

Acord 90/2020/PS, del 13 de novembre de 2020, per requerir la incoació del procediment sancionador en relació amb l'incompliment de la Resolució 90/2020, de 7 de febrer

L'acord també s'aprova en relació amb l'incompliment de les Resolucions que es detallen tot seguit.

Número de les Resolucions: 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020, 184/2020, 186/2020, 339/2020, 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020, 364/2020.

Número d'expedient de les reclamacions: 747/2019, 750/2019, 759/2019, 764/2019, 815/2019, 818/2019, 834/2019, 837/2019, 99/2020, 80/2020, 81/2020, 84/2020, 85/2020, 86/2020, 102/2020, 103/2020, 104/2020, 130/2020, 156/2020, 159/2020, 171/2020, 194/2020

Administració reclamada: ESPIMSA

Informació reclamada: Diversa informació relativa al mercat ambulant de Bonavista.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

La GAIP, en el transcurs de 2020, ha aprovat les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020 i 102/2020, de 7 de febrer; les Resolucions 131/2020 i 133/2020 de 14 de febrer; les Resolucions 184/2020 i 186/2020 de 8 de març; les Resolucions 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 339/2020, 340/2020, 341/2020 i 342/2020, de 9 de juliol; i les Resolucions 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020 i 364/2020 de 16 de juliol de 2020, que acordaven, respectivament, estimar total o parcialment, el dret de la persona reclamant a obtenir d'ESPIMSA la següent informació:

- Resolució 90/2020, d'estimació de la Reclamació 0747/2019: Còpia dels extractes bancaris de totes les targetes d'empresa carregades a ESPIMSA entre gener de 2009 i octubre de 2019.
- Resolució 93/2020, d'estimació de la Reclamació 0750/2019: Còpia del contracte de l'actual Gerent d'ESPIMSA.
- Resolució 97/2020 d'estimació de la Reclamació 0759/2019: Quantitat de concessions adjudicades de parades del Mercat ambulant de Bonavista entre 1993 i octubre de 2019.
- Resolució 102/2020 d'estimació de la Reclamació 0764/2019: Informes de despeses en inversions en el Mercat ambulant de Bonavista entre 1993 i octubre de 2019.
- Resolució 131/2020 d'estimació de la Reclamació 0815/2019: Informació sobre els vehicles del mercat ambulant equipats amb extintors de classe 13-A-21-B.



- Resolució 133/2020, d'estimació parcial de la Reclamació 818/2019: Llista pseudoanonimitzada dels venedors del mercat ambulant de Bonavista que han presentat a ESPIMSA la titulació de manipulació d'aliments per vendre fruites i verdures entre 1993 i 2019 i a la resposta a les qüestions plantejades a la sol·licitud sobre si es fan controls de qualitat dels productes a la venda, si es controla la procedència de les fruites i verdures i sobre el nombre de controls de comprovació de la titulació de manipuladors d'aliments fets els últims cinc anys, sempre en els àmbits del mercat ambulant de Bonavista i de l'actuació d'ESPIMSA.
- Resolució 184/2020, d'estimació parcial de la Reclamació 834/2019: Certificats de revisió i inspecció d'extintors del Mercat ambulant de Bellavista.
- Resolució 186/2020, d'estimació de la Reclamació 837/2019: En relació amb les parades amb concessió de bar: 1. Còpia de les concessions de bar amb els requisits exigits per a l'autorització. 2. Còpia dels informes o documentació presentada a l'Ajuntament, amb les mesures higièniques i sanitàries i la declaració responsable de què disposin les parades autoritzades per ESPIMSA i la llicència municipal per prestar serveis de bar. 3. Informe favorable dels tècnics de salut pública relatiu a les concessions amb servei de bar
- Resolució 339/2020 d'inadmissió parcial i estimació parcial de la Reclamació 99/2020: Estimar l'accés l'informe històric dels parts d'incidències dels inspectors d'ESPIMSA on es detallin els requeriments a la Policia Administrativa per incompliment d'horaris a les terrasses dels bars El Maño, Los Pilaes, Penta i El Rincón del Mercadillo des de l'1 de gener de 2014 fins el 18 de desembre de 2019, eliminant prèviament d'ella les dades relatives a persones físiques que pot contenir.
- Resolució 332/2020 d'inadmissió parcial i estimació parcial de la Reclamació 80/2020: Informes de les actuacions dels controls i inspeccions higiènics sanitàries de les concessions de les parades de venda no sedentària en les que es venen productes d'alimentació al mercat ambulant de Bonavista, des de l'any 1991 fins a desembre del 2019, després d'eliminar les dades que permetin identificar les persones responsables de la comissió d'infraccions que contingui.:
- Resolució 333/2020 d'estimació de la Reclamació 81/2020: Les declaracions responsables de les persones sol·licitants a una concessió de venda no sedentària, acreditades i prèvies a l'atorgament de totes les concessions de parada en el mercat ambulant de Bonavista, des de l'any 1991 fins a desembre del 2019, ambdós inclosos
- Resolució 334/2020 d'inadmissió parcial i estimació parcial de la Reclamació 84/2020: informar si ESPIMSA amb la seva activitat imposa la limitació d'horaris per a la instal·lació de terrasses de bar.
- Resolució 335/2020 d'estimació parcial de la Reclamació 85/2020: Còpia de totes les factures i justificants per un import superior a 100€ emeses durant el període 2013 a 2019,

