

Resolució 647/2021, de 7 de juliol

Número d'expedient de la Reclamació: 473/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

Informació reclamada: Accés a les actes de la Junta de Govern Local.

Sentit de la resolució: Inadmissió parcial i finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte

Resum: L'article 29 LTAIPBG, transcrit en el fonament jurídic anterior, limita l'objecte d'aquest procediment a les decisions administratives preses en relació amb una sol·licitud d'informació pública, i l'article 2.b LTAIPBG defineix la informació pública que pot ser objecte del dret d'accés com aquella informació preexistent a la sol·licitud que estigui en poder de l'administració, el què exclou les peticions relacionades amb informació futura o les peticions de què s'elabori una determinada informació d'una determinada manera que es contenen en la sol·licitud que és objecte de la reclamació. L'article 33.2 RGAIP disposa que la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública ha d'inadmetre la reclamació si aquesta no té per objecte el dret d'accés a la informació pública. D'acord amb això, la petició de que la informació es lliuri amb una determinada periodicitat, o que el llistat d'escrits inscrits al registre d'entrada o sortida incorpori de forma habitual una descripció del seu contingut per a la seva consulta telemàtica, per bé que resulta molt raonable i adequada per a l'exercici de les funcions dels regidors i regidores de l'Ajuntament, s'ha d'inadmetre com a objecte d'aquesta reclamació. La reclamació, doncs, s'admet únicament en relació amb l'accés a les actes prèvies a la sol·licitud, i l'informe de l'administració palesa que res oposa a aquest accés, i que actualment totes les actes ja poden ser consultades de manera directa i telemàtica, de manera que s'hauria perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, ja que no existirà discrepància jurídica sobre el dret d'accés o impediment material de l'accés a la informació reclamat que hagués de dirimir aquesta Comissió en la resolució.

Paraules clau: Ajuntament. Electes. Actes. Junta de Govern Local. Registre d'entrades si sortides. Reclamació contra silenci. Informació pública. Informació futura. Objecte del procediment. Lliurament extemporani de la informació. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 26 de maig de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 473/2021, presentada per un regidor contra l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles 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 13 de maig de 2021 el regidor reclamant presenta una sol·licitud adreçada a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en la que manifesta "que l'accés als Decrets d'alcaldia sigui setmanal i no es limiti a donar-me compte quan es convoca un Ple Ordinari, cada 2 mesos. Que se'ns faciliti còpia o



accés a les Actes de Junta de Govern Local (no n'hem rebut cap en 6 setmanes). Que els llistats de R.E. i R.S. incorporin una descripció quan siguin telemàtics”.

3. La Reclamació presentada el 26 de maig de 2021 indica que el regidor reclamant no hauria rebut resposta per part de l'Ajuntament.
4. El 28 de maig de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa al regidor 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 31 de maig de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles 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, concretament en relació amb la petició “Que se'ns faciliti còpia o accés a les Actes de Junta de Govern Local”.
6. El 2 de juliol de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en el qual informa “que en data 7 de juny, mitjançant Registre de Sortida número 2076 es dona resposta al regidor XXX, tot informant-lo que té a la seva disposició, prèvia sol·licitud concreta de la documentació, les actes i decrets que sol·liciti. Que en data 15 de juny per escrit enviat per correu electrònic el regidor XXX reitera la voluntat de consultar les actes de les sessions de Junta de Govern Local i Decrets d'Alcaldia sense especificar quines son les que vol consultar. Que en data 15 de juny l'informem que estem tornant a posar en funcionament el sistema FTP. En breu, i en funció de la disponibilitat del personal de secretaria, estaran disponibles totes les actes de la Junta de Govern Local. Que en l'actualitat, el regidor XXX, pot consultar totes les actes de la Junta de Govern Local aprovades de manera telemàtica”.

Fonaments jurídics

1. *Admissibilitat de la Reclamació*

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”.

La reclamació es presenta per part d'una persona electa del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal com la GAIP



ve assenyalant en nombroses Resolucions - la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016 - i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimària del recurs ordinari 334/2016, que precisament atacava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l' LTAIPBG.

