

Resolució 736/2022, de 2 de setembre

Número d'expedient de la Reclamació: 505/2022

Administració reclamada: Ajuntament de Banyeres del Penedès

Informació reclamada: Projecte i permís de diverses obres.

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

Resum: Encara no es té constància de l'efectivitat de tot l'accés sol·licitat i estimat, motiu pel qual el fonament jurídic següent de la Resolució fa referència a les facultats de la GAIP per a l'execució de les seves resolucions, pel cas que calgui fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. Cal tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació municipal de la sol·licitud d'informació de la que deriva i del subsegüent compromís de facilitar a la persona reclamant accés a tota la informació sol·licitada; en conseqüència, qualsevol impediment o limitació de l'Ajuntament en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar com un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

Paraules clau: Ajuntaments. Persona interessada. Llicències d'obres. Piscines. Reclamació contra silenci. Estimació extemporània. Seguiment de l'execució.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 25 de maig de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 505/2022, presentada per una persona interessada contra l'Ajuntament de Banyeres del Penedès, 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 18 d'abril de 2022 la persona reclamant posa de manifest a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès unes obres al costat de casa seva (parcel·la número 20), que li haurien causat diverses molèsties i perjudicis, i li demana el permís de les obres que s'estarien fent a tres parcel·les (18, 16 i 20), i el projecte i el permís d'una quarta (13).
3. La Reclamació presentada el 25 de maig de 2022 indica que la informació sol·licitada és la següent: "la normativa vigente de construcció de piscinas, la licencia de obra de la construcció que se está realizando al lado de mi casa y en qué casos el ayuntamiento obvia dichas normal y no sanciona al constructor". I que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud.



4. El 31 de maig de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Banyeres 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.
5. El 2 de juny de 2022 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.
6. El 7 de juny de 2022 la persona reclamant aporta a la GAIP, a títol de documentació addicional, una sol·licitud de 25 de gener de 2022 que demana un plànol a escala del seu solar.
7. El 8 de juny de 2022 la GAIP rep les dades de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
8. El 13 de juny de 2022 la GAIP respon l'escrit indicat a l'antecedent 6 informant a la persona reclamant que aquest procediment no es pot ampliar amb un objecte addicional.
9. El 22 de juny de 2022 la GAIP rep un escrit de l'Ajuntament demanant una ampliació de termini per aportar el seu informe, i la GAIP li atorga 7 dies més.
10. El 6 de juliol de 2022 la GAIP rep la documentació requerida a l'Ajuntament, que posa de manifest l'estimació d'aquesta Reclamació i la 514/2022 i finalitza amb la següent consideració: "us adjunto còpia de l'expedient administratiu de sol·licitud d'accés a la informació pública, tramitat en aquest Ajuntament amb el número 712/2022, i us sol·licito l'arxiu de les reclamacions formulades per la Sra. xxxx números 505/2022 i 514/2022 atès que aquest Ajuntament les ha resolt en sentit favorable, posant a disposició de la reclamant la documentació sol·licitada".
11. El 7 de juliol de 2022 la GAIP trasllada a la persona reclamant la informació facilitada per l'Ajuntament, tot indicant que si en el termini de 5 dies no al·lega motivadament el contrari es considerarà satisfeta la seva sol·licitud.
12. El 13 de juliol de 2022 la GAIP rep el següent escrit de la persona reclamant: "El ayuntamiento nos ha proporcionado el proyecto de obra de las casas 16 y 18 con su permiso de obra. Pero no nos ha entregado el permiso de obra y proyecto de la parcela 13 ni de la 20. De todas formas, solicito un aplazamiento del tiempo que dispongo para verificar si dicha información es correcta ya que me encuentro que no entiendo del tema y hemos



contratado un inspector/arquitecto que nos ayudará a interpretar la documentación aportada por el ayuntamiento y de esta manera reclamar si hace falta algún dato más o podremos cerrar el expediente. Esta semana van a intentar darnos hora en un despacho para agilizar al máximo este tema”.

