GAIP rep un escrit en representació del Gremi d'Hotels de Barcelona, que indica que en desconèixer la finalitat de l'accés sol·licitat no pot formular al·legacions i que no participarà en la mediació sol·licitada per la persona reclamant. Les altres entitats consultades no responen.
11. El 10 d'agost de 2020 la GAIP rep l'informe de l'APDCAT, que conclou: la normativa de protecció de dades no impedeix l'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada sobre les inspeccions sanitàries realitzades per l'Ajuntament de Barcelona entre gener de 2016 i juny de 2019, excepte la informació sobre el nom i adreça dels locals i establiments on s'hagi realitzat les actuacions o qualsevol altra informació que permeti identificar per via indirecta les persones físiques titulars dels mateixos. L'11 d'agost de 2020 la GAIP comunica aquest informe a les parts.
12. El 9 de setembre de 2020 té lloc la primera sessió de mediació que finalitza mitjançant acord de 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, 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".

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 pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada en finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament firmada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació que disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic, 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 es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació de les dades personals.



Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 8 d'octubre 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 278/2020, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. 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.
3. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa 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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 9 de setembre del 2020, relatiu a la Reclamació 278/2020

REUNITS

La part reclamant,

- El senyor (...).

En representació de l'Agència de Salut Pública de Barcelona;

- El senyor (...) i el senyor (...).

ACORDEN

Primer. Administració obligada

L'Agència de Salut Pública de Barcelona ha facilitat durant el transcurs de la sessió de mediació la informació relativa a la inexistència del Protocol i metodologia utilitzada per part dels inspectors, i els motius que justificarien no lliurar la informació dels noms comercials.

Segon. Admissió d'una sol·licitud adicional

Les parts reconeixen formalment com una sol·licitud d'informació pública la petició de la persona reclamant d'obtenir la mateixa informació facilitada ja per l'Agència per a tot l'any 2019 i l'Agència s'ha compromès a estimar aquesta sol·licitud.

Tercer. Termini de lliurament de la informació

El termini de lliurament de la informació relativa a la sol·licitud indicada per l'apartat anterior recorda aproximadament 1 mes des de la firma de l'Acord.

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, sense perjudici de les actuacions i accions ulteriors que poguessin correspondre-li.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP una vegada s'hagi fet efectiu, de conformitat amb la qual cosa estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-lo expressament en un termini de dos mesos des de la celebració de la sessió de mediació del seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 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 són recollits per les adjuntes



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

"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 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:

Consten les firmes