

Resolució 844/2021, de 23 de setembre

Número d'expedient de la Reclamació: 668/2021

Administració reclamada: Ajuntament del Vendrell

Informació reclamada: Els comptes anuals i les actes de la Junta General de l'empresa PARVEN 93, SL

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte

Resum: D'acord amb l'anterior, cal considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, tenint en compte la manifestació de l'Ajuntament de la inexistència de l'acta de la reunió de la Junta general de juny de 2021 en el moment de la sol·licitud, que no ha quedat desacreditada, i considerant que l'Ajuntament no s'oposa ni limita el dret d'accés als comptes de PARVEN S.L., per bé que no els pot lliurar atès que, tot i haver estat requerits a l'empresa, no els ha obtingut materialment.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Actes. Comptes anuals. Reclamació contra silenci. Informació pública. Informació existent. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 27 de juliol de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 668/2021, presentada per un regidor contra l'Ajuntament del Vendrell, en relació amb la sol·licitud d'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 4 de juliol de 2021 el regidor reclamant presenta una instància a l'Ajuntament del Vendrell mitjançant la qual demana " 1) Comptes anuals de 2020 juntament amb l'informe d'auditoria de l'empresa PARVEN 93; 2) Còpia de l'acta de la Junta General celebrada en el mes de juny 2021".
3. La Reclamació presentada el 27 de juliol de 2021 indica que l'Administració no li hauria lliurat la informació demanada.
4. El 28 de juliol de 2021, la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament del Vendrell 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 29 de juliol de 2021, la GAIP comunica al regidor reclamant l'admissió a tràmit de la seva reclamació, li informa de la persona responsable de la seva tramitació i li proporciona informació de referència per si en vol fer el seguiment. El mateix escrit li informa de la seva obligació d'informar puntualment a aquesta Comissió de qualsevol novetat que tingui incidència en la reclamació i, en especial, de traslladar immediatament les comunicacions de l'Administració relatives a la informació objecte de la reclamació que rebi durant la tramitació.
6. El 12 d'agost de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament del Vendrell en el què exposa que no disposa dels comptes anuals del 2020 de l'empresa PARVEN 93 i que han estat reclamants en data 6 de novembre de 2020 pels Serveis Jurídics de la Corporació. Així mateix, en relació amb l'acta de la Junta General de PARVEN 93, SL del mes de juny de 2021, manifesta que a l'Ajuntament no li consta cap Junta General celebrada en aquestes dates, i que la darrera va tenir lloc el juny del 2020. L'Ajuntament acredita haver lliurat aquesta informació i l'acta de la Junta General de juny del 2020 al regidor reclamant.
7. El mateix dia, la GAIP rep un correu electrònic del regidor reclamant en el què manifesta que hauria rebut resposta de l'Ajuntament del Vendrell però que no li han lliurat la informació sol·licitada; concretament exposa que: "Ens consta que la societat PARVEN 93, SL ja ha dipositat els comptes anuals 2020 al Registre Mercantil i per tant els comptes anuals del 2020 han estat aprovats en Junta General. Si l'Ajuntament del Vendrell no disposa de la documentació, com a soci de la societat pot reclamar aquesta documentació. Demano que es reclami aquesta documentació".
8. El 23 d'agost de 2021 la GAIP trasllada les al·legacions formulades per la persona reclamant a l'Ajuntament del Vendrell i li requereix que, en el termini de 5 dies, respongui a les següents qüestions: "Si l'empresa PARVEN 93, SL és una empresa pública obligada per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, de conformitat amb el que preveu l'article 3.1 de la Llei esmentada. - Si l'Ajuntament del Vendrell procedirà a sol·licitar els comptes anuals a l'empresa PARVEN 93, SL, tal com demana la persona reclamant. - Deixar constància de si l'Ajuntament del Vendrell ha obtingut resposta de l'empresa PARVEN a la petició d'auditoria de comptes, que li vau adreçar mitjançant la carta de data 6 de novembre de 2020, que ens heu tramès adjunta".
9. El 2 de setembre de 2021 la GAIP rep la resposta de l'Ajuntament del Vendrell al requeriment indicat a l'anterior precedent, en la que manifesta que: "PARVEN 93 SL és la mercantil adjudicatària del concurs per a la construcció i explotació de l'estacionament subterrani en edificació de vehicles automòbils en el solar municipal existent a l'antiga escola Àngel Guimerà i del servei municipal d'estacionament regulat de vehicles a la via pública sota control horari. És una societat mercantil en la que l'Ajuntament del Vendrell és titular del 33% del capital social. La resta del capital social és titularitat de socis privats. Pel que fa a la



sol·licitud dels comptes anuals a l'empresa PARVEN 93, SL, tal com demana la persona reclamant, l'ajuntament procedirà a demanar tot el que per normativa pertoca. I respecte a la petició d'auditoria de comptes, el 13 de novembre de 2020, es va rebre resposta de PARVEN 93, SL, confirmant que havien rebut un burofax sobre el requeriment, però no van aportar la documentació. El dia 11 d'agost de 2021 es va tornar a enviar un nou requeriment a l'efecte.”

