

Resolució 931/2023, de 19 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 597/2023

Administració reclamada: Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural. Generalitat de Catalunya.

Informació reclamada: Vectors geogràfics de referència de flora i fauna protegida i les seves afectacions superficials concretes.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: Es reconeix el dret a rebre la informació completa que l'Administració ha lliurat però que no conté les referències als vectors geogràfics sol·licitats pels reclamants.

Cal destacar que per al lliurament de la informació que l'Administració ha realitzat s'ha invocat l'aplicació de l'excepció prevista a l'article 13 de la Llei 27/2006, de 18 de juliol, per la qual es regulen els drets d'accés a la informació, de participació pública i d'accés a la justícia en matèria de medi ambient, quan la informació pugui afectar negativament al medi ambient, en particular, a les espècies amenaçades. Per aquest motiu el lliurament de la informació es condiciona a que únicament en tinguï coneixement exclusiu la institució reclamant i per tal d'atendre la finalitat específica de realitzar la seva activitat de planificació en relació a l'àmbit geogràfic concret que s'ha sol·licitat.

Paraules clau: Departament Acció Climàtica. Generalitat. Matèria específica. Informació ambiental. Fauna i flora. Estimació.

Ponent: Maria del Mar Pérez Velasco

Antecedents

1. El 26 de juny de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 597/2023, presentada contra el Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant actua en nom i representació de l'Associació Forestal de les Comarques de Tarragona 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 16 de maig de 2023 el reclamant va presentar una sol·licitud d'informació al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural, on demana "que ens faciliti els vectors geogràfics de referència de flora i fauna protegida i les seves afectacions superficials concretes". Aquesta petició es formula atès que "quan executem treballs de gestió forestal i prevenció d'incendis forestals, estem sotmesos a restriccions de sis mesos



de gener a juny, en suposats sectors de cria de l'àguila cuabarrada i, per tant, entenem i respectem que en estar inclosa en l'annex 1 de les directrius de protecció de les aus més amenaçades de la Unió Europea, tinguem tant vosaltres com administració, com nosaltres com associació forestal, la inexcusable obligació de dur a terme totes les actuacions possibles destinades a la conservació de les seves poblacions i hàbitats. Ara bé, nosaltres no tenim informació concreta al respecte, ja que en el catàleg de les capes del sistema d'informació geogràfica del gencat, no dona aquesta informació, i per això estem exposats permanentment a o bé a equivocar-nos o a què se'ns apliquin restriccions subjectives i com a conseqüència estem exposats a indefensió jurídica. Per altra part, les capes de l'esmentat sistema d'informació geogràfica, tampoc ens donen informació concreta de la flora i fauna protegida, sinó de forma genèrica i sense especificar espècies.”

A la reclamació es fa constar que no han rebut resposta per part del Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural.

3. L'11 de juliol de 2023 la GAIP comunica la Reclamació al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural, 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 el seu cas, la identificació de les terceres persones que es veuen afectades per la informació sol·licitada
4. El 12 de juliol de 2023 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 19 de juliol de 2023 la GAIP rep unes al·legacions del reclamant que fa avinent que en la mateixa data els Serveis tècnics del Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural li comuniquen que “sobre les dades dels vectors geogràfics de fauna i flora amenaçada, poden dur a terme aquesta consulta a la Secció de Gestió Forestal dels Serveis Territorials de Tarragona, els quals els hi podran orientar amb més detall de les possibles afectacions en base a les seves àrees d'actuació.”
6. El 15 de setembre de 2023 la GAIP reitera al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural la petició d'informació.
7. El 21 de setembre de 2023 la GAIP rep informe del Departament d'Acció Climàtica on es manifesta que “La informació sol·licitada corresponent a la capa d'Àrees d'Interès Faunístic i Florístic és una informació molt sensible ja que conté dades de les localitzacions de les

espècies amenaçades de Catalunya i la seva publicació pot suposar un risc per la biodiversitat.” És per això que, a l'informe s'invoca l'aplicació de l'excepció prevista a l'article 13 de la Llei 27/2006, de 18 de juliol, per la qual es regulen els drets d'accés a la informació, de participació pública i d'accés a la justícia en matèria de medi ambient, que incorpora les Directives 2003/4/CE i 2003/35/CE, sobre les restriccions a l'obligació de facilitar informació ambiental, quan la informació pugui afectar negativament al medi ambient, en particular, a les espècies amenaçades.

