

## **Resolució 537/2022, d'1 de juliol**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 356/2022

**Administració reclamada:** Ajuntament de Pineda de Mar

**Informació reclamada:** Accés a un expedient de restauració de la legalitat urbanística.

**Sentit de la resolució:** Estimació parcial i pèrdua parcial d'objecte.

**Resum:** La primera qüestió a tenir en compte és que l'objecte de la reclamació ha de ser congruent amb l'objecte de la sol·licitud, com a conseqüència del caràcter revisor d'aquest procediment que requereix, d'acord amb l'article 39.1 LTAIPBG, que prèviament s'hagi sol·licitat la informació a l'Administració i que s'hagi produït un acte administratiu exprés o presumpte limitatiu del dret d'accés. D'acord amb això, l'objecte de la reclamació queda acotat a contingut de l'expedient 4241/2020 en la data en que es va formalitzar la sol·licitud (antecedent 2), sense que pugui ser ampliat a la informació incorporada posteriorment ni a altra informació aliena a l'expedient. La manca de col·laboració de l'Ajuntament no permet que aquesta Comissió conegui si la documentació lliurada és l'expedient complet 4241/2020 en el moment en què va ser sol·licitat. Quant a la nota registral i els informes de la zeladora i de l'arquitecte municipal, si constaven a l'expedient en el moment de ser sol·licitats poden ser objecte d'accés, considerant la condició de persona interessada de la reclamant, sense ometre al identitat de les persones que les signen, d'acord amb l'article 24.1 LTAIPBG, però eliminant la signatura manuscrita o els metadades de la signatura electrònica, d'acord amb l'article 70.2 del Decret 8/2021, del 9 de febrer de 2022. Si no hi constaven, l'Ajuntament ho haurà de manifestar de forma expressa, sens perjudici que la persona reclamant pugui sol·licitar-los en una nova instància i del deure de l'Ajuntament de Pineda de Mar, en aquest cas, d'atendre de manera més diligent que ho ha fet abans la seva petició.

**Paraules clau:** Ajuntaments. Persona interessada. Urbanisme. Restauració de la legalitat urbanística. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'Administració. Lliurament extemporani. Congruència de la reclamació.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. El 15 d'abril de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 356/2022, presentada contra l'Ajuntament de Pineda de Mar, en relació amb la sol·licitud 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. El 14 de març de 2022 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Pineda de Mar accés telemàtic a l'expedient de restauració de la legalitat urbanística 4240/2020.



3. La Reclamació presentada 15 d'abril de 2022 indica que l'Ajuntament de Pineda de Mar no hauria respost a la sol·licitud indicada a l'antecedent anterior, i es motiva en la seva condició de persona interessada en l'expedient.
4. El 21 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 21 d'abril de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Pineda de Mar 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. El dia 15 de maig de 2022 la persona reclamant tramet a la GAIP la documentació que hauria obtingut de l'Ajuntament de Pineda de Mar en resposta a la seva sol·licitud d'accés a informació pública mitjançant una comunicació de la Cap de l'Àrea Territorial de l'Ajuntament. Juntament a aquesta documentació, la persona reclamant hi acompanya un escrit presentat a l'Ajuntament de Pineda de Mar, i subscript per una tercera persona, en el que es posa de manifest: "I.- En fecha 10 de mayo de 2022 por fin se ha puesto a mi disposición el expediente núm. 4240/2020, después tres meses, 5 instancias (Registros de entrada: E/3147/2022 de 09/02, E/3451/2022 de 14/02, E/4273/2022 de 28/02, E/5416/2022 de 14/03, E/7251/2022 de 11/04), requerimientos del Síndic de Greuges y de la Comisión de Garantía del Derecho de Acceso a la Información Pública (expte queja núm. 356/2022). II.- Examinado el expte 4240/2020 observamos que falta documentación: Página 2 del documento " Instància de queixa " (CSV: 482D2W6R633Z72490HQQ). Requerimiento/s del Síndic de Greuges y respuesta/s que el Ayuntamiento haya efectuado. Requerimiento/s de la Comisión de Garantía del Derecho de Acceso a la Información Pública y respuesta/s que el Ayuntamiento haya efectuado. Instancias que esta parte ha efectuado. Se adjuntan tan solo 2 cuando en realidad se han presentado un total de 5 instancias. III.- Cuando se indica que se ponga a disposición el expte núm. 4240/2020 nos referimos a todos los documentos que lo integran -no que el Ayuntamiento elija trasladar los documentos que le parezcan oportunos-, a tenor del art. 70 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas".
7. El dia 19 de maig de 2022 la GAIP reitera el requeriment a l'Ajuntament de Pineda de Mar indicat a l'antecedent 5, davant la manca de resposta, adjuntant-hi també les al·legacions formulades per la part reclamant als efectes que puguin ser tingudes en compte per l'Ajuntament en el seu informe. Transcorregut amb escreix el termini concedit, l'Ajuntament de Pineda de Mar no ha



l·liurat a la GAIP l'informe requerit expressiu del seu posicionament en relació amb les al·legacions indicades a l'antecedent anterior, ni l'expedient i l'informe que reculli el seu posicionament envers la Reclamació 355/2022, requerits.

## 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 expressives 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 adreçada a una administració de l'àmbit d'aplicació de l'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”.

