

Resolució 853/2022, de 13 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 795/2022

Administració reclamada: Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell

Informació reclamada: Documentació diversa sobre la piscina municipal.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: No està clar que s'hagin aprovat les modificacions del projecte de construcció de les piscines municipals, perquè el Decret que disposa encarregar-les és del dia 8 de juliol de 2022 i se'n va donar compte al Ple del dia 22 del mateix mes, de manera que a la data de presentació de la sol·licitud (1 d'agost de 2022), que és la data que s'ha de prendre com a referència per determinar l'existència de la informació sol·licitada, és molt improbable, per no dir impossible, que s'hagi redactat el projecte modificat. De ser aquest el cas, cal que l'Ajuntament ho indiqui de forma clara i concreta a la persona reclamant i d'aquesta manera es donaria satisfacció al seu dret a la informació en relació amb aquest apartat de la sol·licitud. L'Ajuntament rep la comunicació del Registre de la Propietat relativa a la inscripció al cadastre i del canvi de titularitat dels terrenys el 21 de setembre de 2022, motiu pel qual està clar que aquesta documentació no es trobava en poder de l'Ajuntament l'1 d'agost de 2022, que és la data de presentació de la sol·licitud i en relació amb la qual l'Ajuntament és obligat a satisfer el dret d'accés a la informació pública. De ser aquest el cas, l'Ajuntament hauria d'atendre la segona opció donada per aquest apartat de la sol·licitud i facilitar a la persona reclamant una còpia del registre d'entrada del Registre de la Propietat de la documentació requerida per enregistrar els terrenys.

Paraules clau: Ajuntaments. Electes municipals. Projecte constructiu. Modificació del projecte. Piscines municipals. Registre de la propietat. Reclamació contra manca de lliurament. Informació existent.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 31 d'agost de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 795/2022, presentada per un electe municipal contra l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell, 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. L'1 d'agost de 2022 la persona reclamant demana a l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell "l'expedient de la construcció de les piscines municipals i el de les modificacions del projecte. - còpia del registre de la propietat on constin els terrenys de les noves piscines a nom de l'ajuntament o còpia del registre d'entrada de la documentació al Registre de la propietat".



3. La Reclamació presentada el 31 d'agost de 2022 indica que l'Ajuntament no ha facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada, la qual formaria part de l'ordre del dia del ple del mes de juliol.
4. El 2 de setembre 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 2 de setembre de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell 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 7 d'octubre de 2022 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell, que dóna informació abundant sobre el projecte de la piscina municipal i la necessitat de modificar-lo i fa les següents consideracions: "Respecte al Registre de la Propietat, l'Ajuntament de Bell-lloc ha tramitat expedient segons la Llei d'Urbanisme , d'ocupació directa per sistemes generals, per tal de poder realitzar l'obra de les noves piscines municipals. La tramitació ha estat publicada amb totes les formalitats del procediment urbanístic, BOP, DOGC, interessats.... De tot l'expedient s'ha aprovat pel Ple i donat trasllat per la seva consulta tots els regidors amb totes les publicacions pertinents i consultes segons la llei d'urbanismes i amb comunicació a tots els interessats. Finalitzat el tràmit urbanístic, s'ha fet certificació per inscripció al registre, cosa que s'ha explicat per part d'Alcaldia en nombrosos plens al Senyor xxx (la persona reclamant) en les seves preguntes a la secció Precs i Preguntes del Ple. La tramitació de l'expedient a efectes registrals s'ha dut a terme finalment amb el Registre de la Propietat nº2 de Lleida, s'han hagut de depurar i comunicar a tots els interessats registrals les actuacions tal i com diu la pròpia llei d'urbanisme i especifica en les inscripcions registrals. Inclosos els tercers sobrevinguts durant el procés, com ha sigut el banc respecte d'una hipoteca del nou adquirent dels terrenys, (quan tot estava fet per part del Registre sens comunicar que hi ha una hipoteca del nou adquirent dels terrenys i que s'ha de comunicar i donar el termini adient per si vol presentar al·legacions), com a nou interessat en el procediment, fet que endarrerís la tramitació. S'ha explicat en varies ocasions als regidors en els sessions de Ple que estava tot al registre de la propietat per la seva tramitació. Finalment es signa per part de la Registradora del Registre de la Propietat nº2 de Lleida l'escriptura d'ocupació directa de data 16 de maig de 2022, en data 21/09/2022 amb registre d'entrada 2038, es comunica a l'Ajuntament la inscripció a cadastre i el canvi de titularitat



a favor de l'Ajuntament. (...) el dia 1 d'agost de 2022 es presenta per seu electrònica de l'Ajuntament escrit del Senyor xxx, sol·licitant accés a l'expedient a les modificacions del projecte i copia del registre de la propietat o copia del registre d'entrada de la documentació al Registre de la Propietat. (Hem de tenir en conte a més també en el context que es mes d'agost, no es disposa de tot el personal en actiu a més de IT de personal). En data 22 de juliol en sessió plenària (a la que el Senyor xxx no havia assistit amb excusa), s'havia explicat que havia aprovat encarregar la redacció del modificat del projecte, i s'havia donat accés i copia de la documentació abans esmentada on es deia que era necessari encarregar la modificació del projecte. (...) Per tot l'exposat , entenent que s'ha de complir amb els terminis fixats per la pròpia Llei de Transparència i així creiem s'ha fet en tot moment per part de l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell, hem de manifestar que en ocasions, no es tracta de falta d'informació ni de negar informació a l'interessat ni al regidor per emetre el seu vot, aquesta s'ha donat en tot moment, sinó que el que possiblement es pretén per part del que ho sol·licita es precisament retardar, ralenti i/o entorpir la prestació dels serveis administratius públics i el seu bon funcionament. Com a conclusió i a criteri de la subscriu, no s'ha vulnerat cap tipus de dret a la informació, sinó al contrari, s'ha explicat en tot moment la situació de l'obra de les piscines municipals amb tota transparència a tots els regidors i a tot interessat en el procediment. No es possible facilitar una documentació que encara no es disposa com tampoc podem entrar a valorar però si manifestar el nostre mal estar al entendre que estem davant d'altres motius de desconfiança i/o intencionalitat en les actuacions del Senyor xxx fent ús del seu dret , amb el que tots estem d'acord i que en cap moment es posa en dubte. Des de l'Ajuntament de Bell-lloc entenem que la missió del GAIP és vetllar perquè no es vulneri en cap circumstància el dret a la informació. Però potser també seria just verificar que les queixes i reclamacions són coherents i ajustades a la realitat. Per tal de preservar els drets de tothom i a la vegada optimitzar els recursos de la vostra entitat i del propi Ajuntament”.