10. El 7 de setembre de 2021 la GAIP trasllada la resposta de l'Ajuntament del Vendrell al regidor reclamant i li demana que, en el termini de 5 dies, faci arribar les al·legacions que consideri convenientes i, en el cas que no estigui satisfet i desitgi continuar amb el procediment de reclamació, indiqui si per la seva condició de regidor representa a l'Ajuntament del Vendrell al Consell de PARVEN 93, SL.
11. El 8 de setembre de 2021 la GAIP rep un correu electrònic del regidor reclamant en el que manifesta que: “Aquesta societat amb un 32% de capital de l'Ajuntament del Vendrell, no té Consell d'Administració, sinó un Administrador únic, que és una persona de fora de l'Ajuntament. Per tant, com a regidor no formo part de cap Consell d'Administració de PARVEN 93 SL. Entenc que com a principal soci de PARVEN 93, SL l'Ajuntament del Vendrell ha de tenir els comptes anuals i l'auditoria si s'escau d'aquesta societat, com així li ha requerit diverses vegades en anteriors anys l'Interventor Municipal. En anys anteriors davant la mateixa demanda l'Ajuntament del Vendrell m'havia fet arribar, tant l'auditoria com els comptes anuals inclús l'acta de la reunió de la Junta General com va ser amb la reclamació de l'any passat núm. 362/2020. No és de rebut que en la seva primera contesta, manifestin que no s'ha celebrat cap Junta General de socis, perquè com és conegut la Llei de Societats de Capital obliga a aprovar els comptes anuals de l'exercici anterior en una junta general ordinària abans dels 6 mesos després del tancament. Per tant, entenc que la resposta que m'heu fet arribar és insuficient, i segueixo demanant que es mantingui oberta la reclamació al no haver rebut per part de l'Ajuntament del Vendrell la documentació al respecte”.

Fonaments jurídics

1. Admissibilitat de la reclamació i règim jurídic aplicable

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- i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019.

Quant al règim jurídic a aplicar al cas, la disposició addicional primera.2 LTAIPBG disposa 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, de manera que en relació amb la documentació de la pròpia corporació, el règim d'accés dels seus membres és el que regula l'article 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMLRC), que desplaça a l'LTAIPBG a una aplicació supletòria. Però el cas és que la informació que es reclama no és informació en poder del consistori, que ja ha reiterat que no en disposa, sinó informació a mans d'una empresa de la que la corporació n'és sòcia, el que porta a haver de considerar que l'accés s'ha de dirimir d'acord amb el règim general de l'LTAIPBG, i no del règim especial d'accés dels electes locals del TRLMLRC abans esmentat.

Així es desprèn de la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya núm.808/2019, estimant el recurs núm. 279/2017, quan estableix en relació amb la sol·licitud d'informació d'un regidor respecte d'un Consorci depenent de la seva corporació, que el "artículo 164 del Decreto Legislativo 2/2003, de 28 de abril, por el que se aprueba el Texto refundido de la Ley municipal y de régimen local de Cataluña, que reconoce el derecho de información de todos los miembros de las corporaciones locales de los documentos que estén en poder de los servicios de la corporación y son necesarios para el desarrollo de su función, lo cual no es extensible a la información que obre en entidades públicas distintas, con personalidad jurídica propia y diferenciada, como es el caso del Consorcio."

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". De 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. Sobre l'objecte de la reclamació

Dels antecedents es desprèn que l'Ajuntament no s'oposa jurídicament al dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada, però no la pot lliurar perquè, en el cas de l'acta, no existeix, i en el cas dels comptes, tot i haver-los requerit prèviament a l'empresa, no els ha obtingut.

La persona reclamant posa en qüestió la inexistència de la informació en poder de l'Administració, basant-se, quant a l'acta, en què la reunió de la Junta General ordinària s'hauria d'haver produït al juny de 2021, d'acord amb l'exigència de la Llei de Societats de Capital d'aprovar-hi els comptes anuals de l'exercici anterior abans dels 6 mesos del seu tancament, i quant als comptes, en què s'haurien presentat ja al Registre Mercantil. Però, tanmateix, cal recordar que el dret d'accés a la informació pública empara l'obtenció de la informació prèviament existent a la sol·licitud, i no s'hi pot incloure aquella que seria exigible normativament que existís, si materialment no s'ha creat, de manera que si no existia una acta de la Junta General ordinària quan va ser sol·licitada no pot ser objecte del dret d'accés, per més que la llei societària n'establís l'obligatorietat de celebrar-la.

Quant a si els comptes anuals de PARVEN 93, S.L. es poden considerar informació pública, cal dir que, d'acord amb l'article 2.b LTAIPBG ho serien si existissin prèviament a la sol·licitud i si



l'Ajuntament tingués el poder jurídic d'obtenir-los en l'exercici de les seves funcions, i certament, com al·lega la persona reclamant, en tant que soci de la societat, l'Ajuntament hi tindria dret, d'acord amb l'article 272 del Reial decret legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de societats de capital, a partir del moment de la convocatòria de la Junta General que els hagués d'aprovar, així com també els informes de gestió i l'informe de l'auditor de comptes, no estant igualment clar si aquesta convocatòria de la Junta General s'ha produït o no. En tot cas, l'Ajuntament no en discuteix la naturalesa d'informació pública, ni l'oportunitat de requerir-los, ni el dret de la persona reclamant a obtenir-los tan pont punt en disposi la Corporació, de manera que no existeix una decisió administrativa limitativa del dret d'accés que aquesta Comissió pugui revisar en via de reclamació.

D'acord amb l'anterior, cal considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, tenint en compte la manifestació de l'Ajuntament de la inexistència de l'acta de la reunió de la Junta general de juny de 2021 en el moment de la sol·licitud, que no ha quedat desacreditada, i considerant que l'Ajuntament no s'oposa ni limita el dret d'accés als comptes de PARVEN 93, S.L., per bé que no els pot lliurar atès que, tot i haver estat requerits a l'empresa, no els ha obtingut materialment.

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 23 de setembre de 2021, resol per unanimitat finalitzar la reclamació 668/2021 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Per substitució

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.