



**EXP: DA-2020-0225.**

**SOL·LICITANT: EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L. B-629.594.65.**

**INFORME JURÍDIC - PROPOSTA DE RESOLUCIÓ PER LA QUAL S'ESTIMA PARCIALMENT LA SOL·LICITUD D'INFORMACIÓ PÚBLICA FORMULADA PER L'EMPRESA EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L., A L'EMPARA DE LA LLEI 19/2014, DE 29 DE DESEMBRE, DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN.**

## **ANTECEDENTS**

- I. En data 10 de setembre de 2020, el Sr. [REDACTED] (NIF. [REDACTED] en nom de l'empresa EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L. (CIF. B-629.594.65) formula una sol·licitud d'accés a la informació pública davant la Gerència de l'IMSS, mitjançant escrit amb registre d'entrada 294434.

Llur objecte és obtenir còpia de l'expedient complet relatiu a la consulta preliminar de marcat prèvia a la licitació del contracte 19000133 de serveis d'adequació de llicències, configuració, adaptació, implantació i serveis d'una eina pel Servei d'Atenció Domiciliària de l'IMSS.

- II. En data 17 de setembre de 2020 el Departament de Transparència de l'Ajuntament de Barcelona assigna a l'esmentada sol·licitud d'informació el número d'expedient DA-2020-0225 i la deriva a aquest Institut com a òrgan responsable de la seva tramitació, amb la indicació expressa de que la seva resolució i la preceptiva notificació a l'interessat haurà de tenir lloc no més tard del 12 d'octubre de 2020.
- III. En data 17 de setembre de 2020, el Departament de Transparència dona trasllat a l'interessat de la derivació de la seva petició a aquest Institut com a òrgan competent per resoldre-la dins el termini esmentat.
- IV. En data 22 de setembre de 2020, en compliment del previst a l'article 31.1 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, aquest Institut (mitjançant correus electrònics inclosos a l'expedient) dona trasllat de la sol·licitud d'informació formulada per EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L., a les altres empreses participants a la consulta preliminar de mercat (TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L. i NEXUS/AEGERUS, SLU.) i se'ls confereix un termini de 10 dies comptadors des de l'endemà de la recepció dels corresponents correus electrònics perquè indiquin quina informació de les seves proposicions té caràcter confidencial .
- V. Així mateix, també en data 22 de setembre de 2020, i en compliment del previst a l'article 31.4 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, mitjançant correu electrònic inclòs a l'expedient s'informa al sol·licitant del trasllat als tercers afectats de la seva petició i de la suspensió del termini per resoldre l'expedient fins a la recepció de les respectives al·legacions o bé fins que finalitzi el termini atorgat per a la seva presentació.
- VI. En data 22 de setembre de 2020 l'empresa NEXUS/AEGERUS, SLU, atén el dit requeriment mitjançant un correu electrònic que s'inclou a l'expedient, en què manifesta textualment:



*“Us informem i confirmem que cap de la documentació facilitada per Nexus/Aegerus per la confecció d’aquest expedient, la tenim en consideració com a “Confidencial”. Per tant, podeu consultar la totalitat de la mateixa sense cap mesura restrictiva per la nostra part.”*

- VII. En data 5 d’octubre de 2020, mitjançant correu electrònic, l’empresa TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L. atén el requeriment i presenta un document (que s’inclou a l’expedient) en què identifica els punts de la documentació presentada en el si de la consulta preliminar que són objecte de secret empresarial i aquells punts de la documentació que no tenen caràcter confidencial i que per tant poden ésser divulgats.

## **RÈGIM JURÍDIC**

La Constitució Espanyola preveu al seu article 105 b) que l’accés dels ciutadans als arxius i registres administratius, es regularà per Llei.

La Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant la Llei 19/2014), regula les condicions de l’esmentat accés, articula el procediment previst a l’efecte, i preveu la creació d’un òrgan (la Comissió de Garantia del Dret d’Accés a la Informació Pública) encarregat de vetllar pel seu efectiu compliment.

A través de la Instrucció relativa al Dret d’Accés a la informació pública de l’Ajuntament de Barcelona, publicada a la Gasetta Municipal de Barcelona núm. 33, de 10 de desembre de 2015 (en endavant la Instrucció Municipal), s’implementen a nivell municipal les previsions de l’esmentada Llei 19/2014.

- 1) Respecte de l’òrgan gestor i l’òrgan competent per resoldre la sol·licitud d’accés.

D’acord amb el previst al punt 1 de la Instrucció Municipal, aquest Institut és l’òrgan gestor responsable de la tramitació del present expedient en tant que organisme autònom que disposa de la informació sol·licitada.

