

Resolució 541/2019, de 27 de setembre

Número d'expedient de la Reclamació: 438/2019

Administració reclamada: Ajuntament d'Alforja.

Informació reclamada: Diversos documents relatius a la llicència d'una xurreria.

Sentit de la Resolució: Estimació.

Resum: En el cas del personal municipal o contractat per l'Ajuntament que hagi intervingut en la tramitació o en l'elaboració de la documentació sol·licitada, en aplicació de l'article 24.1 LTAIPBG cal pressuposar que preval el dret d'accés a les dades relatives a la seva identitat (relacionada amb l'organització i el funcionament de l'Administració) damunt del dret a la seva protecció; tanmateix, i vist que no s'ha posat de manifest la rellevància que pot tenir la difusió d'aquesta identitat i que degut a la manca de col·laboració municipal no se'ls ha pogut fer el trasllat regulat per l'article 31 LTAIPBG, és procedent eliminar de la documentació a la qual es dona accés les dades relatives a la seva identitat. Si les persones que consten a la documentació sol·licitada són membres de l'Ajuntament (Alcalde o altres electes municipals) no estaria justificat protegir la seva identitat, perquè a més de ser una dada relacionada amb l'organització i funcionament de l'Administració, es tracta també d'una dada pública, que haurà estat divulgada amb motiu de les eleccions municipals i que ha de ser objecte de publicitat activa en aplicació de la legislació de règim local i de l'LTAIPBG, de manera que la difusió d'aquesta identitat no pot causar-los cap perjudici que justifiqui suprimir les seves dades personals de la informació sol·licitada; aquesta mateixa consideració fonamenta el dret de la persona reclamant a conèixer el sentit del vot dels membres de la Junta de govern local que va atorgar la llicència sol·licitada, sempre que hagi estat atorgada efectivament per aquest òrgan municipal i consti a les seves actes el sentit del vot sol·licitat. Pel que fa a la identitat de la persona titular de la llicència, en cas que sigui una persona física, no s'ha posat de manifest a la sol·licitud, ni a la Reclamació, que aquesta sigui una dada rellevant per a la finalitat de l'accés sol·licitat, que més aviat es focalitza en els informes i en el contingut de la llicència i en la resolució municipal; tenint, a més a més en compte que la manca de col·laboració municipal també impedeix de consultar-li l'accés sol·licitat, aquesta Resolució considera pertinent suprimir les seves dades personals de la informació que s'hagi de lliurar a la persona reclamant.

Paraules clau: Ajuntament. Llicències. Acords. Informes. Reclamació contra silenci. Límits. Dades personals.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 4 d'agost de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 438/2019, presentada contra l'Ajuntament d'Alforja, en relació amb la 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. El 30 de juny de 2019, després de dir que ha fet una queixa per sorolls contra una xurreria, la persona reclamant demana la informació següent a l'Ajuntament d'Alforja: *Còpia de la llicència que*



té aquesta activitat. Còpia de l'informe tècnic i jurídic de l'expedient de la mateixa llicència. Còpia de l'acord per Junta de govern amb el sentit del vot dels càrrecs electes o Decret d'Alcaldia que ha donat l'autorització.

3. La Reclamació presentada el 4 d'agost de 2019 indica que l'Ajuntament no ha donat resposta a la sol·licitud anterior.
4. El 7 d'agost de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Alforja 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.
5. El 25 de setembre de 2019 la GAIP rep un escrit de l'Ajuntament de l'Alforja amb còpia dels següents acords municipals adoptats en relació amb l'ocupació de la via pública per part de la xurreria d'Alforja:
 - 5.1. Acord de la Junta de Govern de 15 de juliol de 2015, que aprova la transmissió entre persones privades de part d'una terrassa a la via pública.
 - 5.2. Acord de la Junta de Govern de 5 de juliol de 2017, que autoritza la instal·lació de taules d'un bar al costat de la xurreria.
 - 5.3. Acord de la Junta de Govern de 20 de setembre de 2017, que desestima la queixa d'un bar per la instal·lació d'un tancament lateral per part de la xurreria.
 - 5.4. Acord de la Junta de Govern de 2 de maig de 2019, proposant determinats requeriments a la xurreria, a conseqüència de les queixes de la persona reclamant.

