



Expedient: DA-2021-0302
Objecte: Avinguda Frederic Rahola, 45
Sol·licitant: [REDACTED]
Districte: Horta-Guinardó

INFORME

A.- ANTECEDENTS

Primer.-

El senyor [REDACTED], en representació –segons autorització de 23 de juny de 2021- del senyor [REDACTED], va presentar una instància, en data 16 de juny de 2021, sol·licitant còpia de la documentació gràfica i memòria de l'expedient d'obres 07-2019LL19037 de l'Avinguda Frederic Rahola, 45, als efectes de conèixer els treballs que es realitzaran a la finca d'Avinguda Frederic Rahola, 45, i veure les afectacions a la finca de Av. Frederic Rahola 47.

En data 21 de juny de 2021 es va derivar la sol·licitud al òrgan responsable de tramitar-la.

Segon.-

Posteriorment, es va notificar al senyor [REDACTED] que, de conformitat amb allò que disposa l'article 31 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i l'article 62 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (Decret 8/2021), 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 tercers interessats no van presentar al·legacions.

B. FONAMENTS JURÍDICS

Primer.-

En primer lloc, en sol·licitar còpia d'un comunicat d'obres 07-2019LL19037, 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 20 de setembre de 2019 i es va notificar efectivament el 3 d'octubre de 2019. En data 19 de novembre de 2019, es va autoliquidar la quantitat corresponent a la liquidació provisional de l'impost sobre construcció, instal·lacions i obres (número de rebut LV201931955263320). 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, l'expedient la còpia del qual es reclama conté les dades de terceres 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. En aquest sentit l'article 70.5 del Decret 8/2021 estableix que: En els casos en els quals, en aplicació de la ponderació raonada de l'article 24.2 LTAIPBG, es denegui l'accés a la informació pública que conté dades personals, les administracions públiques, en aplicació dels principis de proporcionalitat i d'accés parcial, han de donar accés a la resta d'informació, prèvia anonimització o pseudonimització d'aquestes dades, quan sigui possible.

Per tant, 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*: 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 va posar de manifest que el motiu pel qual es volia accedir a l'expedient és per conèixer els treballs que es realitzaran a la finca d'Avinguda Frederic Rahola, 45, i veure les afectacions a la finca de Av. Frederic Rahola 47.
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 de l'expedient per conèixer les afectacions que poden tenir les obres en un altre finca, 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.

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, 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.

Segons l'article 21.1 LTAIPBG, el dret d'accés a la informació pública pot ser denegat o restringit si el coneixement o la divulgació de la informació comporta un perjudici per a: [...] g) *El secret professional i els drets de propietat intel·lectual i industrial*. En aquest sentit, l'article 69.7 del Decret 8/2021 estableix que als efectes del que preveu la lletra g) de l'article 21.1 LTAIPBG, s'entén que l'accés a la informació pública pot suposar un perjudici al secret professional quan l'accés perjudica, entre d'altres, informacions secretes de valor empresarial, d'acord amb la regulació del secret empresarial. Així mateix, s'entén que l'accés a la informació pública pot perjudicar els drets de propietat intel·lectual i industrial quan, entre d'altres, l'accés causa un perjudici als drets d'explotació i rendiment econòmic.

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).

Per tant, 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, a 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 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 contenen una informació i una metodologia específica que es volen protegir de ser utilitzades per tercers.

2. *Necessitat i idoneïtat de la informació pública*: en aquest cas, el sol·licitant va posar de manifest que el motiu pel qual es volia accedir a l'expedient és per conèixer els treballs que es realitzaran a la finca d'Àvinguda Frederic Rahola, 45, i veure les afectacions a la finca de Av. Frederic Rahola 47.
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, per tal de respectar el principi de proporcionalitat, considerem que l'accés es pot facilitar al sol·licitant, amb l'avertiment 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'avertiment 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'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.

C. CONCLUSIÓ

En conclusió, procedeix estimar la petició presentada pel senyor [REDACTED] en representació –segons autorització de 23 de juny de 2021- del senyor [REDACTED]. Es permetrà l'accés parcial a l'expedient tancat d'obres 07-2019LL19037 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, es mantindran. En segon lloc, 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.

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

ESTIMAR PARCIALMENT la petició presentada pel senyor [REDACTED], en representació – segons autorització de 23 de juny de 2021- del 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) i del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, es permetrà l'accés parcial a l'expedient tancat d'obres 07-2019LL19037 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, es mantindran. En segon lloc, 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

Vist i Plau

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



Ajuntament
de Barcelona

2021.07.2
3 09:30:37
+02'00'



2021.07.2
3 14:11:25
+02'00'

Azucena Castro Perea

Andrea Prange

RESOLUCIÓ

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

El gerent



Ajuntament
de Barcelona

Eduard Vicente
Gomez - DNI
[REDACTED]
2021.07.28
08:28:09 +02'00'

Eduard Vicente Gómez