

Resolució 4/2022, de 5 de gener**Número d'expedient de la Reclamació:** 977/2021**Administració reclamada:** Ajuntament de Barcelona**Informació reclamada:** Cadències de gaudi de festius i treball del personal de la Guàrdia Urbana.**Sentit de la resolució:** Estimació

Resum: L'informe municipal no al·lega cap causa d'inadmissió ni cap límit a l'accés, sinó que demana la desestimació pel fet d'haver-li donat resposta amb data 3 de desembre. Però el cert és que l'expedient que acompanya aquest informe no acredita en absolut haver donat resposta a aquesta sol·licitud de 31 d'agost, ni tan sols parcialment, ja que el què s'hi fan constar són uns correus electrònics referits a altres peticions d'informació. Per tant, sense dubtar de l'afirmació de l'Ajuntament de què ja hauria elaborat la informació per remetre-la al sindicat reclamant (el què suposa que disposa de la informació i que no li ha estat complex elaborar-la), el cert és que aquesta satisfacció material de la informació no ha quedat acreditat amb l'expedient aportat per l'Ajuntament en aquest procediment, presumiblement per error material en la selecció de la documentació a aportar, que s'hagi produït el lliurament total i satisfactori de la informació que l'Administració invoca, i que, en tot cas, portaria a la finalització del procediment per la pèrdua d'objecte, i no a la desestimació de la reclamació pretesa, ja que res s'al·lega ni s'oposa al reconeixement del dret el sindicat a obtenir-la. Tanmateix, el principi de congruència de la reclamació suposa desestimar la pretensió del sindicat, expressada en les darreres al·legacions, d'ampliar-ne l'objecte a d'altres informacions que hauria sol·licitat en un procediment previ (sol·licitud d'informació de 17 d'abril) diferent del què porta causa d'aquesta reclamació, que és la sol·licitud de 31 d'agost de 2021, per més que aquesta estigués relacionada amb la primera.

Paraules clau: Ajuntament. Sindicat. Personal. Horaris. Festius. Guàrdia Urbana. Reclamació contra silenci. Congruència de la reclamació. Petició de mediació extemporània.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 3 de novembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 977/2021, presentada per un representant del sindicat CSIF a l'Ajuntament de Barcelona contra el mateix Ajuntament, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. El sindicat 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 31 d'agost de 2021 el sindicat reclamant presenta una sol·licitud a l'Ajuntament de Barcelona on, en relació amb la resposta obtinguda a una sol·licitud de 17 d'abril de



2021 i la resposta que al respecte es va obtenir de l'Ajuntament de Barcelona el 30 de maig de 2021 i que consideren incompleta en haver omès respondre l'apartat 3 de la sol·licitud on es sol·licitava una relació desagregada de la quantitat de personal de la Guàrdia Urbana de Barcelona (GUB) que desenvolupen les seves tasques gaudint de cadència 4x1 (quatre caps de setmana de festa i un de treball) agrupada per comissaries, centres de treball, districtes i unitats, per tipus de funció que desenvolupen de l'Organització, per departaments dins del centre de treball, per categoria, per sexe, edat i antiguitat al cos.

D'acord amb l'anterior, sol·liciten la informació següent:

- " a) Personal de GUB que realitza la cadència de festa en format 3x1 (tres caps de setmana de festa i un de treball). Coneguts com USF (Unitat de suport de festius).
- b) Personal de GUB que realitza la cadència de festa en format 4x1 (quatre caps de setmana i un de treball).
- c) cadència de caps de setmana de festa que realitzen les escales de sotsinspector, inspector, intendent i intendent major.
- d) Total de guàrdies remunerades que realitzen les categories de sotsinspector, inspector, intendent i intendent major."

