

Resolució 694/2024, de 30 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 528/2024

Administració reclamada: Ajuntament de les Franqueses del Vallès

Informació reclamada: Informació dels contractes menors de l'Ajuntament i ens vinculats dels exercicis 2020 a 2023.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua parcial de l'objecte i estimació parcial

Resum: L'Ajuntament ha lliurat durant el procediment d'aquesta Reclamació parcialment la informació relativa als contractes menors dels exercicis 2022 i 2023 però dels antecedents es desprèn que ha quedat pendent lliurar la informació complerta dels exercicis 2020 i 2021 per la qual cosa, la GAIP empara parcialment el dret de la persona reclamant a accedir a la informació pública sol·licitada en els termes sol·licitats i que encara no li ha estat lliurada.

Afegir que la contractació pública està subjecte a publicitat activa d'acord amb l'article 13 LTAIPBG i que l'article 13.5 del Decret 8/2021, de 9 de febrer sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (DTAIP) estableix que "la informació a publicar ha de fer referència, com a mínim, a l'any en curs, tret de la informació relativa als contractes i convenis subscrits i a les subvencions i els ajuts públics atorgats, que ha de fer referència, com a mínim, als darrers cinc anys, d'acord amb el que estableixen els articles 13.1 d) i 15.1 c) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre".

Paraules clau: Ajuntaments. Electes. Contractacions. Contractes menors. Publicitat activa. Reclamació contra estimació parcial. Sense límits. Pèrdua parcial. Estimació parcial.

Ponent: Mercè Aymerich Boltà

Antecedents

1. El 10 d'abril de 2024 entra a la GAIP la Reclamació 528/2024, presentada per una persona electa contra l'Ajuntament de les Franqueses del Vallès en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent.

La persona reclamant manifesta que ha rebut resposta però que no se li ha lliurat la informació.

2. En data 27 de març la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament la informació següent: "Còpia de la informació relativa a tots els contractes menors dels exercicis 2020, 2021, 2022 i 2023 de l'Ajuntament i els seus òrgans vinculats amb el contingut i presentació prevista per la LCSP". Es refereix a l'article 63.4 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic i informa que a la secció de publicacions agregades del perfil del contractant de l'Ajuntament no hi ha cap informació relativa als contractes menors de l'exercici 2023 i hi falta la informació relativa als contractes menors dels 3r i 4t trimestre de



2022. Així mateix del Patronat Municipal de Cultura, Educació, Infància i Joventut (falta la informació dels contractes menors de l'exercici 2023, només hi ha la dels 1r i 2n trimestre de 2022 i no sembla completa la informació publicada dels exercicis 2021 i 2020). I del Patronat Municipal d'Esports, tampoc no hi ha publicada la informació dels contractes menors dels exercicis 2023 i 2022.

3. El 9 d'abril de 2024, mitjançant Decret núm. 2024-0970 s'estima el dret d'accés de la persona reclamant relativa a la còpia de la informació relativa a tots els contractes menors dels exercicis 2020, 2021, 2022 i 2023 de l'Ajuntament i els seus òrgans vinculats amb el contingut i presentació prevista per la LCSP. Alhora se li comunica que referent als contractes menors dels exercicis 2020, 2021 i els tres primers trimestres de l'exercici 2022, les dades relatives als mateixos es troben publicades en el Registre de Contractes del Sector Públic (se li fa arribar un enllaç). Se li informa dels motius de la demora en la publicació de les dades dels contractes menors del quart trimestre 2022 i exercici 2023 i que serà formalment informada quan es publiqui aquesta informació.
4. En relació a aquesta resposta la persona reclamant diu: "Els contractes s'han fet i, per tant, la informació no només existeix sinó que s'ha hagut de comunicar a la Sindicatura de Comptes (article 335 de la LCSP). En demano còpia ara precisament perquè no estan publicats (com haurien d'estar), no pas ser informada de quan ho estiguin ni els motius pels quals no ho estan. I la demano amb el contingut previst en l'article 63.4 (lleugerament diferent al recollit al Registre Públic de Contractes) i tant de l'Ajuntament com dels patronats (no han seguit el mateix ritme de publicació). A més, les referències publicades al Registre Públic de Contractes no coincideixen tampoc totes amb les publicades al Perfil del Contractant (on no hi ha el 3T de 2022 de l'Aj. malgrat afirmar-ho la resposta), cosa que impedeix saber quin és el correcte".
5. El 15 d'abril de 2024 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 rebi de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
6. El 16 d'abril de 2024 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre la Reclamació, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. Vençut el termini indicat, no consta a la GAIP la recepció de la documentació requerida a l'Ajuntament.