## **2. Manca de col·laboració de l'Administració**

L'Ajuntament de Pineda de Mar no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat l'informe que reculli el seu posicionament jurídic en relació amb ella, que li van ser requerits per aquesta Comissió per dues vegades (antecedents 5 i 7) , incomplint així les obligacions que li imposa l'article 33.4 RGAIP, d'acord amb el qual les administracions han d'aportar a la GAIP, dins el termini de quinze dies, còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

Si bé la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió per aportar-li l'expedient, els antecedents i la justificació jurídica de la seva posició en aquest procediment, ha de ser qualificada com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, tenint en compte que l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que “la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació” a partir de la informació aportada per la persona reclamant, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada, i que la finalitzi amb aquesta Resolució, que vincularà i obligarà igualment a l'Ajuntament de Pineda de Mar.

## **3. Sobre el dret a la informació sol·licitada**

La persona reclamant té la condició de persona interessada o denunciada en l'expedient de legalitat urbanística l'accés al qual reclama, segons manifesta en la sol·licitud d'informació adreçada a l'Ajuntament, cosa que no solament no ha estat contradita per l'Administració, sinó implícitament confirmada en haver-li permès l'accés en el marc d'aquest procediment. Correspon, doncs, declarar la



pèrdua parcial d'objecte de la reclamació en relació amb els documents ja lliurats, i avaluar l'adequació a dret de l'accés als documents sobre els que la persona reclamant manté la reclamació d'acord amb l'antecedent 6.

La discrepància es manté en relació amb determinats documents que la persona reclamant indica que no ha rebut: Pàgina 2 del document "Instància de queixa" (CSV: 482D2W6R633Z72490HQG); requeriment del Síndic i la resposta de l'Ajuntament, requeriment de la GAIP i resposta de l'Ajuntament, instàncies que hauria efectuat la mateixa persona reclamant, havent-se facilitat únicament 2 de les 5 instàncies presentades.

La primera qüestió a tenir en compte és que l'objecte de la reclamació ha de ser congruent amb l'objecte de la sol·licitud, com a conseqüència del caràcter revisor d'aquest procediment, que requereix, d'acord amb l'article 39.1 LTAIPBG, que prèviament s'hagi sol·licitat la informació a l'Administració i que s'hagi produït un acte administratiu exprés o presumpte limitatiu del dret d'accés. D'acord amb això, l'objecte de la reclamació queda acotat a contingut de l'expedient 4240/2020 en la data en que es va formalitzar la sol·licitud (antecedent 2), sense que pugui ser ampliat a la informació incorporada posteriorment ni a altra informació aliena a l'expedient.

La manca de col·laboració de l'Ajuntament no permet que aquesta Comissió conegui si la documentació lliurada és l'expedient complet 4240/2020 en el moment en què va ser sol·licitat. Alguns documents sembla evident que no s'hi podrien incloure: per exemple, la documentació derivada de la reclamació interposada a la GAIP, que és, evidentment, posterior a la sol·licitud de la informació, sens perjudici que la persona reclamant pugui accedir a l'expedient d'aquesta reclamació com a persona interessada en aquest procediment, i que, com ja s'ha informat en els antecedents, no existeixi la resposta al requeriment de la GAIP que sol·licita.

La documentació relativa a la seva queixa al Síndic és probable que no formi part de l'expedient de restauració de legalitat urbanística sol·licitat, sinó que hagi conformat un expedient diferent, malgrat que guardi connexió material amb ell. Si és així, tampoc podrà ser objecte de la reclamació, sens perjudici que pugui accedir-hi per altres vies.

El mateix cal dir en relació amb les instàncies presentades pel reclamant: afirma que hi constaven 2, quan n'havia presentat 5. Deixant de banda que la documentació presentada per la persona reclamant a l'administració és perfectament coneguda per ella, el fet que constin totes o no dins l'expedient sol·licitat i objecte de reclamació pot dependre de si han generat un procediment diferenciat i consten en un altre expedient, així com de si s'havien presentat abans de la data de la sol·licitud, o després. Per tant, la reclamació no es podrà estimar si les instàncies no es van incorporar a l'expedient concret i identificat a la sol·licitud (4240/2020) o ho van ser posteriorment a la data de la sol·licitud (14 de març de 2022).



D'acord amb l'exposat, s'ha de declarar la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació en relació amb la informació de l'expedient a la què la persona reclamant ja ha tingut accés en el marc d'aquest procediment, i, pel que fa a la informació que la reclamant hi troba a faltar, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a obtenir-la en la mesura en què constés incorporada a l'expedient 4240/2020 amb anterioritat a la data de formalització de la sol·licitud, 14 d'abril de 2022, o a obtenir la constància escrita del contrari.

#### **4. 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.

#### **5. 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'1 de juliol de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 356/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a la documentació detallada en les seves al·legacions reproduïdes a l'antecedent 6 en la mesura en



què constés incorporada a l'expedient 4240/2020 amb anterioritat a la data de formalització de la sol·licitud, 14 d'abril de 2022, o a obtenir la constància escrita del contrari, d'acord amb les consideracions fetes al fonament jurídic 3.

2. Declarar la pèrdua d'objecte de la reclamació en relació amb la resta de documents reclamats, atesa la consulta de l'expedient 4240/2022 produïda en el marc d'aquest procediment
3. Requerir a l'Ajuntament de Pineda de Mar que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
4. Requerir a l'Ajuntament de Pineda de Mar a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 356/2022 i 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](mailto: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](http://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 adreça 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.