

Resolució 620/2022, de 22 de juliol

Número d'expedient de la Reclamació: 574/2022

Administració reclamada: Ajuntament de Torredembarra

Informació reclamada: Informació sobre l'estat d'un expedient d'obres

Sentit de la resolució: Desestimació parcial i pèrdua parcial d'objecte de la reclamació

Resum: L'article 2.b LTAIPBG, transcrit en el fonament jurídic anterior, defineix com a informació pública sobre la què es pot projectar el dret d'accés de l'article 18 d'aquella mateixa llei, com aquella informació que en el moment d'ela sol·licitud, es troba en poder de l'Ajuntament, i és evident que el final de l'expedient sancionador iniciat després de la formalització de la sol·licitud no ho està. Per tant, s'ha de declarar perdut l'objecte de la reclamació en relació amb l'existència de sol·licituds o permisos per a l'obra identificada a la sol·licitud, amb la informació aportada per l'Ajuntament que corrobora la seva inexistència; i quant a la quantia de la sanció i el final de l'expedient de protecció de la legalitat urbanística, es desestima la reclamació per ser informació futura encara inexistent en poder de l'Ajuntament.

Paraules clau: Ajuntament. Urbanisme. Obres. Procediment de restauració de la legalitat urbanística. Sancions. Reclamació contra silenci. Informació futura. Lliurament parcial extemporani. Pèrdua parcial d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 16 de juny de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 574/2022, presentada per la presidenta d'una comunitat de veïns. 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 15 de maig de 2022 la presidenta de la comunitat de veïns reclamant presenta una instància a l'Ajuntament de Torredembarra per la qual "Exposa: Com a presidenta i veïna de la comunitat de propietaris xxx 48 de Torredembarra, vaig sol·licitar a l'administrador de finques tota la documentació referent a la reparació del magatzem i només em van facilitar la que aquí adjunto. No hi ha ni peritatges ni permisos ni comunicacions a aquest Ajuntament ni res de res tot i haver-ho reclamat a aquest administrador des de fa molts mesos, s'ha negat inclús a fer la convocatòria que li vaig demanar per aclarir tot això. Sol·licita: Que m'informin de l'estat actual de la comunicació d'aquesta reparació, si l'administrador ha demanat el permís posteriorment, si s'ha concedit i pagat, si com a propietària afectada d'aquesta comunitat de veïns puc tenir alguna sanció i de quin import



perquè evidentment reclamaré responsabilitats, tota la informació que hagi de tenir per saber on estem i actuar en conseqüència”.

3. La Reclamació presentada el 16 de juny de 2022 indica que l'Ajuntament de Torredembarra no hauria respost a la sol·licitud indicada a l'antecedent anterior.
4. El 21 de juny de 2022 la GAIP requereix al representant de la persona reclamant que acrediti la representació d'acord amb la qual manifesta actuar.
5. El 25 de juny de 2022 la presidenta de la comunitat de veïns respon al requeriment anterior, aportant un acta de la junta general ordinària.
6. El 28 de juny 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.
7. En la mateixa data, la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Torredembarra 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.
8. El 29 de juny de 2022, la presidenta de la comunitat de veïns reclamant es comunica amb la GAIP per informar que l'Ajuntament de Torredembarra l'hauria fet arribar diversa documentació.
9. El 30 de juny de 2022, la presidenta de la comunitat de veïns reclamant es torna a comunicar amb la GAIP per informar que “en relació a la resposta de l'Ajuntament crec que s'han quedat a mitges perquè preguntava a quines sancions i/o multes s'enfronta la Comunitat, que és en definitiva qui pagarà. Per tant, dir que hi haurà sancions ja ho sabia, voldria saber el final de l'expedient després de la visita de l'inspector i de l'òrgan sancionador.”
10. L'1 de juliol de 2022 l'Ajuntament de Torredembarra trasllada a la GAIP l'informe requerit el dia 28 de juny. En aquest manifesten que “Arrel d'aquesta instància, es va obrir l'expedient AG6-G327-2022-380 en el qual, prèvies les comprovacions oportunes, el Regidor Delegat d'Urbanisme va emetre en data 23 de juny de 2022 una comunicació amb el contingut que es transcriu seguidament: “En relació amb la vostra sol·licitud de 15 de maig, amb número 2022/6089, en la qual manifesteu que s'han fet unes obres a la finca situada a l'avinguda xxx 48 de Torredembarra sense disposar de títol habilitant, us



comuniquem que a dia de la data no consta la presentació de cap petició de permís d'obres per a l'immoble indicat. A més, s'ha traslladat el vostre escrit a l'inspector d'Obres i Activitats municipal per tal que comprovi les obres a què us referiu. Així mateix, us indiquem que realitzar obres sense disposar del títol habilitant comporta l'obertura d'un expedient de protecció de la legalitat urbanística als propietaris de les obres, tant els promotors com els propietaris de la finca, d'acord amb l'article 199 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'urbanisme (TRLU), per tal de legalitzar-les o restituir-les, segons correspongui, i conseqüentment, per imposar la sanció urbanística que legalment pertoqui. D'altra banda, en aplicació de l'article 62.5 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, del règim jurídic del Sector Públic, la presentació d'una denúncia no confereix, per sí mateixa, la condició d'interessat en el procediment.”