D’acord amb el previst als punts 3.1 i 4 de la Instrucció Municipal, la Gerenta de l’IMSS ostenta la competència per resoldre la sol·licitud d’accés. La Secretària Delegada notificarà la resolució als interessats.

- 2) Respecte de la instrucció i resolució de la sol·licitud d’accés.

D’acord amb el previst punt 5.2.2.1.b de la Instrucció Municipal, un cop derivada per part del Departament de Transparència la petició a l’IMSS, en la seva qualitat d’òrgan gestor, comença a comptabilitzar-se el termini d’un mes per resoldre.

D’acord amb el previst a punt 5.4.1.2.I de la Instrucció Municipal, si la sol·licitud pot afectar a drets o interessos de tercers, se’ls hi haurà de donar trasllat, per tal que en el termini de 10 dies puguin presentar les al·legacions que estimin oportunes.

Tanmateix s’haurà d’informar al sol·licitant de l’esmentat trasllat de la seva petició i de la suspensió del termini per dictar la resolució i notificar-la.



D'acord amb el previst al punt 5.4.3 de la Instrucció Municipal si la sol·licitud és estimada totalment o parcialment, si és factible, juntament amb la resolució es pot enviar la informació sol·licitada. En cas contrari, l'òrgan gestor disposa de 30 dies, des de la notificació de la resolució, per donar aquest accés.

Per la seva banda, la Llei 19/2014 preveu al seu article 34.1 que la resolució haurà de formalitzar-se per escrit i notificar-se al sol·licitant, així com als tercers afectats que hagin comparegut a l'expedient. Tanmateix preveu que si la sol·licitud d'informació s'ha realitzat per via electrònica, la notificació de la resolució també haurà de produir-se per mitjans electrònics.

### 3) Respecte dels límits al dret d'accés.

D'acord amb el previst al punt 5.4.2.II de la Instrucció Municipal, *“si concorre alguns dels límits del dret d'accés regulats per la Llei 19/2014 en els seus articles 21, 23 i 24, es pot donar un accés parcial a la informació”*.

Per la seva banda, l'article 34.2 de l'esmentada 19/2014, preveu que *“la resolució haurà de ser estimatòria, a no ser que siguin d'aplicació algun dels límits previstos a la mateixa llei. En aquest últim cas, s'haurà d'estimar parcialment la sol·licitud si és possible, o bé desestimar-la íntegrament”*.

Pel que fa als esmentats límits, l'article 21.1 lletra c) de la Llei 19/2014 preveu que *“el dret d'accés a la informació pública pot ésser denegat o restringit si la divulgació de la mateixa comporta un perjudici pel secret o la confidencialitat en els procediments tramitats per l'Administració pública, si el secret o la confidencialitat estan establerts per una norma amb rang de llei”*.

En aquest sentit, és necessari fer remissió expressa al previst a l'article 133 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic, en virtut del qual, *“Sense perjudici del que disposa la legislació vigent en matèria d'accés a la informació pública i de les disposicions que conté aquesta Llei relatives a la publicitat de l'adjudicació i a la informació que s'ha de donar als candidats i als licitadors, els òrgans de contractació no poden divulgar la informació facilitada pels empresaris que aquests hagin designat com a confidencial en el moment de presentar la seva oferta”*.

D'acord amb el previst al punt 5.4.2 de la Instrucció Municipal, per tal de resoldre la sol·licitud s'haurà de tenir en compte: si la sol·licitud té afectació a tercers, si concorren alguns dels límits del dret d'accés regulats per la Llei 19/2014 als seus articles 21,23 i 24; i si el volum o la complexitat de la informació demanada ho justifica, es podrà ampliar el termini per resoldre fins a 15 dies naturals.

### 4) Respecte de les garanties del dret d'accés a la informació pública.

A tenor del previst al punt 5.5 de la Instrucció Municipal, *“les resolucions expressives o presumptes que resolen les peticions d'accés poden ser objecte de recurs potestatiu de reposició davant l'òrgan que l'ha dictada, en el termini d'un mes a comptar des del dia següent a la recepció de la seva notificació, o es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Barcelona, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà de la corresponent notificació. No obstant, contra la desestimació expressa o tàcita del recurs de reposició, o bé directament contra la resolució, es pot interposar reclamació davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, en els termes de l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de*



*transparència, accés a la informació pública i bon govern o qualsevol altre recurs que es consideri convenient.”*

Atesos els antecedents i fonaments jurídics exposats, qui subscriu **INFORMA** el següent:

Cal **ESTIMAR PARCIALMENT** la present sol·licitud d'accés formulada per EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L., atès el deure d'aquest Institut de preservar la confidencialitat de la informació designada com a tal per part de les empreses participants en la consulta preliminar de mercat prèvia a la licitació del contracte 19000133 de “*Serveis d'adquisició de llicències, configuració, adaptació, implantació i servei d'una eina per a la provisió del Servei d'Atenció Domiciliària de l'IMSS*”, en compliment del previst a l'article 133 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic.