Sol·licita expressament que la informació anterior s'entregui desglossada per unitats, destinacions i torns. També afegeix que respecte de la informació sol·licitada al punt "d)" es faciliti la informació desglossada en funció del nombre de guàrdies que es realitzen per categories, l'import econòmic de cada guàrdia per categories i en funció de la jornada de treball i horari de les guàrdies que realitzen per categoria i que s'indiqui l'apartat de les taules salarials on quedaria contemplada aquesta despesa. Finalment, sol·licita que la informació es lliuri fent referència als acords amb la part social on consten recollides aquestes condicions.

3. La Reclamació presentada el 3 de novembre de 2021 indica que l'Ajuntament de Barcelona no hauria lliurat la informació sol·licitada i necessitar aquesta informació en el marc de la negociació del nou Acord de Condicions Laborals.
4. El 4 de novembre de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa al sindicat 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.



5. El 5 de novembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Barcelona 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.
6. El 3 de desembre de 2021 l'Ajuntament de Barcelona informa a la GAIP que el dia 3 de desembre de 2021 hauria facilitat una resposta al sindicat reclamant, motiu pel qual sol·licita la desestimació de la Reclamació per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació. A l'informe de l'Ajuntament de Barcelona s'hi adjunta l'expedient, que conté còpia de la sol·licitud i dues respostes de l'Ajuntament facilitades per correu electrònic on no es fa referència concreta a la sol·licitud de 31 d'agost, sinó a una petició referida als calendaris de les unitats UDAI i d'informació.
7. El 17 de desembre de 2021 la GAIP trasllada l'informe de l'Ajuntament de Barcelona al sindicat reclamant concedint un termini de 10 dies per a formular al·legacions.
8. El 20 de desembre de 2021 el sindicat reclamant informa a la GAIP que no estaria d'acord amb la informació obtinguda de l'Ajuntament de Barcelona atès que no es facilitaria una resposta a la petició relativa a l'obtenció d'una relació desagregada del nombre de persones que desenvolupen les seves tasques en horari de 9:00 a 17:00 a la GUB d'acord amb la sol·licitud de 17 d'abril, també posen de manifest que no s'hauria facilitat la informació relativa als punts a, b, c i d de la sol·licitud transcrits a l'antecedent 2.
9. El 27 de desembre de 2021 un nou correu electrònic de part del sindicat reclamant afegeix que tampoc s'hauria obtingut una resposta relativa a la petició d'obtenir la relació desagregada de persones que desenvolupen les seves tasques en cadència 4x1 d'acord amb la sol·licitud de 17 d'abril. Finalment sol·licita, a ser possible, un procés de mediació per a poder defensar de forma personalment els seus interessos legítims.

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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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. Sobre la petició de mediació

L'antecedent 9 posa de manifest que el sindicat reclamant ha formulat petició de mediació per resoldre aquesta mediació.

L'article 42.2 LTAIPBG estableix que les reclamacions es poden tramitar mitjançant un procediment de mediació, i d'acord amb l'apartat 4 d'aquest mateix precepte, l'Administració no pot oposar-s'hi si la resta de parts (la reclamant i les potencialment afectades per la informació) acorden tenir-la. Tanmateix, l'article 39.2 RGAIP disposa que "La persona reclamant i les parts afectades poden sol·licitar tramitar la reclamació mitjançant el procediment amb mediació:

- a) En la sol·licitud de reclamació.
- b) En el termini de cinc dies a partir de la notificació de l'admissió de la reclamació.
- c) En el termini de cinc dies a partir de la notificació de la reclamació als tercers afectats."

Tenint en compte que la reclamació va ser formalitzada el 3 de novembre de 2021, mitjançant el formulari electrònic, que informa de l'existència del procediment de mediació i facilita la seva elecció, sense que la persona reclamant expressés aleshores la seva voluntat d'acollir-s'hi, i tenint en compte que la notificació de l'admissió de la reclamació es va realitzar el 4 de novembre de 2021, sense que hi hagin terceres persones afectades, la petició de mediació realitzada el 27 de desembre de 2021 s'ha de desestimar per extemporània.

