

## **Resolució 691/2021, de 23 de juliol**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 290/2021

**Administració reclamada:** Ajuntament de Calella

**Informació reclamada:** Diversa informació relacionada amb l'empresa de neteja.

**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, a satisfacció de la persona reclamant. 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. Servei de neteja. Reclamació contra manca de lliurament. Mediació. Acord de mediació. Seguiment d'execució.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Mediador:** Josep Mir Bagó

### **Antecedents**

1. El 7 d'abril de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 290/2021, presentada per una regidora contra l'Ajuntament de Calella, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 2 de març de 2021 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament de Calella: "1. Demanem si hi ha hagut algun acord previ escrit amb l'Ajuntament, pel qual el material del servei de recollida de residus s'hagi arrendat a tercers. Segons recull l'article 58 dels plecs tècnics. Si és així sol·licitem dit document 2 . Sol·licitem les actes d'aprovació de cadascuna de les factures mensuals fetes per l'empresa URBASER des del 2016 fins a dia d'avui, amb la inclusió detallada dels tiquets de bàscula. 3. Sol·licitem les imatges gravades a la central d'URBASER dels últims 12 mesos on es poden veure els protocols de treball que s'hi porten a terme. Tota aquesta documentació, la demanem certificada per la Secretaria, donant fe de que és una còpia de l'original".
3. El 19 de març de 2021 l'Ajuntament contesta la sol·licitud indicant que hi ha un acord municipal per fer una auditoria a l'empresa de neteja i que un cop l'Ajuntament en tingui els resultats els facilitarà a la persona reclamant.



4. La Reclamació presentada el 23 d'abril de 2021 exposa detalladament l'enfrontament de persones de la població, inclosa la persona reclamant, amb l'Ajuntament a causa de la ubicació dels contenidors, es queixa de la resistència municipal a facilitar informació pública al veïnatge i argumenta que l'informe facilitat no és el sol·licitat, perquè la persona reclamant hauria demanat l'expedient tècnic que justifica la decisió de col·locar contenidors al costat de casa seva i l'informe facilitat és posterior a la presa de la decisió.
5. La Reclamació presentada el 7 d'abril de 2021 exposa diversos antecedents de resposta municipal insatisfactòria a sol·licituds del grup municipal de la regidora reclamant i, en relació amb la sol·licitud anterior, indica que l'Ajuntament encara no ha facilitat la informació sol·licitada.
6. El 9 d'abril 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.
7. El 9 d'abril de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Calella 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. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la regidora reclamant.
8. El 29 d'abril de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament, que assenyala el següent: "La part reclamant, amb ànim de fer una feina de fiscalització de l'empresa de neteja URBASER-ARCA, ha presentat diverses instàncies demanant documentació relativa a aquesta empresa. Concretament, es tracta de cinc instàncies, els quals han estat totes respostes (es pot comprovar en el document annex on hi consta tots els registres d'entrada i sortida que tenen relació amb aquest requeriment). Ara bé, resulta que part de la documentació requerida en les instàncies presentades, l'havia d'elaborar i proporcionar la mateixa empresa de neteja, el qual feia que la resposta no sigui el breu possible, però sí dins del termini que marca el ROM. D'altra banda, val a dir que, la última instància presentada per part reclamant (amb registre d'entrada RGE08-2021-2429), que ha motivat aquesta reclamació, que es va respondre amb registre de sortida RGE08-2021-3615, no va tenir la resposta esperada pel següent motiu: A petició del plenari, es va acordar auditar a l'empresa de neteja URBASER. Així que a proposta de la Junta de Govern Local PRP 2021/316 i atesa la voluntat de l'Ajuntament de Calella de dur a terme una auditoria per conèixer el grau de compliment del contracte de serveis públics de recollida i transport de residus sòlids urbans, neteja viària i deixalleria municipal es va adjudicar el



contracte menor a l'empresa que realitzarà aquesta auditoria (s'adjunta aquesta documentació en informació addicional). En la instància que hem citat anteriorment (RGE08-2021-2429), es demana informació com imatges gravades al centre d'URBASER, tiquets de bàscula...Informació que ha sigut difícil d'obtenir per part de l'empresa donat que està sent auditada. Així doncs, davant les dificultats d'obtenir la informació, la resposta que se li va donar a la reclamant referent a aquesta última instància ha sigut que un cop tinguem el resultat d'aquesta auditoria, que determinarà com presta els serveis que té concessionats, els hi farem arribar les conclusions de l'auditoria i podrem fer una valoració global. A data d'avui, encara no tenim el resultat de l'auditoria”.

9. El 3 de maig de 2021 la GAIP trasllada l'informe municipal a la persona reclamant per al seu coneixement.
10. El 28 de maig de 2021 es celebra la primera sessió de mediació que finalitza amb l'acord assolit per les parts que consta annex a aquesta resolució.

## 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, desestimant el 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 contenciós 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. L'acord en el procediment de mediació**

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.



### **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 23 de juliol de 2021, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 290/2021, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Requerir a l'Ajuntament de Calella que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'acord annex a la Resolució puntualment.
3. Requerir a l'Ajuntament de Calella 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.



4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. 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](mailto: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](http://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 adreça 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.



## ACORD DE MEDIACIÓ

de 28 de maig de 2021, relatiu a la Reclamació 290/2021

### REUNITS

La part reclamant:

- senyora (...)
- senyora (...)

En representació de l'Administració;

- senyor (...)
- senyor (...)

### ACORDEN

#### **Primer. Compromís de l'Administració**

La representació de l'Ajuntament de Calella es compromet a facilitar al regidora reclamant, en un termini de 15 dies hàbils a comptar des de la celebració de la sessió de mediació el dia 28 de maig de 2021 la informació consistent en l'acord pel qual el material del servei de recollida de residus s'hauria arrendat a tercers, l'accés a les actes d'aprovació de cadascuna de les factures mensuals fetes per l'empresa URBASER des del 2016 fins al dia de la presentació de la sol·licitud amb la inclusió dels tiquets de bàscula i a les imatges enregistrades a la central d'URBASER dels últims 12 mesos als efectes de poder comprovar els protocols de treball que s'hi duen a terme.

#### **Segon. Satisfacció de la persona reclamant**

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació 290/2021 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 l'LTAIPBG 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.



COMISSIÓ DE GARANTIA  
DEL DRET D'ACCÉS  
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

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:**

*Hi consten les firmes.*