

Resolució 895/2022, de 27 d'octubre**Número d'expedient de la Reclamació:** 740/2022**Administració reclamada:** Ajuntament de Sant Cugat del Vallès**Informació reclamada:** Document condicionant de contracte a l'existència de crèdit.**Sentit de la resolució:** Estimació

Resum: La sol·licitud i la reclamació no han perdut el seu objecte amb aquest lliurament de l'expedient i del contracte, ni amb l'informe posterior, que no dona resposta concreta a la petició específica d'informació objecte del procediment. La informació reclamada és, sens dubte, informació pública, ja que és informació referida a un contracte de l'administració que, si existeix, ha d'estar en el seu poder. Aquest sembla ser el cas, atenent la resposta prèvia donada a la persona reclamant, en la què l'Ajuntament hauria fet menció expressa a l'existència d'aquest condicionant de crèdit i de la mancança de crèdit suficient com a causa de demora. En tot cas, si no existeix, la satisfacció de la sol·licitud d'informació passaria per deixar-ne constància manifesta retractant-se de la resposta anterior, si escau. No s'han invocat per l'Ajuntament, ni s'aprecien per aquesta Comissió, que puguin aplicar-se límits a l'accés a la informació reclamada, màxim si tenim en compte el principi de transparència de l'activitat contractual consagrat a la normativa sectorial reguladora dels contractes públics i les obligacions de publicitat activa imposades per l'article 13 LTAIPBG.

Paraules clau: Ajuntament. Urbanisme. Licitacions. Obres. Reclamació contra silenci.**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego**Antecedents**

1. El 14 de d'agost de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 740/2022, presentada per un particular contra l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès 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 22 de juny de 2022 la persona reclamant presenta una instància a l'Ajuntament que demana "Que me tramita en que parte del presente contrato, de la reurbanizacion de la calle Abat Marcer, consta que se tramitó con el condicionante de la existencia de crédito presupuestario, que motivó la falta de dotación presupuestaria suficiente".
3. Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament no hauria respost a la sol·licitud de la persona reclamant.
4. El 23 d'agost 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, mentre duri la Reclamació.

5. En la mateixa data la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès 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 11 d'octubre de 2022 l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès trasllada a la GAIP un enllaç on adjunta la documentació relativa a l'expedient reclamat i l'informe on s'exposen els antecedents de fet i el posicionament de l'Ajuntament en relació amb la Reclamació 740/2022. L'informe exposa el següent: "El 11 d'octubre de 2022 l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès trasllada a la GAIP un enllaç on adjunta la documentació relativa a l'expedient reclamat i l'informe on s'exposen els antecedents de fet i el posicionament de l'Ajuntament en relació amb la Reclamació 740/2022. L'informe exposa el següent: "En relació a l'expedient 42400/2021, tal com es pot veure amb l'expedient adjunt, cal indicar que no hi ha hagut una absència de resposta reiterada a les sol·licituds del Sr. XXX. La primera instància, que obra l'expedient, és de data 4 d'octubre de 2021. Aquesta és resolta i notificada en data 26 d'octubre de 2021. El 27 d'octubre de 2021 el mateix sol·licitant realitza nova instància que és novament resposta amb la notificació del dia 17 de novembre de 2021. El dia 27 d'abril de 2022 i 12 de maig la mateix persona sol·licitant envia de nou dues peticions d'informació que son notificades de manera conjunta el dia 25 de maig de 2022. En data 2 de juny de 2022 envia novament una instància, reiterada en dates 7 de juny i 22 de juny. Totes elles es responen i es notifiquen en data 1 d'agost de 2022. Aquestes instàncies prèvies demostren la voluntat de resposta de l'Ajuntament de Sant Cugat. En aquest sentit, cal indicar que en ambdues respostes vinculades a la sol·licitud del Sr XXX, del dia 25 de maig de 2022 i del dia 1 d'agost de 2022, es dona accés a l'expedient de licitació del projecte d'urbanització del carrer Abat Marcet, incloent els enllaços específics. En concret, en la instància presentada en data 2 de juny de 2022, posterior a la resposta del 25 de maig a la que la persona es refereix, el Sr. XXX demana específicament el contracte. Aquest contracte és el que s'entrega directament amb l'enllaç a la licitació. Les instàncies posteriors versen novament sobre el dret a que se l'indiqui en quina part del contracte es refereix que hi ha manca de dotació pressupostària suficient. La resposta de les notificacions posteriors, si bé és cert que no concreten aquest extrem, sí que faciliten accés lliure a la documentació de la contractació, com s'ha indicat. En aquest sentit, i després d'haver respost a totes les sol·licituds del Sr. XXX amb la notificació del dia 1 d'agost de 2022, es considerava finalitzat l'expedient. No es rep cap



