

Unitat emissora:	DEPARTAMENT DE QUALITAT I ATENCIÓ A LA CIUTADANIA	03.04.03.00
Assumpte:	DECRET DRET D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ DMS 2019002273	

## ANTECEDENTS DE FET

En relació al present expedient referent a sol·licitud d'accés a la informació pública, s'emet el següent informe-proposta de resolució, de conformitat amb l'establert a l'article 175 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals aprovat pel Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, en base als següents fets,

**PRIMER.-** En data 06/03/2019, va tenir entrada en el registre del Departament de Qualitat i Atenció a la Ciutadania, sol·licitud presentada per [REDACTED], mitjançant la qual sol·licitava:

*"(...) Copia del proyecto final aprobado, así como los proyectos posteriores a la adjudicación presentados por el concesionario del expediente nº 60/93 de concesión del Golf Fantasía y alrededores".*

**SEGON.-** Atès que en la mateixa data es va admetre a tràmit l'esmentada sol·licitud, enviant la persona sol·licitant el núm. de DMS 2019002273 per al seguiment de la tramitació de la mateixa i indicant la data d'entrada de la petició a l'òrgan competent per a resoldre les sol·licituds de dret d'accés a la informació pública d'aquest Ajuntament.

**TERCER.-** Vist que, analitzada la documentació a la qual es sol·licita l'accés, hi existeixen tercers els drets o interessos dels quals podrien resultar afectats, en data 21/03/2019 es va emetre notificació a aquests concedint-los un termini de quinze dies hàbils per a al·legacions amb suspensió del termini per a resoldre i notificar la resolució del procediment relatiu a la sol·licitud d'accés a la informació en els termes de l'article 19.3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, la qual cosa va ser comunicada a la persona sol·licitant.

**QUART.-** Atès que, en data 15/04/2019 va tenir entrada al registre general de l'Ajuntament de Palma escrit d'al·legacions del tercer afectat per la informació sol·licitada, presentat dins del termini concedit a l'efecte.

**CINQUÈ.-** Vista la normativa aplicable i atès que els responsables de la informació municipal han comunicat a aquest Departament de Qualitat i Atenció a la Ciutadania les circumstàncies concretes relatives a la documentació sol·licitada mitjançant la petició d'informació formulada, s'ha de procedir a desestimar la sol·licitud, en els termes que s'indiquen en la present resolució.

## NORMATIVA APLICABLE.

- Article 13 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.
- Capítol III del Títol I de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.
- Ordenança de Transparència de l'Ajuntament de Palma.
- Article 124.4.b) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local.
- Reglament (UE) 2016/679 del Parlament europeu i del Consell, de 27 d'abril de 2016, general de protecció de dades, Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament que la desenvolupa.

## FONAMENTS DE DRET

**PRIMER.-** De conformitat amb l'article 13d) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, aquells que tinguin capacitat d'obrar davant les Administracions Públiques tenen dret a l'accés a la informació pública, arxius i registres, d'acord amb el que preveu la Llei 19/2013 i la resta de l'ordenament jurídic.

Per la seva part, la Llei 19/2013, de Transparència, dedica el seu Capítol III del Títol I a regular aquest dret, el primer article del qual determina que totes les persones tenen dret a accedir a la informació pública, en els termes prevists a l'article 105b) de la Constitució Espanyola i desenvolupats en la pròpia Llei, entesa com aquells continguts o documents, sigui quin sigui el seu format o suport, que estiguin en poder de l'Administració i que hagin estat elaborats o adquirits en l'exercici de les seves funcions.

**SEGON.-** Des de la Secció de Contractació del Departament d'Interior d'aquest Ajuntament s'ha comunicat que, en relació a l'expedient que conté la informació sol·licitada mitjançant la petició amb referència DMS 2019/002273, relatiu a la licitació per a la *Redacció, execució d'obres, conservació i manteniment, així com concessió de l'explotació d'instal·lacions, per un termini de 30 anys, dels espais lliures públics 26.8/19.1.1 i 26.9/16.1.1 "carrer Llaud" (entre Ctra. Arenal, c. Llaud i C. Perla)*, adjudicat per acord aprovat en Comissió de Govern de dia 28/07/1993, la persona sol·licitant ja va tenir accés presencial al mateix, en data 11/02/2019, mitjançant consulta en les dependències municipals i va obtenir-ne còpia, en la mateixa data, de diferents documents que formen part de l'esmentat expedient, com els Plecs de condicions, plànol i l'acord d'adjudicació.

