

Resolució 1129/2021, de 22 de desembre

Número d'expedient de la Reclamació: 1038/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Castellterçol

Informació reclamada: Revisions de transformadors de mitjana tensió.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial

Resum: És més que probable que la informació reclamada sobre revisió de transformadors de mitjana tensió formi part de les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració en el cas de serveis d'interès general o universal. En conseqüència, s'hauria de qualificar d'informació pública i, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona tindria dret a accedir-hi, llevat que concorrin causes que en puguin determinar la denegació. Ara bé, en aplicació de l'article 3.2 LTAIPBG, la responsabilitat de valorar l'existència d'eventuals límits o altres causes que puguin dur a denegar l'accés sol·licitat i, si escau, de facilitar la informació sol·licitada no és de l'empresa gestora dels transformadors, ni de l'Ajuntament, sinó de l'Administració que exerceix les funcions de supervisió i control de les activitats pròpies del servei d'interès general al qual atenen els transformadors, que sens dubte no és l'Administració municipal. L'Ajuntament de Castellterçol sembla haver facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada que es troba en el seu poder i, pel que sembla, està clar que no disposa de la reclamada, sobre les revisions dels transformadors de mitjana tensió. Doncs bé, allò que ha de fer en aquests casos l'Administració a la qual s'ha demanat informació que no té en el seu poder és la derivació de la sol·licitud prevista per l'article 30 LTAIPBG i regulada per l'article 57 del Decret 8/2021, de transparència i accés a la informació pública.

Paraules clau: Ajuntaments. Serveis econòmics d'interès general. Subministrament elèctric. Inspeccions. Transformadors. Reclamació contra lliurament parcial. Trasllat. Administració competent per resoldre. Derivació. Retroacció del procediment de sol·licitud.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 28 d'octubre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1038/2021, presentada contra l'Ajuntament de Castellterçol, 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 Castellterçol la informació següent: 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. El 23 de setembre de 2021 l'Alcalde de Castellterçol resol estimar la sol·licitud, demanar a les companyies elèctriques el llistat de transformadors de baixa tensió que tinguin en el seu terme municipal i les actes d'inspecció i revisió que se'ls ha practicat i demanar també la taxa que abonen en concepte d'aprofitament del domini públic local, i indica que tan bon punt rebí aquesta informació l'Ajuntament la facilitarà a la persona reclamant, tot ometent la localització concreta dels transformadors sol·licitats.
4. La Reclamació presentada el 28 d'octubre de 2021 indica que la sol·licitud ha estat atesa només parcialment i que la persona reclamant no té resposta de revisions dels transformadors de mitjana tensió.
5. El 23 de novembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Castellterçol 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.
6. El 25 de novembre 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.
7. El 28 de novembre de 2021 la GAIP rep una comunicació de la persona reclamant amb còpia de la resposta d'ENDESA a la petició municipal de la informació sol·licitada. ENDESA al·lega que la informació sol·licitada és confidencial i indica a l'Ajuntament que pot estar segur de l'estat correcte dels seus transformadors, que són inspeccionats i revisats sota la supervisió de l'Administració competent.
8. El 2 de desembre de 2021 la GAIP demana a l'Ajuntament que faci trasllat de la Reclamació a les terceres persones afectades per ella, o que faciliti les seves dades de contacte, per tal que la GAIP pugui dur a terme aquest trasllat.
9. El 3 de desembre de 2021 la GAIP trasllada la Reclamació a la tercera persona afectada per ella i notifica a les parts la suspensió del termini per resoldre que comporta aquest fet. No consta la recepció d'al·legacions.
10. El 16 de desembre de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament, que exposa haver estimat la sol·licitud, haver facilitat a la persona reclamant la informació relativa als ingressos municipals generats per la taxa que grava els aprofitaments especials de les empreses de subministrament a la generalitat de la ciutadania i haver demanat a ENDESA la resta d'informació sol·licitada. També informa de la resposta d'ENDESA, ja indicada per l'antecedent 7.



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. Sobre la informació reclamada i el dret de la persona reclamant a accedir-hi

Atès el formulari presentat per la persona reclamant (anecedent 4), l'objecte d'aquesta Reclamació és la informació relativa a les revisions dels transformadors de mitjana tensió. A la vista dels antecedents, està clar que aquesta informació no es troba en poder de l'Ajuntament, motiu pel qual l'ha demanat a l'empresa elèctrica indicada a la sol·licitud, la qual no l'ha facilitada a l'Administració municipal.

Segons la Llei 24/2013, del sector elèctric, les activitats de subministrament elèctric s'exerceixen en règim de lliure iniciativa empresarial, sens perjudici que el subministrament d'energia elèctrica sigui qualificat com un servei d'interès econòmic general (article 2). L'article 3.1.e LTAIPBG disposa que aquesta llei és aplicable “a les persones físiques o jurídiques que duen a terme activitats qualificades legalment com a serveis d'interès general o universal”, i l'article 3.2 de la mateixa llei estableix que “en els casos de l'apartat 1.d i e, el compliment de les obligacions establertes per aquesta llei l'ha de fer efectiu l'Administració responsable. A aquest efecte, les persones i entitats privades han d'informar l'Administració de les activitats directament relacionades amb l'exercici de funcions públiques, la gestió de serveis públics i la percepció de fons públics, i de les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració en el cas de serveis d'interès general o universal”. Per la seva banda, els articles 38 i següents d'aquesta llei regulen les activitats de distribució d'energia elèctrica i, entre altres qüestions, atribueixen algunes competències a l'Administració de l'Estat i a les Comunitats autònomes, sense cap referència a les administracions municipals.

