

Expedient: DA-2020-0201
Objecte:
Sol·licitant:
Districte: Horta-Guinardó

INFORME

A.- ANTECEDENTS

Primer.-

El senyor
 va presentar una instància, en data 13 d'agost de 2020, sol·licitant còpia d'alguns documents de l'expedient d'obres 07-2018LL29345, corresponent a les obres de l'avinguda
.

Posteriorment, en data 21 d'agost de 2020, va presentar instància especificant que es volia obtenir còpia del projecte bàsic que figura a l'expedient (excepte de l'Estudi / Pla de seguretat i salut a les obres).

Segon.-

Posteriorment, es va notificar al senyor
 que, de conformitat amb l'article 31 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), es suspenia el termini de resolució fins que s'haguessin rebut les al·legacions presentades pels tercers interessats o hagués transcorregut el termini de deu dies hàbils, comptadors des del següent a la recepció de la notificació, per presentar-les.

Tercer.-

Que en el termini d'al·legacions, els senyors
 ambdós arquitectes del projecte van manifestar la seva conformitat a l'accés sol·licitat a l'expedient d'obres major 07-2018LL29345 de l'avinguda Frederic Rahola, 49. La resta d'interessats no van presentar al·legacions.

B. FONAMENTS JURÍDICS

Primer.-

En primer lloc, en sol·licitar còpia d'una llicència d'obres 07-2018LL29345, cal posar de manifest que, d'acord amb l'article 25 de l'Ordenança Reguladora dels Procediments d'Intervenció Municipal en les Obres (ORPIMO), el procediment d'atorgament de llicències d'obres majors finalitza amb la resolució de l'òrgan competent i, d'acord amb l'article 38 de la mateixa ordenança, l'eficàcia de les llicències

queda demorada fins a la seva notificació per qualsevol dels mitjans previstos a la legislació de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú i el pagament de la quota de la liquidació provisional de l'impost sobre construcció, instal·lacions i obres.

En aquest cas, es va concedir la llicència per la resolució de la regidora del districte de data 15 de gener de 2019 i es va notificar efectivament el 22 de gener de 2019. En data 15 de febrer de 2019, es va autoliquidar la quantitat corresponent a la liquidació provisional de l'impost sobre construcció, instal·lacions i obres (número de rebut LV201930255016150).

En conseqüència, ens trobem davant d'un expedient tancat i, aleshores l'accés estaria habilitat per la LTAIPBG. Atès que, l'article 20.1 estableix 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.*

Segon.-

Ara bé, aquest dret d'accés a la documentació administrativa no és un dret absolut, sinó que en determinats supòsits podria ser objecte de limitació per la concurrència d'altres drets o interessos a ponderar, com podria ser el dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal (article 18.4 CE) i el secret professional i propietat intel·lectual i industrial (article 21.1.g LTAIPBG).

2.1. Les dades personals.

La Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals (LOPDGDD) disposa, en la seva Disposició addicional segona, que l'accés a la informació pública que contingui dades personals es regirà pel règim d'accés a dades personals establert en la legislació de transparència, accés a la informació pública i bon govern (Llei 19/2013 en cas d'informació en mans de l'Administració de l'Estat, i LTAIPBG en cas d'informació en mans de les administracions d'àmbit català), pel Reglament (UE) 2016/679 i per la pròpia LOPDGDD.

Prèviament cal establir que l'article 1.1 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades (RGPD) estableix clarament que l'objecte del RGPD és establir les normes relatives a la protecció de les persones físiques en el que respecta al tractament de les dades personals.

En conseqüència, s'hauria d'entendre que qualsevol informació relacionada amb el titular de la llicència no estaria emparada per la normativa de protecció de dades perquè és una persona jurídica.

En segon lloc, respecte de les dades identificatives del personal al servei de les administracions públiques (que inclouen tant les dades identificatives de la persona, amb nom i cognoms, com les dades identificatives del càrrec o lloc que ocupa dins de l'organització administrativa), l'article 24.1 LTAIPBG estableix una regla general d'accés, que admet excepcions en determinats casos, en atenció a la concurrència de circumstàncies personals que justifiquin que l'accés resultaria extraordinàriament lesiu dels drets de la persona afectada: "*1. S'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits*".

