

Resolució 1140/2023, de 30 de novembre

Número d'expedient de la Reclamació: 770/2023 i 948/2023 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Tortosa

Informació reclamada: Diverses qüestions sobre un informe dut a terme per un advocat.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de les Reclamacions

Resum: En el marc dels procediments corresponents a les Reclamacions 770/2023 i 948/2023, acumulades, la GAIP aprecia d'ofici la pèrdua sobrevinguda de llur objecte, atès que l'Ajuntament ha donat resposta a les peticions formulades per la part reclamant en les dues SAIP presentades en data 13 de juliol i 29 d'agost. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de les sol·licituds d'informació de les qual deriven les reclamacions esmentades i comporta la pèrdua sobrevinguda de llur objecte, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que les justificaven.

Paraules clau: Ajuntament. Electe. Informe. Factura. Advocat. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte. Reclamació contra silenci. Acumulació.

Ponent: Josep Ramon Barberà i Gomis

Antecedents

1. El 15 d'agost de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 770/2023, presentada per un càrrec electe contra l'Ajuntament de Tortosa, 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. En data 13 de juliol la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Tortosa: "Amb caràcter previ a la celebració del ple extraordinari i urgent convocat ahir per a celebrar-se a dia d'avui a les 16.30h i una vegada consultada la documentació que consta a l'expedient, i pel que fa al punt tercer de l'ordre del dia on es proposa dictaminar l'acord per a l'exercici d'acció de personació de l'Ajuntament de Tortosa i on consta l'informe emès pel lletrat XXX, es sol·licita la següent documentació:
 1. Còpia de la petició que efectua l'Ajuntament de Tortosa al senyor XXX.
 2. Decret pel qual se li assigna la tasca de realitzar aquest informe al senyor XXX.
 3. Còpia del contracte que realitza el senyor XXX per a l'emissió d'aquest informe.



4. Còpia de la documentació que se li tramet, facilita i/o se li adjunta a aquest advocat a efectes de realitzar aquest informe.
 5. Còpia del registre d'entrada pel qual el lletrat XXX remet a l'Ajuntament de Tortosa l'informe que consta a l'expedient del plenari".
3. El 25 d'agost de 2023 la GAIP admet provisionalment la Reclamació 770/2023, 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.
4. En la mateixa data de 25 d'agost la GAIP comunica la Reclamació 770/2023 a l'Ajuntament i requereix que, dins del termini de cinc dies, li trameti les dades identificatives i de contacte de la persona o persones que representaran l'ens municipal a la sessió de mediació, així com dues possibles dates de la seva conveniència per a la celebració de la sessió de mediació. Això es reitera en un segon requeriment, efectuat per la GAIP el dia 26 de setembre de 2023, en el qual també s'hi afegeix una segona petició, relativa a l'informe de posicionament de l'Ajuntament i a l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés.
5. El 4 d'octubre de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 948/2023, presentada pel mateix càrrec electe contra l'Ajuntament del Tortosa, aollint-se igualment al procediment de mediació, referent en aquest cas a una segona SAIP, presentada a l'Ajuntament el dia 29 d'agost de 2023, en la qual s'expressa que: "El passat 13 de juliol del 2023 el nostre grup vam sol·licitar informació prèvia a la celebració del ple 17/2023 (núm. registre 2023-13867-E). Un cop celebrat el ple, vam reiterar la petició d'informació el dia 18 de juliol del 2023 (núm. registre 2023-14208-E). En data 21 d'agost del 2023 vam rebre la resposta de l'alcalde (núm. registre 2023-9101-S) que no responia de forma directa cap de les preguntes. Per tant, des del nostre grup reiterem la petició d'informació sol·licitant resposta a les següents preguntes:
- Es va efectuar alguna petició per escrit per part de l'Ajuntament de Tortosa al senyor XXX. En cas afirmatiu, sol·licitem còpia de la petició efectuada. En cas negatiu, com es va efectuar aquesta petició?
 - Segons la resposta de l'alcalde "la documentació que va utilitzar l'advocat per la realització de l'informe és pública, atès que es troba publicada al web de l'Ajuntament". En l'informe del lletrat es menciona la interlocutòria de data 19 de gener de 2023 i la



interlocutòria de data 29 de juny de 2023. Sol·licitem saber com es té accés a aquesta documentació.

