

Resolució 1047/2021, de 25 de novembre¹

Número d'expedient de la Reclamació: 954/2021

Administració reclamada: Consorci de Serveis Socials de Barcelona

Informació reclamada: La informació relativa a un servei d'assistència domiciliària.

Sentit de la resolució: Estimació parcial

Resum: La persona reclamant presenta efectivament una sol·licitud d'informació pública, que materialment demana informació i l'admissibilitat de la qual ha de regir-se pel previst per l'article 29 LTAIPBG, que estableix les causes d'inadmissibilitat de les sol·licituds. Doncs bé: cap de les causes previstes per aquest precepte dona cobertura a què la condició de persona interessada en un procediment en curs pugui ser causa d'inadmissió d'una sol·licitud que demana informació del procediment en qüestió, i no és jurídicament acceptable inadmetre una sol·licitud sense la deguda cobertura legal, i menys tenint en compte que l'article 20.1 LTAIPBG estableix que el dret d'accés a la informació pública només pot denegar-se o restringir-se per les causes establertes per llei. A part d'aquest motiu formal, el CSSB ha de tenir en compte que si la persona reclamant, com a persona interessada en el procediment sobre el qual demana informació, ostenta un dret reforçat d'accés a la informació en qüestió, què menys que li assisteixi el dret a la tramitació de la sol·licitud, almenys en termes similars a què pugui acollir-se qualsevol persona que no tingués la condició de persona interessada; seria francament paradoxal que en ser persona interessada perdés les garanties de procediment per a la seva sol·licitud a què podria acollir-se si no ho fos.

Paraules clau: Consorcis. Persona interessada. Serveis socials. Assistència domiciliària. Informació d'un procediment administratiu. Reclamació contra inadmissió. Legislació de procediment administratiu. Admissibilitat. Causes d'inadmissibilitat.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 28 d'octubre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 954/2021, presentada contra el Consorci de Serveis Socials de Barcelona (CSSB), en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública indicada en l'antecedent 2. La persona reclamant no demana el procediment de mediació previst per 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. L'1 d'octubre de 2021 la persona reclamant presenta una sol·licitud d'informació pública dirigida al CSSB, que demana la informació següent: "Se'm doni accés a la següent informació/documentació pública: el correu electrònic i/o comunicació interna entre la Direcció

¹ El text original d'aquesta resolució, redactat pel ponent, s'ha escrit en castellà.



General de l'Autonomia Personal i el Consorci de Serveis Socials, al qual el CSSBCNA fa referència al seu informe en relació amb la Reclamació 743/2021, subsidiàriament tots els que li consti al CSSBCNA, en relació amb el servei d'atenció domiciliària de xxxx (el fill de la persona reclamant). Se'm doni accés a la següent informació/documentació pública que des del Consorci de Serveis Socials es va transmetre a l'Institut Municipal de Serveis Socials de l'Ajuntament de Barcelona, en relació amb el servei d'atenció domiciliària de xxxx (el fill de la persona reclamant). Se'm doni accés a tota la informació/documentació pública que té constància el Consorci de Serveis Socials, en relació amb el servei d'atenció domiciliària de xxxx (el fill de la persona reclamant). Independentment del sol·licitat anteriorment”.

3. La Resolució de 28 d'octubre de 2021 del CSSB inadmet la sol·licitud anterior sobre la base de la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG, perquè allò sol·licitat forma part d'un expedient obert en el qual la persona reclamant té la condició d'interessada, motiu pel qual l'accés s'ha de regir per la legislació de procediment administratiu, que li garanteix un dret més intens d'accés. En conseqüència, el CSSB inadmet la sol·licitud i la trasllada als òrgans competents perquè li donin curs com a sol·licitud d'accés a l'expedient, d'acord amb l'article 53 de la Llei 39/2015, del Procediment administratiu comú (LPAC).
4. La Reclamació presentada el 28 d'octubre de 2021 reitera l'objecte de la sol·licitud.
5. El 2 de novembre de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, conforme a les legislacions de procediment administratiu i de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
6. El 2 de novembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al CSSB i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre ella, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual porta causa i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
7. El 17 de novembre de 2021 la GAIP rep l'informe del CSSB, que reitera les consideracions de la resolució indicada per l'antecedent 3 i assenyala que actualment la sol·licitud està pendent que l'òrgan competent doni resposta a la persona reclamant d'acord amb l'establert pel procediment corresponent.



Fonaments jurídics

1. Admissibilitat de la Reclamació i normativa aplicable

El Consorci reclamat argumenta que la sol·licitud d'informació de què deriva la Reclamació la formula una persona interessada en un procediment administratiu en tràmit, motiu pel qual, en vista de la disposició addicional 1a.1 LTAIPBG, s'hauria de regir per la normativa de procediment administratiu: "L'accés dels interessats als documents dels procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu". El CSSB, que invoca l'aplicació d'aquesta disposició, no concreta quina és la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu aplicable al cas. El precepte més rellevant de la Llei bàsica 39/2015, del procediment administratiu comú (LPAC) sobre l'accés de les persones interessades al procediment administratiu corresponent és el seu article 53.1.a: "A més de la resta de drets que preveu aquesta Llei, els interessats en un procediment administratiu, tenen els drets següents: a) A conèixer, en qualsevol moment, l'estat de la tramitació dels procediments en què tinguin la condició d'interessats; el sentit del silenci administratiu que correspongui, en cas que l'Administració no dicti ni notifiqui resolució expressa dins el termini; l'òrgan competent per a la seva instrucció, si s'escau, i resolució; i els actes de tràmit dictats. Així mateix, també tenen dret a accedir i a obtenir còpia dels documents continguts en els procediments esmentats".