7. El 17 d'abril la persona reclamant comunica a la GAIP que ha rebut informació que correspon als contractes menors dels exercicis 2022 i 2023. Afegeix que “falta encara la dels exercicis 2020 i 2021, que, si bé sembla publicada trimestralment al perfil del contractant dels tres ens, com ja vaig indicar en la petició, algun dels documents publicats no sembla complet i, si més no, no es presenta en el format previst per la LCSP i que jo demanava”.
8. El 19 d'abril l'Ajuntament de les Franqueses del Vallès comunica a la GAIP que ha posat a disposició de la persona reclamant la informació que mancava en una anterior tramesa.
9. El 23 d'abril la GAIP trasllada les al·legacions formulades per la persona reclamant a l'Ajuntament i el dia 24 ens respon fent referència a la informació rebuda el dia 19.
10. El 26 d'abril la GAIP trasllada la informació rebuda a la persona reclamant perquè en el termini de tres dies ens comunica si satisfà la seva SAIP.

El mateix dia la persona reclamant ens fa arribar la seva disconformitat en primer lloc, per un error de l'Ajuntament en la seva resposta ja que referència un Reclamació anterior ja resolta, concretament la 459/2023; i en segon lloc perquè diu que l'Ajuntament li ha fet arribar la informació dels contractes menors dels exercicis 2022 i 2023, però no els dels anys 2020 i 2021.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast general del dret d'accés a la informació pública

El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i valida que els electes locals puguin emprar 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 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 a 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, sens 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 CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

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).

2. Pèrdua parcial sobrevinguda de l'objecte de la reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha facilitat parcialment a la persona reclamant la informació sol·licitada corresponent a la informació dels contractes menors de l'any 2022 i 2023, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació el qual deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar parcialment la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit.



3. Sobre el dret a la informació sol·licitada

Pel que fa al contractes menors dels anys 2020 i 2021, cal dir en primer lloc que són informació pública, ja que és “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” (article 2.b). Cal tenir en compte que l'article 53.1 DTAIP inclou “qualssevol dades o documents que les administracions públiques han elaborat, posseeixen, o poden legítimament exigir a terceres persones com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions”.

En segon lloc, és clar que l'Ajuntament i els ens que l'integren estan inclosos dins l'àmbit subjectiu d'aplicació de l'LTAIPBG i queda obligat a resoldre en temps i forma les sol·licituds d'accés, segons el que disposa l'article 3.1.a) de l'esmentada Llei.

En tercer lloc, cal recordar el caràcter reforçat de les persones reclamants com a membres de la corporació. Com ja hem dit, l'article 164.1 TRLMRLC, en disposar que tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa, o de la Junta 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). La normativa permet als regidors conèixer tota la informació que obri en mans dels serveis municipals i que necessitin per a desenvolupar la seva funció de control, funció, recordem-ho i subratllem-ho, que forma part del dret fonamental a participar dels afers polítics de la seva municipalitat (art. 23 de la CE).

Afegir que la contractació pública està subjecte a publicitat activa d'acord amb l'article 13 LTAIPBG i que l'article 13.5 del Decret 8/2021, de 9 de febrer sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (DTAIP) estableix que “la informació a publicar ha de fer referència, com a mínim, a l'any en curs, tret de la informació relativa als contractes i convenis subscrits i a les subvencions i els ajuts públics atorgats, que ha de fer referència, com a mínim, als darrers cinc anys, d'acord amb el que estableixen els articles 13.1 d) i 15.1 c) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre”.

Dit això, la GAIP empara parcialment el dret de la persona reclamant a accedir a la informació pública sol·licitada corresponents als anys 2020 i 2021 en els termes sol·licitats i que encara no li ha estat lliurada.



4. *Obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD) i atribucions de la funció pública de secretaria*

L'article 7 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents modificada per la Llei 20/2015, de 29 de juliol estableix l'obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD) que garanteixi el tractament correcte dels documents en tot el seu cicle de vida i que permeti complir amb les obligacions de transparència. Un concepte molt ampli que requereix dotar-se d'un seguit d'eines i instruments que permetin la millora dels processos, la seva normalització i estandardització, per tal de garantir el compliment de la normativa i la qualitat de la informació i la implementació de solucions que permetin garantir la correcta gestió de la informació pública. L'article 8 afegeix que l'organització, l'avaluació i la conservació dels documents públics i l'accés a aquests són responsabilitat directa dels titulars respectius.

El capítol X del Reial decret 4/2010, del 8 de gener, pel qual es regula l'Esquema Nacional d'Interoperabilitat en l'àmbit de l'Administració electrònica estableix que les AAPP han d'adoptar les mesures organitzatives i tècniques per a garantir la recuperació i conservació del document electrònic entre aquestes, la definició d'una política de gestió de documents, la inclusió en els expedients d'un índex electrònic signat per l'òrgan o entitat que garanteixi la integritat de l'expedient electrònic i permeti la seva recuperació, la identificació única i inequívoca de cada document que permeti classificar-lo i recuperar-lo, l'associació de metadades, la classificació d'acord amb un quadre de classificació, el període de conservació segons les convencions de cada comissió avaluadora, l'accés complet i immediat dels documents entre d'altres.

