

Resolució 952/2021, de 28 d'octubre

Número d'expedient de les Reclamacions: 678/2021, 679/2021 i 683/2021 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Sentmenat

Informació reclamada: Expedients relacionats amb els llums de Nadal, factures de l'any 2020 i subvencions del casal d'estiu.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5 LTAIPBG, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Enllumenat. Subvencions. Acumulació. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord de mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 31 de juliol de 2021 entren a la GAIP les Reclamacions 678/2021, 679/2021 i 683/2021 presentades per una regidora contra l'Ajuntament de Sentmenat, en relació amb les sol·licituds indicades 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. La regidora reclamant hauria presentat tres sol·licituds davant l'Ajuntament de Sentmenat, els dies 26 d'abril de 2021, 27 de maig de 2021 i 31 de juliol de 2021 amb els següents objectes:
 - Sol·licitud de 31 de juliol de 2021: "com a portaveu municipal del GMS-CP vaig sol·licitar una informació fa mesos relativa a les llums de nadal d'aquest any. Se'ns va passar un llistat de factures i vam indicar que, com sempre, el que volem, és l'expedient íntegre, en aquest cas el vinculat a aquestes despeses. També recordem que tenim diverses instàncies sense contestar des de fa temps i que legalment hi ha un termini per lliurar la informació a l'oposició que mai es compleix. Sol·licito: que es tingui per presentat aquest escrit i se'ns contesti degudament" (Reclamació 678/2021).
 - Sol·licitud de 26 d'abril de 2021: "Amb motiu de poder exercir el control dels pagaments efectuats durant l'any 2020, com a part de la nostra feina com a regidors de l'oposició, demanem la relació de totes les factures pagades durant l'any 2020. D'acord amb la nostra conversa d'aquest matí amb l'Interventor, aquesta informació es possible



obtenir-la tan pel mòdul de Factures de GESTIONA com per l'aplicació del SICALWIN. Si es possible ens agradaria tenir aquesta informació en format Excel per tal de poder fer agrupacions per proveïdor i/o altres paràmetres" (Reclamació 679/2021).

- Sol·licitud de 27 de maig de 2021: "Com a portaveu del Grup Municipal Socialista Sentmenat hem rebut la documentació del ple de maig i dins el despatx d'ofici hem trobat dos decrets dels que voldríem veure l'expedient: 0008. DECRET ALCALDIA 2021-0645 Decret modificació decret 2021-0620 Casal Estiu Subvencions casal estiu CEM 0035. DECRET ALCALDIA 2021-0620 Decret Convocatòria subvenció Casal d'estiu Subvencions casal estiu CEM. Que ambdós corresponen a unes bases de subvencions que no passen per plenari ni a exposició pública (al tauler sols hi ha de fa pocs dies un extracte). Sempre s'havien passat per ple les bases reguladores de noves subvencions, a més, el ROAS així ho indica en varis dels seus articles, que s'han d'aprovar per ple i han de ser publicades. Que volem que a més de poder veure l'expedient íntegre es faci una revisió d'ofici d'aquests actes administratius i se'ns faci trasllat de la resposta" (Reclamació 683/2021)

