

Resolució 743/2022, de 2 de setembre

Número d'expedient de la Reclamació: 625/2022

Administració reclamada: Ajuntament de l'Arboç

Informació reclamada: Dades diverses sobre una residència per a gent gran.

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 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 el subsegüent lliurament efectiu a la persona reclamant de 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. Electes municipals. Silenci administratiu. Contractes i concessions.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 4 de juliol de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 625/2022, presentada per un electe municipal contra l'Ajuntament de l'Arboç, 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 6 d'abril de 2022 la persona reclamant demana a l'Ajuntament de l'Arboç: "que és del nostre interès que per part de la Fundació Pública Sant Antoni i, en el seu cas, per part de Ajuntament de l'Arboç, ens sigui facilitada la documentació i la informació escrita que es relaciona a continuació relativa a la Residència Sant Antoni Abat i l'adjudicació del seu servei a favor de la mercantil Gran Via SL: 1) Que s'especifiqui si en el plec de clàusules administratives es va preveure alguna clàusula de modificació del contracte, i en cas afirmatiu, s'especifiqui en quines clàusules i el seu contingut. 2) Pel cas d'haver-se tramitat alguna modificació del contracte, còpia del/s esmentat/s expedient/s de modificació de contracte. 3) Pel cas d'haver-se fet ús, des que es va adjudicar el contracte de gestió, de



la prerrogativa de l'Administració per a la interpretació del contracte, còpia de les resolucions dictades i de l'informe jurídic que, en el seu cas, s'hagués emès en referència.

4) Juliol'2015 (aproximadament). Expedient 20160228. S'informi de l'objecte de l'expedient i s'especifiqui si en aquest es va preveure un increment de les places de residència respecte aquelles previstes en el contracte i, en concret, si les places es van incrementar 25 a 36 (o s'especifiqui el nombre de places incrementades) així com que em sigui facilitat còpia de tots expedients que s'haguessin tramitats en referència (Llicència d'obres, activitats, modificació de llicència...). Així mateix es demana que s'especifiqui qui va autoritzar aquest increment.

5) Novembre'2015 (aproximadament). Expedient 20160228. S'informi si es va procedir a un nou increment places residència, ara de 36 a 40 (o s'especifiqui el nombre de places incrementades) i se'm faciliti còpia de tots els expedient/s que s'haguessin pogut tramitar en referència, en el seu cas: llicència d'obres, llicència d'activitats, modificació de llicències... Així mateix es demana que s'especifiqui qui va autoritzar aquest increment.

6) Agost'2016 (aproximadament). Expedient 20160228. S'informi si es va procedir a un nou increment places residència, ara de 40 a 49 (o s'especifiqui el nombre de places incrementades) i se'm faciliti còpia de tots els expedient/s que s'haguessin pogut tramitar en referència, en el seu cas: llicència d'obres, llicència d'activitats, modificació de llicències... Així mateix es demana que s'especifiqui qui va autoritzar aquest increment.

7) En referència al compromís d'inversió efectuat per la mercantil per import de 230.000.-€ en l'adjudicació del contracte: a) Import de la inversió efectivament efectuada per la mercantil Gran Via, S.L. a la residència a data d'aquest escrit. b) Que s'especifiqui si la despesa per aquest concepte (inversió) està degudament justificada tant en allò que fa referència a la documental corresponent (factures) com respecte la comprovació del destí de la inversió). c) Que s'especifiqui la despesa destinada a publicitat i que s'hagi justificat com a inversió. 8) Desembre 2021 (aproximadament). Sol·licitud de pròrroga a instància de la concessionària. a) S'especifiquin les condicions proposades per a l'exercici de l'esmentada pròrroga. I, en el seu cas, se'm faciliti còpia dels informes tècnics i/o jurídics emesos en referència. b) Es faciliti l'informe econòmic per tal de valorar la idoneïtat de les condicions proposades per l'empresa. c) S'especifiquin els criteris que van justificar iniciar l'expedient de pròrroga del contracte amb una antelació de tres anys, i per un termini de 5 anys. I, en el seu cas, se'm faciliti còpia dels informes tècnics i/o jurídics emesos en referència. d) S'especifiquin els criteris que van justificar que es procedís a iniciar l'expedient de pròrroga de l'actual concessió i no a una nova licitació. I, en el seu cas, se'm faciliti còpia dels informes tècnics i/o jurídics emesos en referència i que avalarien la idoneïtat de l'opció de la pròrroga del contracte. e) S'especifiqui si en el moment d'iniciar l'expedient de pròrroga de la concessió es van tenir en compte els diferents problemes que hi ha hagut en la gestió del centre i,