ambdós inclosos, pagades per ESPIMSA per les operacions als proveïdors, empresaris i professionals autònoms, en les que hi consti la data d'expedició, la identificació de l'emissor, la descripció i el concepte dels béns lliurats o serveis prestats, adreça, import i el tipus d'IVA aplicat, tenint en compte el previst al punt 2 de la Resolució.

- Resolució 336/2020 d'estimació parcial de la Reclamació 86/2020: Còpia de tots els contractes menors fets per ESPIMSA, les clàusules administratives particulars i la incorporació de les factures emeses pels serveis prestats o certificacions pels treballs realitzats en aquests contractes durant el període 2013 a 2019, ambdós inclosos.
- Resolució 340/2020 d'estimació de la Reclamació 102/2020: Informació sobre la gestió dels vehicles d'empresa vinculats a l'activitat des de l'any 1995 a 2019, ambdós inclosos: 1. Matrícules de tots els vehicles d'empresa, siguin de compra, renting o Leasing. 2. Informe del grau d'afectació dels vehicles a l'activitat empresarial. 3. Factures d'adquisició dels vehicles o contractes. 4. Factures de venda dels vehicles, si n'hi ha. 5. Data de baixa dels vehicles. 6. Informe històric vinculat i individualitzat de les despeses de cada vehicle, revisions, reparacions o qualsevol concepte que hagi suposat una pèrdua d'ingressos.
- Resolució 341/2020 d'estimació de la Reclamació 103/2020: facturació de què son objecte i altres dades relatives a les línies de telèfon mòbil d'ESPIMSA.
- Resolució 342/2020 d'estimació parcial de la Reclamació 104/2020: Diversa informació relativa a les irregularitats detectades per l'interventor general de l'Ajuntament de Tarragona de la gestió d'ESPIMSA.
- Resolució 358/2020 d'estimació de la Reclamació 130/2020: Còpia de la declaració responsable d'obertura del titular o gestor de l'activitat comercial classificada de pública concurrència gestionada per ESPIMSA al mercat ambulant de Bonavista.
- Resolució 360/2020 d'estimació de la Reclamació 156/2020: Informe de prevenció emès per la direcció general competent en matèria de prevenció i extinció d'incendis, abans de l'inici de l'activitat classificada i de pública concurrència gestionada per ESPIMSA els diumenges en el mercat ambulant de Bonavista.
- Resolució 362/2020 d'estimació parcial i inadmissió parcial de la Reclamació 159/2020: Resposta a diverses preguntes relatives a les terrasses de bar i la seva instal·lació a l'esplanada del mercat ambulant de Bonavista.
- Resolució 363/2020 d'estimació de la Reclamació 171/2020: Informació relativa a l'aforament que té autoritzat l'activitat de venda no sedentària, l'assegurança de responsabilitat civil, el justificant del pagament de la prima de l'assegurança de responsabilitat civil i còpia de la pòlissa subscrita per ESPIMSA amb les clàusules i garanties cobertes al mercat ambulant de Bonavista l'any 2019.
- Resolució 364/2020 d'estimació parcial i inadmissió parcial de la Reclamació 194/2020: Accés a 1. Informe històric d'actuacions dels inspectors d'ESPIMSA o municipals en què



s'indiquin totes les inspeccions i comprovacions del calibrat i homologat de tots els instruments de pesatge, des de l'any 1999 fins al 2019, ambdós inclosos. 2. Informe històric de sancions per les errades per pesatge detectades, des de l'any 1999 fins al 2019, ambdós inclosos. 3. Informe històric d'instruments de pesatge que hagin estat retirats i comissats per donar errades de pesatge, tot incorrent en un possible frau al consumidor, des de l'any 1999 fins al 2019, ambdós inclosos., excloses les dades que puguin permetre la identificació de les persones afectades per ella.

El 29 de juliol i el 7 d'agost de 2020, la persona reclamant es va posar en contacte amb la GAIP per a advertir que ESPIMSA no li havia lliurat cap tipus d'informació relacionada amb les Resolucions de referència.