3. Les reclamacions presentades el 31 de juliol de 2021 fan les següents consideracions:
"Durant l'anterior legislatura, el govern del que el nostre grup formava part, va implantar l'any 2017 un programa informàtic de Gestió d'Expedients anomenat GESTIONA. Tot i que durant els anys 2017 i 2018 vam funcionar en paral·lel l'expedient en paper i l'expedient electrònic, a partir del 2019 vam decidir eliminar el de paper. Amb el GESTIONA, l'accés a la documentació dels expedients es fa per mitjà de l'ordinador, per aquest motiu l'ajuntament va comprar un portàtil per cada regidor, tan si està al govern com a l'oposició. Des del primer plenari del mes de juliol 2019 ens vam trobar que no teníem accés als expedients dels decrets del despatx d'ofici del ple, i dels expedients que formaven part de l'ordre del dia del Ple i de la Comissió Informativa no disposàvem de tota la documentació. Aquest fet es va posar en coneixement de l'equip de govern per tal de poder solucionar-ho el més aviat possible aquesta solució i poder exercir el nostre dret com a electes. Tot i que hem fet propostes, com la creació d'un grup de "Regidors/es Oposició" amb un accés limitat als expedients de plenari, fins el moment no s'han posat en pràctica per part de l'Equip de Govern. Des d'aleshores fins ara, s'han entrat quasi una vintena d'instàncies amb diferents peticions que en la seva majoria, amb molt poques excepcions (de festes bàsicament) no han estat degudament contestades i no s'ha donat la informació sol·licitada. A data d'avui no hem pogut consultar els expedients complerts que s'aproven a plenari per la plataforma Gestiona, que es la que vam implantar el passat mandat i que permet un accés electrònic a la informació pública. Com tampoc hem tingut accés a altres informacions relacionades amb les nostres responsabilitats públiques que hem demanat oficialment, ni informats degudament de les vistes/actes institucionals que es fan al municipi. Ja sigui via instància (adjuntem còpies) o in voce a tots els plenaries des de juliol de 2019 ho hem denunciat reiteradament (es pot comprovar a les videoactes). En algun moment se'ns ha instat a veure determinats expedients en paper però fins i tot en aquests casos hem tingut problemes d'accés, com va passar amb les ordenances aprovades a l'octubre de 2019, faltaven molts



arxius que havíem de buscar per tot l'ajuntament o el passat 27 de gener de 2020 on vam anar per la tarda a veure els arxius de ple complerts en paper i no hi havia cap responsable com se'ns va indicar (vam entrar instància per deixar constància 2020/421) no podent consultar-los finalment. També se'ns ha dit alguna vegada que no tenim dret a copia de determinats documents, manifestat en veu per algun regidor de govern, fora de ple evidentment. D'altra banda, el regidor responsable del govern amb el regidor socialista que porta aquest tema han tingut diverses reunions per trobar una solució favorable a ambdues parts i ens hem obert a modificar alguna de les nostres peticions com així exposa la instància 2020/680 però actualment encara no s'ha fet. A continuació relacionem les diferents peticions que hem fet oficialment via instància i no han estat contestades: (...)” Tot seguit, demana: “- Que es tingui per presentat aquest escrit i es resolgui favorablement a les peticions de: - Accés als expedients que hem sol·licitat – Accés en paper si s'escau d'altre documentació – Servei de mediació del GAIP per poder resoldre aquesta vulneració constant dels drets dels electes en l'accés a la informació. Que s'insti a l'Ajuntament de Sentmenat ha contestar les peticions de l'oposició amb celeritat i es contestin les pendents que ja vam reclamar i encara no han estat resoltes”.

4. El 4 d'agost de 2021 la GAIP admet provisionalment les Reclamacions, 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 durin les Reclamacions.
5. El 5 d'agost de 2021 la GAIP comunica les Reclamacions a l'Ajuntament de Sentmenat i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre elles, així com també còpies dels expedients de les sol·licituds d'informació de les quals deriven i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre les Reclamacions.
6. El 15 de setembre de 2021 té entrada al registre de la GAIP l'informe de l'Ajuntament. Respecte les reclamacions objecte d'aquest procediment, l'informe disposa el següent: “1.- Escrit presentat el 26 d'abril de 2021, en el qual el Sr. XX, regidor del Grup Municipal Socialista a l'Ajuntament de Sentmenat, sol·licita la relació de totes les factures pagades durant l'any 2020, i si és possible en format excel amb motiu de poder exercir el control dels pagaments efectuats durant l'any 2020. El dia 21 de maig de 2021 es va convocar la Comissió Especial de Comptes pel dia 16 de juny de 2021 i durant tot aquest període els regidors que formen part d'aquest òrgan que serveix per exercir el control dels pagaments,



van tenir accés a tota la documentació corresponent a la liquidació del pressupost de l'any 2020.

Aquesta informació ja ha estat lliurada el 2 d'agost per l'interventor municipal al Sr. XX, via correu electrònic, al qual es van adjuntar les relacions de factures sol·licitades del programa comptable i del gestor d'expedients en format Excel i PDF.

II.- Escrit presentat el 27 de maig de 2021 per la Sra. XX, portaveu del Grup Municipal socialista, on demana veure els expedients dels Decret d'alcaldia 2021-0645 i decret 2021-0620, referits a la convocatòria de subvencions del Casal d'estiu.