3. Dret a la informació sol·licitada

La reclamació té per objecte, d'acord amb els termes en què es formula, la informació sol·licitada pel sindicat reclamant amb data 31 d'agost, que és la que es relaciona a l'antecedent 2. L'informe municipal no al·lega cap causa d'inadmissió ni cap límit a l'accés, sinó que demana la desestimació pel fet d'haver-li donat resposta amb data 3 de desembre. Però el cert és que l'expedient que acompanya aquest informe no acredita en absolut haver donat resposta a aquesta sol·licitud de 31 d'agost, ni tan sols parcialment, ja que el què s'hi fan constar són uns correus electrònics referits a altres peticions d'informació. Per tant, sense dubtar de l'afirmació de l'Ajuntament de què ja hauria elaborat la informació per remetre-la al sindicat reclamant (el què suposa que disposa de la informació i que no li ha estat complex elaborar-la), el cert és que aquesta satisfacció material de la informació no ha



quedat acreditat amb l'expedient aportat per l'Ajuntament en aquest procediment, presumiblement per error material en la selecció de la documentació a aportar, que s'hagi produït el lliurament total i satisfactori de la informació que l'Administració invoca, i que, en tot cas, portaria a la finalització del procediment per la pèrdua d'objecte, i no a la desestimació de la reclamació pretesa, ja que res s'al·lega ni s'oposa al reconeixement del dret el sindicat a obtenir-la.

Tenint això en compte, i vist que el sindicat reclamant fa al·legacions en el sentit que resten per informar els punts a, b, c i d de la sol·licitud, transcrits a l'antecedent 2, és procedent estimar la reclamació en relació amb els punts a, b c i d de la sol·licitud d'informació de 31 d'agost de 2021, i declarar el dret del sindicat reclamant a obtenir la informació que s'hi demana.

Tanmateix, el principi de congruència de la reclamació suposa desestimar la pretensió del sindicat, expressada en les darreres al·legacions, d'ampliar-ne l'objecte a d'altres informacions que hauria sol·licitat en un procediment previ (sol·licitud d'informació de 17 d'abril) diferent del què porta causa d'aquesta reclamació, que és la sol·licitud de 31 d'agost de 2021, per més que aquesta estigués relacionada amb la primera.

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 la reclamació 977/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament de Barcelona la informació següent, desglossada per unitats, destinacions i torns, i fent referència als acords amb la part social on consten recollides aquestes condicions la informació sol·licitada:
 - a) Personal de GUB que realitza la cadència de festa en format 3x1 (tres caps de setmana de festa i un de treball). Coneguts com USF (Unitat de suport de festius).
 - b) Personal de GUB que realitza la cadència de festa en format 4x1 (quatre caps de setmana i un de treball).
 - c) cadència de caps de setmana de festa que realitzen les escales de sotsinspector, inspector, intendent i intendent major.
 - d) Total de guàrdies remunerades que realitzen les categories de sotsinspector, inspector, intendent i intendent major, desglossada en funció del nombre de guàrdies que es realitzen per categories, l'import econòmic de cada guàrdia per categories i en funció de la jornada de treball i horari de les guàrdies que realitzen per categoria i que s'indiqui l'apartat de les taules salarials on quedaria contemplada aquesta despesa.
2. Desestimar la petició de la part reclamant d'acollir-se al procediment de mediació realitzada el 27 de desembre de 2021, per extemporània, d'acord amb l'article 39.2 RGAIP.
3. Desestimar la pretensió expressada en les al·legacions d'ampliar la reclamació a d'altres informacions que no eren l'objecte de la sol·licitud de 31 d'agost de 2021, sinó d'un procediment previ, per incongruent.
4. Requerir a l'Ajuntament de Barcelona que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, i que en aquest mateix termini, informi a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.



5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 977/2021 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 adreci 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.