altra instància per part d'aquesta persona sol·licitant, com es pot comprovar a l'expedient adjunt. A raó de la notificació de la Reclamació número 740/2022, presentada davant de la GAIP el dia 14 d'agost de 2022, es torna a revisar l'expedient per si hi havia alguna informació que calgués concretar. En aquest sentit, s'ha demorat la resposta a la GAIP més enllà dels 15 dies requerits ja que en l'època rebuda hi havia personal en període de vacances i fins que no s'ha pogut analitzar correctament la informació amb tot el personal actiu, no s'ha pogut transmetre el present informe. En aquest sentit, s'adjunta nou informe del departament responsable, que dona resposta a la petició del Sr. XXX, essent molt més concret en el detall de les actuacions realitzades. Aquest informe es trasllada així mateix a la persona interessada. Amb aquest informe es dona per resposta la petició de la persona interessada, a falta de la resolució corresponent de la GAIP al respecte". L'informe annex aporta la següent informació: "Antecedents

1. El projecte d'obres "Projecte d'urbanització de l'àmbit del carrer Abat Marcet" va ser redactat pel Sr. XXX, arquitecte col·legiat 32543-0, amb un pressupost d'execució per contracte de 881.502,72€ (IVA inclòs).
2. El projecte va ser aprovat inicialment per Decret d'Alcaldia núm. 3077/2021, en data 04/08/2021 i es va sotmetre a informació pública per un període de 30 dies des del 18/08/2021 fins el 29/09/2021.
3. En data 04/10/2021, la Secretària general va emetre certificat conforme no s'han presentat al·legacions a l'expedient (doc. aupac núm. 333488/2021).

Posteriorment, es va publicar l'aprovació definitiva del projecte.

- En data 15/10/2021 al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona (BOPB), document aupac núm. 334119/2021.
 - En data 15/10/2021 al Taulell d'Anuncis de l'Ajuntament, document aupac núm. 334119/2021.
 - En data 14/10/2021 al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya (DOGC), document aupac núm. 349289/2021.
4. Per Resolució d'Alcaldia Presidència núm. 4412/2021, de 29 de novembre de 2021, es va aprovar l'expedient de contractació per a l'adjudicació per procediment obert simplificat i tramitació ordinària del contracte referenciat, el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que el regeixen.
 5. El contracte s'adjudica a l'empresa CONSTRUCCIONES FERTRES, S.L. per resolució d'Alcaldia Presidència núm. 1966/2022 de data 4 de maig de 2022 pel preu total de 714.457,96 € (21% d'IVA inclòs), amb subjecció a l'oferta presentada.



6. En data 11 de maig de 2022 l'empresa CONSTRUCCIONES FERTRES, S.L i l'alcaldeessa formalitzen el contracte.
 7. En data 10 de juny de 2022 l'empresa CONSTRUCCIONES FERTRES, S.L, el responsable del contracte i el director de les obres signen acta de replanteig i posposen l'inici de les obres al 4 de juliol de 2022, com a conseqüència d'estar encara en període intens de nidificació dels ocells que es veurien afectats per la tala de l'arbrat.”
 8. El 4 de juliol de 2022, totes les parts implicades signen l'acta d'inici del present contracte i amb ella s'inicien les obres.”
7. El 18 d'octubre de 2022 la GAIP trasllada la documentació facilitada per l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès a la persona reclamant concedint un termini de cinc dies per a formular al·legacions al respecte i advertint que en cas de no rebre'n en el termini assenyalat, es considerarà satisfeta la sol·licitud amb la informació lliurada.
8. En la mateixa data la persona reclamant presenta davant la GAIP les següents al·legacions, manifestant la seva disconformitat amb la informació rebuda, que no es correspondria amb el que ell havia sol·licitat: “... faltan gravemente a la verdad de mi petición, diciendo que yo pedía específicamente el contrato, cosa que no es verdad, pues desde su publicación 19/01/2022, en el perfil del contratante de Contratación Pública, estoy enterado de todas las consideraciones que contiene y no necesito que nadie me lo facilite”. I insisteix que la única cosa que demana és “que concreten en que parte del Contrato existe que según el Sr. XXXX se tramitó con el condicionante de la existencia de Crédito”. A les al·legacions la persona reclamant adjunta una resposta de l'Ajuntament relativa a dues sol·licituds d'accés a informació pública presentades el 27 d'abril i 12 de maig, on l'Ajuntament li parlaria d'aquest condicionant de crèdit que ara reclama: “El següent contracte es va tramitar amb el condicionant de la existència de crèdit pressupostari, motiu pel qual, per manca de dotació pressupostària suficient, es va demorar la tramitació i corresponent adjudicació. ...”.