L'escrit de l'Ajuntament també indica que la Secretària interventora municipal hauria comunicat verbalment a la persona reclamant que la xurreria disposa d'autorització municipal per instal·lar terrassa i que liquida la corresponent taxa per ocupació de la via pública.

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. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

La sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació demana còpia de la llicència d'una activitat de xurreria, dels informes tècnics i jurídics que constin al seu expedient i de la resolució municipal que l'atorga. L'Ajuntament aporta a aquest procediment documentació relacionada amb la xurreria afectada per la sol·licitud d'informació, però no aporta la informació sol·licitada, ni fa cap consideració sobre la possibilitat d'accedir-hi.



Tots els documents demanats per la persona reclamant en aquest procediment són sens dubte informació pública, ja que es tracta de documents elaborats per l'Administració i que amb tota lògica han d'estar en el seu poder i, en conseqüència, qualsevol persona hauria de poder accedir-hi, d'acord amb el previst per l'article 18.1 LTAIPBG, llevat que hi concorri algun límit que pugui impedir-ho.

La manca de majors consideracions per part de l'Ajuntament impedeix fer una valoració detallada i exhaustiva dels eventuais límits al dret d'accés que podrien concorre en aquest procediment. Nogensmenys, atès el caràcter objectiu i tècnic de la informació sol·licitada, no sembla que hi puguin concórrer més límits d'accés que el relatiu a la protecció de les dades de les persones físiques la identitat de les quals consti a la informació sol·licitada. En aquest sentit, es pot presumir que hi poden constar les autoritats i personal de l'Ajuntament, o contractat per ell, que hagi intervingut en la redacció dels informes i en la tramitació i atorgament de la llicència, així com la persona titular, si és una persona física.

En el cas del personal municipal o contractat per l'Ajuntament que hagi intervingut en la tramitació o en l'elaboració de la documentació sol·licitada, en aplicació de l'article 24.1 LTAIPBG cal pressuposar que preval el dret d'accés a les dades relatives a la seva identitat (relacionada amb l'organització i el funcionament de l'Administració) damunt del dret a la seva protecció; tanmateix, i vist que no s'ha posat de manifest la rellevància que pot tenir la difusió d'aquesta identitat i que degut a la manca de col·laboració municipal no se'ls ha pogut fer el trasllat regulat per l'article 31 LTAIPBG, és procedent eliminar de la documentació a la qual es dóna accés les dades relatives a la seva identitat.

Si les persones que consten a la documentació sol·licitada són membres de l'Ajuntament (Alcalde o altres electes municipals) no estaria justificat protegir la seva identitat, perquè a més de ser una dada relacionada amb l'organització i funcionament de l'Administració, es tracta també d'una dada pública, que haurà estat divulgada amb motiu de les eleccions municipals i que ha de ser objecte de publicitat activa en aplicació de la legislació de règim local i de l'LTAIPBG, de manera que la difusió d'aquesta identitat no pot causar-los cap perjudici que justifiqui suprimir les seves dades personals de la informació sol·licitada. Aquesta mateixa consideració fonamenta el dret de la persona reclamant a conèixer el sentit del vot dels membres de la Junta de govern local que va atorgar la llicència sol·licitada, sempre que hagi estat atorgada efectivament per aquest òrgan municipal i consti a les seves actes el sentit del vot sol·licitat.

Finalment, i pel que fa a la identitat de la persona titular de la llicència, en cas que sigui una persona física, no s'ha posat de manifest a la sol·licitud, ni a la Reclamació, que aquesta sigui una dada rellevant per a la finalitat de l'accés sol·licitat, que més aviat es focalitza en els informes i en el contingut de la llicència i en la resolució municipal. Tenint en compte, a més a més, que la manca de col·laboració municipal també impedeix consultar-li l'accés sol·licitat, aquesta Resolució considera pertinent suprimir les seves dades personals de la informació que s'hagi de lliurar a la persona reclamant.



A la vista de les consideracions anteriors, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2, si bé suprimint prèviament d'ella les dades personals de les persones físiques que hi constin, llevat de les relatives als càrrecs electes municipals.

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.

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 de 27 de setembre de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 438/2019 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2, tot suprimint prèviament d'ella les dades de les persones físiques que hi constin, llevat de les relatives als càrrecs electes municipals
2. Requerir a l'Ajuntament d'Alforja perquè lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.



3. Requerir a l'Ajuntament d'Alforja 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.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 438/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra i 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 RGAIIP.

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.