Amb la petició d'informació de referència DMS 2019/002273, [REDACTED] demana, en aquesta ocasió, còpia del projecte final i dels projectes posteriors a l'adjudicació presentats pel concessionari i exposa, com a motiu de la seva petició, l'interès en la situació actual de la zona verda del Golf Fantasia i voltants per tal d'estudiar la presentació d'un futur projecte de millora i actualització de la infraestructura existent. Tot i que la Llei 19/2013, de 9 de desembre, no exigeix la motivació de les sol·licituds per a l'exercici del dret d'accés a la informació pública, l'article 17.3 de la mateixa indica que el sol·licitant podrà exposar els motius pels quals sol·licita la informació, que podran tenir-se en compte en la resolució que posi fi al procediment d'accés a la informació. Igualment, s'ha d'assenyalar que, tot i que el procediment de licitació es troba finalitzat, la concessió continua vigent i que, per tant, encara no s'ha produït cap convocatòria de nova licitació.

**TERCER.-** L'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, preveu que el dret d'accés a la informació pública pugui ser limitat quan el dit accés suposi un perjudici per als interessos econòmics i comercials (article 14.1h), per al secret professional i la propietat intel·lectual i industrial (article 14.1j), o per a la garantia de la confidencialitat (article 14.1k), entre d'altres; límits que cal aplicar de forma justificada i proporcionada atenent les circumstàncies del cas concret, especialment a la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés, ja que la invocació d'aquests límits no suposa la desestimació automàtica de les sol·licituds de dret d'accés que els puguin afectar.

En aquest sentit, s'ha de prendre també en consideració el Criteri Interpretatiu CI/002/2015, de 24 de juny, aprovat pel *Consejo de Transparencia y Buen Gobierno*, sobre les pautes per a l'aplicació dels límits al dret d'accés a la informació pública establerts als articles 14 i 15 de la Llei 19/2013, segons el qual cal analitzar si l'estimació de la petició suposa un perjudici concret (test del dany), i que no hi existeixi un interès que justifiqui la publicitat o l'accés (test de l'interès públic), essent necessari ponderar els interessos en conflicte.

**QUART.-** Per a dur a terme la citada ponderació entre els drets en conflicte, s'han de tenir presents les al·legacions efectuades durant el termini d'audiència regulat al citat article 19.3 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre. D'acord amb aquestes, el tercer afectat expressa la seva oposició a l'accés a la informació sol·licitat per motiu del caràcter confidencial dels documents als quals es refereix la petició d'informació, que foren aportats per aquest amb ocasió d'un procediment de contractació pública, tota vegada que es tracta de projectes i que, per tant, contenen secrets tècnics i comercials, així com altres dades que poden ser utilitzades per entitats competidores, la qual cosa suposaria un perjudici als seus interessos econòmics i comercials, al secret professional i a la propietat industrial i intel·lectual, a més d'assenyalar la possibilitat d'existència de dades de caràcter personal que puguin contenir els documents requerits.

Així mateix, es fa necessari apreciar també en la present ponderació d'interessos que els motius que exposa la persona sol·licitant per a l'accés a la informació es basen, com s'ha vist, en la possibilitat d'estudiar la presentació d'un futur projecte de millora i actualització de les infraestructures existents. En efecte, al marge del seu caràcter confidencial, la informació que es sol·licita es pot considerar valuosa per les empreses atès que l'elaboració dels projectes pot suposar un cost econòmic per les mateixes, implicant així els ja esmentats perjudicis.

