

Resolució 747/2021, de 13 d'agost

Número d'expedient de la Reclamació: 585/2021

Administració reclamada: Barcelona Serveis Municipals

Informació reclamada: Documentació sobre el sistema de gestió d'aparcaments.

Sentit de la Resolució: Inadmissió

Resum: La Reclamació ha de ser inadmesa perquè BSM acredita que la informació sol·licitada encara no es troba en el seu poder, i la persona reclamant no ho qüestiona dins del termini que se li ha atorgat a aquests efectes. Atesa la definició del concepte d'informació pública feta per l'article 2.b LTAIPBG, no té aquesta condició la que no es troba en poder de l'Administració. Per tant, si allò demanat (encara) no és informació pública, la sol·licitud no té per objecte el dret d'accés a la informació pública, motiu pel qual ha de ser inadmesa en aplicació de l'article 33.2 RGAIP.

Paraules clau: Organismes municipals. Representants sindicals. Contractes. Informes. Informació inexistent.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 28 de juny de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 585/2021, presentada per un representant sindical contra Barcelona Serveis Municipals (BSM), 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 28 de maig de 2021 la persona reclamant demana a BSM els estudis, informes, plans i fulls de ruta que hagi elaborat l'empresa adjudicatària del contracte, de data 23 de novembre de 2020, de serveis de "consultoria per a l'anàlisi funcional tècnica del sistema de gestió actual de l'estacionament regulat de la unitat AREA de Barcelona Serveis Municipals (BSM) i redacció del full de ruta per al desenvolupament d'un nou sistema de gestió de la zona regulada d'aparcament de la unitat de negoci AREA substitutiu del sistema actual".
3. El 25 de juny de 2021 BSM contesta el següent a la sol·licitud anterior: "En aplicació de l'article 34.8 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i Bon Govern, i en relació a la vostra sol·licitud d'accés a la informació



pública amb número d'expedient DA-2021-0251, des de Barcelona de Serveis Municipals, S.A. li informem que no disposem de la informació que vostè sol·licita, donat que el contracte encara s'està executant. Per una altra banda, li comuniquem que la documentació a la qual demana accedir està subjecta a la limitació del dret d'accés a la informació pública prevista a l'article 21.1 d) de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern".

4. La Reclamació presentada el 28 de juny de 2021 indica que la persona reclamant, en tant que treballadora i representant sindical necessita la informació sol·licitada per conèixer la reorganització que estaria duent a terme BSM.
5. L'1 de juliol de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a BSM 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. 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.
7. El 27 de juliol de 2021 la GAIP rep l'informe de BSM. Assenyala que la informació sol·licitada no està en poder de BSM perquè la consultora contractada encara no l'ha elaborada. Així ho acredita amb un informe de 14 de juliol, sobre l'estat que es troba l'elaboració de l'estudi sol·licitat. Invoca la concurrència del límit de l'article 21.1.g LTAIPBG (secret empresarial): "el dret d'accés a la informació pública pot ésser denegat o restringit si el coneixement o la divulgació de la informació comporta un perjudici per al secret empresarial i els drets de propietat intel·lectual i industrial. La documentació a la que vol accedir l'interessat, no només no aportarà informació referent a la reorganització de la Unitat d'AREA de BSM, sinó que, degut al seu valor empresarial i comercial, requereix d'una deguda protecció per tal de no perjudicar la posició al mercat de l'organització. Si la informació es fa accessible i es susceptible de ser divulgada a tercers, es podrien veure seriosament malmesos els interessos mercantils de BSM. Cal tenir en compte que és una empresa del sector públic classificada per la normativa SEC (Sistema Europeu de Comptes) com empresa mercantil, que competeix al mercat". Afegeix també que "la documentació a la que vol accedir el Sr. xxxx, que encara no està elaborada, i que esdevé un secret empresarial, no té res a veure amb la reorganització del personal d'AREA, sinó amb l'anàlisi informàtic del sistema de gestió actual de l'estacionament



regulat de la unitat AREA de Barcelona Serveis Municipals (BSM) i el desenvolupament informàtic d'un nou sistema de gestió de la zona regulada d'aparcament de la unitat de negoci AREA substitutiu del sistema actual”.

8. El 27 de juliol de 2021 la GAIP trasllada l'informe municipal a la persona reclamant, tot atorgant-li cinc dies per formular al·legacions. Vençut aquest termini, no consta resposta de la persona reclamant.

Fonaments jurídics

1. Inadmissibilitat 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”. 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”.

L'article 33.2 RGAIP estableix la inadmissibilitat de les reclamacions que no tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública.

La Reclamació ha de ser inadmesa perquè BSM acredita que la informació sol·licitada encara no es troba en el seu poder, i la persona reclamant no ho qüestiona dins del termini que se li ha atorgat a aquests efectes. Atesa la definició del concepte d'informació pública feta per l'article 2.b LTAIPBG, no té aquesta condició la que no es troba en poder de l'Administració. Per tant, si allò demanat (encara) no és informació pública, la sol·licitud no té per objecte el dret d'accés a la informació pública, motiu pel qual ha de ser inadmesa en aplicació de l'article 33.2 RGAIP.

Això no treu que quan la consultora que elabora els documents sol·licitats els hagi facilitat a BSM la persona reclamant pugui sol·licitar-los de nou, i aquell serà el moment en què, a la vista



dels documents lliurats, es podrà valorar si hi concorren els límits al dret d'accés invocats per BSM.

2. 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 13 d'agost de 2021, resol per unanimitat inadmetre la Reclamació 585/2021 perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública 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.