

Resolució 2/2022, de 5 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 896/2021

Administració reclamada: Consell Comarcal del Pla de l'Estany

Informació reclamada: Factures, albarans i justificants de pagament a l'empresa concessionària del servei d'atenció domiciliària

Sentit de la resolució: Estimació parcial

Resum: La informació reclamada (literalment transcrita a l'antecedent 2) és, sens dubte, informació pública, ja que està relacionada amb els costos i condicions de prestació del servei d'atenció domiciliària que el Consell Comarcal del Pla de l'Estany hauria encomanat gestionar a l'empresa SUMAR i per tant, d'acord amb els articles 18 i 20 LTAIPBG, qualsevol persona que la sol·licités tindria el dret a obtenir-la, tret que s'hagués de restringir per aplicació d'algun dels límits legalment establerts, en quin cas es mantindria el dret d'accés parcial a la informació no afectada. Per la naturalesa de la informació reclamada, no és plausible que hi concorressin límits, més enllà de, eventualment, el relatiu a la protecció de dades personals de l'article 23 LTAIPBG, per al cas que en els albarans o justificants de serveis s'hi trobessin dades personals que permetessin identificar, de manera directa o indirecta, les persones usuàries del servei facturat per l'empresa SUMAR associades a la seva salut. En aquest cas, el règim de l'article 23 LTAIPBG estableix que correspon excloure de l'accés aquestes dades sense major ponderació sempre que, com és el cas, no s'aporti el consentiment exprés de la persona afectada.

Paraules clau: Consell Comarcal. Empresa. Factures. Servei d'atenció domiciliària. Reclamació contra silenci. Estimació presumpta. Dades personals. Anonimització. Accés parcial.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 8 d'octubre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 896/2021, presentada per una empresa contra el Consell Comarcal del Pla de l'Estany, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP, aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 23 de juny de 2021 l'empresa reclamant presenta una instància davant del Consell Comarcal del Pla de l'Estany on sol·licita: "Copia de todas las facturas emitidas por SUMAR desde el inicio de la prestación del SAD, y los comprobantes de aprobación y pago de las facturas. - Copia de los justificantes de pago efectuados en conceptos de gastos extraordinarios, que establecen los Convenios aplicables. - Copia de las resoluciones de suspensión del contrato derivados del estado de alarma y de aprobación del pago de las indemnizaciones al adjudicatario del contrato SAD. - Copia de los justificantes de los pagos extraordinarios abonados a SUMAR a causa del COVID (por EPI's, reequilibrios económicos u otras prestaciones). - Desglose de pagos efectuados en concepto de



desplazamientos/ Kilómetros. - Copia de los justificantes de pago por parte de la Generalitat de Cataluña de los complementos de productividad extraordinarios que se aprobaron mediante el Decreto Ley 24/2020, de 16 de junio, de medidas extraordinarias en materia de personal. - Copia de las resoluciones dictadas mediante las que se aprobó el otorgamiento de subvenciones, ayudas y/o de reequilibrios a SUMAR, acompañado de los correspondientes justificantes de pago. - Los justificantes de pago de las horas sindicales asumidas por el Consejo Comarcal Pla de l'Estany por el encargo de gestión realizado por el SUMAR para la gestión del SAD”.

3. El 16 de setembre de 2021, en no rebre resposta, l'empresa reclamant presenta un nou escrit al Consell Comarcal reiterant la seva petició i demanant la resolució expressa de la seva sol·licitud, així com el lliurament de la informació, i advertint que, de no fer-ho, procediria a la interposició de reclamació davant la GAIP.
4. La Reclamació presentada el 8 d'octubre de 2021 indica que la part reclamant no hauria rebut resposta a la seva sol·licitud.
5. El 13 d'octubre de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació.
6. El 13 d'octubre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al Consell Comarcal del Pla de l'Estany i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. No consta resposta a aquest requeriment.
7. El 29 de novembre de 2021, a la vista de la desatenció del requeriment anterior, la GAIP notifica al Consell Comarcal del Pla de l'Estany un nou requeriment d'aportar l'expedient i l'informe jurídic posicionant-se sobre l'accés reclamant, amb l'advertiment exprés de que, d'acord amb l'article 33.7 RGAIP, la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació de la reclamació, fins a la seva resolució, que li serà igualment vinculant. No consta resposta a aquest requeriment.



Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que "Les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol".

L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació.