Pel que fa al principi de confidencialitat, la normativa en matèria de contractació s'hi refereix establint que no és procedent la divulgació de la informació de caràcter confidencial que afecta, entre d'altres, als secrets tècnics o comercials, als aspectes confidencials de les ofertes i a la resta d'informacions que puguin ser utilitzades per falsejar la competència en qualsevol procediment de licitació. D'altra banda, també es preveu que no es comuniquin determinades dades en un procediment de contractació si la seva divulgació pogués obstaculitzar l'aplicació de la llei, ser contrària a l'interès públic, perjudicar els interessos comercials legítims d'una determinada empresa o perjudicar la competència lleial entre empresaris.

En aquest sentit i pel que fa a la interpretació d'aquests conceptes, es pot citar la resolució núm. 91/2015 del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, en la qual s'hi indica que, tot i que l'obligació de confidencialitat no pot afectar la totalitat de l'oferta, tampoc es reconeix amb caràcter general un dret a l'accés a l'expedient, especialment pel que fa a les parts de l'oferta tècnica que continguin els secrets tècnics o comercials, com "per exemple propostes d'execució que contenen polítiques empresarials que constitueixen l'estratègia original de l'empresa i que no ha de ser coneguda pels seus competidors, perquè constituïria una afectació als seus estudis propis, la seva formulació original de caràcter tècnic, d'articulació de mitjans humans i d'introducció de patents pròpies". I d'acord amb la resolució núm. 196/2016 del mateix Tribunal, "la jurisprudència ha concretat el concepte de secrets tècnics o comercials com el conjunt de coneixements que no són de domini públic i que resulten necessaris per a la fabricació o comercialització de productes, la prestació de serveis, i l'organització administrativa o financera d'una unitat o dependència empresarial, i que per això procura a qui disposa d'ells d'un avantatge competitiu en el mercat que s'esforça en conservar en secret, evitant la seva divulgació. La confidencialitat deriva de la possibilitat de què es perjudiquin interessos legítims o a la competència lleial entre empreses, de manera que, com assenyalava l'acord del TACP Madrid 106/2015 els requisits per a qualificar de confidencial la documentació presentada pels licitadors són els següents: a) que comporti un avantatge competitiu per l'empresa, b) que es tracti d'una informació vertaderament reservada, és a dir, desconeguda per tercers, c) que representi un valor estratègic per l'empresa i pugui afectar la seva competència en el mercat, i d) que no es produeixi una minva en els interessos que es volen garantir amb els principis de publicitat i de transparència."



Per últim, cal recordar que la persona sol·licitant ha pogut tenir accés ja mitjançant consulta presencial a altres parts no confidencials de l'expedient, obtenint còpia de determinats documents, com són els Plecs de condicions, plànol i l'acord d'adjudicació, de manera que ha tengut coneixement de les raons determinants de l'adjudicació i altres aspectes rellevants que queden emparats dins del concepte d'informació pública, de l'interès públic i de la necessària transparència dels procediments administratius, de manera que no es pot apreciar en aquest cas l'existència d'un interès superior que justifiqui l'accés a la informació sol·licitat.

Per tot això, i tenint en consideració el Decret de Batlia núm. 13051, de 5 de juliol de 2017, relatiu a l'organització dels serveis administratius de l'Ajuntament de Palma, i l'Acord de Junta de Govern de dia 28 d'octubre de 2015 de delegació de competències de la Junta de Govern de Palma en els titulars de les àrees i àrees delegades, la tècnica que subscriu proposa a la Sra. Regidora de l'Àrea de Funció Pública i Govern Interior, tingui a bé emetre el següent:

#### DECRET

**PRIMER.** Denegar la petició formulada [REDACTED], relativa a dret d'accés a la informació, amb referència DMS 2019/002273, per la qual sol·licita la següent informació:

*"(...) Copia del proyecto final aprobado, así como los proyectos posteriores a la adjudicación presentados por el concesionario del expediente nº 60/93 de concesión del Golf Fantasía y alrededores".*

D'acord amb tot l'exposat, en atenció als antecedents de fet i fonaments de dret descrits, procedeix denegar l'accés a la informació sol·licitada de conformitat amb els articles 14.1h), 14.1j) i 14.1k) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern.

**SEGON.-** Notificar la persona interessada la present resolució, d'acord amb els articles 20 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i 40 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques.

Palma, 29 d'abril de 2019