

Resolució 579/2021, de 17 de juny

Número d'expedient de la Reclamació: 444/2021

Administració reclamada: Ajuntament del Vendrell. Aigües del Vendrell.

Informació reclamada: Informació diversa sobre l'empresa d'aigües.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial i pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació

Resum: Davant la sol·licitud de les actes de les reunions, l'empresa d'aigües contesta que per poder contestar-la caldria que l'entitat reclamant especificués amb caràcter previ a quines reunions es refereix. L'observació, certament, sembla adequada, perquè n'hi poden haver moltes i molt diverses, de reunions en una empresa com la reclamada al llarg d'uns quants mesos. Tanmateix, en aquesta situació a qui li pertoca la responsabilitat d'aconseguir la concreció demanada per l'empresa reclamada és precisament a ella mateixa. L'article 28 LTAIPBG estableix el següent: (...). En aquestes circumstàncies, no és procedent que l'empresa reclamada s'empari en una mancança de concreció deguda a ella mateixa per justificar la manca de resposta a aquest apartat de la sol·licitud. A la vista dels paràgrafs anteriors, és procedent declarar el dret de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada sobre les actes de la Junta general i del Consell d'Administració relatives a reunions posteriors al 29 d'octubre de 2020, sens perjudici que l'eventual concurrència d'algun límit concret prevalent pugui comportar la denegació parcial d'alguna d'elles. A aquests efectes, si l'empresa d'aigües considera que a alguna de les actes sol·licitades hi concorre algun límit que cregui que ha de prevaldre damunt del dret d'accés, ho ha de notificar a la GAIP dins del termini donat per al compliment de la Resolució, indicant la part concreta de l'acta afectada pel límit i els motius de la seva concurrència i de la seva prevalença, per tal que aquesta Comissió decideixi en la fase d'execució sobre si és procedent la seva aplicació.

Paraules clau: Ajuntaments. Empreses mixtes. Actes d'òrgans col·legiats. Aigües. Reclamació contra silenci. Concreció de la sol·licitud. Tasca de suport en la concreció. Límits.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 19 de maig de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 444/2021, presentada en representació d'una entitat veïnal contra l'Ajuntament del Vendrell, 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 18 de març de 2021 l'entitat reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament del Vendrell: "A) Vista la resposta que ens han donat des de l'empresa d'aigües de Vendrell i davant de la manca de la llicència d'activitat del magatzem de l'empresa volem posar de



manifest que estem molt preocupats per la gestió de l'empresa d'aigües en aquesta àmbit donat que es una empresa en un 51% publica i per lo tant volem que ens contestin el següent. 1. La manca de llicència d'activitat del magatzem, comporta algun problema jurídic a l'empresa?. 2. Quan es té previst canviar el magatzem a Santa Oliva?. B) En virtut de l'establert a la llei de transparència demanem: 1. Una còpia de l'informe negatiu per el qual no es va obtenir la llicència d'activitat al magatzem de Vendrell? 2. Una còpia de la quantificació econòmica del cost del trasllat a Santa Oliva de l'empresa. 3. Una còpia de la documentació relativa al lloguer de la nau de Santa Oliva. 4. Una còpia de tota la documentació relativa a la nova seu de l'empresa d'aigües. 5. Una còpia de totes les actes de reunions que s'hagin fet des del dia 29 d'octubre de 2020. C) Llegida l'acta de data 18 de març de 2016 des de la Xarxa Vendrellenca demanem: Tota la informació publica relativa a aquest punt de l'acta que diu "Comenta la partida d'inversions en empreses del grup i associades amb un valor de 242.179,98 € que es desglossa amb una quantitat de 120.660,36 € per part de l'Ajuntaren, que correspon al pagament que va fer l'Ajuntament del Vendrell al CAT per obtenir les concessions d'Albinyana i del Montmell i 121.519,62 € per part de FCC Aqualia".

3. La Reclamació presentada el 19 de maig de 2021 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud anterior.
4. El 21 de maig de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament del Vendrell 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 21 de maig 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.
6. L'1 de juny de 2021 la GAIP rep una comunicació d'Aigües del Vendrell, segons la qual en aquesta mateixa data hauria facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada.
7. El 2 de juny de 2021 la GAIP notifica la comunicació anterior a l'entitat reclamant, tot indicant que si no argumenta el contrari en el termini de cinc dies es considerarà satisfeta la seva sol·licitud.