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 adreçada a una administració de l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG (article 3.1.a)

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

La informació sol·licitada i que ara es reclama és el document que acrediti l'afirmació feta per l'Ajuntament en resposta a una sol·licitud prèvia de la persona reclamant, que indicaria que el contracte pel Projecte d'urbanització de l'àmbit del carrer Abat Marcet s'hauria tramitat amb el condicionant de la existència de crèdit pressupostari, i que precisament per la manca de dotació pressupostària suficient, es va demorar la seva tramitació i corresponent adjudicació.

L'Ajuntament, en el seu informe a aquesta Comissió d'11 d'octubre (antecedent 6) fa constar haver lliurat ja a la persona reclamant l'enllaç a l'expedient de licitació del projecte d'urbanització del carrer Abat Marcet, incloent el contracte, però reconeix que tanmateix que no havia concretat "l'extrem objecte de la sol·licitud de la persona reclamant". En el marc d'aquest procediment, lliura un nou informe a la persona reclamant i a la GAIP, transcrit a l'antecedent 6, que, novament, no dona resposta concreta a la petició d'informació de la persona reclamant. Per tant, la sol·licitud i la reclamació no han perdut el seu objecte amb aquest lliurament de l'expedient i del contracte, ni amb l'informe posterior, que no dona resposta concreta a la petició específica d'informació objecte del procediment.

La informació reclamada és, sens dubte, informació pública, ja que és informació referida a un contracte de l'administració que, si existeix, ha d'estar en el seu poder. Aquest sembla ser el cas, atenent la resposta prèvia donada a la persona reclamant, en la què l'Ajuntament hauria fet menció expressa a l'existència d'aquest condicionant de crèdit i de la mancança de crèdit suficient com a causa de demora. En tot cas, si no existeix, la satisfacció de la sol·licitud d'informació passaria per deixar-ne constància manifesta retractant-se de la resposta anterior, si escau.

No s'han invocat per l'Ajuntament, ni s'aprecien per aquesta Comissió, que puguin aplicar-se límits a l'accés a la informació reclamada, màxim si tenim en compte el principi de transparència de l'activitat contractual consagrat a la normativa sectorial reguladora dels contractes públics i les obligacions de publicitat activa imposades per l'article 13 LTAIPBG.

Per tant, s'estima la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a què l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès li proporcioni còpia del document concret en què consti que aquell contracte queda condicionat a l'existència de crèdit, així com del document on s'acordi la demora en la tramitació i adjudicació del contracte per la manca de dotació pressupostària, o cas de no existir, a obtenir de l'Ajuntament la manifestació expressa de la seva inexistència.

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 27 d'octubre de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 740/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a què l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès li proporcionï còpia del document concret en què consti que el contracte relatiu al Projecte d'urbanització de l'àmbit del carrer Abat Marcet queda condicionat a l'existència de crèdit, així com del document on s'acordi la demora en la tramitació i adjudicació d'aquell contracte per la manca de dotació pressupostària, o cas de no existir, a obtenir de l'Ajuntament la manifestació expressa de la seva inexistència.
2. Requerir a l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, i a informar a aquesta Comissió, en aquest mateix termini, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 740/2022 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 adreça 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.