

**Resolució 586/2022, de 15 de juliol**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 419/2022

**Administració reclamada:** Consorci Port de Mataró

**Informació reclamada:** Accés a un expedient de contractació

**Sentit de la resolució:** Finalització per la perduda sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

**Resum:** Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha lliurat a l'empresa reclamant la informació sol·licitada de què disposa en el marc d'aquest procediment, al mateix temps que ha posat de manifest la inexistència de la informació que la part reclamant denunciava que no li havia estat lliurada (resolució d'aprovació, estudi de viabilitat i proposta o informe justificatiu del desistiment), sense que l'empresa reclamant hagi formulat al·legacions en contra dins del termini concedit per la GAIP a l'efecte. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven. En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació

**Paraules clau:** Consorci. Empresa interessada. Expedients. Contractació. Reclamació contra silenci. Lliurament extemporani de la informació. Informació inexistent. Pèrdua d'objecte.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

**Antecedents**

1. El 5 de maig de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 419/2022, presentada per una empresa interessada contra el Consorci del port de Mataró, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. L'empresa 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 13 de juliol de 2021, l'empresa reclamant presenta una instància al Consorci del Port de Mataró on s'exposa: "L'entitat que represento va ser l'adjudicatària del contracte del servei de varada i reparació d'embarcacions del Port de Mataró amb número d'expedient CPM2020CS001, del qual va desistir el Consorci del Port de Mataró. Que interessa a aquesta part l'accés i còpia dels documents integrants de l'expedient referenciat. XXX es troba emparat per realitzar aquesta sol·licitud per l'art. 53.1 a) de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions públiques, en la seva condició d'interessat directe segons l'article 4.1 de la Llei 39/2015. En virtut de l'exposat es sol·licita: Que es tingui per presentat aquest escrit, i en mèrit de l'exposat, es



serveixi acordar l'accés i obtenció de còpies dels documents integrants de l'expedient del concurs pel servei de varada i reparació d'embarcacions del Port de Mataró amb número d'expedient CPM2020CS001.”

3. El 10 de març de 2022, l'empresa reclamant presenta, a través d'un correu electrònic, un escrit adreçat al Consorci del Port de Mataró en el que es posa de manifest que d'acord amb l'article 33 LTAIPBG el Consorci del Port de Mataró no hauria resolt la sol·licitud d'accés a informació transcrita a l'antecedent anterior i que, d'acord amb l'article 35.1 LTAIPBG la sol·licitud s'entén estimada per silenci administratiu positiu, motiu pel qual sol·licita: “Que tingui per presentat aquest escrit, i de conformitat, faciliti l'accés i còpia a la documentació obrant a l'expedient CPM2020CS001 del contracte del servei de varada i reparació d'embarcacions del Port de Mataró en el termini màxim de 30 dies a través de la següent direcció electrònica: xxx”.
4. La Reclamació presentada el 5 de maig de 2022 indica que la sol·licitud d'accés a informació presentada el dia 13 de juliol 2021 hauria quedat estimada per silenci administratiu positiu i que la documentació sol·licitada no hauria estat lliurada tot i els transcurso d'un termini de 30 dies hàbils posteriors a la presentació d'un escrit en el qual s'instava la remissió de la documentació sol·licitada. Addicionalment, a la reclamació s'hi argumenta: “L'article 20 de la Llei 19/2014 estableix que el dret d'accés es garanteix a totes les persones i que els límits a aquell dret s'aplicaran d'acord amb els principis d'igualtat i interdicció de l'arbitrarietat. Doncs bé, l'article 21 llista quins poden ser aquells límits i cap d'ells concorre en el cas que ens pertoca. Així mateix, l'article 29 estableix quines són les causes d'inadmissió de les sol·licituds d'accés i tampoc concorre cap d'elles. A més, cal destacar que la informació sol·licitada es refereix a un procediment de licitació pública, el qual es sotmet al principi de transparència d'acord amb l'article 1 i 132 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic. Per tot l'anterior, DEMANO: Tingui per presentada per aquest interessat reclamació contra la desestimació presumpta de la sol·licitud d'accés i còpia a la documentació obrant a l'expedient CPM2020CS001 del contracte del servei de varada i reparació d'embarcacions del Port de Mataró presentada davant el Consorci Port de Mataró, i de conformitat, reconegui a aquest interessat el seu dret a obtenir accés i còpia a la mateixa, instant al Consorci Port de Mataró perquè, en el termini més breu possible, en proporcioni còpia en els termes i format exposats”.
5. El 9 de maig de 2022 la GAIP notifica a l'empresa reclamant la necessitat d'esmenar la reclamació presentada el dia 2 de maig de 2022 als efectes d'acreditar la representació de l'empresa en virtut de la qual es manifesta actuar.



