

Resolució 780/2021, de 19 d'agost

Número d'expedient de la Reclamació: 602/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Bausen

Informació reclamada: Compte general i informes preceptius.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial i inadmissió parcial

Resum: Aquestes explicacions demanades a l'Ajuntament no són informació pública perquè la resposta demanada ha de ser redactada expressament per atendre la sol·licitud de la regidora, de manera que no existeix en el moment de fer-se la sol·licitud. És a dir: no és una informació preexistent a la sol·licitud, que és un dels elements definitoris del concepte d'informació pública. En conseqüència, és procedent inadmetre la Reclamació en relació amb aquest tercer apartat de la sol·licitud perquè, al no demanar informació pública, incompleix allò previst per l'article 33.2 RGAIP, que estableix la inadmissibilitat de les reclamacions a la GAIP que no tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública.

Paraules clau: Ajuntaments. Electe local. Comptes. Compte general. Informes d'intervenció. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'Administració. Informació pública.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. L'1 de juliol de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 602/2021, presentada per una regidora contra l'Ajuntament de Bausen, 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 2 de juny de 2021 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament de Bausen: "Que se m'envie per mejan telematic (per exemple, via mail) en format digitau, era següenta informacion: - Compde Generau der exercici 2015. - Informes Preceptius d'Intervencion sus es Compdes Generaus des exercici 2012, 2013, 2014 e 2015. - Respona ath mail qu'enviè ath Secretari-Interventor, ar Alcalde e ath Tinent d'Alcalde eth dia 22 de mai, que ditz atau: Bon dia, als 4 edictes d'exposició pública dels comptes que consten a l'e-tauler de l'Ajuntament, es diu el següent: "Exposar al públic mitjançant l'edicte en el BOP i en el tauler d'anuncis de la corporació E-Tauler, els compte generals s'exposaran públicament durant un termini de quinze dies, a fi que durant aquest temps es puguin presentar per escrit les reclamacions, les esmenes i les observacions oportunes, que seran resoltes per la mateixa Comissió Especial de Comptes. Resten exposats al públic a la Secretaria



de l'Ajuntament per un termini de quinze dies hàbils. Durant aquest termini, les persones interessades hi poden formular les objeccions i observacions. Contràriament, no he vist publicat aquest edicte al BOP, ni consten els comptes generals exposats enlloc (ni BOP, ni e-Tauler, ni tauler d'anunciació de l'Ajuntament). En què consisteix aquesta exposició pública doncs? com poden les veïnes i veïns accedir a aquesta informació?”.

3. La Reclamació presentada el de 2021 indica que la sol·licitud indicada a l'antecedent anterior no ha estat contestada per l'Ajuntament i defineix en els termes següents la informació reclamada: “1. Compte General de l'exercici 2015. 2. Informes preceptius d'intervenció sobre els comptes generals dels exercicis 2012, 2013, 2014 i 2015. 3. Durant el termini d'informació pública dels comptes generals sobre els que la Comissió Especial de Comptes va emetre dictamen favorable (amb el meu vot en contra), no veig que els comptes generals estiguin a la pàgina web de l'ajuntament, ni al tauler d'anuncis físic. Envio mail preguntant com poden les veïnes i veïns tenir-hi accés. No se'm respon. Així doncs, reitero la meua demanda a través d'instància”.
4. El 2 de juliol de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Bausen 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. Malgrat haver transcorregut el termini indicat, no consta resposta a aquest requeriment.
5. El 7 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.

Fonaments jurídics

1. *Admissibilitat 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. D'acord amb aquests preceptes, la



GAIP seria 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 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".

Nogensmenys, també cal tenir en compte que questa Reclamació ha estat presentada per un electe local, amb invocació del dret d'accés dels i de les electes locals a la informació de la respectiva entitat regulat per l'article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC). Aquest fet aconsella plantejar la seva admissibilitat a un procediment de revisió regulat per una normativa diferent, com és la legislació de transparència. A partir de la Resolució d'11 de febrer de 2016, sobre la Reclamació 4/2016, la GAIP ve admetent reiteradament reclamacions en relació amb sol·licituds d'informació municipal emparades en el dret a la informació reconegut a favor dels i de les electes locals per l'article 164 TRLMRLC. Tot i que la legislació de règim local remet directament a la jurisdicció contenciosa administrativa l'eventual impugnació de tota mena de resolucions dels òrgans i autoritats locals, sense fer cap referència a la via de reclamació davant la GAIP, aquesta Comissió de Garantia ve entenent que això obeeix al fet que la legislació vigent de règim local és anterior a la de transparència que institueix la reclamació davant d'un òrgan independent i especialitzat (la GAIP, en el cas de Catalunya); que aquesta via de reclamació és voluntària i en cap cas perjudica l'accés a la jurisdicció contenciosa administrativa i, si escau, constitucional; que suposa un increment de les garanties jurídiques del dret a la informació que, si són a l'abast de la ciutadania en general, amb més raó han de poder ser accessibles als electes locals, que exerceixen un dret reforçat a la informació emparat en el de participació i representació política de l'article 23 de la Constitució; i que l'aplicació supletòria de la legislació de transparència, inclosa la reclamació davant de la GAIP, respecte del dret a la informació regulat per la legislació de règim local, té empara tant a la legislació bàsica (disposició addicional 1ª.2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, LTAIPBGE), com a la disposició addicional 1ª.2 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG). Aquesta interpretació de la GAIP ha estat enterament confirmada per la Sentència 1074/2019 del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.