En tercer lloc, a part de les dades del titular i identificatives del personal al servei de les administracions públiques, l'expedient la còpia del qual es reclama conté les dades de tercers

persones físiques implicades en l'expedient. Per tant, aquestes sí que estarien protegides per la normativa de protecció de dades.

Concretament, l'article 24.2 LTAIPBG disposa que, si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23 (Dades personals especialment protegides), es pot donar accés a la informació, *amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades*. Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, entre altres, les circumstàncies següents: el temps transcorregut; la finalitat de l'accés, especialment si té una finalitat històrica, estadística o científica, i les garanties que s'ofereixin; el fet que es tracti de dades relatives a menors d'edat; i el fet que pugui afectar la seguretat de les persones.

Per tant, cal ponderar si ha de prevaldre aquest limit o el dret d'accés a la informació pública en aquest cas concret:

1. *Test del dany o perjudici*: les dades de persones físiques que poden aparèixer a l'expedient són de tercers diferents del titular de l'activitat (per exemple, l'arquitecte, enginyer industrial, etc.) que inclouen elements de context (nom i cognoms, adreça, DNI i/o número de col·legiat, telèfon, correu electrònic, etc.).
2. *Necessitat i idoneïtat de la informació pública*: en aquest cas, el sol·licitant no va posar de manifest el motiu pel qual es volia accedir a l'expedient. Només es va fer esment que era un ciutadà preocupat per l'impacte de les obres al barri.
3. *Ponderació entre els drets i interessos afectats*: a més de les circumstàncies del cas concret i els possibles elements de ponderació que proposa l'article 24.2 LTAIPBG, cal tenir en compte el principi de proporcionalitat previst a l'article 4.1 LOPDGDD i l'article 5.1.b Reglament (UE) 2016/679. El qual estableix que les dades personals seran recollides amb finalitats determinades, explícites i legítimes i no seran tractades ulteriorment de manera incompatible amb aquestes finalitats. Així doncs, d'acord amb aquest principi, les dades de caràcter personal només podran ser cedides d'acord amb una sèrie de criteris, com ara l'adequació, la pertinència i la ponderació, en relació amb l'àmbit i finalitats que motiven la seva obtenció.

En aquest cas, l'accés a les dades personals de tercers es consideraria desproporcionada per la finalitat de l'accés, que es obtindrà còpia del projecte bàsic, de manera que la seva cessió o tractament serien contraris al principi de minimització de les dades personals establert en l'article 5.1.c RGPD, que disposa que només és lícit el tractament de dades si són adequades, pertinents i limitades a allò necessari en relació amb les finalitats per a les quals són tractades (en aquest cas, la finalitat de l'accés a la informació).

Per tant, la finalitat de l'accés es pot satisfer raonablement protegint les dades més afectades de les persones físiques. Aleshores, estaria justificat l'accés parcial a l'expedient amb l'anonimització de les dades personals de les persones físiques que apareguessin a l'expedient.

En conclusió, només hauria de prevaldre el dret a la protecció de les dades de caràcter personal en relació a les dades relatives a les persones físiques que apareguessin a l'expedient. Això, comporta que només s'hauran de treure les dades de caràcter personal de terceres persones físiques de la documentació que es faciliti al sol·licitant. Però que la resta de dades, relatives a la persona jurídica titular i al personal al servei de les administracions públiques, es mantindran.

2.2. La propietat intel·lectual i industrial

En aquest cas, ens trobem en que l'expedient referit anteriorment estan configurats per documents que inclouen projectes arquitectònics o d'enginyeria, memòries, plànols, informes o projectes que podrien estar afectats per drets de propietat intel·lectual o industrial.

