

Resolució 837/2022, de 13 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 683/2022

Administració reclamada: Consell Comarcal del Maresme

Informació reclamada: Diversa informació sobre gats sacrificats.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: No correspon a l'empresa estimar o desestimar l'accés a la informació. És l'administració contractant la què està obligada per la llei de transparència i la que ja ha resolt i notificat l'estimació plena de la informació sol·licitada, i per tant, el què ha de fer l'empresa que gestiona el servei no és valorar de nou la conveniència, procedència o oportunitat d'elaborar la informació que l'administració li reclama per satisfer el dret d'accés, ni menys encara fer-ho amb criteris corporatius de confidencialitat empresarial, que són aliens als límits legalment establerts en la llei de transparència. D'acord amb l'article 36.1 LTAIPBG, "1. Si una sol·licitud és estimada totalment o parcialment, l'òrgan competent ha de subministrar la informació a l'interessat, en el format en què l'hagi demanada, en el termini de trenta dies". Per tant, l'obligació i responsabilitat de fer arribar la informació estimada a la persona que l'ha sol·licitada és de l'administració, i ha de fer-ho de manera diligent i eficaç, sense que pugui derivar la seva responsabilitat en l'empresa, ni menys encara deixar al criteri de l'empresa contractada l'execució de la seva resolució estimatòria. Potser hauria estat convenient que el Consell Comarcal fes trasllat de la sol·licitud d'informació a l'empresa, per tal que ella pogués al·legar a l'administració les consideracions que ara manifesta sobre la tasca d'elaboració de la informació o el caràcter confidencial corporatiu invocat, en el benentès que, en tot cas, la decisió sobre l'estimació del dret d'accés o no només correspon al Consell Comarcal, que només la pot desestimar per la concurrència de límits legalment establerts, aplicats restrictivament i sense analogia. Però un cop estimada la reclamació, el Consell Comarcal hauria d'haver estat més diligent en el requeriment efectiu de la informació per lliurar-la dins dels trenta dies hàbils als què fa referència l'article 36.1 LTAIPBG abans transcrit.

Paraules clau: Consell Comarcal. Protecció d'animals. Gats. Eutanàsia d'animals. Reclamació contra silenci. Estimació extemporània. Lliurament material de la informació.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 24 de juliol de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 683/2022, presentada contra el Consell Comarcal del Maresme, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 14 de juny de 2022 la persona reclamant demana al Consell Comarcal del Maresme:
"Sol·licito: Llistat dels gats sacrificats al Caad Maresme per FeLV i FIV durant els anys 2020,



2021 i del període entre el 01/01/ 2022 fins al 15/06 /2022 amb les especificacions següents per cada cas: mètode de diagnòstic amb els resultats de les proves, informe exploració física del veterinari dels gats”.

3. La Reclamació presentada el 24 de juliol de 2022 indica que el Consell Comarcal del Maresme no ha contestat la sol·licitud.
4. El 28 de juliol de 2022 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.
5. El 29 de juliol de 2022, la GAIP comunica la Reclamació al Consell Comarcal del Maresme 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. El 8 d'agost de 2022, la persona reclamant es posa en contacte amb la GAIP per traslladar una comunicació del Consell Comarcal del Maresme datada del 5 de juliol, on li informen que: “La voluntat del Consell Comarcal del Maresme es facilitar la informació de la qual disposem. S'ha sol·licitat a l'empresa SMARTVET SALUT, SL aclariments i informació de les eutanàsies per poder donar resposta a la seva sol·licitud d'informació. Informar a la Sra. xxx que s'ha creat un espai per poder allotjar els possibles positius del virus de la Leucèmia Felina i del virus de la Immunodeficiència Felina. També ens ha informat l'empresa gestora que durant l'any 2021 i el 2022 no consten registres d'eutanàsia a cap animal per aquests motius”. Havent transcorregut més d'un mes des d'aleshores sense que hagi rebut encara cap informació, la persona reclamant manifesta a la GAIP: “Vist l'argumentari proporcionat, en especial la conclusió, sol·licito si us plau que s'acoti el temps de resposta”.
7. El 10 d'agost de 2022 la GAIP rep l'informe del Consell Comarcal del Maresme, que informa: “En data 5 de juliol i número de registre SALID-2022-5383 el Consell Comarcal del Maresme va comunicar l'estimació de la reclamació d'accés a la informació de la Sra. xxx acordada per la Comissió Permanent del Ple. En data 06 de juliol i número de registre SALID-2022-5502 el Consell Comarcal va reclamar la informació sol·licitada per la Sra. xxx a SMARTVET SALUT, SL actual gestora del Centre d'Acollida d'Animals Domèstics del Maresme”.
8. El 6 de setembre de 2022, la persona reclamant comunica a la GAIP que continua sense haver rebut cap informació.



9. El 10 de setembre de 2022 la GAIP comunica a la persona reclamant la informació aportada pel Consell Comarcal del Maresme a aquest procediment, tot informant que disposava de 5 dies per presentar al·legacions en contra.
10. El 15 de setembre de 2022, la persona reclamant fa arribar a la GAIP la informació que li ha traslladat l'administració de l'empresa SMARTVET SLAUT SL, en el qual es fa referència a una petició de llistat de medicaments aliena a aquesta reclamació, i pel que fa la petició de gats eutanasiats per Fiv i Felv, objecte d'aquest procediment, manifesta el següent: "(...) tampoc podem organitzar atenent a la petició d'una persona física i privada, un llistat dels gats sacrificats en el centre durant els anys 2020, 2021 i del període del 01/01/2022 fins al 15/06/2022, incorporant el mètode de diagnòstic, resultats de les proves i informes de la exploració física del veterinari dels gats. Aquesta informació empresarial és privada i confidencial (...)".