- També sol·licitem saber si l'advocat disposa de tota la documentació que el seu Grup Municipal va rebre l'anterior mandat.

- Còpia del correu electrònic pel qual el lletrat XXX remet a l' Ajuntament de Tortosa l'informe que consta a l'expedient del plenari.

- Còpia de la factura presentada a l'Ajuntament de Tortosa pel Sr. XXX".

En aquesta Reclamació s'indica que no s'ha rebut resposta a la SAIP presentada el dia 29 d'agost.

6. El 17 d'octubre de 2023 la GAIP admet provisionalment la Reclamació 948/2023, informant 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.
7. El mateix dia 17 d'octubre la GAIP comunica la Reclamació 948/2023 a l'Ajuntament de Tortosa i requereix que, dins del termini de cinc dies, li trameti les dades identificatives i de contacte de la persona o persones que representaran l'ens municipal a la sessió de mediació, així com dues possibles dates de la seva conveniència per a la celebració de la sessió.
8. Després d'intentar que l'Ajuntament facilités les dades reclamades -tant pel que fa a la Reclamació 770/2023 com a la Reclamació 948/2023-, el dia 10 de novembre de 2023 la GAIP rep un escrit signat per l'alcalde, en el qual s'afirma que en data 21 d'agost es va donar resposta a la informació sol·licitada en data 13 de juliol (vid. Antecedent 2). En la resposta es fa constar de manera succinta que "no és necessari realitzar la tramitació d'un contracte menor d'acord amb les bases vigents de l'execució del pressupost, ja que el cost de l'informe és una despesa menor de 3.000 euros, iva inclòs. Tanmateix li informo que la documentació que va utilitzar l'advocat per a la realització de l'informe és pública, atès que es troba publicada al web de l'Ajuntament. L'informe emès per l'advocat va ser lliurat via correu electrònic al secretari de l'Ajuntament".
9. La informació anterior va ser traslladada per la GAIP a la part reclamant el dia 10 de novembre de 2023, i aquesta va fer arribar el 13 de novembre un escrit d'al·legacions que literalment diu el següent:



“Amb data 21 d'agost del 2023 l'alcaldia de l'Ajuntament de Tortosa va respondre la nostra petició d'informació, efectuada el passat 13 de juliol del 2023 amb número de registre 2023-13867-E. No obstant, la resposta donada per l'alcaldia només resolía una de les cinc qüestions plantejades. I així ho vam fer constar a la instància 2023-16616-E que vam presentar a l'Ajuntament el dia 29 d'agost del 2023. Una instància que tampoc s'ha respost i per la que també vam sol·licitar empara a la GAIP el passat 4 d'octubre (9015 - 2248399 / 2023).

És per això que seguim sol·licitant l'empara de la GAIP i reiterem les qüestions que l'alcalde no ha respost:

1. Còpia de la petició que efectua l'Ajuntament de Tortosa al senyor XXX.
2. Decret pel qual se li assigna la tasca de realitzar aquest informe al senyor XXX (Si no hi ha decret d'assignació sol·licitem que s'indiqui explícitament, així com els motius pels quals no hi ha decret)
4. Còpia de la documentació que se li trameta, facilita i/o se li adjunta a aquest advocat a efectes de realitzar aquest informe. (Si no se li va trametre cap informació, sol·licitem que s'indiqui explícitament)
5. Còpia del registre d'entrada pel qual el lletrat XXX remet a l'Ajuntament de Tortosa l'informe que consta a l'expedient del plenari”.

Aquestes al·legacions foren traslladades per la GAIP a l'Ajuntament, el dia 14 de novembre de 2023, per tal que es posicionés en un termini de 10 dies.

10. El mateix dia 14 de novembre de 2023, l'Ajuntament de Tortosa comunica a la GAIP que en data 13 de novembre va respondre a la sol·licitud formulada pel grup municipal el dia 29 d'agost (vid. Antecedent 7), adjuntant aquesta resposta, que literalment senyala que:

“En relació amb les seves peticions amb número de registre 14208 i 16616, on sol·licita informació sobre el Sr. XXX, li comunico el següent:

Al Sr. XXX se li va sol·licitar verbalment que realitzés l'informe que consta a l'expedient del plenari.

El lletrat ha accedit a la informació de les interlocutòries judicials per mitjans propis, en aquest cas no hi ha secret de sumari. A més la informació de la interlocutòria ha estat publicada per diversos mitjans de comunicació d'abast estatal (...).”