Procedeix, per tant, l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, si bé caldrà tenir en compte que el règim material i procedimental aplicable a l'accés sol·licitat es regirà en primer lloc per l'article 164 TRLMRLC, cosa que inclou la subjecció a uns límits al dret d'accés més reduïts que els previstos per l'LTAIPBG, així com també un deure dels i de les electes a respectar la confidencialitat de la informació a la que poden accedir per raó de la seva funció representativa.

En tot cas, en l'aplicació dels límits al dret d'accés caldrà tenir en compte els criteris establerts a aquests efectes per l'LTAIPBG, especialment pels apartats 2 i 3 del seu article 20, que 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, 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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 4 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació".



3. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

Aquest procediment té l'objecte següent: 1. Compte General de l'exercici 2015. 2. Informes preceptius d'intervenció sobre els comptes generals dels exercicis 2012, 2013, 2014 i 2015. 3. Resposta a un correu electrònic que demana explicacions per l'incompliment del tràmit d'informació pública previ a l'aprovació dels comptes generals i que demana on es fa la seva exposició pública i com pot tenir-hi accés el veïnatge. És necessari valorar jurídicament aquesta sol·licitud de forma separada, distingint entre els seus dos primers apartats, més la pregunta del tercer sobre on es fa l'exposició pública dels Comptes generals i com pot tenir-hi accés el veïnatge, per una banda, i la resta del tercer (la resposta al seu correu electrònic), per l'altra.

El primer i el segon apartat i la part final del tercer demanen sens dubte informació pública municipal, concretament el compte general de 2015, els informes preceptius d'intervenció dels comptes generals de 2012, 2013, 2014 i 2015 i on es fa l'exposició del Compte general i com hi pot tenir accés el veïnatge. Està clar que allò sol·licitat per aquests apartats forma part dels "antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació", en relació amb els quals l'article 164.1 TRLMRLC declara el dret d'accés de tots els membres de l'Ajuntament. Aquest dret únicament podria ser denegat si la informació sol·licitada afecta les matèries previstes per l'article 164.3 TRLMRLC (dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge i matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial), que evidentment no és el cas. De fet, es tracta d'informació que, al menys en part, fins i tot hauria de ser objecte de publicitat activa (articles 10.2 i 11.1.c). Per tant, és procedent declarar el dret de la regidora reclamant a accedir a la informació demanada pels dos primers apartats de la sol·licitud i per la part final del tercer.

En canvi, la resta del tercer apartat de la sol·licitud no demana informació pública, sinó que l'Ajuntament contesti un correu electrònic de la regidora reclamant, donant explicacions del per què no s'ha publicat als llocs habituals requerits legalment una informació que hauria de ser objecte de publicitat activa. Aquestes explicacions demanades a l'Ajuntament no són informació pública perquè la resposta demanada ha de ser redactada expressament per atendre la sol·licitud de la regidora, de manera que no existeix en el moment de fer-se la sol·licitud. És a dir: no és una informació preexistent a la sol·licitud, que és un dels elements definitoris del concepte d'informació pública. En conseqüència, és procedent inadmetre la Reclamació en relació amb aquesta part del tercer apartat de la sol·licitud perquè, al no demanar informació pública, incompleix allò previst per l'article 33.2 RGAIP, que estableix la inadmissibilitat de les reclamacions a la GAIP que no tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública.

4. 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.

5. 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 19 d'agost de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 602/2021, en relació amb els dos primers apartats i part del tercer de la sol·licitud, i declarar el dret de la regidora reclamant a la informació relativa al Compte General de l'exercici 2015, als informes preceptius d'intervenció sobre els comptes generals dels exercicis 2012, 2013, 2014 i 2015 i al lloc o medi on es fa l'exposició del Compte general i com hi pot tenir accés el veïnatge.
2. Inadmetre parcialment la Reclamació 601/2021, en relació amb la resta del tercer apartat de la sol·licitud, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.
3. Requerir a l'Ajuntament de Bausen que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.



4. Requerir a l'Ajuntament de Bausen a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 602/2021 i disposar la publicació d'aquesta 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 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, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat 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, d'acord amb 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 sens 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 d'aquesta 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.