6. El dia 17 de maig de 2022 l'empresa reclamant acredita la representació d'acord amb el requeriment d'esmena notificat per la GAIP. El mateix dia la part reclamant presenta a la GAIP un escrit amb al·legacions complementàries: "PRIMERA.- L'11 de maig de 2022 Port de Mataró va concedir a VARADOR 2000, S.A. vista i còpia de la documentació obrant a l'expedient CPM2020CS001 del contracte del servei de varada i reparació d'embarcacions del Port de Mataró. S'aporta còpia de la notificació atorgant l'accés com a Document 1. Al respecte, indicar que no s'ha tingut accés a la Resolució de la Gerent del Consorci Port de Mataró en relació a la sol·licitud d'accés presentada que l'estima. SEGONA.- No obstant, i analitzada la documentació entregada en format electrònic, el cert és que aquella es troba incompleta. En concret, no inclou l'estudi de viabilitat econòmica previst a l'article 285.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, la "LCSP"), tampoc la resolució d'aprovació de l'expedient previst a l'article 117 de la LCSP ni la proposta o informes justificatius del desistiment acordat el 13 de març de 2020 prevists a 152.3 de la LCSP. TERCERA.- En conseqüència, procedeix continuar amb la tramitació de la reclamació presentada per VARADOR 2000, S.A. per tal que sigui concedida vista i còpia de l'estudi de viabilitat econòmica, de la resolució d'aprovació de l'expedient i de la proposta o informes justificatius del desistiment acordat el 13 de març de 2020."
7. El dia 23 de maig 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, mentre duri la Reclamació.
8. El 23 de maig de 2022 la GAIP comunica la Reclamació i les al·legacions rebudes de l'empresa reclamant al Consorci del Port de Mataró 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.
9. El 6 de juny de 2022 el Consorci del Port de Mataró informa a la GAIP del sentit estimatori de la resposta notificada a l'empresa reclamant i, en relació amb les al·legacions formulades amb posterioritat a la presentació de la Reclamació argumenta el següent: "Respecte a l'al·legació efectuada mitjançant l'escrit d'al·legacions presentat per la reclamant davant la GAIP, convé posar de manifest que la notificació de l'esmentada resolució va ser posada a disposició de la sol·licitant xxx mitjançant e-Notum, en data 2 de



maig de 2022, sense que aquella accedís a la notificació dins del termini dels 10 dies des de la posada a disposició, considerant-se en conseqüència i de conformitat amb el previst a l'article 43.2 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, rebutjada la notificació.

En data 2 de maig de 2022, la mateixa data en que es va dictar la resolució i es va posar a disposició de la sol·licitant, es va dictar també el corresponent ofici mitjançant el qual, en compliment de l'anterior resolució dictada per la gerent, s'emplaçava a xxx per tal que es personés a les oficines del Consorci Port de Mataró, provist d'una unitat d'emmagatzematge usb, als efectes de lliurar-li una còpia electrònica del l'expedient amb referència CPM2020CS001. Cal dir que, atès el volum de documentació sol·licitat, que impedia el seu lliurament mitjançant les eines ordinàries de notificació electrònica, la forma escollida per tal de fer efectiu el dret va ser mitjançant compareixença personal de la persona interessada a les oficines del Consorci, als efectes de lliurar-li una còpia electrònica dels documents que conformen l'expedient, a una unitat d'emmagatzematge de dades (USB) facilitada per la pròpia interessada.