El Sr. XXX no disposa de la documentació que el meu grup municipal va rebre de l'anterior mandat atès que no se'ns ha demanat.



Tanmateix, adjuntem copia del correu rebut pel Secretari d'aquest Ajuntament on el Sr. XXX li facilitava l'informe que consta a l'expedient del plenari i copia de la factura presentada”.

11. En data 17 de novembre de 2023, la GAIP va traslladar la comunicació de l'Ajuntament esmentada en l'antecedent anterior a la persona reclamant, amb l'avertiment següent: “Si en un termini de 3 dies no ens justifiqueu el contrari, entenem que dona resposta a la seva sol·licitud d'informació pública, i finalitzarem el procediment per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la reclamació”. La comunicació va ser acceptada per la reclamant el dia 22 de novembre i, a data d'avui, aquesta Comissió no ha rebut cap manifestació per part seva.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast general 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”.

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions - la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016-, com ha estimat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimària del recurs ordinari 334/2016, que precisament atacava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l'LTAIPBG, sentència que va ser recorreguda davant del Tribunal Suprem, (rec. 3382/2020) i plenament confirmada per l'alt tribunal en la seva Sentència 312/2022, de 10 de març de 2022, que estableix jurisprudència sobre l'admissió de les reclamacions dels electes locals davant els òrgans de garantia del dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'aplicació supletòria de la legislació de transparència respecte dels règims jurídics especials d'accés prevista a la Disposició Addicional Primera.2 de les lleis bàsica i autonòmica de transparència i accés a la informació pública.



El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i valida que els electes locals puguin emprar la via de reclamació de l'LTAIPBG, remetent-se als propis arguments i fonaments jurídics exposats per la GAIP en les resolucions recorregudes, que es concreten en què tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que l'aplicació supletòria de la normativa de transparència expressament establerta a la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. I, de fet, no tindria cap sentit que es negués aquesta via de reclamació gratuïta i voluntària als electes locals perquè no tindria cap sentit que en l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

“1a: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.

La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:

-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació i els funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, “aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui” (punt 2 de la disposició final primera).



D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció", amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 del l'article 20 LTAIPBG: "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, de manera que l'article 22 LTAIPBG 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".



La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Acumulació de les Reclamacions 770/2023 i 948/2023

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) preveu que l'òrgan que tramita un procediment pugui acumular-lo a d'altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima.

Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les Reclamacions 770 i 948 de 2023, objecte d'aquesta Resolució, ja que hi ha una identitat de parts, d'objecte i del motiu de finalització dels procediments. Com es recull a l'Antecedent 5, la segona SAIP (corresponent a la Reclamació 948), presentada a l'Ajuntament el dia 29 d'agost de 2023, efectua una reformulació d'algunes preguntes en relació a com es recullen a la primera SAIP (corresponent a la Reclamació 770) i alguna pretensió afegida (factura), en considerar que la resposta donada el 21 d'agost per l'Ajuntament era insuficient. Es produeix per tant una connexió evident entre les dues SAIP presentades, que varien lleument, en funció de la resposta municipal, però tenen un mateix objecte, que es manté.

D'acord amb tot això, en aplicació dels principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, i vist que de l'acumulació no se'n deriva perjudici per a les parts ni per a l'interès general, resulta oportuna i ajustada a dret l'acumulació de les reclamacions esmentades.

3. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de les Reclamacions

En el marc dels procediments corresponents a les Reclamacions 770 i 948 de 2023, la GAIP aprecia d'ofici la pèrdua sobrevinguda de llur objecte, atès que l'Ajuntament ha donat resposta a les dues SAIP presentades per la reclamant en data 13 de juliol i 29 d'agost de 2023, que consten als Antecedents 2 i 7, respectivament. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de les sol·licituds d'informació de les qual deriven les reclamacions esmentades i comporta la pèrdua sobrevinguda de llur objecte, ja que s'han esvaït els motius de discrepància jurídica que les justificaven.

En aquestes circumstàncies, i de manera acumulada, és procedent finalitzar les reclamacions esmentades, sense necessitat de fer cap declaració sobre l'abast del dret d'accés exercit.

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.



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

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 30 de novembre de 2023, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 770/2023 i la Reclamació 948/2023 per la pèrdua sobrevinguda de llur objecte i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
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.