

Resolució 730/2021, de 30 de juliol

Número d'expedient de la Reclamació: 591/2021

Administració reclamada: Ajuntament de la Bisbal del Penedès

Informació reclamada: Còpia de l'acta notarial i de l'acta de replanteig de les obres del Poliesportiu i funcionari o personal responsable de l'expedició de la documentació.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Resum: Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament de la Bisbal del Penedès ha acreditat haver estimat l'accés de la persona reclamant a l'expedient relatiu a l'objecte de la sol·licitud amb data 15 de juny, però que la informació reclamada (acta notarial i acta de replanteig) no s'hi trobava perquè no s'hi va incorporar fins que el 5 de juliol va quedar degudament signada. I que amb data 14 de juliol l'Ajuntament havia ofert novament la consulta de l'expedient, amb la informació reclamada incorporada, fet que no ha estat informat per la persona reclamant, tal i com li va requerir aquesta Comissió en l'escrit d'admissió a tràmit. Dels antecedents es desprèn, igualment, que l'Ajuntament ha informat de les persones que, d'acord amb la normativa, són responsables de l'expedició de la documentació reclamada, del què tampoc ha informat la persona reclamant a la GAIP. Traslladat aquests informes municipals a la persona reclamant, i emplaçada a fer-hi al·legacions, res ha objectat en contra de l'afirmació de l'Ajuntament d'haver permès ja l'accés a els actes reclamades, ni de la informació complementària rebuda en relació amb la identificació dels funcionaris responsables de la seva expedició, de manera que escau declarar la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació objecte de la reclamació, i la conseqüent pèrdua sobrevinguda de l'objecte d'aquest procediment, ja que no es manté discrepància entre els parts sobre el dret d'accés que hagi de ser dirimida per aquesta Comissió, motiu pel qual és procedent finalitzar aquest procediment.

Paraules clau: Ajuntament. Electe. Obres. Actes. Personal. Reclamació contra silenci. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 29 de juny de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 591/2021, presentada per un electe local contra l'Ajuntament de la Bisbal del Penedès, en relació amb la sol·licitud 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 14 de juny de 2021 l'electe local presenta una instància davant de l'Ajuntament que exposa que l'1 de juny de 2021 "es va sol·licitar còpia de l'acta notarial i de l'acta de replanteig del mateix dia, referent a actuacions de les Fases 1.1 i 1.2 de les obres del Poliesportiu Municipal. Que a



data d'avui aquesta documentació no s'ha expedit encara"... "I als efectes d'exigir les responsabilitats que siguin procedents interessa la identificació del titular de la unitat responsable de l'expedició de la documentació sol·licitada o, si escau, d'adoptar les mesures necessàries per no dilatar més la seva expedició" i demana: "a) Identifiqui el funcionari o personal responsable de l'expedició de la documentació sol·licitada pel signatari. b) Ordeneu l'expedició de la documentació sol·licitada sense més dilacions. c) Instrueixi procediment sancionador de caràcter disciplinari contra el personal responsable de la demora d) I tot això amb reserva de el dret de l'interessat a reclamar els danys i perjudicis que es pateixin".

3. La Reclamació presentada el 29 de juny de 2021 indica que no hauria rebut resposta de la sol·licitud anterior.
4. L'1 de juliol 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.
5. L'1 de juliol de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de la Bisbal del Penedès 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.
6. El 15 de juliol de 2021 l'Ajuntament notifica a la GAIP l'informe i expedient sol·licitats. A l'informe es detalla pormenoritzadament els tràmits i vicissituds del procés de contractació objecte de la sol·licitud, i quant a la documentació reclamada es resol estimar l'accés, fent constar que s'havia estimat la sol·licitud de 14 de juny per Decret d'Alcaldia de 15 de juny concedint un termini de deu dies per fer-lo efectiu, però que vist que no és fins el 5 de juliol que es signa l'acta de replanteig i s'incorpora a l'expedient juntament amb l'acta notarial, es va donar un nou termini de deu dies per a què el regidor reclamant pogués consultar la informació reclamada: "NOVÈ. D'acord amb tot l'anterior, vista la sol·licitud d'accés a l'expedient número 1362/2019 presentada pel senyor XXX, regidor d'aquesta Corporació, el 14 de juny de 2021, amb número de registre d'entrada 2021-E-RE-738, mitjançant el Decret d'Alcaldia número 2021-0434 del 15 de juny, es va permetre al senyor XXXX l'accés a antecedents, dades o informacions que obren en poder dels serveis d'aquesta Corporació sobre l'expedient número 1362/2019, durant un termini de deu dies hàbils, perquè pogués examinar-los (expedient número 1139/2021).



