

David Bondia Garcia

## **RESOLUCIÓ DE LA SINDICATURA GREUGES REFERENT A LA QUEIXA RELATIVA A LES DIFICULTATS PER EXERCIR EL DRET D'ACCÉS A UN EXPEDIENT ADMINISTRATIU**

### **ANTECEDENTS**

#### **Descripció dels fets objecte de la queixa**

En data 21 de març de 2022, el ciutadà va presentar una queixa en aquesta Sindicatura en què exposava que havia demanat accedir a l'expedient de modificació del projecte executiu d'urbanització i pavimentació del Parc del Castell de l'Oreneta. Explicava que havia formalitzat la petició el dia 28 de febrer i que l'Ajuntament l'havia informat que la data màxima per dictar resolució sobre la seva petició seria el 28 de març.

Aquesta data, però, és quan finalitzava el termini per presentar un recurs contenciós administratiu contra aquell projecte d'urbanització. El ciutadà considerava, per tant, que s'estava vulnerant el seu dret de participació en la salvaguarda del patrimoni.

Deia que també havia formulat un recurs administratiu contra l'esmentat projecte urbanístic, ja que considerava que s'estava incomplint el Protocol de tramitació dels projectes i seguiment de les obres ordinàries d'infraestructures i/o elements d'urbanització, conservació i millora, i projectes d'urbanització. Conjuntament amb una trentena de persones expertes havien demanat l'aturada de les obres i l'elaboració d'un pla director previ a l'execució del projecte.

Considerava que s'estava obstaculitzant l'accés a la informació de l'expedient complet, cosa que impedia comprovar si mancaven informes prescriptius imprescindibles per aprovar el projecte executiu. Explicava que la pavimentació que s'estava duent a terme en aquell espai era contrària a la normativa municipal relativa als espais verds, la biodiversitat, l'emergència climàtica i els plans de protecció de la natura.

#### **Actuacions fetes**

Admesa a tràmit la queixa, la Sindicatura va iniciar la instrucció de l'expedient estudiant els fets i la legislació aplicable, amb la finalitat de valorar si s'havien aplicat els **principis de bona administració** per a la salvaguarda dels drets fonamentals a la ciutat.

Examinats el contingut de la queixa i la documentació aportada, i amb la finalitat de conèixer el tractament que l'Ajuntament donaria a la petició presentada per la persona interessada, en data 25 de març de 2022, es va considerar convenient dirigir-se a Barcelona d'Infraestructures Municipals (BIMSA) per tal de conèixer l'estat de tramitació objecte d'aquesta queixa. **Com que es tractava d'una tramitació subjecta a terminis, la Sindicatura de Greuges va sol·licitar informació per via telemàtica per assegurar-se que l'interessat podia exercir els seus drets.**

## **Resposta dels òrgans afectats**

En data 28 de març de 2022, aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada, en què s'exposa que l'interessat va presentar diferents escrits el mateix dia 28 de febrer de 2022.

D'una banda, va formular un **recurs potestatiu de reposició** contra l'aprovació del projecte modificat, que els serveis jurídics municipals estaven estudiant. Està estava previst dictar i notificar una resolució expressa properament.

D'altra banda, en una instància separada, el ciutadà havia demanat **l'accés a l'expedient** d'aprovació, així com la documentació de l'expedient de contractació. En relació amb aquesta sol·licitud, el Departament de Transparència ja havia informat l'interessat que la seva sol·licitud d'informació es tractaria en el marc del procediment administratiu. Tenint en compte que havia presentat un recurs, se'l considerava part interessada en el procediment.

Així mateix, BIMSA va informar la Sindicatura que, abans de facilitar la documentació demanada, cal fer una revisió de la documentació per eliminar referències a les dades de caràcter personal que hi figuren, d'acord amb la normativa aplicable relativa a la protecció de dades personals. En el moment d'informar la Sindicatura, s'estava realitzant aquesta tasca.

## **CONSIDERACIONS**

L'interessat demanava la intervenció de la Sindicatura de Greuges perquè el mateix dia que finalitzava el termini municipal per resoldre el seu dret d'accés a l'expedient administratiu, també conclouia el termini per interposar un recurs contenciós administratiu contra la decisió municipal. Entenia que aquesta coincidència de terminis el podia deixar en una situació d'indefensió, ja que es feia del tot necessari estudiar la documentació de l'expedient per preparar el recurs.

Pel que fa a la **tramitació de la petició d'accés a l'expedient**, l'Ajuntament no l'ha tractat com un exercici de dret d'accés previst a la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública, i bon govern. Considera que el promotor de la queixa és part interessada en el procediment i, per tant, és necessari tractar aquesta petició en el si de la tramitació de l'expedient administratiu d'aprovació del projecte.

Segons ha informat BIMSA a la Sindicatura, el ciutadà tindrà accés a la documentació en breu i s'informarà la Sindicatura en el moment en què es faciliti aquest accés.

Quant al **recurs potestatiu de reposició** interposat el dia 28 de febrer de 2022, recordem que BIMSA disposa d'un termini màxim d'un mes per resoldre'l i notificar-ho a l'interessat, d'acord amb la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (art. 124.2).

David Bondia Garcia

Convé recordar que la interposició d'aquest recurs no és necessària per acudir a la jurisdicció contenciosa administrativa, tot i que, un cop presentant, s'haurà d'esperar a la seva resolució. **Si no es resolgués, es podria entendre desestimat per silenci administratiu, i l'interessat disposaria d'un termini de sis mesos per acudir a la via judicial**, segons disposa la Llei 29/1998, de 13 de juliol, de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa (art. 46.1).

No obstant això, l'Ajuntament ha manifestat a la Sindicatura que el recurs presentat es resoldrà expressament i es notificarà a l'interessat. En aquest cas, **si la resolució no és favorable a l'interessat, disposarà d'un termini de dos mesos per interposar un recurs contenciós administratiu**, a comptar des del dia següent de la recepció de la resolució.

Hem de destacar que, en el moment que el consistori facilitava la informació a aquesta institució, finalitzava el termini de què disposava per dictar i notificar la resolució del recurs potestatiu de reposició. Per aquest motiu, **hem de recordar a BIMSA l'obligació de resoldre dins dels terminis legalment establerts**.

Tot i això, tal com hem exposat, en aquest cas **hem de concloure que l'interessat no està en una situació d'indefensió, ja que pot exercir els seu dret de defensa davant d'una decisió municipal que considera desencertada**.

D'acord amb el que disposen l'article 143 de la Carta Municipal de Barcelona i el Reglament que regula la Sindicatura de Greuges de Barcelona, aquesta institució té com a missió valorar si s'ha produït un greuge. Considerats els fets i les normes aplicables, conclou que, en aquest cas, **l'actuació de Barcelona d'Infraestructures Municipals (BIMSA) no s'ha ajustat a dret pel que fa als terminis legals per resoldre i notificar el recurs administratiu interposat per l'interessat en el procediment**.

En conseqüència, emetem la següent decisió:

- **Recomanar a BIMSA** que, al més aviat possible, resolgui el recurs potestatiu de reposició formulat per l'interessat, i li ho notifiqui.
- **Recomanar a BIMSA** que agiliti la preparació de la documentació que s'ha de posar a disposició de l'interessat.

Aquesta resolució es comunicarà a l'òrgan municipal competent, se'n donarà compte al Plenari del Consell Municipal en l'informe anual reglamentari i del seu contingut s'informarà la persona interessada.

Barcelona, abril de 2022