

Resolució 1058/2021, de 2 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 798/2021

Administració reclamada: Ajuntament de la Selva del Camp

Informació reclamada: Informació sobre la gestió de les sales de vetlla municipals

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació.

Resum: D'acord amb l'exposat, cal declarar adequadament satisfeta la sol·licitud amb l'estimació expressa de l'accés realitzada per l'Ajuntament en el marc d'aquest procediment, i l'oferiment de consulta presencial o còpia, prèvia liquidació de la taxa corresponent pel canal indicat. Certament, no consta que s'hagi produït la consulta o lliurament material de la informació reclamada, però això no és imputable a l'Ajuntament, sinó correspon a l'empresa manifestar a l'Ajuntament la forma d'accés que elegeix, i liquidar la taxa si opta per la còpia. L'empresa reclamant, malgrat haver estat advertida de la necessitat de fer-ho, no ha informat de que li ha estat estimat l'accés a la informació reclamada, ni tampoc ha fet cap al·legació en contra de considerar-sen satisfeta, quan la GAIP li ha notificat la resposta municipal i l'ha convidat a fer al·legacions al respecte. En aquestes circumstàncies, cal considerar satisfeta extemporàniament la sol·licitud d'informació pública objecte de reclamació, i finalitzar aquest procediment per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.

Paraules clau: Ajuntament. Empreses privades. Serveis funeraris. Concessions. Gestió de serveis públics. Reclamació contra silenci. Estimació extemporània. Taxa per còpies. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 10 de setembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 798/2021, presentada per una empresa privada contra l'Ajuntament de la Selva del Camp, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. L'Empresa 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 29 de juny de 2021, l'empresa reclamant presenta una sol·licitud d'accés a la informació següent: "1.- Que indiqui la forma de gestió actual (directa o indirecta) del cementiri i sales de vetlla municipals, situats al raval de Sant Pere. 2.- Que en cas de gestionar-se aquests de forma indirecta, indiqui la persona física o jurídica que n'és concessionària, i n'aporti la documentació contractual relativa a la mateixa, tal com plecs que regeixen, contracte de concessió, pròrroga de la mateixa (si s'escau), tarifes, entre d'altres. 3.- Que en cas de



gestió directa, s'indiqui per quin dels mitjans de l'article 85 LBRL s'efectua, aportant la documenta o evidència suficient que ho justifiqui.”

3. La Reclamació presentada el 10 de setembre de 2021 indica que s'hauria rebut una notificació buida de contingut en la que no s'aportaria la informació sol·licitada. Al mateix temps, exposa que l'empresa reclamant “com a prestadors de serveis funeraris en aquest àmbit territorial, estem interessats en conèixer les condicions en què opera aquesta funerària a dependències municipals, doncs la meua representada pot estar interessada en accedir a les seves instal·lacions per a la prestació de la seva activitat.”
4. El 15 de setembre de 2021 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. El 15 de setembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de la Selva del Camp 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. El 14 d'octubre de 2021, en no haver rebut la documentació requerida, la GAIP reitera el requeriment d'informació.
6. El 28 d'octubre de 2021 l'Ajuntament de la Selva del Cap tramet a la GAIP el seu informe sobre la Reclamació on es posa de manifest: “A la vista d'aquesta sol·licitud, es considera que en realitat es demana l'elaboració i emissió d'informe per part de l'Administració en relació a un determinat servei públic, que no resulta ser l'objecte de les peticions d'accés a informació pública.

Aquest Ajuntament entén que l'accés a la informació pública ho és per la informació ja existent i no per demanar-ne l'elaboració amb el contingut, abast i justificacions que interessa la peticionària.

Atès que per motiu de manca de personal arran de vacances i per les mesures de distribució de treballs adoptades en ocasió del COVID-19 no es va donar resposta a la petició en temps i forma, s'ha presentat reclamació a la GAIP [...]

En aquesta petició presentada a la GAIP, tanmateix, s'ha vingut a concretar millor el contingut del “petitum” [...] En resum, el que es demana es refereix a una relació contractual entre una empresa i l'Ajuntament per la prestació del servei, atès que la

patrocinadora de la petició d'accés té interès "accedir" a les seves instal·lacions per a la prestació de la seva activitat funerària.

Atès que aquest servei es presta a través d'una concessió de servei fins que es resolgui la nova licitació, s'ha localitzat la documentació corresponent a: Plec de clàusules, Anunci de licitació BOP de Tarragona, Contracte.