8. El 3 de juny de 2021 la GAIP rep al·legacions de l'entitat reclamant, segons les quals no li han estat facilitades les actes del Consell d'Administració, perquè l'empresa al·lega que no estaven especificades a la sol·licitud. L'entitat demana a la GAIP "que insti a l'empresa pública a què ens faciliti les actes de les reunions del Consell d'administració i les de les juntes generals de l'empresa que s'hagin pogut fer des de 29 d'octubre de 2020 fins ara".
9. El 4 de juny de 2021 la GAIP trasllada les al·legacions de l'entitat reclamant a l'empresa d'aigües.
10. El 14 de juny de 2021 la GAIP rep una comunicació de l'empresa d'aigües, que adjunta la resposta facilitada a l'entitat reclamant, en relació amb la qual aquesta ha formulat les al·legacions indicades a l'antecedent 8. En relació amb la part de la sol·licitud que demana copia de totes les actes de reunions que s'hagin fet des del dia 29 d'octubre de 2020, l'empresa contesta el següent: "No s'especifica quines "actes de reunions" s'interessen. L'atenció a aquesta sol·licitud requeriria que el reclamant especificués amb caràcter previ a quines reunions es refereix".

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

Les al·legacions indicades a l'antecedent 8 mantenen viva la Reclamació únicament als efectes d'obtenir les actes de totes les reunions que s'hagin fet des del 29 d'octubre de 2020; a les seves al·legacions, l'entitat reclamant concreta que es tracta de les actes de les reunions del Consell d'administració i de la Junta General. En relació amb aquest objecte, la resposta donada per l'empresa a l'entitat reclamant (antecedent 10) és que "no s'especifica quines "actes de reunions" s'interessen. L'atenció a aquesta sol·licitud requeriria que el reclamant especificqués amb caràcter previ a quines reunions es refereix". A la vista d'aquestes aportacions, cal fer les consideracions següents:

Es pot deduir de les al·legacions reflectides a l'antecedent 8 que l'entitat reclamant ha obtingut la informació sol·licitada per la resta d'apartats de la sol·licitud, llevat del que demana les actes de



les reunions. Només així s'entendria que a la vista de la resposta municipal únicament reiteri la reclamació de les actes, especificant a més que vol les del Consell d'Administració i de la Junta general. Per tant, en relació amb tots els apartats de la sol·licitud, excepte el que demana les actes, s'ha produït una satisfacció extemporània parcial de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, motiu pel qual és procedent finalitzar-la sense necessitat de majors pronunciaments.

Davant la sol·licitud de les actes de les reunions, l'empresa d'aigües contesta que per poder contestar-la caldria que l'entitat reclamant especificqués amb caràcter previ a quines reunions es refereix. L'observació, certament, sembla adequada, perquè n'hi poden haver moltes i molt diverses, de reunions en una empresa com la reclamada al llarg d'uns quants mesos.

Tanmateix, en aquesta situació a qui li pertoca la responsabilitat d'aconseguir la concreció demanada per l'empresa reclamada és precisament a ella mateixa. L'article 28 LTAIPBG estableix el següent: "1. Si una sol·licitud d'accés a la informació pública s'ha formulat en termes imprecisos o massa genèrics, l'Administració ho ha de comunicar al sol·licitant i demanar-li que concreti la informació a la qual vol tenir accés. Aquest tràmit suspèn el termini per a resoldre. 2. L'Administració ha de prestar assessorament i assistència al sol·licitant perquè pugui concretar la petició a què fa referència l'apartat 1. 3. Si el sol·licitant no compleix el tràmit a què fa referència l'apartat 1 dins el termini establert, que no pot ésser inferior a deu dies, es considera que ha desistit del procediment i s'ha d'arxivar l'expedient, sempre que l'Administració hagi posat a disposició dels ciutadans els instruments adequats per a la cerca de la informació. 4. L'arxivament de l'expedient de sol·licitud d'accés a la informació pública no exclou el dret de presentar una nova sol·licitud que compleixi els requisits establerts per aquesta llei". L'article 60 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i l'accés a la informació encara és més categòric en afirmar que "4. La unitat d'informació ha de prestar l'assessorament i assistència necessaris per tal que la persona sol·licitant pugui concretar els termes en què va formular la petició inicial. 5. Cal que en l'expedient consti acreditat l'assessorament o assistència prestats, si escau. En cas contrari, no escau declarar l'arxivament de la sol·licitud sota el pretext que la persona sol·licitant no ha concretat o precisat la informació a la qual vol tenir accés dins del termini establert en el primer apartat d'aquest article." En aquestes circumstàncies, no és procedent que l'empresa reclamada s'empari en una mancança de concreció deguda a què ella mateixa no hagi activat el procediment de concreció previst legalment, per justificar la manca de resposta a aquest apartat de la sol·licitud.

