

Resolució 1062/2021, de 3 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 903/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Moià

Informació reclamada: Llistat de transformadors de mitjana tensió en el terme municipal.

Sentit de la resolució: Estimació.

Resum: Als efectes de satisfer el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, l'Ajuntament li ha de facilitar la resposta pertinent a cada un dels tres apartats de la sol·licitud, amb el benentès que ha de lliurar-li la informació sol·licitada o, si s'escau, indicar-li clarament que no disposa d'ella.

Paraules clau: Ajuntaments. Transformadors elèctrics. Inspeccions. Taxes municipals. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'Administració.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 13 d'octubre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 903/2021, presentada contra l'Ajuntament de Moià, 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 18 d'agost de 2021 la persona reclamant demana a l'Ajuntament de Moià: 1. Llistat dels transformadors de mitjana tensió d'ENDESA al terme municipal. 2. Si l'Ajuntament té coneixement de la inspecció periòdica i obligatòria dels transformadors i a qui pertoca fer-la, que li faciliti les actes d'inspecció i revisió actualitzades o que derivi la sol·licitud a l'organisme que disposi d'elles. 3. La quantitat percebuda per l'Ajuntament per la utilització del domini públic per aquests transformadors durant el 2021.
3. La Reclamació presentada el 13 d'octubre de 2021 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud.
4. El 19 d'octubre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Moià 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. No consta resposta a aquest requeriment.

5. El 24 d'octubre 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.

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.

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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 4 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació".



3. Sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada

La sol·licitud demana les tres informacions següents a l'Ajuntament de Moià: el llistat dels transformadors de mitjana tensió d'ENDESA al terme municipal; si l'Ajuntament té coneixement de la inspecció periòdica i obligatòria dels transformadors i a qui pertoca fer-la, que li faciliti les actes d'inspecció i revisió actualitzades o que derivi la sol·licitud a l'organisme que disposi d'elles; i la quantitat percebuda per l'Ajuntament per la utilització del domini públic per aquests transformadors durant el 2021. En la mesura que aquestes tres informacions es trobin en poder de l'Ajuntament, són informació pública i, per tant, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a elles, llevat que concorrin causes legals que en determinin la denegació. Per les característiques de la informació sol·licitada, no sembla plausible la concurrència de límits o altres causes determinades legalment que puguin comportar la denegació de la sol·licitud. Per tant, cal concloure que la persona general té, en principi, dret a la informació sol·licitada, sempre que es trobi en poder de l'Ajuntament.

I el cas és que no es pot descartar que l'Ajuntament no disposi de la informació sol·licitada, o de part d'ella.

És probable que l'Ajuntament conegui la relació de transformadors de mitjana tensió de què disposa ENDESA en el terme municipal, especialment si estan situats en sòl del domini públic local, però no es pot descartar que es trobin en altre tipus de terreny i l'Ajuntament no en tingui coneixement.

El segon apartat de la sol·licitud demana a l'Ajuntament diverses qüestions: en primer lloc, si té coneixement de la inspecció que es fa als transformadors i a qui pertoca fer-la (en aquest cas, la resposta ha de ser un sí o un no, segons si té o no té coneixement d'aquestes qüestions); en segon lloc, se li demana les actes d'inspecció o de revisió o, si no les té, la derivació de la sol·licitud a l'Administració competent (en aquest cas, l'Ajuntament pot respondre facilitant una còpia de les actes d'inspecció, en el cas improbable que les tingui, o bé derivant la sol·licitud, d'acord amb l'article 30 LTAIPBG, a l'Administració que, al seu entendre, hauria de tenir-les, o bé contestant que ni té les actes ni coneix l'Administració que pot tenir-les).

Finalment, se li demana també a l'Ajuntament la quantitat que cobra per la utilització del domini públic municipal per part dels transformadors indicats a la sol·licitud l'any 2021 (en aquest punt la resposta pot ser la d'indicar que no cobra res, per exemple pel cas que no hi hagi transformadors al domini públic municipal, o bé indicar la quantitat cobrada per aquest concepte, si la coneix, o bé indicar que no la coneix, perquè l'ús del domini local a aquests efectes és tributat a través de la taxa de l'1,5 % de la facturació d'ENDESA en el terme municipal, i l'Ajuntament no té determinat quina part d'aquesta quantitat és imputable als transformadors, per exemple).



Doncs bé, als efectes de satisfer el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, l'Ajuntament li ha de facilitar la resposta pertinent a cada un dels tres apartats de la sol·licitud, amb el benentès que només ha de lliurar-li la informació sol·licitada que tingui en el seu poder o, si s'escau, indicar-li clarament que no disposa d'ella i/o derivar la sol·licitud a l'Administració que consideri que la té o la pot tenir, d'acord amb allò previst per l'article 30 LTAIPBG.

4. 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.

5. 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 3 de desembre de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 903/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació relativa al llistat dels transformadors de mitjana tensió d'ENDESA al terme municipal de Moià que es trobi en poder municipal; a si l'Ajuntament té coneixement de la inspecció



periòdica i obligatòria dels transformadors i a qui pertoca fer-la, a què l'Ajuntament li faciliti les actes d'inspecció i revisió actualitzades si les té en el seu poder o, si no les té, a què derivi la sol·licitud a l'organisme que disposi d'elles; i a conèixer la quantitat percebuda per l'Ajuntament per la utilització del domini públic per aquests transformadors durant el 2021.

2. Requerir a l'Ajuntament de Moià per què lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 que tingui en el seu poder, o li posi de manifest que no disposa d'ella, si així s'escau, dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir a l'Ajuntament de Moià 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.
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. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 903/2021 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 adreci 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.



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

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.