Pel que fa referència a l'expedient: Aquesta documentació és accessible prèvia liquidació de les tarifes per expedició de còpia d'expedients administratius, en aquest cas li correspon la tarifa dels expedient de més de 10 anys, tant en suport paper com en suport digital (Ordenança fiscal 2.01, reguladora de la taxa per expedició de documents administratius, accessible a la web de l'Ajuntament de la Selva del Camp [...])

Pel que fa a l'ús del servei: En cas que l'empresa estigui interessada en "accedir" a les instal·lacions, tal i com exposa ara davant la GAIP, les tarifes a abonar són els imports de les taxes aprovades per l'Ajuntament de la Selva del Camp per a tots els interessats (Ordenança Fiscal núm. 2.03, reguladora de la taxa per la prestació dels serveis de cementiri, accessible a la web de l'Ajuntament de la Selva del Camp.

La petició de l'anterior documentació, si en desitja còpia, s'ha de formular a través de la seu electrònica i satisfer les taxes que corresponguin, sense perjudici que pot consultar-les directament a les oficines de l'Ajuntament [...])

7. El 3 de novembre de 2021 la GAIP trasllada l'informe de l'Ajuntament de la Selva del Camp a l'empresa reclamant. A data d'aquesta resolució, l'empresa reclamant no ha formulat al·legacions.

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.



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. Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

L'objecte de la reclamació és la informació pública prèviament sol·licitada a l'Ajuntament (antecedent 2) que no va ser lliurada, en relació amb els serveis funeraris municipals: quina és la forma de gestió (directa o indirecta) del cementiri i sales de vetlla municipals, situats al raval de Sant Pere; en cas de gestionar-se de forma indirecta, indiqui la persona física o jurídica que



n'és concessionària, i n'aporti la documentació contractual relativa a la mateixa, tal com plecs que regeixen, contracte de concessió, pròrroga de la mateixa (si s'escau), tarifes, entre d'altres; i per al cas que l'Ajuntament en faci la gestió directa, s'indiqui per quin dels mitjans de l'article 85 LBRL s'efectua, aportant la documenta o evidència suficient que ho justifiqui.

L'Administració reclamada ha informat, en el marc d'aquest procediment, que aquest servei no el presta directament l'Ajuntament, sinó que el té externalitzat, actualment per una concessió de servei, fins que es resolgui la nova licitació. No s'oposa l'Ajuntament a l'accés a aquest expedient, el què donaria resposta completa a la sol·licitud abans esmentada, i n'ofereix la consulta presencial gratuïta, o la còpia, en paper o digital, en aquest cas previ l'abonament d'una taxa administrativa per expedició de còpia d'expedients administratius d'antiguitat superior a 10 anys, d'acord amb l'ordenança fiscal municipal 2.01 reguladora de la taxa per expedició de documents administratius, que efectivament conté en l'annex de tarifes, apartat 5, la previsió d'una taxa per expedició de còpia d'expedient de més de 10 anys, d'import fixe, apart còpies de fulls 50,00 €, i d'una taxa per expedició de còpia en format digital, de 0,50€ per full escanejat

L'article 37 LTAIPBG dona suport a la petició de liquidació de taxa per còpia de la informació, en disposar que:

“1. L'accés a la informació pública és gratuït si les dades són consultades en el lloc on es troben dipositades, o bé si existeixen en format electrònic, cas en el qual han d'ésser lliurades per correu electrònic.

2. L'expedició de còpies i la transposició a formats diferents de l'original poden restar subjectes a una contraprestació econòmica, la qual no pot excedir el cost de l'operació.”

D'acord amb l'exposat, cal declarar adequadament satisfeta la sol·licitud amb l'estimació expressa de l'accés realitzada per l'Ajuntament en el marc d'aquest procediment, i l'oferiment de consulta presencial o còpia, prèvia liquidació de la taxa corresponent pel canal indicat. Certament, no consta que s'hagi produït la consulta o lliurament material de la informació reclamada, però això no és imputable a l'Ajuntament, sinó correspon a l'empresa manifestar a l'Ajuntament la forma d'accés que elegeix, i liquidar la taxa si opta per la còpia.

L'empresa reclamant, malgrat haver estat advertida de la necessitat de fer-ho, no ha informat de que li ha estat estimat l'accés a la informació reclamada, ni tampoc de si ha accedit materialment ja a la informació, ni tan sols ha resposta a la GAIP quan li ha notificat la resposta municipal i li ha obert un termini perquè pogués fer al·legacions.

En aquestes circumstàncies, cal considerar satisfeta extemporàniament la sol·licitud d'informació pública objecte de reclamació, i finalitzar aquest procediment per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.



3. 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 2 de desembre de 2021, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 798/2021 per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte i 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.