A més, d'acord amb el Dictamen 1/2016 de la Comissió de Garantia del Dret d'accés a la Informació Pública (GAIP), l'accés a un document protegit pel dret de propietat intel·lectual no afectarà previsiblement els drets morals del seu creador, però segons l'accés, pot afectar els seus drets d'explotació. Dit d'una altra manera, la propietat intel·lectual i industrial protegeix de l'explotació del bé creat per part de terceres persones. Per tant, la propietat intel·lectual i industrial no poden operar com a límits d'accés, sinó com a límits a la seva utilització o explotació per part de la persona sol·licitant. Aleshores, es pot afirmar que seria clarament incompatible amb els drets d'explotació de la propietat intel·lectual o industrial un accés a la informació que comportés la seva reproducció amb finalitats d'aprofitament econòmic. Però, per una simple reproducció per una sola vegada, sense finalitats d'aprofitament econòmic, la ponderació pot ser més fàcilment favorable a l'accés, especialment si aquest es fonamenta en drets o interessos addicionals al dret d'accés. I és clarament compatible amb el dret de propietat intel·lectual o industrial un accés limitat a consulta o vista sense reproducció (vetllant, en aquest darrer cas, per evitar l'ús d'aparells mòbils habituals per fer-ne còpia).

En aquest cas concret, trobem que en la documentació sol·licitada hi ha l'avertiment que l'autor és l'arquitecte del mateix i que la seva reproducció o cessió a tercers requerirà la prèvia autorització expressa de l'autor i que en qualsevol cas està prohibida qualsevol modificació unilateral d'aquest document.

En aquest cas concret, en la compareixença de 28 d'agost de 2020, els senyors [REDACTED] i [REDACTED] ambdós arquitectes del projecte van manifestar la seva conformitat a l'accés sol·licitat a l'expedient d'obres major 07-2018LL29345.

Però, atès que hi ha un promotor que ha contractat als arquitectes per a l'elaboració d'aquesta documentació i que no ha realitzat al·legacions dins el termini atorgat, cal ponderar si ha de prevaldre aquest límit o el dret d'accés a la informació pública en aquest cas concret:

1. *Test del dany o perjudici*: la simple afectació del límit no és base suficient per ponderar la seva aplicació al cas; és a dir, que l'existència d'informació qualificada com afectada pel dret a la propietat intel·lectual o industrial no és suficient. Atès que, més de l'afectació cal argumentar l'existència específica d'un perjudici per a les persones afectades i no es pot donar per suposat.

En aquest cas, els documents contenen projectes, informes i plànols, qualificats com afectats pel dret a la propietat intel·lectual o industrial, i això implica que tenen com a objectiu impedir aprofitament i explotació d'allò creat pels titulars per part de terceres persones, perquè els plànols i els informes contenen una informació i una metodologia específica que es volen protegir de ser utilitzades per tercers.

En aquest cas concret, en la compareixença de 28 d'agost de 2020, els senyors [REDACTED] i [REDACTED] ambdós arquitectes del projecte van manifestar la seva conformitat a l'accés sol·licitat a l'expedient d'obres major 07-2018LL29345.

2. *Necessitat i idoneïtat de la informació pública*: en aquest cas, el sol·licitant no va posar de manifest el motiu pel qual es volia accedir a l'expedient. Només es va fer esment que era un ciutadà preocupat per l'impacte de les obres al barri.
3. *Ponderació entre els drets i interessos afectats*: a més de les circumstàncies del cas concret, s'han de tenir en compte els possibles elements de ponderació que proposa l'article 24.2 LTAIPBG.

En aquest cas, d'acord amb el Dictamen 1/2016 GAIP, a l'hora de ponderar l'accés a informació protegida pel dret de propietat intel·lectual i industrial pot ser fàcil trobar una solució ajustada al principi de proporcionalitat que faci pivotar l'equilibri entre els drets i interessos afectats en la modalitat d'accés. Per exemple, facilitar còpia, si bé condicionada a determinades limitacions d'ús.

Per tant, atès que els arquitectes han donat el consentiment per a l'accés a l'expedient d'obres major 07-2018LL29345 i per tal de respectar el principi de proporcionalitat, considerem que l'accés es pot facilitar al sol·licitant, amb l'advertiment de que sobre els documents referits regeixen les limitacions d'ús previstes per la Llei de propietat intel·lectual i industrial i que en cas que es contravingués aquesta legislació, el sol·licitant en seria l'únic responsable.

Per tant, la finalitat de l'accés es pot satisfer raonablement protegint els documents que inclouen projectes arquitectònics o d'enginyeria, memòries, plànols, informes o projectes que podrien estar afectats per drets de propietat intel·lectual o industrial. Aleshores, estaria justificat l'accés condicionat a l'expedient amb l'advertiment de responsabilitat corresponent.