13. El 22 de juliol de 2022 la GAIP rep una comunicació de la persona reclamant, que adjunta còpia d'un escrit que hauria adreçat a l'Ajuntament, on posa de manifest que li manca la documentació sobre les llicències de dues de les parcel·les (números 13 i 20) de les quatre indicades a la sol·licitud i fa algunes consideracions sobre la possible il·legalitat de les piscines.
14. El 28 de juliol de 2022 la GAIP notifica a l'Ajuntament les darreres al·legacions, a les quals es refereix l'antecedent anterior, i li demana un pronunciament, en el termini de cinc dies.
15. El 5 d'agost de 2022 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament: “En relació a la reclamació amb número 505/2022, presentada davant d'aquesta Comissió en data 25 de maig de 2022 per part de la Sra. xxxx, i atès el vostre requeriment de data 28 de juliol de 2022, on demaneu que en un termini de cinc dies l'Ajuntament es manifesti sobre les al·legacions que la reclamant ha fet arribar a la GAIP després de rebre la documentació tramesa per part de l'Ajuntament, em complau traslladar-vos l'ofici que avui mateix s'ha fet arribar a la persona reclamant i en el qual l'Ajuntament es manifesta sobre les seves al·legacions. Aquest Ajuntament vol aclarir que la documentació tramesa ha estat complerta i la sol·licitud s'ha atès totalment, no podent traslladar documentació de la qual no disposem, com es la resolució de la llicència urbanística per la construcció de les piscines, per ser aquesta inexistent, ni tampoc entrar en resoldre conflictes particulars que queden dins l'àmbit civil. Adjunt a l'informe es troba el següent decret municipal: “Per Resolució d'Alcaldia numero 2022-0094, de data 5 de juliol de 2022, es va resoldre en sentit estimatori la seva sol·licitud d'accés a informació pública, amb la qual demanava: Accés als expedients de llicència d'obres de les finques ubicades al carrer Violetes, 16-18-20 del Priorat de Banyeres, inclosa la construcció de dos piscines al carrer Violetes 16 i 18. Conèixer la normativa sobre construcció de piscines. Els acords adoptats amb aquesta resolució són els següents: «PRIMER. Permetre l'accés a la informació descrita en els antecedents, posant a disposició de la persona sol·licitant l'expedient complet de llicència urbanística, tramitat amb número 738/2021, prèvia omissió de les dades personals que figuren a l'expedient, d'acord amb la normativa de protecció de dades. SEGON. Facilitar a la persona sol·licitant la normativa en matèria de construcció de piscines, continguda en el Pla d'Ordenació Urbanística Municipal (POUM) de Banyeres del Penedès, concretament en l'article 102 «Zona d'edificació unifamiliar aïllada (clau 6)», indicant-li que les finques del carrer Violetes, 16-18 i 20 de l'Avinguda Acàcies 19A-19B es troben classificades com a sol urbà consolidat, qualificades

amb la clau 6a, zona d'edificació aïllada, intensitat 1.(...)» Així mateix, se us va traslladar l'expedient complet de llicència urbanística i la normativa urbanística sobre construcció de piscines, especificant l'article al qual havia de recórrer per conèixer la normativa en aquesta zona sobre edificacions auxiliars (piscines, entre d'altres). Consta a la seu electrònica d'aquest Ajuntament rebut de recepció per part seva de la documentació indicada, en data 7/7/2022, a les 14.09 hores. Per tant, la sol·licitud es va resoldre, se li va traslladar simultàniament la informació sol·licitada i, tot i així, vostè manifesta a la GAIP i a l'Ajuntament que no s'ha atès la seva sol·licitud i que la informació li ha facilitat la GAIP, quan consta que l'ha rebut per part de l'Ajuntament. Respecte la llicència urbanística per la construcció de les piscines, efectivament no consta en el projecte executiu numero 738/2021 perquè no consta sol·licitud de llicència urbanística per la construcció de les piscines en els habitatges indicats. Per aquest motiu, i a la vista de l'informe emès per l'arquitecte municipal d'assistència comarcal, en data 20 de juliol de 2022 la Junta de Govern Local va incoar expedient per a l'adopció de mesures de restauració de la realitat física alterada i expedient sancionador per infracció urbanística. No obstant aquesta incoació, consta que en la mateixa data 20 de juliol de 2022 es va sol·licitar la legalització de la piscina situada a l'Avinguda Camèlies, 19A, llicència que està en tràmit de resolució. Finalment, respecte les seves observacions sobre el mur mitjaner, ja se us va informar en la reunió que va tenir a l'Ajuntament, amb la meua presència i la de l'arquitecte municipal, que es tracta d'una qüestió entre particulars que queda dins de l'àmbit civil i, per tant, haurà de recórrer a aquesta via per a la resolució del conflicte. És competència de l'Ajuntament l'urbanisme, es a dir, planejament, gestió, execució i disciplina urbanística i, per tant, li correspon a l'Ajuntament verificar el compliment de la normativa urbanística però no resoldre conflictes entre particulars que afecten a les seves propietats”.

