GAIP

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

Resolució 777/2023, de 31 d'agost

Número d'expedient de la Reclamació: 708/2023

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

Informació reclamada: Informació en relació a una empresa constructora.

Sentit de la resolució: Inadmissió

Resum: Com palesen els antecedents, en el cas que ens ocupa la Comissió va requerir a la persona electa reclamant que, en atenció a la manifesta discrepància entre l'objecte de la SAIP registrada davant l'Ajuntament i el de la reclamació que es registra ara davant nostre, aclarís l'objecte de la seva reclamació. En el seu aclariment la persona electa reclamant concreta com a objecte de la seva reclamació quelcom que difereix substancialment d'allò inicialment reclamat a l'Ajuntament.

En aquest sentit, d'acord amb el principi de congruència i d'acord amb el caràcter revisor de les competències atribuïdes a aquesta Comissió, no és possible admetre a tràmit la reclamació presentada perquè el que ara es reclama no ha estat objecte d'una prèvia sol·licitud d'accés a la informació pública registrada l'Ajuntament.

Paraules clau: Ajuntament, electe, sense límits, informació sobre concessió d'activitats, empresa constructora, habitatge, reclamació contra silenci.

Ponent: Clara I. Velasco Rico

Antecedents

1. El 28 de juliol entra a la GAIP la Reclamació 708/2023, presentada per una persona electa contra l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles 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). L'objecte d'aquesta reclamació és el següent: "Informació econòmica en relació l'empresa VISOREN RENTA SAU (Actual VISOREN S.L), que gestiona els pisos de VPO per a joves del nostre municipi"

2. En data 12 de juliol la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles la informació següent: "Exposo que he tingut coneixement que l'empresa VISOREN RENTA SAU (Actual VISOREN S.L), que gestiona els pisos de VPO per a joves del nostre municipi, té arranjats pisos destinats a arranjaments aliens a l'objecte de la licitació que té vigent amb l'Ajuntament de Sant Fost. Per aquest motiu sol·licito: 1.- Que es

doni trasllat d'aquest fet a la regidora d'urbanisme o, en qualsevol cas, al càrrec públic que ostenti la competència en matèria d'habitatge, al tècnic municipal de referència en el mateix àmbit i a la secretaria municipal. 2.- Conèixer el nombre exacte de pisos que s'estan arranjant amb un objecte diferent de l'establert dins la licitació vigent entre VISOREN RENTA SAU (Actual VISOREN S.L) i a quin preu s'estan arranjant aquests pisos. 3.- L'Ajuntament és coneixedor dels fets que VISOREN S. L està llogant habitatges VPO dels pisos de Can Coromines a destinataris aliens a aquest tipus d'habitatge? 4.- Aquests tipus d'arranjaments, conjuntament amb altres fonts d'ingressos que té l'empresa VISOREN S.L derivats de la mateixa licitació de gestió i explotació dels pisos VPO per a Joves de Sant Fost, estan recollits dins del Pla d'amortització d'inversions i en el detall de fonts de finançament de la concessionària? S'ha fet el seguiment adient d'aquests números i comptes?"

3. La Reclamació presentada el 28 de juliol de 2023 indica que l'Ajuntament no ha lliurat la informació sol·licitada.

4. El 4 d'agost de 2023 la GAIP requereix a la persona electa reclamant el següent: "En relació amb la Reclamació que heu presentat a aquesta Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), que ha tingut entrada el dia 28/07/2023 i s'ha assenyalat amb el número d'expedient 0708/2023, us comuniquem la necessitat que esmeneu la documentació aportada com a requisit previ per a la seva admissió a tràmit.

   D'acord amb l'article 2.b de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern informació pública és 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 altes subjectes obligats. Per tant, us demanem que especifiqueu quina és la informació que ha estat sol·licitada i no ha estat lliurada.

   D'acord amb el que preveu el Manual de Reclamacions de la GAIP i l'article 68 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, disposeu d'un termini de 10 dies per a fer-nos arribar aquesta documentació transcorregut el qual, si no heu esmenat aquestes mancances, s'entendrà que desistiu de la vostra reclamació. Així mateix us comuniquem que la tramitació de la reclamació resta suspesa mentre no rebem aquesta esmena o mentre transcorri el termini per a la seva presentació".

5. El dia 9 d'agost de 2023 la GAIP rep el següent escrit per correu electrònic tramès per la persona electa reclamant: "Em poso en contacte amb vostès atès que he rebut una

sol·licitud d'esmena al registre que vaig realitzar amb expedient número 0708/2023. M'agradaria concretar que la informació que demano és la informació sobre els arranjaments que té VISOREN RENTA SAU (contractes) que no es troben destinats als joves, sinó a persones alienes a l'objectiu de la licitació del servei. També demano tota la documentació econòmica possible referent a la licitació del servei de VISOREN S.L (pla d'amortització d'inversions, fonts de finançament, justificacions i informes existents de la intervenció o secretaria municipal referent a aquest tema)".

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".

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-, com ha estimat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimatòria 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, sentència que va ser recorreguda davant del Tribunal Suprem, (rec. 3382/2020) i plenament confirmada per l'alt tribunal en la seva Sentència 312/2022, de 10 de març de 2022, que estableix jurisprudència sobre l'admissió de les reclamacions dels electes locals davant els òrgans de garantia del dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'aplicació supletòria de la legislació de transparència respecte dels règims jurídics especials d'accés prevista a la Disposició Addicional Primera.2 de les lleis bàsica i autonòmica de transparència i accés a la informació pública.

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".

2. Sobre les causes d'inadmissió de la reclamació

D'acord amb l' article 33.1 del Decret 111/2017, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública ha de verificar la sol·licitud i pot acordar, si escau, la inadmissió de la reclamació o sol·licitar a la persona reclamant que esmeni la sol·licitud. Les resolucions que acorden la inadmissió de les reclamacions han de ser necessàriament motivades (art. 29.3 de la LTAIPBG)

Com palesen els antecedents, en el cas que ens ocupa la Comissió va requerir a la persona electa reclamant que, en atenció a la manifesta discrepància entre l'objecte de la SAIP registrada davant l'Ajuntament i el de la reclamació que es registra ara davant nostre, aclarís l'objecte de la seva reclamació. En el seu aclariment la persona electa reclamant concreta com a objecte de la seva reclamació quelcom que difereix substancialment d'allò inicialment reclamat a l'Ajuntament.

En aquest sentit, d'acord amb el principi de congruència i d'acord amb el caràcter revisor de les competències atribuïdes a aquesta Comissió, no és possible admetre a tràmit la reclamació presentada perquè el que ara es reclama no ha estat objecte d'una prèvia sol·licitud d'accés a la informació pública registrada davant l'Ajuntament. Com mostren els antecedents, a l'Ajuntament es van demanar una sèrie d'ítems que són diferents dels que conformen l'objecte de la reclamació presentada davant la GAIP.

Vist el que s'acaba d'explicitar, cal acordar la inadmissió de la reclamació, sens perjudici de que la persona electa reclamant pugui presentar, si s'escau, una nova reclamació davant d'aquesta Comissió amb les formalitats mínimes exigides pel procediment, entre les quals es troba la coincidència entre la informació inicialment sol·licitada davant l'Administració i la que es reclama davant la GAIP.

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.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 31 d'agost de 2023, resol per unanimitat:

1. Inadmetre la Reclamació 708/2023, d'acord amb les consideracions fetes al fonament jurídic 2.
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 708/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló

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.