Davant de l'absència de garanties específiques per a l'exercici d'aquest dret d'accés i còpia als documents continguts en els procediments administratius en els quals la persona reclamant té la condició d'interessada, la GAIP ve entenent, des de la Resolució 17/2015, de 23 de desembre, que és procedent aplicar supletòriament la via de reclamació davant d'aquesta Comissió, de conformitat amb el mecanisme previst per la disposició addicional 1a.2 LTAIPBG ("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"), i en vista de la identitat material de l'objecte del dret exercit (accés a informació pública) i dels termes de l'article 39.1: "Les resolucions expressives 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 de 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 de la GAIP les comunicacions que substitueixen les resolucions. De conformitat amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que deriva d'una sol·licitud que té per objecte l'accés a informació pública. En tot cas, el Consorci reclamat no qüestiona la competència de la GAIP, ja que fins i tot informa de la via de reclamació davant d'aquesta Comissió al peu de la resolució impugnada. En tot cas, i tenint en compte els termes de l'apartat primer de la disposició addicional 1a LTAIPBG, a l'exercici de les seves



funcions de garantia, la GAIP haurà d'aplicar preferentment en aquest cas la normativa de règim jurídic i procediment administratiu i supletòriament l'LTAIPBG.

2. Sobre l'admissibilitat de la sol·licitud i el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada

La Resolució del CSSB impugnada inadmet la sol·licitud d'informació de la persona reclamant perquè ha estat presentada com a sol·licitud d'informació pública, a l'empara de l'LTAIPBG, i considera que és un accés de persona interessada a l'expedient respectiu, que s'ha de regir per la legislació de procediment administratiu. No es pronuncia sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, fins i tot afirma que com a persona interessada gaudeix d'un dret més intens o reforçat, però li remet als òrgans que hagin intervingut en el procediment en el qual la persona reclamant té la condició d'interessada, els quals, en el moment d'emetre l'informe per a aquest procediment (17 de novembre de 2021, un mes i mig després d'haver presentat la sol·licitud), continuen tenint pendent la resposta.

El cas és que la persona reclamant presenta efectivament una sol·licitud d'informació pública, que materialment demana informació i l'admissibilitat de la qual ha de regir-se pel previst per l'article 29 LTAIPBG, que estableix les causes d'inadmissibilitat de les sol·licituds. Doncs bé: cap de les causes previstes per aquest precepte dona cobertura a què la condició de persona interessada en un procediment en curs pugui ser causa d'inadmissió d'una sol·licitud que demana informació del procediment en qüestió, i no és jurídicament acceptable inadmetre una sol·licitud sense la deguda cobertura legal, i menys tenint en compte que l'article 20.1 LTAIPBG estableix que el dret d'accés a la informació pública només pot denegar-se o restringir-se per les causes establertes per llei. A part d'aquest motiu formal, el CSSB ha de tenir en compte que si la persona reclamant, com a persona interessada en el procediment sobre el qual demana informació, ostenta un dret reforçat d'accés a la informació en qüestió, què menys que li assisteixi el dret a la tramitació de la sol·licitud, almenys en termes similars a què pugui acollir-se qualsevol persona que no tinguiés la condició de persona interessada; seria francament paradoxal que en ser persona interessada perdés les garanties de procediment per a la seva sol·licitud a què podria acollir-se si no ho fos.

Per tant, no és adequada a l'ordenament jurídic la inadmissió de la sol·licitud d'informació pública decidida per la Resolució del CSSB indicada per l'antecedent 3, motiu pel qual és procedent la seva anul·lació i, en conseqüència, requerir el CSSB perquè doni el curs que correspongui a la sol·licitud de la persona reclamant.

Quant al dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada, és difícil de valorar sense que la persona reclamant ni l'Administració hagin aportat cap consideració sobre quin pot ser el seu contingut. En principi, sent l'objecte de la sol·licitud comunicacions sobre el servei d'atenció domiciliària del fill de la persona reclamant, el més previsible és que la persona reclamant tingui dret d'accés a



elles, i si es té en compte que la informació sol·licitada forma part d'un expedient del qual la persona sol·licitant té la condició d'interessada, segons l'article 53.1.a LPAC hauria de tenir dret a ella. Però no pot descartar-se que allò sol·licitat contingui informació especialment protegida que afecti terceres persones, fins al punt d'arribar a justificar la seva denegació a una persona interessada. Per tant, el procedent és instar al CSSB que tramiti amb promptitud la sol·licitud, es pronunciï sense dilació sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada i, si és procedent, li doni accés a ella en un termini breu de temps, en el bé entès que si al final d'aquest procés la persona reclamant no té plenament satisfet el seu dret a la informació que ha demanat, pot reclamar de nou davant de la GAIP.

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 25 de novembre de 2021, resol per unanimitat:



1. Estimar parcialment la Reclamació 954/2021 i declarar el dret de la persona reclamant que el CSSB doni tràmit a i resolgui la sol·licitud d'informació pública indicada per l'antecedent 2.
2. Requerir el CSSB perquè doni tràmit a la sol·licitud indicada en l'apartat anterior immediatament a la notificació d'aquesta Resolució, es pronunciï sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada i la hi faciliti dins del termini màxim de quinze dies i perquè tot seguit n'informi la GAIP.
3. Anul·lar la Resolució del CSSB de 28 d'octubre de 2021 (antecedent 3) perquè inadmet la sol·licitud de la persona reclamant amb infracció dels articles 20.1 i 29 LTAIPBG.
4. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució de la present resolució i que pugui perjudicar als seus drets i interessos.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 954/2021 i disposar la publicació de la present 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.