

Resolució 1066/2021, de 3 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 925/2021

Administració reclamada: Ajuntament d'Arenys de Mar

Informació reclamada: Inventari del patrimoni municipal.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació.

Resum: Aquesta manca de garantia en l'accés efectiu és especialment remarcable, perquè, de fet, si l'Ajuntament complís correctament les seves obligacions de transparència, l'entitat veïnal hauria pogut consultar des de fa temps l'inventari del patrimoni, sense necessitat de sol·licitar-lo, atès que l'article 11.2.a LTAIPBG en requereix la divulgació a través del web municipal de transparència, i la versió que s'hi pot consultar efectivament és una de provisional, i de l'any 2015. Aquestes circumstàncies justifiquen que, en ares a garantir el dret efectiu de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada, es requereixi formalment l'Ajuntament perquè li faciliti l'accés efectiu dins d'un termini raonablement curt.

Paraules clau: Ajuntaments. Entitats veïnals. Patrimoni municipal. Publicitat activa. Reclamació contra silenci. Accés efectiu a la informació. Seguiment de l'execució.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 19 d'octubre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 925/2021, presentada en representació d'una entitat veïnal contra l'Ajuntament d'Arenys de Mar, en relació amb la sol·licitud indicada 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. El 4 de desembre de 2020 la persona reclamant demana a l'Ajuntament d'Arenys de Mar l'inventari del patrimoni municipal, especialment en referència als locals municipals.
3. La Reclamació presentada el 19 d'octubre de 2021 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud.
4. El 20 d'octubre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Arenys de Mar 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.
5. El 20 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.

6. El 15 de novembre de 2021 la GAIP rep un informe jurídic de la Secretaria de l'Ajuntament d'Arenys de Mar, que conclou amb la proposta següent: "Estimar la sol·licitud d'accés a informació pública, presentada el 4 de desembre de 2020, pel Sr. xxxx, amb número de registre 2020-13247, amb l'objecte d'obtenir la informació sobre l'inventari de l'Ajuntament, amb especial referència als locals municipals. Atès que la informació sobre l'inventari municipal és molt extensa (més de 3.000 fitxes, cadascuna composta per diversos fulls), i tècnicament resulta excessivament difícil el seu enviament, s'enviarà una còpia dels llibres municipals de l'inventari, que formen part del compte general de l'exercici 2020, aprovat pel ple municipal el 23 de setembre de 2021, amb la indicació a la persona interessada de que podrà sol·licitar l'ampliació de la informació de tots aquells bens que estimi oportuns. La informació serà lliurada a través de formats electrònics".
7. El 22 de novembre de 2021 la GAIP trasllada l'informe municipal anterior a la persona reclamant, tot indicant que si no argumenta el contrari en el termini de cinc dies es considerarà satisfeta la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació. Un cop transcorregut el termini donat, no consta resposta a aquest requeriment.

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. Dret i accés de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada

L'informe aportat per l'Ajuntament a aquest procediment reconeix clarament el dret de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada i expressa l'obligació municipal a facilitar-li-la. La necessitat d'aquest reconeixement és obvia, tant pel fet que l'inventari del patrimoni és no només informació pública, sinó també una informació subjecta a l'obligació de publicitat activa per l'article 11.2.a LTAIPBG, com perquè l'Ajuntament també ha incomplert la seva obligació de resoldre la sol·licitud dins del termini d'un mes des de la seva presentació, tal com mana l'article 33 LTAIPBG, i en conseqüència s'ha produït la seva estimació presumpta, en aplicació de l'article 35 LTAIPBG. En tot cas, i a la vista de l'informe municipal, en relació amb la declaració del dret s'ha produït una pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació, ja que s'ha esvaït el conflicte jurídic que el seu dia va motivar la Reclamació. Aquest fet també comporta que sigui innecessari dur a terme el procediment de mediació sol·licitat per l'entitat reclamant.



Tanmateix, no consta que l'Ajuntament hagi facilitat efectivament a l'entitat reclamant l'accés sol·licitat al seu inventari del patrimoni, ni consta que s'hagi compromès a fer-ho dins d'un termini donat. Aquesta manca de garantia en l'accés efectiu és especialment remarcable, perquè, de fet, si l'Ajuntament complís correctament les seves obligacions de transparència, l'entitat veïnal hauria pogut consultar des de fa temps l'inventari del patrimoni, sense necessitat de sol·licitar-lo, atès que l'article 11.2.a LTAIPBG en requereix la divulgació a través del web municipal de transparència, i la versió que s'hi pot consultar efectivament és una de provisional, i de l'any 2015. Aquestes circumstàncies justifiquen que, en ares a garantir el dret efectiu de l'entitat reclamant a la informació sol·licitada, es requereixi formalment l'Ajuntament perquè li faciliti l'accés efectiu dins d'un termini raonablement curt.

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 3 de desembre de 2021, resol per unanimitat:



1. Declarar la pèrdua sobrevinguda parcial de la Reclamació 925/2021, en relació amb la declaració del dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada de l'inventari del patrimoni municipal, especialment en referència als locals municipals.
2. Estimar parcialment la Reclamació 925/2021 i requerir a l'Ajuntament d'Arenys de Mar per a què posi a disposició de la persona reclamant, en els termes que proposa fer-ho l'informe municipal lliurat a aquest procediment, la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir a l'Ajuntament d'Arenys de Mar 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 925/2021 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 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.