L'article 2.c LTAIPBG defineix el dret d'accés a la informació pública com "el dret subjectiu que es reconeix a les persones per a sol·licitar i obtenir la informació pública, en els termes i les condicions regulats per aquesta llei". Per la seva banda, l'apartat b del mateix precepte defineix la informació pública com "la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, inclosa la que li subministren els altres subjectes obligats d'acord amb el que estableix aquesta llei".

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, "Les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda". I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix 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".

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG estableixen els següents requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública: "2. Les limitacions legals al dret d'accés a la informació pública han d'ésser aplicades d'acord amb llur finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no es poden ampliar per analogia. 3. Per a aplicar límits al dret d'accés a la informació pública, l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. En la motivació cal explicitar el límit que s'aplica i raonar degudament les causes que en fonamenten l'aplicació".

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte "poden" dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: "Els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació. 2. Els límits del dret



d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació”.

2. Manca de col·laboració de l'Administració

El Consell Comarcal del Pla de l'Estany no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat l'informe que reculli el seu posicionament jurídic en relació amb ella que per dues vegades li va ser requerit per aquesta Comissió, incomplint així les obligacions que li imposa l'article 33.4 RGAIP, d'acord amb el qual les administracions han d'aportar a la GAIP, dins el termini de quinze dies, còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

Si bé la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió per aportar-li l'expedient, els antecedents i la justificació jurídica de la seva posició en aquest procediment, ha de ser qualificada com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, tenint en compte que l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que “la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació”. En conseqüència, s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació del Consell Comarcal del Pla de l'Estany, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

3. Dret d'accés a la informació reclamada.

La reclamació es presenta contra el silenci de l'administració. L'article 32.3 RGAIP disposa que, en cas de resolució presumpta, la reclamació es podria interposar en qualsevol moment a partir del dia següent al que, d'acord amb la legislació de transparència, accés a la informació pública i bon govern, es produeixin els efectes del silenci administratiu i no havent-se produït resolució expressa de l'administració, cal concloure que la reclamació és admissible a tràmit.

La informació reclamada (literalment transcrita a l'antecedent 2) és, sens dubte, informació pública, ja que està relacionada amb els costos i condicions de prestació del servei d'atenció domiciliària que el Consell Comarcal del Pla de l'Estany hauria encomanat gestionar a l'empresa SUMAR i, per tant, d'acord amb els articles 18 i 20 LTAIPBG, qualsevol persona que la sol·licités tindria el dret a obtenir-la, tret que s'hagués de restringir per aplicació d'algun dels límits legalment establerts, en quin cas es mantindria el dret d'accés parcial a la informació no afectada. Per la naturalesa de la informació reclamada, no és plausible que hi concorrin límits, més enllà de, eventualment, el relatiu a la protecció de dades personals de l'article 23 LTAIPBG, per al cas que en els albarans o justificants de serveis s'hi trobessin dades personals que permetessin identificar, de manera directa o indirecta, les persones usuàries del servei facturat per l'empresa SUMAR associades a la seva salut. En aquest cas, el règim de l'article 23 LTAIPBG estableix



que correspon excloure de l'accés aquestes dades sense major ponderació sempre que, com és el cas, no s'aporti el consentiment exprés de la persona afectada.

D'acord amb l'exposat, la persona reclamant té dret a accedir a la informació pública sol·licitada, excepció feta de les dades personals de les persones usuàries, si n'hi hagués, i l'Administració està obligada a lliurar-les, sense que s'hagin oposat per part d'ella, ni en del tràmit de sol·licitud ni en el de reclamació, cap objecció jurídica al dret d'accés reclamat que pugui restringir-lo.

En conseqüència, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a obtenir la informació detallada en l'antecedent 2 d'aquesta resolució, prèvia eliminació de les dades identificatives de les persones usuàries del servei, si escau.

4. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

5. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.



Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 5 de gener de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 896/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació relacionada a l'antecedent 2 d'aquesta Resolució, prèvia eliminació, si escau, de les dades que puguin identificar o fer identificables les persones físiques usuàries dels serveis facturats.
2. Requerir al Consell Comarcal del Pla de l'Estany a lliurar la informació indicada a l'apartat 1 a la persona reclamant dins del termini de quinze dies, i a informar la GAIP, dins d'aquest mateix termini, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 896/2021 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a gaip@gencat.cat, per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreça la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.