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 aquesta 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 (TRLMLC). 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 TRLMLC. 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, sentència que, a la seva vegada, també ha estat confirmada per la Sala Contenciós Administrativa del Tribunal Suprem, amb la Sentència 312/2022, de 10 de març.

És procedent, 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. Sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada en aquest procediment és la següent: còpies de l'expedient de la construcció de les piscines municipals, de les modificacions del projecte i del Registre de la Propietat on constin els terrenys de les noves piscines a nom de l'Ajuntament o del registre d'entrada de la documentació al Registre de la Propietat. Es tracta, sens dubte, d'antecedents o d'informació relativa al funcionament dels serveis municipals, a la qual tenen dret els membres de l'Ajuntament en aplicació de l'article 164.1 TRLMRLC, llevat que concorrin alguna de les circumstàncies de l'article 164.3 TRLMRLC, que no és el cas. Per tant, el regidor reclamant té dret a la informació sol·licitada.

L'extens informe aportat per l'Ajuntament a aquest procediment exposa diverses qüestions sobre el projecte de les piscines municipals i la necessitat de modificar-lo, així com també sobre la tramitació



de la inscripció dels terrenys al Registre de la propietat, i acaba indicant que no es pot facilitar la informació que no existeix, sense aclarir quina és exactament aquesta informació inexistent. També posa de manifest que el projecte i la seva modificació hauria estat posat a disposició dels membres de l'Ajuntament i que, en general, aquest ha estat escrupolosament transparent durant tot el procés, cosa que exemplifica amb diverses referències. Nogensmenys, no s'acredita que s'hagi facilitat el regidor reclamant les còpies sol·licitades, de manera que no sembla que aquest cometi cap mena de reiteració al demanar-les.

En tot cas, el que cal és que l'Ajuntament es pronunciï concretament sobre la informació sol·licitada, que és la següent: 1 còpia de l'expedient de la construcció de les piscines municipals, 2 còpia de les modificacions del projecte anterior i 3 còpia de la inscripció al Registre de la Propietat on constin els terrenys de les noves piscines a nom de l'Ajuntament o, en el seu defecte, del registre d'entrada de la documentació al Registre de la Propietat. A la vista de l'informe municipal, sembla que:

En primer lloc, l'expedient de construcció de les piscines municipals deu existir (fins i tot és possible que n'hi hagi més d'un), amb independència de la documentació que contingui. Per tant, atès que no concorre cap causa legal que en pugui justificar la denegació, la persona reclamant té dret a accedir-hi i l'Ajuntament està obligat a lliurar-li la còpia en qüestió.

En segon lloc, no està clar que s'hagin aprovat les modificacions del projecte de construcció de les piscines municipals, perquè el Decret que disposa encarregar-les és del dia 8 de juliol de 2022 i se'n va donar compte al Ple del dia 22 del mateix mes, de manera que a la data de presentació de la sol·licitud (1 d'agost de 2022), que és la data que s'ha de prendre com a referència per determinar l'existència de la informació sol·licitada, és molt improbable que s'hagi redactat el projecte modificat. De ser aquest el cas, cal que l'Ajuntament ho indiqui de forma clara i concreta a la persona reclamant i d'aquesta manera es donaria satisfacció al seu dret a la informació en relació amb aquest apartat de la sol·licitud.

En tercer lloc, l'informe municipal també posa de manifest que l'Ajuntament rep la comunicació del Registre de la Propietat relativa a la inscripció al cadastre i del canvi de titularitat dels terrenys el 21 de setembre de 2022, motiu pel qual està clar que aquesta documentació no es trobava en poder de l'Ajuntament l'1 d'agost de 2022, que és la data de presentació de la sol·licitud i en relació amb la qual l'Ajuntament és obligat a satisfer el dret d'accés a la informació pública. De ser aquest el cas, l'Ajuntament hauria d'atendre la segona opció donada per aquest apartat de la sol·licitud i facilitar a la persona reclamant una còpia del registre d'entrada del Registre de la Propietat de la documentació requerida per enregistrar els terrenys.



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 13 d'octubre de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 795/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a còpies de l'expedient de la construcció de les piscines municipals, de les modificacions del projecte i del Registre de la Propietat on constin els terrenys de les noves piscines a nom de l'Ajuntament o del registre d'entrada de la documentació al Registre de la Propietat.
2. Requerir a l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de 10 dies. Si l'Ajuntament no disposa d'algun dels documents dels quals la persona reclamant demana còpia, cal que ho indiqui clarament en relació amb el document o documents en qüestió.



3. Requerir a l'Ajuntament de Bell-lloc d'Urgell 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 795/2021 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 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.