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.

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. Objecte de la reclamació i competència per a resoldre la sol·licitud

La reclamació es presenta contra el silenci administratiu de la sol·licitud, i es manté després que s'hagi produït l'estimació extemporània, inequívoca i expressa de la sol·licitud en el marc d'aquest procediment, vist que malgrat aquesta estimació sense restriccions amb el compromís manifest de l'administració de requerir la informació a l'empresa contractada i lliurar-la a la persona reclamant, després d'esperar més de dos mesos, el què ha rebut és un escrit de l'empresa on se li nega la informació, indicant que no és procedent organitzar la informació per una petició d'una persona física i privada, i invocant sense major justificació ni motivació un pretès caràcter privat i confidencial de la informació.

El cert és, però, que no correspon a l'empresa estimar o desestimar l'accés a la informació. És l'administració contractant la què està obligada per la llei de transparència i la que ja ha resolt i notificat l'estimació plena de la informació sol·licitada, i per tant, el què ha de fer l'empresa que gestiona el servei no és valorar de nou la conveniència, procedència o oportunitat d'elaborar la informació que l'administració li reclama per satisfer el dret d'accés, ni menys encara fer-ho amb criteris corporatius de confidencialitat empresarial, que són aliens als límits legalment establerts en la llei de transparència.



D'acord amb l'article 36.1 LTAIPBG, "1. Si una sol·licitud és estimada totalment o parcialment, l'òrgan competent ha de subministrar la informació a l'interessat, en el format en què l'hagi demanada, en el termini de trenta dies". Per tant, l'obligació i responsabilitat de fer arribar la informació estimada a la persona que l'ha sol·licitada és l'administració, i ha de fer-ho de manera diligent i eficaç, sense que pugui derivar la seva responsabilitat en l'empresa, ni menys encara deixar al criteri de l'empresa contractada l'execució de la seva resolució estimatòria.

Cal tenir en compte que les persones jurídiques privades que presten serveis públics o que perceben fons públics per a funcionar, com és el cas de l'empresa que presta per compte del Consell Comarcal el servei d'atenció animal, estan subjectes a les obligacions del dret d'accés previstes a l'LTAIPBG, d'acord amb el seu article 3.1.d, si bé en aquest cas, no els correspon rebre i resoldre directament les sol·licituds d'informació relatives al seu servei, sinó que, d'acord amb l'apartat 2 del mateix article 3 LTAIPBG, el compliment de la seva obligació d'atendre el dret d'accés l'ha de fer efectiu l'Administració responsable, de manera que és l'administració la que rep i respon les sol·licituds d'informació, disposant del poder, d'acord amb l'LTAIPBG, de requerir aquesta informació a l'empresa, si no està en el seu poder, com és el cas.

Potser hauria estat convenient que el Consell Comarcal fes trasllat de la sol·licitud d'informació a l'empresa, per tal que ella pogués al·legar a l'administració les consideracions que ara manifesta sobre la tasca d'elaboració de la informació o el caràcter confidencial corporatiu invocat, en el benentès que, en tot cas, la decisió sobre l'estimació del dret d'accés o no només correspon al Consell Comarcal, que només la pot desestimar per la concurrència de límits legalment establerts, aplicats restrictivament i sense analogia. Però un cop estimada la reclamació, el Consell Comarcal hauria d'haver estat més diligent en el requeriment efectiu de la informació per lliurar-la dins dels trenta dies hàbils als què fa referència l'article 36.1 LTAIPBG abans transcrit.

D'acord amb l'exposat, correspon estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir del Consell Comarcal del Maresme el llistat dels gats sacrificats al Caad Maresme per FeLV i FIV durant els anys 2020, 2021 i del període entre el 01/01/ 2022 fins al 15/06 /2022 amb les especificacions següents per cada cas: mètode de diagnòstic amb els resultats de les proves, informe exploració física del veterinari dels gats, d'acord amb la seva pròpia resolució estimatòria. El Consell Comarcal del Maresme esdevé obligat, per la seva pròpia estimació de la sol·licitud i per aquesta resolució, a requerir a l'empresa gestora del servei la informació i lliurar-la a la persona reclamant sense més dilació, i en tot cas abans de quinze dies.

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 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.

4. 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 ... d'octubre, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 683/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir del Consell Comarcal del Maresme el llistat dels gats sacrificats al Caad Maresme per FeLV i FIV durant els anys 2020, 2021 i del període entre el 01/01/ 2022 fins al 15/06 /2022 amb les especificacions següents per cada cas: mètode de diagnòstic amb els resultats de les proves, informe exploració física del veterinari dels gats, d'acord amb la seva pròpia resolució estimatòria.
2. Requerir al Consell Comarcal del Maresme que requereixi a l'empresa gestora del servei la informació i la lliuri a la persona reclamant dins del termini de quinze dies.
3. Requerir al Consell Comarcal del Maresme 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.



4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 683/2022 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 adrexi 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.