Les administracions públiques són responsables d'atendre les sol·licituds que demanen informació pública que tenen en el seu poder i la que està en poder d'entitats o empreses privades que exerceixen activitats públiques o finançades amb recursos públics o que estan sotmeses a la seva supervisió o control. L'Ajuntament de Castellterçol ja ha deixat clar que la informació relativa a les revisions dels transformadors de mitjana tensió no es troba en el seu poder, i si bé és probable que aquesta informació faci referència a activitats de prestació de serveis d'interès general, subjectes a la supervisió i control de les administracions públiques, no són els ajuntaments les administracions competents per exercir-los, motiu pel qual l'empresa distribuïdora d'electricitat requerida per l'Ajuntament a aquests efectes no s'ha considerat obligada a facilitar-li la informació demanada per l'Administració municipal.

És més que probable que la informació reclamada sobre revisió de transformadors de mitjana tensió formi part de les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració en el cas de serveis d'interès general o universal. En conseqüència, s'hauria de qualificar d'informació pública i, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona tindria dret a accedir-hi, llevat que concorri causes que en puguin determinar la denegació. Ara bé, en aplicació de l'article 3.2 LTAIPBG, la



responsabilitat de valorar l'existència d'eventuals límits o altres causes que puguin dur a denegar l'accés sol·licitat i, si escau, de facilitar la informació sol·licitada no és de l'empresa gestora dels transformadors, ni de l'Ajuntament, sinó de l'Administració que exerceix les funcions de supervisió i control de les activitats pròpies del servei d'interès general al qual atenen els transformadors, que sens dubte no és l'Administració municipal.

L'Ajuntament de Castellterçol sembla haver facilitat a la persona reclamant la informació sol·licitada que es troba en el seu poder i, pel que sembla, està clar que no disposa de la reclamada, sobre les revisions dels transformadors de mitjana tensió. Doncs bé, allò que ha de fer en aquests casos l'Administració a la qual s'ha demanat informació que no té en el seu poder és la derivació de la sol·licitud prevista per l'article 30 LTAIPBG i que l'article 57 del Decret 8/2021, de transparència i accés a la informació pública, regula en els termes següents: "2. Als efectes dels articles 27.3 i 30.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, en els casos en els quals la sol·licitud d'accés a la informació s'adreça a una administració pública diferent a l'administració pública competent per resoldre, que és la que disposa de la informació, la primera, a través de la unitat d'informació, ha de derivar la sol·licitud a l'administració pública competent en el termini de quinze dies hàbils a comptar des de la data en què la sol·licitud hagi entrat en el registre electrònic de l'administració pública a la qual fou adreçada la sol·licitud. 3. La unitat d'informació que hagi rebut i derivat la sol·licitud ha de declarar-se incompetent per resoldre i ha de comunicar a la persona sol·licitant el tràmit de la derivació de la sol·licitud en el termini dels cinc dies hàbils següents a la tramesa de la derivació a l'administració pública competent, amb indicació de l'administració pública a la qual s'ha derivat la sol·licitud. La persona sol·licitant no haurà de presentar en cap cas una nova sol·licitud adreçada a l'administració pública competent per resoldre. En aquest supòsit, el termini per resoldre la sol·licitud s'inicia des de la data en la qual la sol·licitud tingui entrada en el registre electrònic de l'administració pública competent per resoldre. 4. En els casos en els quals la sol·licitud d'accés a la informació s'adreça a una administració pública que disposa només d'una part de la informació sol·licitada, la unitat d'informació d'aquesta administració pública ha de tramitar-la en relació amb aquesta part d'informació. Pel que fa a la resta d'informació sol·licitada, la unitat d'informació de l'administració pública que rep la sol·licitud ha de derivar-la a l'altra o altres administracions públiques competents, d'acord amb i amb els efectes previstos als apartats segon i tercer anteriors".

En atenció a les anteriors consideracions, és procedent retrotreure el procediment de sol·licitud d'informació pública del qual deriva la Reclamació i requerir l'Ajuntament de Castellterçol perquè, dins del termini màxim de 15 dies des de la notificació de la Resolució, es declari incompetent per resoldre la part de la sol·licitud que demana la informació reclamada (la relativa a la revisió dels transformadors de mitjana potència) i la derivi a l'Administració que consideri competent (previsiblement el Departament de la Generalitat competent en matèria d'energia elèctrica), tot informant al mateix temps a la persona reclamant de la data de la derivació i de les dades de contacte de l'Administració destinatària d'ella. Si en el termini d'un mes des de la data de la derivació la persona reclamant no ha rebut resposta a la seva



sol·licitud d'informació sobre revisió dels transformadors de mitjana tensió, pot reclamant contra l'Administració destinatària de la derivació.

Pel que fa a la resta d'informacions sol·licitades, s'ha d'entendre que no formen part de la Reclamació, motiu pel qual no cal que aquesta Resolució s'hi pronunciï.

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 22 de desembre de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 1038/2021 i retrotreure el procediment de sol·licitud d'informació pública del qual deriva la Reclamació per tal que la sol·licitud sigui derivada a l'Administració competent per resoldre.



2. Requerir l'Ajuntament de Castellterçol perquè, dins del termini màxim de 15 dies des de la notificació de la Resolució, es declari incompetent per resoldre la part de la sol·licitud que demana la informació reclamada (la relativa a la revisió dels transformadors de mitjana potència) i la derivi a l'Administració que consideri competent per resoldre (previsiblement el Departament de la Generalitat competent en matèria d'energia elèctrica), tot informant al mateix temps a la persona reclamant de la data de la derivació i de les dades de contacte de l'Administració destinatària d'ella.
3. Requerir a l'Ajuntament de Castellterçol 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 1038/2021 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.