

Resolució 800/2019, de 19 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 716/2019

Administració reclamada: ESPIMSA i Ajuntament de Tarragona

Informació reclamada: Diverses qüestions sobre l'autorització de la terrassa d'un bar.

Sentit de la Resolució: Inadmissió parcial i pèrdua parcial d'objecte de la Reclamació

Resum: L'apartat 4 de la sol·licitud demana *que es retirin les concessions de terrassa de bar atorgades per ESPIMSA contravenint les lleis, normes i ordenances i que l'Ajuntament posi solució i ordre*. Sense qüestionar que la pretensió pugui ser perfectament legítima, el cas és que el seu contingut no és informació pública, ja que demana actuacions administratives de naturalesa substancialment diferent (retirar concessions, posar solució i ordre). Encara no es té constància de l'efectivitat de l'accés sol·licitat ni de si la informació facilitada respon plenament els tres primers apartats de la sol·licitud, motiu pel qual 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.

Paraules clau: Ajuntament. Organismes municipals. Terrasses de bar. Mercats ambulants. Concessions. Reclamació contra silenci. Informació pública. Manca parcial d'objecte. Estimació parcial extemporània. Pèrdua d'objecte. Seguiment de l'execució.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 18 de novembre de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 716/2019, presentada contra ESPIMSA i l'Ajuntament de Tarragona, en relació amb la informació 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 24 de setembre de 2019 la persona reclamant exposa que un bar instal·la la seva terrassa els diumenges pel matí al Mercat ambulant de Bonavista, quan a altres bars se'ls hauria impedit aquesta activitat coincidint amb el Mercat ambulant, invoca el dret d'accés a la informació pública i demana a l'Ajuntament de Tarragona si el Bar El Rincón del Mercadillo 1. Té permís sense limitació d'horari per instal·lar la terrassa tots els diumenges en horari de mercat ambulant?. 2. Té alguna autorització especial que sigui diferent a les demés concessions de terrasses?. 3. ESPIMSA pot autoritzar la instal·lació de la terrassa de bar com una concessió de parada?. 4. Que



es retirin les concessions de terrassa de bar atorgades per ESPIMSA contravenint les lleis, normes i ordenances i que l'Ajuntament posi solució i ordre.

3. La Reclamació presentada el 18 de novembre de 2019 indica que la persona reclamant no ha rebut resposta a la sol·licitud anterior. Adjunta un informe de la Guàrdia Urbana de Tarragona de 18 d'abril de 2018 que posa de manifest la irregularitat de terrasses de bar en el Mercat ambulant de Bonavista.
4. El 21 de novembre de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Tarragona 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.
5. El 4 de desembre de 2019 la GAIP rep un informe municipal relatiu a les reclamacions 709/2019, 710/2019, 714/2019, 715/2019 i 716/2019. En relació amb aquesta Reclamació l'informe municipal indica que l'OMAC (oficina municipal d'atenció ciutadana) hauria requerit la informació sol·licitada al Departament de Domini Públic i que el 2 de desembre de 2019 hauria estimat la sol·licitud i lliurat a la persona reclamant l'informe del Departament de Domini Públic sobre la sol·licitud (adjunta còpia del decret municipal corresponent). L'informe municipal al·lega també l'elevat nombre de sol·licituds d'informació pública formulades per la persona reclamant, moltes de les quals serien reiteratives i inconcretas.
6. El 16 de desembre de 2019 la GAIP trasllada l'informe municipal a la persona reclamant per al seu coneixement.

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, 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"*.

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. Inadmissió parcial de la Reclamació, en relació amb l'apartat 4 de la sol·licitud

L'apartat 4 de la sol·licitud demana *que es retirin les concessions de terrassa de bar atorgades per ESPIMSA contravenint les lleis, normes i ordenances i que l'Ajuntament posi solució i ordre*. Sense qüestionar que la pretensió pugui ser perfectament legítima, el cas és que el seu contingut no és



informació pública, ja que demana actuacions administratives de naturalesa substancialment diferent (retirar concessions, posar solució i ordre) a la de facilitar informació.

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

A la vista dels antecedents anteriors, cal concloure que aquesta Reclamació ha de ser inadmesa parcialment en relació amb l'apartat quart de la sol·licitud, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.

3. *Pèrdua parcial sobrevinguda d'objecte de la Reclamació*

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha estimat la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i hauria facilitat a la persona reclamant informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposaria la satisfacció extemporània parcial de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació i comporta la pèrdua parcial 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 ni de si la informació facilitada respon plenament els tres primers apartats de la sol·licitud, motiu pel qual 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.

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 de desembre de 2019, resol per unanimitat:

1. Inadmetre parcialment la Reclamació 716/2019, en relació amb l'apartat 4 de la sol·licitud d'informació de la que deriva, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.
2. Declarar que en relació amb la resta de la Reclamació 716/2019 s'hauria produït la pèrdua sobrevinguda parcial del seu objecte.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment de la resolució municipal estimatòria de la seva sol·licitud.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 716/2019 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.