16. El 8 d'agost de 2022 la GAIP comunica a la persona reclamant la resposta municipal indicada a l'antecedent anterior, tot posant de manifest que davant l'afirmació municipal d'haver facilitat tota la informació sol·licitada existent a disposició de l'Ajuntament, inclosa l'afirmació de la manca de llicència de les piscines, la Reclamació sembla haver perdut el seu objecte i no té sentit mantenir-la oberta ni dur a terme el procediment sancionador, i que disposa de tres dies per formular les al·legacions que consideri pertinents.
17. El 10 d'agost de 2022 la GAIP rep la comunicació següent de la persona reclamant: “hemos revisado la última información que nos habéis enviado vosotros remitida por el Ayuntamiento de Banyeres del Penedès e insistimos que nos sigue faltando el proyecto de obra de la casa Violetes 20. Además, solicitemos el expediente sancionador, si lo hubiera, de la construcción de las piscinas y en el escrito nos comentan que el 20 de julio se abrieron dichos expedientes. La contestación por parte del ayuntamiento es posterior a esa fecha y no nos lo han proporcionado. Referente a la normativa de piscinas, el ayuntamiento dice



que ya nos la ha enviado, pero ni nosotros ni la persona que contratamos para revisar toda la información es capaz de averiguar cuál es la normativa vigente. Por lo que solicitamos que se gestione la mediación con el ayuntamiento. Acto que se solicitó desde un inicio”.

18. El 12 d'agost de 2022 la GAIP trasllada a l'Ajuntament l'escrit anterior de la persona reclamant, subratllant que posa de manifest no haver rebut el projecte d'obres de la casa de Violetes 20, malgrat haver estat demanat a la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i haver indicat l'Ajuntament que el facilitava. Li demana que comprovi el lliurament efectiu d'aquesta informació a la persona reclamant, tot indicant que si la GAIP no rep resposta en el termini de cinc dies procedirà a convocar la sessió de mediació.
19. El 12 d'agost de 2022 la GAIP recorda a la persona reclamant quin és l'objecte de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, que no inclou algunes de les pretensions de les seves últimes al·legacions. Considera que l'única informació sol·licitada que afirma no haver rebut és la llicència d'obra de la parcel·la Violetes 20, i li demana que ho confirmi, dins del termini de cinc dies, atès que l'Ajuntament ha afirmat que ja li ha facilitada.
20. El 26 d'agost de 2022 la GAIP rep el següent informe de l'Ajuntament: “En relació a la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada per la Sra. amb DNI ***9067** (reclamació número 505/2022), s'ha rebut de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), en data 19 d'agost de 2022, amb número de registre d'entrada 2022-E-RC-2942, un escrit mitjançant el qual informeu que en el termini de cinc dies es convocarà una sessió de mediació si no s'acredita el lliurament efectiu de la llicència d'obres de la parcel·la situada al carrer Violetes, 20 del Priorat de Banyeres a la Sra amb DNI ***9067**. Examinada la documentació que es va lliurar a la Sra. amb DNI ***9067**, s'ha detectat que efectivament la llicència sol·licitada de l'habitatge ubicat a l'Avinguda Violetes, 20 del Priorat de Banyeres no figura en la documentació facilitada atès que es va facilitar la llicència de la finca veïna però no es va entendre que es sol·licitava també la llicència urbanística de la seva finca, on resideix la sol·licitant. Advertit aquest fet, s'ha informat en data d'avui a la sol·licitant que té a la seva disposició la llicència sol·licitada, un cop localitzada als arxius municipals (llicència urbanística atorgada l'any 2005), perquè la vingui a consultar a les oficines municipals atès que no es disposa de la documentació en format electrònic. La sol·licitant haurà de demanar cita prèvia per consultar la llicència a les oficines municipals situades a la Plaça de l'Ajuntament, número 6 de Banyeres del Penedès, fet que ja se li ha comunicat”. L'informe adjunta còpia de l'ofici tramès a la persona reclamant posant a la seva disposició la consulta de la documentació de la llicència del seu habitatge.



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.

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".

2. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha estimat la sol·licitud i facilitat, finalment, a la persona reclamant accés a la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua d'objecte d'aquesta, ja que s'han esvaït objectivament els motius de discrepància jurídica que la justificaven.

En aquestes circumstàncies, és procedent finalitzar la Reclamació, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit, ni de dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.

Nogensmenys, encara no es té constància de l'efectivitat de tot l'accés sol·licitat i estimat, motiu pel qual el fonament jurídic següent de la Resolució fa referència a les facultats de la GAIP per a l'execució de les seves resolucions, pel cas que calgui fer-ne ús als efectes de garantir l'accés material a la informació sol·licitada. Cal tenir en compte que aquesta Reclamació finalitza sobre la base de l'estimació municipal de la sol·licitud d'informació de la que deriva i del subsegüent compromís de facilitar a la persona reclamant accés a tota la informació sol·licitada; en conseqüència, qualsevol impediment o limitació de l'Ajuntament en relació amb l'efectivitat d'aquest accés s'ha de considerar com un incompliment de la Resolució, amb els efectes jurídics previstos legalment per a aquestes situacions.

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 2 de setembre de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació 505/2022.
2. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 505/2022 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta