

Resolució 757/2021, de 13 d'agost¹

Número d'expedient de la reclamació: 634/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Barcelona

Informació reclamada: Sobre un projecte pilot de descomptes als centres municipals d'esport.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: Les dades sol·licitades, en la mesura que existeixin, són sens dubte informacions públiques, perquè es refereixen a actuacions de definició i desenvolupament d'un projecte municipal, gestionades per un organisme públic de l'Ajuntament en equipaments de la seva titularitat (els CEMs afectats). En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a la informació indicada, tret que es presentin límits que comportin la seva denegació. L'IBE no ha invocat la concurrència de cap límit al dret d'accés a la informació pública en la informació sol·licitada, i no és plausible que se'n presenti cap, ja que la informació sol·licitada són dades objectives del projecte pilot i d'actuacions administratives per a la seva avaluació i desenvolupament. S'ha de concloure, per tant, declarant el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada. Per descomptat, sempre que tal informació existeixi en poder de l'Administració; en cas de no existir, serà suficient per atendre la sol·licitud assenyalar-ho expressament.

Paraules clau: Organismes municipals. Equipaments esportius. Descomptes. Persones amb discapacitat. Reclamació contra silenci.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 16 de juliol de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 634/2021, presentada contra l'Institut Barcelona Esports (IBE), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant no demana el procediment de mediació previst per l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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 la persona reclamant presenta al registre del Departament de Salut de la Generalitat de Catalunya una sol·licitud d'accés a la informació pública dirigida a l'Ajuntament de Barcelona que, després de comentar diverses qüestions sobre la necessitat de fomentar l'esport de les persones amb discapacitat, demana la informació següent: 1. Document amb el que l'IBE (Institut Barcelona Esports) està treballant una

¹ El text original d'aquesta resolució, elaborat pel ponent, és en castellà.



tarifa reduïda dels seus CEMs per a tota mena de persones amb discapacitat, al marge de la targeta rosa. 2. Dia i hora i en quins CEMs va començar el projecte pilot l'any 2020. 3. Temps que va romandre interromput el projecte pilot (a causa de la COVID19) i data en què es va reprendre el 2021. 4. Mesures del projecte per a preus bonificats per a entrades d'un sol dia als CEM. 5. Nombre de persones amb discapacitat en cada CEM just abans d'aplicar la tarifa pilot del projecte. 6. Data prevista al projecte pilot per a l'avaluació de resultats. 7. Descripció de la campanya de difusió feta pels CEMs i l'IBE als 5 CEMs del projecte pilot sobre la nova tarifa en estudi i sobre el projecte pilot. Demana de rebre la informació sol·licitada per escrit i correu postal.

3. La Reclamació presentada el 16 de juliol de 2021 indica que la persona reclamant no ha rebut resposta a l'anterior sol·licitud.
4. El 19 de juliol de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, conforme a les legislacions de procediment administratiu i de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
5. El 20 de juliol de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Barcelona i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre la mateixa, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
6. El 27 de juliol de 2021 la persona reclamant comunica a la GAIP la resposta donada per l'Ajuntament de Barcelona, el 13 de juliol de 2021, que consisteix en informar-la de la derivació de la seva sol·licitud a l'IBE i, alhora, remetre's a la resposta que ja se li hauria facilitat al seu dia arran de la queixa presentada a la Síndica municipal de Greuges. Davant d'aquesta resposta, la persona reclamant argumenta que ni la resposta anterior ni l'actual no li proporcionen la informació sol·licitada.
7. El 9 d'agost de 2021 la GAIP rep l'informe i la còpia de l'expedient requerits a l'Ajuntament de Barcelona. L'informe indica que el 13 de juliol de 2021 l'IBE va enviar a la persona reclamant, per correu postal, la resposta a la seva sol·licitud, que consisteix a remetre's a la resposta oferta pel mateix IBE arran de la queixa formulada per la mateixa persona reclamant a la Síndica de Greuges (la resposta a la qual es remet l'IBE contestava el següent a cada un dels apartats de la sol·licitud, molt semblants als indicats per l'antecedent 2: 1. L'inici del projecte pilot d'estudi per a l'aplicació de la tarifa va tenir lloc



l'any 2020 i, posteriorment, amb la situació de tancament de les instal·lacions a causa de la pandèmia de la COVID19 es va decidir (no) donar continuïtat a aquest projecte a l'espera d'un funcionament més normalitzat i continuat en el temps dels centres esportius municipals, situació que tot indica que es podria donar durant l'any 2021. 2. Les persones i els CEM que es veuen afectats per aquest projecte pilot poden variar depenent de les circumstàncies en les quals ens trobem, d'acord amb la situació descrita en el punt anterior. 3 El temps d'execució del projecte pilot d'estudi per a l'aplicació d'aquesta tarifa inicialment estava previst en 12 mesos; ara bé, que s'allargui o s'escurci en el temps dependrà de les circumstàncies descrites en el punt 1. 4. Tan aviat es disposi de les conclusions d'aquest projecte pilot, seran comunicades i difoses degudament, tant per part dels CEM, com del mateix IBE. 5. La decisió de la Sindicatura de Greuges d'1 de febrer de 2021 diu literalment: "Recomanar a l'IBE que s'avanci en l'estudi d'aplicació d'una tarifa reduïda per a l'ús, tant continuat com ocasional, dels CEM per part de totes les persones amb discapacitat, i que es fixin diferents trams de descompte en funció del greuge econòmic comparatiu de cada persona amb discapacitat, i que es desvinculi de l'obligació de disposar de targeta rosa". I justament això és el que està duent a terme aquest Institut amb la implementació del projecte pilot d'estudi per a l'aplicació d'aquesta tarifa, el contingut de la qual és l'objecte de resposta mitjançant el present informe).

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 de la GAIP les comunicacions que substitueixen les resolucions. De conformitat amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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 part, 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: “1. 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. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada en aquest procediment és la següent: 1. Document amb què l'IBE està treballant una tarifa reduïda dels seus CEM per a tota mena de persones amb discapacitat, al marge de la targeta rosa. 2. Dia i hora i en quin CEM va començar el projecte pilot l'any 2020. 3. Temps que va romandre interromput el projecte pilot (a causa de la COVID19) i data en què es va reprendre el 2021. 4. Mesures del projecte per a preus bonificats per a entrades d'un sol dia als CEM. 5. Nombre de persones amb discapacitat en cada CEM just abans d'aplicar la tarifa pilot del projecte. 6. Data prevista al projecte pilot per a l'avaluació



de resultats. 7. Descripció de la campanya de difusió feta pels CEM i l'IBE als 5 CEM del projecte pilot sobre la nova tarifa en estudi i sobre el projecte pilot.

Les dades sol·licitades, en la mesura que existeixin, són sens dubte informacions públiques, perquè es refereixen a actuacions de definició i desenvolupament d'un projecte municipal, gestionades per un organisme públic de l'Ajuntament en equipaments de la seva titularitat (els CEM afectats). En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a la informació indicada, tret que es presentin límits que comportin la seva denegació. L'IBE no ha invocat la concurrència de cap límit al dret d'accés a la informació pública en la informació sol·licitada, i no és plausible que se'n presenti cap, ja que la informació sol·licitada són dades objectives del projecte pilot i d'actuacions administratives per a la seva avaluació i desenvolupament. S'ha de concloure, per tant, declarant el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada. Per descomptat, sempre que tal informació existeixi en poder de l'Administració; en cas de no existir, serà suficient per atendre la sol·licitud assenyalar-ho expressament.

L'IBE considera que ja ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada en una resposta anterior, asseveració que aquesta rebutja considerant que a les seves peticions concretes d'informació la resposta de l'IBE és excessivament genèrica. La resposta a la qual es remet l'IBE ha estat recollida per l'antecedent 7. Seguidament es valora fins quin punt cada un dels 7 apartats de la sol·licitud tenen resposta en els 5 del document a què es remet l'IBE.

1. Document amb què l'IBE està treballant una tarifa reduïda dels seus CEM per a tota mena de persones amb discapacitat, al marge de la targeta rosa. La resposta a què es remet l'IBE no facilita cap document de treball. Si no existeix, així ha d'indicar-ho expressament l'IBE, i si existeix ha de facilitar-lo a la persona reclamant.

2. Dia i hora i en quin CEM va començar el projecte pilot l'any 2020. La resposta de l'IBE a aquesta qüestió seria la següent: L'inici del projecte pilot d'estudi per a l'aplicació de la tarifa va tenir lloc l'any 2020; les persones i els CEM que es veuen afectats per aquest projecte pilot poden variar depenent de les circumstàncies en les quals ens trobem, d'acord amb la situació descrita en el punt anterior (la pandèmia). Certament, les pretensions de concreció de la persona reclamant demanant fins i tot l'hora d'inici del projecte pilot segurament podrien qualificar-se d'exagerades; però tenint en compte que s'està parlant de l'any passat, la resposta de l'IBE peca igualment d'excessivament genèrica; resulta poc creïble que l'IBE no tingui una informació més precisa sobre el dia que va iniciar el projecte pilot, ja que, almenys, hauria d'existir registre comptable dels descomptes practicats. Quant als CEM en els quals va començar el projecte pilot l'any 2020, per molt que variïn, segons l'IBE, han de ser determinats o com a mínim determinables, i les variacions se suposa que tindran lloc una vegada començat



el projecte; la sol·licitud demana en quin CEM va començar el projecte i l'IBE ha de saber-ho, encara que sigui sobre la base dels registres comptables dels descomptes aplicats, i encara que més endavant variïn per les circumstàncies de la pandèmia; la sol·licitud no demana tots els CEM que han participat, sinó els que van començar. Per tant, la persona reclamant té dret a una concreció més gran de la resposta sobre el moment en què va començar el projecte pilot i la relació de CEM en els quals va començar aquest projecte.

3. Temps que va romandre interromput el projecte pilot (a causa de la COVID19) i data en què es va reprendre el 2021. La resposta a la qual es remet l'IBE per a aquesta qüestió és la següent: amb la situació de tancament de les instal·lacions a causa de la pandèmia de la COVID19 es va decidir (no) donar continuïtat a aquest projecte a l'espera d'un funcionament més normalitzat i continuat en el temps dels centres esportius municipals, situació que tot indica que es podria donar durant l'any 2021. El document al qual es remet l'IBE no dona resposta a aquesta part de la sol·licitud; si el projecte pilot no s'ha reprès, així ha d'assenyalar-ho l'IBE a la persona reclamant, i si s'ha reprès, l'IBE segurament ha de poder fer almenys una estimació del lapse de suspensió (encara que sigui a partir dels registres comptables dels descomptes aplicats) i facilitar-la a la persona reclamant.

4. Mesures del projecte per a preus bonificats per a entrades d'un sol dia als CEM. El document a què es remet l'IBE no conté cap referència a bonificacions per a entrades d'un sol dia. Si aquestes bonificacions existeixen en el projecte pilot, l'IBE n'ha d'informar la persona reclamant i, si no existeixen, així li ha d'assenyalar.

5. Nombre de persones amb discapacitat en cada CEM just abans d'aplicar la tarifa pilot del projecte. L'IBE no dona resposta a aquest apartat de la sol·licitud. Si no disposa d'aquesta informació, ha d'assenyalar-ho i, si disposa d'ella, ha de facilitar-la a la persona reclamant.

6. Data prevista en el projecte pilot per a l'avaluació de resultats. L'IBE no dona resposta a aquest apartat de la sol·licitud. Si el projecte pilot no disposa de data per a l'avaluació dels seus resultats, l'IBE ha d'assenyalar-ho i, si disposa d'ella, ha de facilitar-la a la persona reclamant.

7. Descripció de la campanya de difusió feta pels CEM i l'IBE en els 5 CEM del projecte pilot sobre la nova tarifa en estudi i sobre el projecte pilot. La resposta a què es remet l'IBE és que tan aviat es disposi de les conclusions d'aquest projecte pilot, seran comunicades i difoses degudament, tant per part dels CEM, com del mateix IBE. Però no és això el que sol·licita la persona reclamant, que demana la campanya de difusió feta sobre la nova tarifa i el projecte pilot; si l'IBE i els CEM afectats no han dut a terme cap campanya de difusió (que és el que sembla deduir-se de la resposta de l'IBE), han d'indicar-ho clarament i, si no és aquest el cas, han d'explicar-li la campanya en qüestió.



En vista de les anteriors consideracions, és procedent estimar la Reclamació, declarar el dret de la persona reclamant i requerir l'IBE que li faciliti, ja que la facilitada pràcticament no dona resposta a cap dels apartats de la sol·licitud.

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 previst pels articles 48 i següents RGAIP i per l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, podent adoptar les mesures que allà es preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini fixat 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 requereixi el seu compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, s'ha de qualificar d'infracció molt greu en relació amb el dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada d'acord 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 al web de la Comissió dels casos en els quals 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 es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació 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:



1. Estimar la Reclamació 634/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada per l'antecedent 2, d'acord amb les consideracions fetes pel fonament jurídic 2.
2. Requerir l'IBE perquè lliuri la informació indicada en l'apartat anterior a la persona reclamant en el termini de deu dies des de la notificació de la present resolució i perquè tot seguit n'informi la GAIP.
3. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar als seus drets i interessos.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 634/2021 i disposar la publicació de la present resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

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 comptar 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, si l'Administració obligada justifica 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, preferentment per correu electrònic adreçat a gaip@gencat.cat, 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, conforme a l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreci la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sense 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 de la 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.