11. El 5 de juliol de 2022 la GAIP trasllada les al·legacions presentades el 30 de juny per la presidenta de la comunitat de veïns reclamant a l'Ajuntament de Torredembarra, perquè en el termini de 10 dies poguessin fer arribar el seu posicionament al respecte.
12. El 18 de juliol de 2022, l'Ajuntament de Torredembarra aporta a la GAIP les seves consideracions en relació amb les al·legacions traslladades. Concretament manifesten que “En relació a la vostra sol·licitud d'informe de 8 de juliol de 2022 respecte a l'escrit presentat per la GAIP referent a la reclamació 574/2022, interposada per la Sra. xxx, us informo que, com ja es va exposar a l'anterior informe de 29 de juny de 2022, arrel de les queixes presentades per la Sra. xxx es va comprovar que no hi havia cap títol administratiu habilitant per l'execució d'obres a la finca situada a l'avinguda xxx 48 de Torredembarra i es va traslladar la denúncia a l'inspector d'Obres i Activitats municipal per tal que comprovés les obres que s'haguessin pogut executar i s'incoessin els procediments corresponents, en el seu cas. A més, com ja es va informar, atès que la Sra. xxx no consta com a promotora de les obres, tampoc pot ser part interessada en el procediment sancionador, el qual està especialment protegit en relació al dret d'accés per tal de garantir la protecció de dades personals. Tanmateix, tampoc es pot dir en aquest moment quin és l'import de la sanció que correspon atès que el procediment està en fase inicial i, per tant, es desconeix la sanció que finalment correspondrà una vegada instruït i resolt”.
13. En la mateixa data, la presidenta de la comunitat de veïns reclamant manifesta a la GAIP que “Aquí ningú ha dit res més, aquest Ajuntament sembla que es pensen que no tenim res més a fer que presentar instàncies i no contestar-ne cap ni una. És realment increïble que es toleri això, estan per treballar; en definitiva els permisos de l'ajuntament els posa l'ajuntament mateix i són per complir-los tothom, no pot haver-hi "protegits" perquè a més a més és molt evident que qui s'ha equivocat/ha passat de tot ho pagarà. Em sembla un



frau i un abús tot plegat. Indiquin si us plau com està aquest expedient i si he de tornar a fer una nova instància a l'ajuntament aquest per a reclamar”.

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. Informació futura i pèrdua parcial d'objecte

La persona reclamant demana documentació relativa a unes obres realitzades en un edifici respecte del qual n'és la presidenta de la comunitat, vist que la documentació aportada pel gestor de la finca no inclou els permisos ni la seva sol·licitud, i demana si podria ser sancionada per aquest fet.

En el marc d'aquest procediment, l'Ajuntament ja ha informat de la inexistència de la sol·licitud de permís d'obres per l'immoble indicat, i de la derivació del seu escrit per a la realització d'una inspecció, i informa que al realització d'obres sense permís queda subjecte al procediment de protecció de la legalitat urbanística, d'acord amb l'article 199 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'urbanisme (TRLU), per tal de legalitzar-les o restituir-les, segons correspongui, i conseqüentment, per imposar la sanció urbanística que legalment pertoqui.

La persona reclamant fa al·legacions considerant insuficient aquesta informació i demana que es concreti la quantificació de la sanció a la què s'enfronta la Comunitat com a conseqüència del sancionador derivat del procediment de restauració de legalitat urbanística. Concretament, diu que “voldria saber el final de l'expedient”, el què, com al·lega l'Ajuntament, no és informació que estigui en el seu poder.

L'article 2.b LTAIPBG, transcrit en el fonament jurídic anterior, defineix com a informació pública sobre la què es pot projectar el dret d'accés de l'article 18 d'aquella mateixa llei, com aquella informació que en el moment d'ela sol·licitud, es troba en poder de l'Ajuntament, i és evident que el final de l'expedient sancionador iniciat després de la formalització de la sol·licitud no ho està.



Per tant, s'ha de declarar perdut l'objecte de la reclamació en relació amb l'existència de sol·licituds o permisos per a l'obra identificada a la sol·licitud, amb la informació aportada per l'Ajuntament que corrobora la seva inexistència; i quant a la quantia de la sanció i el final de l'expedient de protecció de la legalitat urbanística, es desestima la Reclamació per ser informació futura encara inexistent en poder de l'Ajuntament.

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 22 de juliol de 2022, resol per unanimitat:

1. Desestimar parcialment la Reclamació 574/2022 en relació amb la concreció de la quantia de la sanció i el final de l'expedient de protecció de la legalitat urbanística, per ser informació futura que no està encara en poder de l'Ajuntament
2. Finalitzar la Reclamació 574/2022 en relació amb la resta d'informació sol·licitada per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, amb la informació aportada per l'Ajuntament en el marc d'aquest procediment.
3. 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.