

Resolució 654/2019, de 16 de octubre

Número d'expedient de la reclamació: 630/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

Informació reclamada: Expedient de la concessió d'una llicència d'activitat.

Sentit de la Resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Llicències. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord.

Mediadora: Elisabet Samarra i Gallego

Ponent: Elisabet Samarra i Gallego

Antecedents

1. El 6 d'octubre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 630/2019, presentada per una regidora contra l'Ajuntament de Sant Fost, en relació amb la informació indicada a l'antecedent 2. La persona reclamant, en el moment de presentar la Reclamació, no sol·licita el procediment de mediació regulat per l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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). Ara bé, durant la tramitació de la Reclamació, la persona reclamant ha optat per finalitzar el procediment mitjançant el procediment de mediació esmentat.
2. La persona reclamant, invocant la seva condició de regidora i el corresponent dret reforçat a la informació, sol·licita la informació següent a l'Ajuntament:

"Demaneu que en el màxim de cinc dies com estableix l'article 49 del Reglament Orgànic Municipal ens sigui lliurada còpia íntegra de l'expedient que es tramita per a la concessió de llicència d'activitat abans referenciada. "
3. El 10 d'octubre de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament i li requereix que, en el termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre ella, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que n'és causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per a resoldre la Reclamació.
4. Després de consultar a les parts, la GAIP fixa la primera sessió de mediació pel dia 11 d'octubre, que finalitza amb l'acord annex a aquesta Resolució



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”.

L'article 42 LTAIPBG estableix que les reclamacions es poden tramitar mitjançant un procediment de mediació, durant el qual se suspèn el còmput del termini de què disposa la GAIP per resoldre. L'acord de les parts sobre l'accés a la informació suposa la finalització del procediment. Si aquest acord entre les parts no s'aconsegueix, o és parcial, la Comissió ha de resoldre sobre el fons de la discrepància jurídica en la part que es mantingui.

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora 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 i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions, la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016), ja que, 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 l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG disposa que la normativa de transparència s'apliqui supletòriament en aquells casos, com aquest, en que existeixi un règim d'accés especial regulat per la seva normativa específica (en aquets cas, la de règim local). Aquesta aplicació supletòria 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, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa, tal i com s'ha fonamentat en diverses resolucions de la GAIP (entre moltes d'altres, la Resolució de la Reclamació 4/2016).

D'acord amb això, la GAIP considera admissibles les reclamacions presentades per una persona electe local, per bé que hi aplicarà, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC), i supletòriament l'LTAIPBG.

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

2. L'acord en el procediment de mediació

Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, el text del qual s'annexa a aquesta Resolució i que en l'expedient consta degudament signada pels assistents,- les parts han assolit un acord que satisfà la part reclamant.



Atès que l'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi a la reclamació i havent constatat aquest Ple que l'acord no és contrari a l'ordenament jurídic, correspon finalitzar el procediment.

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 16 d'octubre de 2019, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 630/2019, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc del procediment de mediació.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra i 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.



ACORD DE MEDIACIÓ

De l'11 d'octubre de 2019, relatiu a la Reclamació 630/2019

REUNITS

La persona reclamant,

- el senyora [...]; el senyor [...]

En representació de l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles;

- el senyor [...], Cap del Servei Jurídic de l'Ajuntament; el senyor [...].

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació a lliurar

L'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles lliura en aquest acte la informació que es relaciona en el següent acord. El lliurament de la informació en la sessió de mediació sense que sigui necessari establir un compromís per lliurar informació posterior.

Segon. Informació a lliurar

En relació amb la informació relativa a l'expedient per a la concessió de llicència d'activitats del centre d'acollida de menors, es lliura la informació que evidencia que no existeix cap expedient de tramitació de cap llicència d'activitats relacionada amb l'esmentat centre d'acollida de menors.

Tercer. Format de lliurament de la informació

La informació es facilita en suport paper.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Consten les signatures



Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública

1. La mediació és un procediment voluntari que requereix la participació lliure de totes i cadascuna de les parts afectades. Si qualsevol de les parts decideix abandonar-la, la mediació s'acaba.
2. L'Administració és obligada a participar en el procediment de mediació si el sol·liciten les altres parts afectades.
3. Els acords de mediació requereixen la conformitat de totes les parts afectades, inclosa l'Administració. Sense aquesta conformitat l'acord no és possible.
4. Les parts participen en el procediment de mediació directament o a través de representant. Poden comptar amb l'assessorament de persones de la seva confiança, dins dels límits de concurrència fixats per la persona mediadora.
5. El procediment de mediació té una durada màxima d'un mes. La sessió de mediació té una durada màxima ordinària de dues hores. Per a cada procediment està previst un màxim de tres sessions.
6. D'acord amb el principi de confidencialitat, les persones que intervenen a la mediació no poden revelar informació que coneguin en el seu desenvolupament.
7. L'acord de mediació és publicat per la GAIP, excloent-ne les dades personals. Si les parts tenen reserves a aquesta publicitat les han de motivar i fer constar a l'acta i la GAIP decideix.
8. L'acord de mediació no pot ser contrari a l'ordenament jurídic.
9. La persona mediadora nomenada per la GAIP condueix el procediment amb criteris de neutralitat i imparcialitat; dóna assessorament i assistència a les parts; vetlla pel desenvolupament normal del procediment i especialment perquè l'acord no vulneri l'ordenament jurídic; redacta les actes i els acords. En qualsevol moment pot donar per acabada la mediació si creu que l'acord no és possible.
10. Les actes han de ser signades per les parts i per la persona mediadora, i els acords de mediació relatius a l'accés a la informació són adoptats per les parts.
11. L'acord de mediació és presenta a la sessió del Ple de la GAIP, per tal que eventualment avaluï si conté elements contraris a l'ordenament jurídic que el facin inadmissible i, si no és així, acrediti formalment la finalització de la reclamació i disposi la seva publicació.
12. Si s'abandona o es constata la impossibilitat de la mediació o no s'assoleix l'acord en el termini d'un mes des de l'inici del procediment de mediació, la reclamació es tramita seguint el procediment de resolució de la GAIP.