Pel que fa a gestió de la documentació i arxiu dels documents electrònics, la Disposició Addicional Onzena de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya estableix que els documents electrònics s'han de gestionar i conservar en expedients electrònics d'acord amb les prescripcions de la normativa en matèria d'arxius i documents; que l'arxiu dels documents i expedients electrònics ha d'assegurar la identitat i la integritat a llarg termini de la informació que contenen; que els documents públics electrònics han de tenir garantides l'autenticitat i la integritat dels continguts, i també la conservació de l'aparença i la funcionalitat originals i, quan escaigui, llur confidencialitat, durant el termini establert per la normativa vigent en matèria d'arxius i documents; que les administracions públiques han d'assegurar la possibilitat de transformar els documents per raons tecnològiques, per a adaptar-ne el format i la sintaxi informàtica a les necessitats de gestió i preservació establertes per la normativa d'arxius i documents; que els sistemes d'informació que utilitzin les administracions públiques incloses en l'àmbit d'aplicació d'aquesta llei han de garantir, sempre que sigui possible, l'autenticitat i la integritat de llurs



dades, i també la traçabilitat de les accions que portin a terme; que les dades contingudes en els sistemes d'informació de les administracions públiques es consideren documents públics electrònics, i els són aplicables les disposicions d'aquesta llei relatives a l'arxiu electrònic.

Tanmateix, la LTAIPBG reconeix els sistemes de gestió de documents públics com a facilitadors de dades i documents autèntics (art. 5.2) i la necessitat d'estructurar la informació seguint criteris temàtics i cronològics, seguint el quadre de classificació documental corporatiu i incorporant-hi índexs o guies de consulta (art. 6.1.d).

Cal recordar, que l'article 3 del Reial decret 128/2018, de 23 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, que regula la funció pública de secretaria estableix en punt 2 la funció de fe pública, i entre aquestes la direcció superior dels arxius i registres de l'entitat local (I). Així doncs i en conseqüència d'aquest mandat legal i el d'assessorament legal preceptiu (article 2.1.a), ha de ser coneixedora de l'existència d'un sistema de gestió documental, impulsora si no en disposa, vetllar per la documentació amb una sistemàtica de treball mínima sobre la documentació de la qual n'és el custodi i responsable primer de la manca de localització de documentació, de mantenir l'ordre i garantir el retrobament de documentació.

Altrament, l'article 19.2 de la Llei 9/1993, de 30 de setembre, del patrimoni cultural català que regula els documents que integren el patrimoni documental de Catalunya inclou, entre altres, "els documents produïts o rebuts, en l'exercici de llurs funcions i com a conseqüència de llur activitat política i administrativa, per la Generalitat, pels ens locals i per les entitats autònomes, les empreses públiques i les altres entitats que en depenen" i en conseqüència estan subjectes al Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents que estableix en l'article 11.4 que "quan l'aplicació d'una taula d'avaluació i accés documental comporti l'eliminació de documents, la persona tècnica que porti a terme aquesta aplicació, abans de procedir a la destrucció, ha de: a) Disposar d'un inventari de la documentació a destruir, b) Obtenir l'autorització de la secretaria general o de la direcció de l'organisme o entitat titular de la documentació, c) Comprovar que cap circumstància administrativa o jurídica hagi alterat el termini de conservació fixat per als documents a eliminar" i ha de disposar del corresponent Registre de destrucció de documents (article 12) degudament autoritzat per la secretaria general o la direcció de l'organisme o entitat titular dels documents.

Així doncs, atenent a aquests preceptes legals, la informació sol·licitada i reclamada, en el cas que existeixi, ha de formar part de diferents expedients administratius, que han d'estar perfectament classificats de manera que sigui possible la seva recuperació i facilitar-ne, si escau, l'accés. Com a referència i seguint el model de Quadre de classificació per a l'Administració Local del Departament de Cultura de la Generalitat de Catalunya, aquesta documentació podria estar classificada dins el nivell *Contractació administrativa i assistència*



tècnica (0046) i les sèries que correspongui en funció del tipus de contractació: *Contractacions d'obres* (1379), *Contractacions de serveis* (1403), *Contractacions de subministraments* (1431), *Contractacions mixtes* (1437), *Contractacions especials* (1438).

5. 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.

6. 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 30 de maig de 2024, resol per unanimitat:

1. Finalitzar parcialment la Reclamació 528/2024 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte pel que fa a la informació dels contractes menors dels exercicis 2022 i 2023.



2. Estimar parcialment la Reclamació 528/2024 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada dels contractes menors dels exercicis 2020 i 2021 d'acord amb les consideracions fetes al fonament jurídic 3.
3. Requerir a l'Ajuntament de les Franqueses del Vallès que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quatre dies.
4. Requerir a l'Ajuntament de les Franqueses del Vallès a informar la GAIP, dins del termini de quatre dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 528/2024 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
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 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 l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

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.