Els dies 5, 12 i 18 d'agost de 2020, aquesta Comissió informa a ESPIMSA que la persona reclamant va comunicar que no hauria rebut cap tipus d'informació, i li demana que informi sobre les actuacions dutes a terme per a executar les Resolucions mencionades, així com la identitat de la persona responsable d'aquesta execució, en un termini de deu dies, sense rebre cap tipus de resposta.

Així mateix, el 7 d'agost la GAIP va requerir formalment ESPIMSA, en relació amb les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020, 184/2020 i 186/2020, als efectes d'allò establert a l'article 43 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), l'execució de les Resolucions, i que informés en un termini de cinc dies de les actuacions dutes a terme per al compliment d'aquest requeriment.

Amb data 25 d'agost la persona reclamant es torna a posar en contacte amb aquesta Comissió per queixar-se que la inactivitat d'ESPIMSA està lesionant greument el seu dret d'accés a la informació pública.

Per tots els fets exposats, el dia 9 de setembre la GAIP va requerir formalment ESPIMSA, en relació amb les Resolucions 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 339/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020 i 364/2020, als efectes d'allò establert a l'article 43 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), l'execució de les Resolucions, i que informés en un termini de cinc dies de les actuacions dutes a terme per al compliment d'aquest requeriment.

Fonaments jurídics

Davant de la inactivitat reiterada d'ESPIMSA entorpint l'accés a la informació en els termes previstos per les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020,



184/2020, 186/2020, , 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 339/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020 i 364/2020, que posen de manifest els antecedents, cal fer les següents consideracions:

En primer lloc, que les resolucions de la GAIP, que posen fi a la via administrativa (article 42.10 LTAIPBG), vinculen les Administracions reclamades, que esdevenen obligades a complir-les, llevat que les hagin impugnat en via contenciós administrativa i el Tribunal hagi suspès la seva eficàcia. Les resolucions de referència són fermes (es van notificar el 14 de juny de 2019) i per tant l'Ajuntament, que no les va impugnar, està obligat a complir-les en tots els seus punts.

En segon lloc, que l'incompliment d'aquestes Resolucions, per si sol, és constitutiu de la infracció molt greu al dret d'accés a la informació pública tipificada per l'article 77.2.b LTAIPBG ("impedir o obstaculitzar deliberadament l'accés a la informació en el cas de resolució estimatòria i en els casos establerts pels articles 35.1 i 43"), en la mesura que l'article 43.3 preveu l'exigència de responsabilitat sancionadora pels casos d'incompliment dels requeriments de la GAIP per fer complir les seves resolucions i els seus actes de mediació. I en aquest cas, com acrediten els antecedents, han estat reiterats els requeriments de la GAIP per al compliment de les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020, 184/2020, 186/2020, , 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 339/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020 i 364/2020.

Per tot l'anterior, la GAIP considera que la negativa de d'ESPIMSA a facilitar tota la informació, i que ha estat requerida específicament amb data 7 d'agost i 9 de setembre, constitueix la infracció molt greu al dret d'accés a la informació pública tipificada per l'article 77.2.b LTAIPBG.

En conseqüència, i d'acord amb el previst per l'article 49.2 RGAIP, és procedent posar en coneixement del Consell d'Administració d'ESPIMSA, atesa la competència que atribueix l'article 86.c LTAIPBG, els fets i les consideracions jurídiques anteriors, per tal que ordeni la incoació del corresponent procediment sancionador.

Acord

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 12 de novembre de 2020, acorda per unanimitat:

1. Posar en coneixement del Consell d'Administració d'ESPIMSA que aquesta institució ha desatès els requeriments de la GAIP en relació amb l'execució de les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020, 184/2020, 186/2020, 339/2020, 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020, 364/2020, i està impedit que la persona reclamant obtingui tota la informació a la que les citades Resolucions li



declaraven el dret d'accés; ambdós fets estan tipificats com a infracció molt greu en relació amb el dret d'accés a la informació pública per l'article 77.2.b en relació amb l'article 43.3 LTAIPBG.

2. Demanar al Consell d'Administració d'ESPIMSA la incoació del procediment sancionador corresponent a aquesta infracció contra la persona que en sigui responsable, i requerir-li que informi a la GAIP de les actuacions derivades d'aquest Acord.
3. Requerir a l'Ajuntament a informar la GAIP del compliment de les Resolucions 90/2020, 93/2020, 97/2020, 102/2020, 131/2020, 133/2020, 184/2020, 186/2020, 339/2020, 332/2020, 333/2020, 334/2020, 335/2020, 336/2020, 340/2020, 341/2020, 342/2020, 358/2020, 360/2020, 362/2020, 363/2020, 364/2020.
4. Disposar la publicació d'aquest Acord al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Contra aquest acord, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs de reposició davant del Ple de la GAIP en el termini d'un mes, o bé 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, respectivament, amb la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (articles 112 i següents) i amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.