I **CONCLOU** adient elevar a l'òrgan competent la següent **PROPOSTA DE RESOLUCIÓ**:

**PRIMER.- ESTIMAR PARCIALMENT** la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada per **EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L.**, que ha motivat la tramitació del present expedient **DA-2020-0225**, atès el deure de l'IMSS de preservar la confidencialitat de la informació designada com a tal per les empreses participants en la consulta preliminar de mercat prèvia a la licitació del contracte 19000133 de “*Serveis d'adquisició de llicències, configuració, adaptació, implantació i servei d'una eina per a la provisió del Servei d'Atenció Domiciliària de l'IMSS*”, en compliment del previst a l'article 133 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic.

**SEGON.- FACILITAR** a **EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L.** l'accés a la documentació inclosa a la consulta preliminar de mercat prèvia a la licitació del contracte 19000133, que no hagi estat designada com a confidencial per les empreses afectades (NEXUS/AEGERUS, S.L.U. i TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L.).

En el cas de NEXUS/AEGERUS, SLU li podrà ésser facilitada tota la documentació i en el cas de TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L. li serà facilitada la documentació designada expressament com a no confidencial (punts 1, 2, 5, 8, 9, 17, 18, 19, 24, 27, 29, 31, 32, 34, 35, 38, 40 y 42).

**TERCER.- FACILITAR** al sol·licitant còpia dels escrits a través dels quals les empreses afectades han comparegut en el present procediment.

**QUART.- NOTIFICAR** la present Resolució als interessats.

Barcelona, a la data de la signatura.



Ajuntament de Barcelona

Rosa Maria Martin Niubo

2020.10.16 18:09:52

+02'00'

Rosa Martín Niubó

Secretària Delegada PD 4 de març de 2019



**EXP: DA-2020-0225.**

**SOL·LICITANT: EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L. B-629.594.65.**

**RESOLUCIÓ DE LA GERENTA DE L'IMSS PER LA QUAL S'ESTIMA PARCIALMENT LA SOL·LICITUD D'INFORMACIÓ FORMULADA PER EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L. (B-629.594.65) A L'EMPARA DEL PREVIST A LA LLEI 19/2014, DE 29 DE DESEMBRE, DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ ÚBLICA I BON GOVERN.**

Vist l'informe jurídic de data 16 d'octubre de 2020, la Gerenta de l'Institut Municipal de Serveis Socials de l'Ajuntament de Barcelona, en ús de les facultats atorgades per l'article 12 dels seus Estatuts i en virtut del previst a l'article 32 c) de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern i al punt 3.1 de la Instrucció relativa al Dret d'Accés a la Informació Pública de l'Ajuntament de Barcelona, adopta la següent,

**RESOLUCIÓ:**

**PRIMER.- ESTIMAR PARCIALMENT** la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada per **EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L.**, que ha motivat la tramitació del present expedient **DA-2020-0225**, atès el deure de l'IMSS de preservar la confidencialitat de la informació designada com a tal per les empreses participants en la consulta preliminar de mercat prèvia a la licitació del contracte 19000133 de "*Serveis d'adquisició de llicències, configuració, adaptació, implantació i servei d'una eina per a la provisió del Servei d'Atenció Domiciliària de l'IMSS*", en compliment del previst a l'article 133 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic.

**SEGON.- FACILITAR a EIMER SISTEMAS AVANZADOS, S.L.** l'accés a la documentació inclosa a la consulta preliminar de mercat prèvia a la licitació del contracte 19000133, que no hagi estat designada com a confidencial per les empreses afectades (NEXUS/AEGERUS, S.L.U. i TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L.).

En el cas de NEXUS/AEGERUS, SLU li podrà ésser facilitada tota la documentació i en el cas de TREVENQUE SISTEMAS DE INFORMACIÓN, S.L. li serà facilitada la documentació designada expressament com a no confidencial (punta 1,2,5,8,9,17,18,19,24,27,29,31,32,34,35,38,40 y 42).

**TERCER.- FACILITAR** al sol·licitant còpia dels escrits a través dels quals les empreses afectades han comparegut en el present procediment.

**QUART.- NOTIFICAR** la present Resolució als interessats.

Barcelona, en la data de la signatura.



Ajuntament de Barcelona

Laia Claverol Torres - DNI

2020.10.19 08:45:13 +02'00'

LA GERENTA

Laia Claverol Torres