El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma i valida la competència de la GAIP i la possibilitat de què els electes locals puguin fer servir la via de reclamació de l'LTAIPBG remetent-se als propis arguments i fonaments jurídics exposats per la GAIP en les resolucions recorregudes, que es concreten en què tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior a l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que l'aplicació supletòria de la normativa de transparència expressament establerta en la Disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sense perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. I de fet, no tindria cap sentit que es negués aquesta via de reclamació gratuïta i voluntària als electes locals perquè no tindria cap sentit que en l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 la CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

"1ª: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.

La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:

-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació, i els funcionaments de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera), i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, "aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui" (punt 2 de la disposició final primera)".



D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l' LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció," amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG: " 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 fonamenten la seva aplicació." A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta, de manera que l'article 22 LTAIPBG requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: "1. 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 la seva aplicació".

La reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'article articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.



2. Sobre l'objecte de la reclamació

D'acord amb el fonament jurídic anterior, les reclamacions dels electes en relació amb sol·licituds d'informació emparades en l'article 164.3 TRLMRLC són admissibles a tràmit i les decisions administratives al respecte són revisables per aquesta Comissió. Això no vol dir que aquest procediment sigui adequat per reclamar qualsevol altra qüestió relacionada amb l'accés a la informació institucional (no ho és per a la garantia de l'accés directe a informació d'acord amb l'article 164.2 i 4 TRLMRLC) ni aquesta Comissió sigui competent per revisar qualsevol decisió de l'Ajuntament en relació amb aquella informació i la manera o la periodicitat amb què es posa a disposició dels membres de la corporació.

L'article 29 LTAIPBG, transcrit en el fonament jurídic anterior, limita l'objecte d'aquest procediment a les decisions administratives preses en relació amb una sol·licitud d'informació pública, i l'article 2.b LTAIPBG defineix la informació pública que pot ser objecte del dret d'accés com aquella informació preexistent a la sol·licitud que estigui en poder de l'administració, el què exclou les peticions relacionades amb informació futura o les peticions de què s'elabori una determinada informació d'una determinada manera que es contenen en la sol·licitud que és objecte de la reclamació.

L'article 33.2 RGAIP disposa que la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública ha d'inadmetre la reclamació si aquesta no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.

D'acord amb això, la petició de que la informació es lliuri amb una determinada periodicitat, o que el llistat d'escrits inscrits al registre d'entrada o sortida incorpori de forma habitual una descripció del seu contingut per a la seva consulta telemàtica, per bé que resulta molt raonable i adequada per a l'exercici de les funcions dels regidors i regidores de l'Ajuntament, s'ha d'inadmetre com a objecte d'aquesta reclamació.

La reclamació, doncs, s'admet únicament en relació amb l'accés a les actes prèvies a la sol·licitud, i l'informe de l'administració palesa que res oposa a aquest accés, i que actualment totes les actes ja poden ser consultades de manera directa i telemàtica, de manera que s'hauria perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, ja que no existirà discrepància jurídica sobre el dret d'accés o impediment material de l'accés a la informació reclamat que hagués de dirimir aquesta Comissió en la resolució.

D'acord amb l'exposat, correspon inadmetre parcialment la reclamació en relació amb les pretensions que d'accés futur als Decrets d'alcaldia amb periodicitat setmanal i de què els llistats de registres d'entrada i sortida incorporin en el futur una descripció, i declarar perdut l'objecte de la reclamació en relació amb l'accés a la còpia o accés a les Actes de Junta de Govern Local prèvies a la sol·licitud, amb la posada a disposició de totes les actes aprovades de manera telemàtica.

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 7 de juliol de 2021, resol per unanimitat:

1. Inadmetre parcialment la Reclamació 473/2021 en relació amb les pretensions que d'accés futur als Decrets d'alcaldia amb periodicitat setmanal i de què els llistats de registres d'entrada i sortida incorporin en el futur una descripció, per no tenir per objecte el dret d'accés a la informació pública.
2. Finalitzar la reclamació per la pèrdua parcial sobrevinguda del seu objecte en relació amb l'accés a la i còpia o accés a les Actes de Junta de Govern Local prèvies a la sol·licitud, amb la posada a disposició de totes les actes aprovades de manera telemàtica en el marc d'aquest procediment.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 473/2021 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.