L'esmentat ofici i requeriment de compareixença va ser notificat a xxx mitjançant e-Notum, el mateix dia 2 de maig de 2022, accedint en aquest cas de forma efectiva a la notificació.

Pel que fa la compareixença de lliurament de la documentació es va fer efectiva el dia 11 de maig de 2022.

La documentació objecte de lliurament, va ser-ho tota la que el Consorci guarda a la seva disposició, la qual va ser prèviament anonimitzada atesa l'existència de dades de caràcter personal, susceptibles de protecció, que s'inclouen en els diferents documents que conformen l'expedient administratiu.

Donat el gran volum d'informació sol·licitat, amb un gran volum de dades de caràcter personal a anonimitzar, la càrrega de treball i la manca de disposició de personal suficient, es va produir un retard en la resolució de la sol·licitud, fins el dia 2 de maig de 2022, tal com s'ha manifestat anteriorment. [...]

Pel que fa l'escrit d'al·legacions presentat per Varador 2000 S.A. davant la GAIP, posant de manifest l'efectiu lliurament de la còpia de l'expedient, però advertint que aquest resulta incomplet atesa la manca del document relatiu a l'estudi de viabilitat econòmica previst a l'article 285.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, ni tampoc la resolució de l'expedient prevista a l'article 117 de la LCSP ni la proposta o informes justificatius del desistiment acordat el 13 de març de 2020 previstos a l'article 152.3 LCSP, convé posar de manifest el següent:

A) Resolució d'aprovació: l'esmentat document no constava annexat a l'expedient, atès que l'aprovació es va dur a terme mitjançant acord del Consell de Govern en sessió



ordinària de data 12 de desembre de 2019, constant l'aprovació dins del contingut de l'esmentada acta, que s'annexa al present informe.

B) Estudi de viabilitat: L'esmentat document no consta en l'expedient administratiu sol·licitat, atès que no es va emetre, essent aquesta ommissió un dels motius pels quals es va desistir del procediment, atès que la seva inexistència esdevenia causa de nul·litat del contracte.

Per aquest motiu, atesa la seva inexistència, no resulta possible el seu lliurament.

C) Proposta o informe justificatiu del desistiment: L'esmentat document no consta en l'expedient administratiu sol·licitat, atès que no es va emetre, motiu pel qual, no resulta possible el seu lliurament.

Per l'exposat anteriorment, es considera que el Consorci ha donat compliment al dret d'accés sol·licitant per la reclamant al haver facilitat tota la documentació obrant en l'expedient sol·licitat, completant-se el mateix en aquesta instància mitjançant la incorporació del l'acta de la sessió del Consell de Govern de data 12 de desembre de 2019.

Documents adjunts

- Acta de la sessió ordinària del Consell de Govern de data 12 de desembre de 2019.
- Expedient relatiu a la sol·licitud d'accés a la informació pública (CPM2022DA002)"

10. El 8 de juny de 2022 la GAIP trasllada l'informe del Consorci del Port de Mataró i la documentació que s'adjunta al mateix, a l'empresa reclamant, concedint un termini de 5 dies per a formular al·legacions. L'empresa reclamant accedeix a la notificació el dia 16 de juny de 2022 i, transcorregut el termini de 5 dies concedit, no consten a la GAIP al·legacions de l'empresa reclamant en relació amb l'informe del Consorci del Port de Mataró ni en relació amb la documentació lliurada.

## 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. Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació**

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha lliurat a l'empresa reclamant la informació sol·licitada de què disposa en el marc d'aquest procediment, al mateix temps que ha posat de manifest la inexistència de la informació que la part reclamant denunciava que no li havia estat lliurada (resolució d'aprovació, estudi de viabilitat i proposta o informe justificatiu del desistiment), sense que l'empresa reclamant hagi formulat al·legacions en contra dins del termini concedit per la GAIP a l'efecte.

Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven. En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la 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 15 de juliol de 2022, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 419/2022 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i 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.