Les darreres al·legacions de l'entitat reclamant han fet aquesta concreció, deixant clar que l'objecte de l'apartat en qüestió de la sol·licitud són les actes del Consell d'administració i de la Junta general relatives a les sessions que hagin tingut lloc des del 29 d'octubre de 2020 fins a l'actualitat. Aquest és l'objecte sobre el qual s'ha de pronunciar la Resolució.



Les actes del Consell d'Administració i de la Junta general d'una societat mixta, majoritàriament pública, són sens dubte informació pública, perquè amb tota probabilitat han estat elaborades per la respectiva societat mercantil, que està subjecta a les obligacions de l'LTAIPBG pel seu article 3.1.b, i es troben en el seu poder. En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits al dret d'accés a la informació pública que comportin la seva denegació.

Amb caràcter general, no és previsible la concurrència de límits al dret d'accés a la informació pública a les actes de Juntes generals i Consells d'Administració d'una empresa majoritàriament pública. Des del punt de vista de la protecció de les dades personals, s'ha de tenir en compte que la identitat dels membres d'aquests òrgans ha de ser divulgada en aplicació de les obligacions de publicitat activa (article 9.1.b LTAIPBG). Nogensmenys, no es pot descartar que alguna acta concreta contingui informació afectada per algun límit concret, però no es pot avaluar aquesta circumstància perquè l'empresa reclamada no ho l'ha invocat.

A la vista dels paràgrafs anteriors, és procedent declarar el dret de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada sobre les actes de la Junta general i del Consell d'Administració relatives a reunions posteriors al 29 d'octubre de 2020, sens perjudici que l'eventual concurrència d'algun límit concret prevalent pugui comportar la denegació parcial d'alguna d'elles. A aquests efectes, si l'empresa d'aigües considera que a alguna de les actes sol·licitades hi concorre algun límit que cregui que ha de prevaldre damunt del dret d'accés, ho ha de notificar a la GAIP dins del termini donat per al compliment de la Resolució, indicant la part concreta de l'acta afectada pel límit i els motius de la seva concurrència i de la seva prevalença, per tal que aquesta Comissió decideixi en la fase d'execució sobre si és procedent la seva aplicació.

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 17 de juny de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 444/2021 i declarar el dret de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada sobre les actes de la Junta general i del Consell d'Administració relatives a reunions posteriors al 29 d'octubre de 2020, sens perjudici que l'eventual concurrència d'algun límit concret prevalent pugui comportar la denegació parcial d'alguna d'elles, d'acord amb l'apartat 3.
2. Declarar la pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació en relació amb la resta d'apartats de la sol·licitud.
3. Requerir a Aigües del Vendrell perquè, si considera que a alguna de les actes sol·licitades hi concorre algun límit que cregui que ha de prevaldre damunt del dret d'accés, ho notifiqui a la GAIP dins del termini donat per l'apartat següent, indicant la part concreta de l'acta afectada pel límit i els motius de la seva concurrència i de la seva prevalença, per tal que aquesta Comissió decideixi en la fase d'execució sobre si és procedent la seva aplicació.
4. Requerir a Aigües del Vendrell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
5. Requerir a Aigües del Vendrell 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.
6. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



7. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 444/2021 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, 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 adrexi 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.