Així es fa avinent a l'informe que “Tenint en compte la sensibilitat d'aquesta informació i amb la voluntat de cedir només la informació concreta que pot requerir l'APFT per tal de minimitzar el risc que suposa facilitar informació sensible, SFF va adreçar a l'APFT a la Secció de Gestió Forestal de Tarragona per tal que els facilités la informació exclusiva de l'àmbit dels plans forestals que necessiten tramitar. Donat que l'APFT ha manifestat que necessita la informació de tot l'àmbit de les comarques de Tarragona, des del SFF fem la capacitat de la capa vectorial de les Àrees d'Interès Faunístic i Florístic corresponent a l'àmbit de Tarragona (adjunta).”

Per últim, l'informe fa èmfasi en que la informació facilitada, “es limita a l'ús exclusiu de la planificació de treballs de gestió forestal i prevenció d'incendis a l'àmbit de Tarragona i és d'ús exclusiu de l'Associació de Propietaris Forestals de Tarragona. Per tant, no es pot passar a tercers ni utilitzar per altres finalitats.”

8. El 22 de setembre de 2023 la GAIP trasllada l'informe enviat pel Departament d'Acció Climàtica al reclamant, que en data 23 de setembre de 2023 manifesta que no s'ha rebut la capa vectorial de les Àrees d'Interès Faunístic i Florístic corresponent a l'àmbit de Tarragona i per aquest motiu demanen que es requereixi al Servei de Fauna i Flora, que lliuri aquesta informació.
9. El 3 d'octubre de 2023 la GAIP requereix al Departament d'Acció Climàtica que faciliti la informació en format compatible per tal que el reclamant pugui accedir al seu contingut.
10. L'11 d'octubre de 2023 la GAIP rep del Departament d'Acció Climàtica la documentació complementària en un altre format per permetre el seu accés, s'indica que “es troba ubicada en format electrònic a la URL de descàrrega següent:
<https://gencat.cat/agricultura/transparencia/reclamacio-597.zip>

La informació dels fitxers està desada en formats KML i geoson. Segons informa el Servei de Fauna i Flora, aquests formats igual que el format .shp que us vam proporcionar a la primera entrega, són compatibles amb programes de Sistemes d'Informació Geogràfica i Windows.



Es tramet també en format jpeg que ens ha facilitat el Servei de Fauna i Flora que es correspon al mapa obert amb programari QGIS. Cal precisar que els arxius estan en format vectorial tal com va demanar el sol·licitant. No obstant això, indiquen que és normal no poder obrir aquests arxius en el paquet de l'Office ja que no és el programari adequat però entenen que el sol·licitant ho va demanar en format vectorial perquè treballen amb Sistemes d'Informació geogràfica i els han de poder obrir.”

Aquesta mateixa informació també es remet pel Departament d'Acció Climàtica a la GAIP per EACAT el 13 d'octubre de 2023.

11. L'11 d'octubre de 2023 la GAIP trasllada els documents del Departament d'Acció Climàtica al reclamant amb la indicació de que si en un termini de 5 dies no s'indica el contrari, s'entendrà que dona resposta a la seva sol·licitud d'informació pública, i es finalitzarà el procediment per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació.
12. El 16 d'octubre de 2023 la GAIP rep comunicació del reclamant que manifesta “que els arxius vectorials de flora i fauna que ens han passat, no es visualitzen ni és distingeixen gens bé les ubicacions geogràfiques individualitzades de flora i fauna amenaçada. Això dona lloc que aquest únic arxiu vectorial proporcionat, ha estat elaborat com a resultat de barrejar totes les capes en una sola, i no de forma individual, i per tant fa impossible les identificacions concretes.