En conclusió, es permetrà l'accés als documents que inclouen projectes arquitectònics o d'enginyeria, memòries, plànols, informes o projectes que podrien estar afectats per drets de propietat intel·lectual o industrial amb l'advertiment de que sobre aquests regeixen les limitacions d'ús previstes per la Llei de propietat intel·lectual i industrial i que en cas que es contravingués aquesta legislació, el sol·licitant en seria l'únic responsable.

C. CONCLUSIÓ

En conclusió, procedeix estimar la petició presentada pel senyor [REDACTED]. Es permetrà l'accés parcial a l'expedient tancat d'obres majors 07-2018LL29345 en exercici del dret d'accés a la informació pública, respectant els límits que s'exposen a continuació. En primer lloc, s'haurà de treure qualsevol dada de caràcter personal relativa a les terceres persones físiques, que constés a l'expedient, de la documentació que es faciliti a la sol·licitant, perquè, el dret a la protecció de dades de caràcter personal limita el dret d'accés; però, la resta de dades, relatives a la persona jurídica titular i al personal al servei de les administracions públiques, es mantindran. En segon lloc, atès que els arquitectes del projecte bàsic de l'expedient 07-2018LL29345 han donat el consentiment per a l'accés i d'acord amb el Dictamen 1/2016 de la Comissió de Garantia del Dret d'accés a la Informació Pública (GAIP), es permetrà l'accés als documents que inclouen projectes arquitectònics o d'enginyeria, memòries, plànols, informes o projectes que podrien estar afectats per drets de propietat intel·lectual o industrial amb l'advertiment de que sobre aquests regeixen les limitacions d'ús previstes per la Llei de propietat intel·lectual i industrial i que en cas que es contravingués aquesta legislació, el sol·licitant en seria l'únic responsable.

Per tot això, procedeix traslladar a l'òrgan competent la següent PROPOSTA DE RESOLUCIÓ:

ESTIMAR PARCIALMENT la petició presentada pel senyor [REDACTED]. En exercici del dret d'accés a la informació pública establert a la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), es permetrà l'accés parcial a l'expedient tancat d'obres majors 07-2018LL29345 en exercici del dret d'accés a la informació pública, respectant els límits que s'exposen a continuació. En primer lloc, s'haurà de treure qualsevol dada de caràcter personal relativa a les terceres persones físiques, que constés a l'expedient, de la documentació que es faciliti a la sol·licitant, perquè, el dret a la protecció de dades de caràcter personal limita el dret d'accés; però, la resta de dades, relatives a la persona jurídica titular i al personal al servei de les administracions públiques, es mantindran. En segon lloc, atès que els arquitectes del projecte bàsic de l'expedient 07-2018LL29345 han donat el consentiment per a l'accés i d'acord amb el Dictamen

1/2016 de la Comissió de Garantia del Dret d'accés a la Informació Pública (GAIP), es permetrà l'accés als documents que inclouen projectes arquitectònics o d'enginyeria, memòries, plànols, informes o projectes que podrien estar afectats per drets de propietat intel·lectual o industrial amb l'avertiment de que sobre aquests regeixen les limitacions d'ús previstes per la Llei de propietat intel·lectual i industrial i que en cas que es contravingués aquesta legislació, el sol·licitant en seria l'únic responsable.

Barcelona,

La lletrada

CPISR-1 C
Azucena Castro
Perea
Ajuntament de Barcelona
2020.10.01
10:33:53 +02'00'

Azucena Castro Perea

Vist i Plau

La Cap del Departament de
Serveis Jurídics-Secretaria
(P.D. 27.05.2020)

CPISR-1 C Andrea
Joanna Prange
Ajuntament de Barcelona
2020.10.01
11:08:27 +02'00'

Andrea Prange

RESOLUCIÓ

En ús de les facultats delegades per decret de l'Alcaldia, de 24 d'octubre de 2019, dono la meua conformitat a la precedent proposta convertint-la en resolució. QUE S'ACOMPLEIXI.

El gerent

Eduard Vicente
Gomez - DNI
Ajuntament de Barcelona
2020.10.01 13:31:01
+02'00'

Eduard Vicente Gómez