En el plenari de 28 de maig de 2021 el regidor d'educació va respondre les qüestions formulades per la regidora, referides a les bases de les subvencions i també va intervenir el secretari de la Corporació per realitzar un aclariment.

Respecte la petició d'accés a l'expedient, afegir que no es posa cap obstacle a que la sol·licitant consulti l'expedient contactant mb els tècnics municipals.

III.- Escrit presentat l'11 de juny de 2021 per la Sra. XX demanant veure l'expedient íntegre de la compra dels llums de Nadal.

Pel que fa al cost de l'enllumenat de Nadal, vaig respondre personalment, en data 25 de març de 2021, mitjançant el següent correu electrònic:

Reiterar que l'equip de govern s'ofereix sempre a que els regidors de l'oposició puguin presentar-se a l'ajuntament i parlar amb els diferents tècnics per tot allò que considerin convenient sense cap més requisit ni tan sols petició prèvia a l'alcaldia. Aquesta afirmació es pot veure en els torns de paraules del diferents plens que, estan penjats a la web municipal de forma íntegra. Insistir també en la disponibilitat dels tècnics municipals, en la mesura que això no comporti una alteració del bon funcionament de l'Ajuntament. Per últim, esmentar que malgrat la mancança de personal tècnic, es fa un gran esforç per intentar donar resposta a totes les sol·licituds d'informació".

7. El 21 de setembre de 2021 es celebra la primera sessió de mediació, la qual finalitza amb l'acord de les parts annex a aquesta resolució.

Fonaments jurídics

1. Acumulació

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) preveu que l'òrgan que tramita un procediment pugui acumular-lo a d'altres amb els quals tinguin una identitat substancial o una connexió íntima.



Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les Reclamacions objecte de Resolució, ja que hi ha una identitat de parts, d'objecte i del motiu de finalització dels procediments.

D'acord amb això, en aplicació dels principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, i vist que de l'acumulació no se'n deriva perjudici per a les parts ni per a l'interès general, resulta oportú i ajustat a Dret l'acumulació de les Reclamacions.

2. 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".

Les reclamacions es presenten 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'aquestes Reclamacions, 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 (TRLMRLC), 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 TRLMRLC 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”.

3. L'acord en el procediment de mediació

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi als procediments i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons



es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic, per la qual cosa correspon posar fi als procediments de reclamació.

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 28 d'octubre de 2021, resol per unanimitat:

1. Acumular les Reclamacions 678/2021, 679/2021 i 683/2021.
2. Declarar finalitzat els procediments relatius a les Reclamacions 678/2021, 679/2021 i 683/2021 en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
3. Requerir l'Ajuntament de Sentmenat, que lliuri a la persona reclamant la informació acordada de manera immediata, si encara no ho ha fet, tot informant-ne a la GAIP.
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. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 21 de setembre de 2021, relatiu a les Reclamacions 678/2021, 679/2021 i 683/2021

REUNITS

La part reclamant,

- Senyora [...], com a portaveu del Grup Municipal Socialista a l'Ajuntament de Sentmenat, acompanyada del senyor [...].

Per part de l'Administració;

- Il·lm. Sr. [...], Alcalde.
- Senyor [...], regidor d'hisenda.
- Senyor [...], secretari municipal.
- Senyor [...], regidor d'educació.
- Senyor [...], interventor municipal.

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació que s'ha de lliurar

La representació de l'Ajuntament de Sentmenat es compromet a facilitar a la regidora reclamant l'accés als dos expedients objecte de les Reclamacions 679/2021 (enllumenat de Nadal) i 683/2021 (subvencions al casal d'estiu).

Així mateix, sobre la relació en un document excel de totes les factures pagades per l'Ajuntament, l'Administració es compromet a incloure la informació trimestral de la qual en donaran compte al Ple. Per la pròpia configuració d'aquest òrgan es donarà compte en la sessió immediatament posterior al trimestre natural.

Segon. Format

La informació es facilitarà en format telemàtic.

Quart. Termini de lliurament de la informació

La documentació és lliurarà en un termini de 15 dies des de la celebració de la present sessió de mediació.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.



COMISSIÓ DE GARANTIA
DEL DRET D'ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-ño expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els ermes de la sev execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Hi consten les firmes