Vista la sol·licitud d'expedició de l'acta notarial i de l'acta de replanteig de les obres de remodelació del pavelló poliesportiu municipal i de l'edifici annex (expedient número 1362/2019) presentada pel senyor XXXX, regidor d'aquesta Corporació, el 14 de juny de 2021, amb número de registre d'entrada 2021-E-RE-740; atès que l'acta de replanteig citada va ser signada pels redactors del projecte l'1 de juliol de 2021 i per la direcció de l'obra el 5 de juliol de 2021, essent incorporada aleshores a l'expedient, juntament amb l'acta notarial; i havent transcorregut el termini de deu dies hàbils concedit al senyor XXXX d'accés a l'expedient número 1362/2019; mitjançant el Decret d'Alcaldia número 2021-0483 del 14 de juliol, es va permetre al senyor XXXX l'accés a antecedents, dades o informacions que obren en poder dels serveis d'aquesta Corporació sobre l'expedient número 1362/2019, durant un termini de deu dies hàbils, perquè pogués examinar-los (expedient número 1139/2021)".

7. El 19 de juliol de 2021 la GAIP s'adreça a l'Ajuntament per indicar-li que restaria pendent d'atendre, de les peticions formulades a la sol·licitud, la identificació del a persona responsable d'expedir la documentació, vist que la resta de pretensions indicades als apartats b, c i d de la sol·licitud i reproduïdes a l'antecedent 2 d'aquesta Resolució queden fora de l'objecte d'aquest procediment.
8. El 21 de juliol de 2021 l'Ajuntament de la Bisbal del Penedès comunica a la GAIP que l'Alcaldessa ha remès a la persona reclamant la informació relativa la identificació del funcionari o personal responsable de l'expedició de la documentació sol·licitada pel signatari, i n'annexa còpia de la comunicació.
9. El 22 de juliol de 2021 la GAIP trasllada la comunicació de l'Ajuntament descrita a l'antecedent anterior i li atorga un termini de cinc dies per formular al·legacions, si ho considera oportú. A data d'aquesta Resolució no s'han rebut al·legacions de la persona reclamant.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i 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 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- i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimàtoria 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 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.

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 funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en 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 del 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 en fonamenten l'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: "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".

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. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament de la Bisbal del Penedès ha acreditat haver estimat l'accés de la persona reclamant a l'expedient relatiu a l'objecte de la sol·licitud amb data 15 de juny, però que la informació reclamada (acta notarial i acta de replanteig) no s'hi trobava perquè no s'hi va incorporar fins que el 5 de juliol va quedar degudament signada. I que amb data 14 de juliol l'Ajuntament havia ofert novament la consulta de l'expedient, amb la informació reclamada incorporada, fet que no ha estat informat per la persona reclamant, tal i com li va requerir aquesta Comissió en l'escrit d'admissió a tràmit.

Dels antecedents es desprèn, igualment, que l'Ajuntament ha informat de les persones que, d'acord amb la normativa, són responsables de l'expedició de la documentació reclamada, del què tampoc ha informat la persona reclamant a la GAIP.

Traslladat aquests informes municipals a la persona reclamant, i emplaçada a fer-hi al·legacions, res ha objectat en contra de l'afirmació de l'Ajuntament d'haver permès ja l'accés a els actes reclamades, ni de la informació complementària rebuda en relació amb la identificació dels funcionaris responsables de la seva expedició, de manera que escau declarar la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació objecte de la reclamació, i la conseqüent pèrdua sobrevinguda de l'objecte d'aquest procediment, ja que no es manté discrepància entre els parts sobre el dret d'accés que hagi de ser dirimida per aquesta Comissió, motiu pel qual és procedent finalitzar aquest 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.



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

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 30 de juliol de 2021, resol per unanimitat finalitzar la reclamació 591/2021, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, i disposar la publicació de la present resolució al web de la GAIP.

Per substitució

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.