D'acord amb això, el reclamant manifesta que la documentació vectorial que s'ha lliurat no dona resposta a la sol·licitud d'informació pública.
13. El 18 d'octubre de 2023 la GAIP trasllada la comunicació del reclamant de data 16 d'octubre de 2023 al Departament d'Acció Climàtica.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast general 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. Sobre el dret a la informació sol·licitada en l'àmbit de medi ambient

La informació objecte d'aquesta reclamació consisteix en els vectors geogràfics de referència de flora i fauna protegida i les seves afectacions superficials concretes, necessària per als treballs de gestió forestal i prevenció d'incendis forestals, que es realitzen per l'associació reclamant en suposats sectors de cria de l'àguila cuabarrada subjecta al compliment de la normativa corresponent a la cria de les aus amenaçades de la Unió Europea, i de respecte dels seus hàbitats.

Es tracta, per tant, d'informació ambiental a la que li és d'aplicació la Llei 27/2006, de 18 de juliol, per la qual es regulen els drets d'accés a la informació, de participació pública i d'accés a la justícia en matèria de medi ambient (LAIA) i supletòriament a l'LTAIPBG, d'acord amb la disposició addicional primera de l'LTAIPBG, apartat segon, que preveu que "l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial és regulat per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei".

L'accés a la informació ambiental és un àmbit que d'acord amb l'apartat tercer de la disposició addicional primera de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern –LTAIPBGE– que queda sotmès en primer lloc a la regulació continguda a la Llei 27/2006, de 18 de juliol, per la qual es regulen els drets d'accés a la informació, de participació pública i d'accés a la justícia en matèria de medi ambient i supletòriament a l'LTAIPBG.

Pel que fa referència a l'objecte de la reclamació, sobre la qual es reconeix el dret a accedir-hi, i d'acord amb els antecedents, l'Administració reclamada no s'hi oposa, resta condicionada, pel que fa al seu lliurament, a la restricció prevista a l'article 13 de l'esmentada Llei 27/2006, de 18 de juliol, per als supòsits de que la informació pugui afectar negativament al medi ambient i, en particular com és aquest cas, al perjudici que pugui suposar a les espècies amenaçades. Per aquest motiu, el lliurament de la informació es condiona a que únicament en pugui tenir coneixement exclusiu la institució reclamant destinatària i cal que s'utilitzi exclusivament per atendre la finalitat específica de realitzar la seva activitat de planificació en relació a l'àmbit geogràfic concret que s'ha sol·licitat.

Malgrat que una vegada tramitada la reclamació, el Departament d'Acció Climàtica va posar a disposició de l'entitat reclamant la informació sobre els vectors geogràfics de referència sol·licitats, tal com consta als antecedents, s'han constatat dificultats sobre el format en que es lliurava la informació impedia l'accés efectiu del reclamant al seu contingut, en dues ocasions en que s'han materialitzat les trameses i, finalment, una vegada resolt la incompatibilitat tècnica de l'accés, la part reclamant en accedir al contingut al·lega que dels arxius no es distingeixen les ubicacions, ja que s'han barrejat les capes vectorials.



Per aquest motiu aquesta Comissió considera que finament procedeix estimar la reclamació i requereix al Departament d'Acció Climàtica a que lliuri la informació reclamada en el format que possibiliti el seu accés, amb la informació complerta, per atendre la petició sobre els vectors geogràfics de referència de flora i fauna protegida i les seves afectacions superficials concretes.

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 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 19 d'octubre de 2023, resol per unanimitat:

- Estimar la Reclamació 597/2023 i declara el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, amb un format adequat per a l'accés al seu contingut.



- Requerir al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
- Requerir al Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural 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.
- Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
- Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 597/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
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, 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.