especialment, la declaració judicial de nul·litat d'acomiadaments de treballadors de la residència efectuats per l'empresa concessionària 9) S'especifiqui l'import de la despesa originada per la declaració judicial de nul·litat dels acomiadaments (indemnitzacions, salaris de tramitació, honoraris d'advocats i procuradors satisfets, costes judicials...) satisfetes per la Fundació Pública Sant Antoni des que va assumir la gestió de la residència la mercantil Gran Via BCN, S.L si n'hi ha hagut. 10) Si consta a la Fundació o a l'Ajuntament l'obertura de diferents expedients per part de la Generalitat de Catalunya – Departament de Benestar i Família (ara Departament Drets Socials) i sancions, i la causa concreta de la seva obertura. I, en el seu cas, es detallin indicant també l'import de les sancions. 11) Si consta a la Fundació Sant Antoni Abat o a l'Ajuntament la intervenció de la residència per part de la Generalitat de Catalunya - Departament de Salut, durant la pandèmia, concretant-se en el seu cas les dates en que hauria tingut lloc la intervenció. Pel cas d'haver-se incoat qualsevol tipus de procediment, es detallin aquests. 12) Que s'especifiquin les accions dutes a terme per la la Fundació Sant Antoni Abat envers la concessionària arran de les intervencions de la residència per part de la Generalitat de Catalunya – Departament de Salut (obertura expedient informatiu/sancionador...). Pel cas que no s'hagués dut a terme cap acció, s'especifiqui expressament aquesta circumstància. 13) Que es doni resposta a l'informe presentat per aquest Grup Municipal de data 29 de gener de 2020 referent a l'accessibilitat del centre geriàtric, especificant-se els següents extrems: a) S'especifiqui qui ha assumit o assumirà la despesa de la substitució de l'ascensor instal·lació de la residència. b) Si ha estat o serà a càrrec d'una administració pública s'especifiqui si la sol·licitud va ser efectuada per la mercantil que gestiona la residència, la Fundació o l'Ajuntament. c) S'acompanyi còpia de la sol·licitud efectuada en referència, on consti la justificació de la petició.

3. El 13 d'abril de 2022 l'Alcaldia de l'Arboç respon el següent a l'anterior sol·licitud: "El dia 6 d'abril de 2022 (2022-E-RE-790) ha tingut entrada en aquest ajuntament la seva petició en la que ens demana informació sobre la Residència d'Avis de la FPM sant Antoni Abat, així com també del contracte de concessió d'aquest servei. Donat que es tracte de recopilar una informació *ad hoc*, li hem de comunicar que estem en tràmits de recopilació de la documentació sol·licitada per vostè. Tant aviat disposem d'aquesta li farem arribar el més aviat possible".
4. El 31 de maig de 2022 el regidor reclamant reitera la sol·licitud.
5. La Reclamació presentada el 4 de juliol de 2022 fa les consideracions següents: "Com a regidor del municipi de l'Arboç, i per poder desenvolupar la tasca de fiscalització al govern, el passat 6 d'abril de 2022 vaig sol·licitar informació referida a la Residència Sant Antoni Abat amb registre d'entrada 2022ERE790. En data 13 d'abril l'Alcalde envia document



acclarint que estan en "tràmits de recopilació de la documentació sol·licitada" En data 31 de maig de 2022 envio un recordatori de la documentació pendent. A data 9 de juny de 2022, dos mesos després d'haver sol·licitat la informació, encara no s'ha rebut resposta impedit així la necessària tasca de fiscalització del govern. No és el primer cop que l'Ajuntament de l'Arboç impedeix l'accés a informació. En el nostre cas -la GAIP- mitjançant la resolució 240/2021, va obligar a l'Ajuntament de l'Arboç a donar-nos informació que se'ns negava. Considerem que l'Ajuntament de l'Arboç està impedit la necessària tasca de fiscalització del govern mitjançant la dilació en l'entrega de documentació sol·licitada i, per tant, considerem vulnerat el nostre dret a la informació pública i el dret dels ciutadans a que podem desenvolupar la tasca de fiscalització del govern amb normalitat".

6. El 8 de juliol de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de l'Arboç 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.
7. El 8 de juliol 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 rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.
8. El 26 d'agost de 2022 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de l'Arboç, que indica el següent: "En relació als escrits de comunicació i recordatori (codi tràmit 2NDYLY5SH, registre de sortida 9015-1332484/2022, de data 4 de juliol de 2022) que ens va fer arribar en relació a la petició del Regidor d'aquest ajuntament de l'Arboç, Sr. xxxx, us hem de comunicar que ja s'ha trames a aquest regidor la informació que ens va sol·licitar. Així mateix, us hem d'informar que en cap moment hi ha hagut intenció de restringir o limitar la informació que tot regidor té dret a accedir per l'exercici de les seves funcions. La situació conjuntural del personal d'aquest ajuntament (el limitat número d'empleats públics a l'administració general i el fet de que alguns d'aquests es trobaven en situació de vacances) ha dificultat enormement poder transmetre la informació sol·licitada pel regidor dins el termini legalment establert. Cal tenir a compte, també, que molts dels documents que li hem fet arribar estaven arxivats en diferents Departaments de l'ajuntament, alhora que tots ells es trobaven en format paper, i ha calgut una tasca important de recopilació i escaneig dels mateixos. Tot plegat ha donat lloc a que la informació s'hagi tramès al regidor amb cert retard".



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 afirma haver facilitat a la persona reclamant 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 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.

Nogensmenys, encara no es té constància de l'efectivitat de 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 el subsegüent lliurament efectiu a la persona reclamant de 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 625/2022.
2. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència o restricció que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 625/2022 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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.