

Resolució 24/2022, de 13 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 1055/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Tarragona

Informació reclamada: Diverses dades sobre targetes de crèdit corporatives.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació

Resum: La persona reclamant ha demanat la mateixa informació a dues entitats diferents (l'Ajuntament de Tarragona i ESPIMSA), part de la informació sol·licitada ja li ha estat facilitada per ESPIMSA i, pel que fa a la resta, ja hi ha una resolució de la GAIP que declara l'abast del dret de la persona reclamant a la informació demanada pels dos primers apartats de la sol·licitud i requereix les actuacions necessàries per proporcionar-li la que li manca. En aquestes circumstàncies, és procedent declarar la finalització parcial de la Reclamació, en relació amb els dos primers apartats de la sol·licitud, perquè part de la informació sol·licitada per ells ja ha estat facilitada a la persona reclamant i, pel que fa a la resta, la GAIP ja s'hi ha pronunciat i adoptat les mesures pertinents per garantir el seu dret a la informació sol·licitada. És procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació relativa a la identificació de la persona o persones responsables de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA i de la persona o persones responsables de la custòdia i fiscalització d'allò sol·licitat. Tenint en compte que l'article 24.1 LTAIPBG garanteix l'accés a aquesta informació identificativa "llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits", prèviament a facilitar aquesta informació cal que, en aplicació de l'article 31 LTAIPBG, l'Ajuntament faci trasllat de la Reclamació a les persones afectades, és a dir, aquelles de les quals la sol·licitud en demana la identitat, per tal que, si s'escau, puguin posar de manifest circumstàncies singulars en les que puguin ser prevalents la protecció de les seves dades personals. Per tal de fer possible aquestes actuacions municipals, és procedent retrotreure el procediment d'accés a la informació pública, en allò que afecta els apartats 3 i 4 de la sol·licitud, a la seva fase inicial i requerir l'Ajuntament perquè el tramiti de nou donant audiència a les persones afectades. En cas que la resolució no fos satisfactòria per a la persona reclamant, la pot fer objecte de nova reclamació a la GAIP.

Paraules clau: Ajuntaments. Empreses municipals. Targetes bancàries. Control de la gestió econòmica. Reclamació contra silenci. Lliurament parcial. Dades personals identificatives. Trasllat. Retroacció del procediment.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 26 de novembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 1055/2021, presentada contra l'Ajuntament de Tarragona, 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 18 d'octubre de 2021 la persona reclamant demana a l'Ajuntament de Tarragona la informació següent: 1. Extractes bancaris complets de nou targetes de crèdit vinculades a l'empresa pública municipal ESPIMSA, des del 2010 al 2020, ambdós inclosos. 2. Identificació de totes les persones que han fet ús de les targetes indicades i dels funcionaris o alts càrrecs autoritzats a fer-ne ús. 3. Identificació de la persona responsable de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA. 4. Identificació de la persona responsable de la custòdia i fiscalització d'allò sol·licitat.
3. La Reclamació presentada el 26 de novembre de 2021 indica que l'Ajuntament no hauria facilitat la informació sol·licitada.
4. El 2 de desembre de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Tarragona 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.
5. El 2 de desembre 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.
6. El 23 de desembre de 2021 la GAIP rep el següent escrit de l'empresa municipal ESPIMSA: "En relació a la Reclamació a la GAIP, número 1055/2021, de data 26 de novembre de 2021, formulada pel Sr. xxxx, i que va ser traslladada a la present entitat, l'Empresa de Serveis, Promocions i Iniciatives Municipals, SA (ESPIMSA), exposa: 1. Que, aquesta entitat manifesta que la Reclamació precitada a l'encapçalament no ha de ser resposta per ESPIMSA sinó per l'administració competent, i a la que va dirigida la sol·licitud d'accés a la informació pública, és a dir, l'Ajuntament de Tarragona. 2. Que, igualment, aquesta entitat considera pertinent i d'utilitat traslladar-los que la Reclamació precitada està relacionada amb un expedient, ja respost i tramitat des del passat mes de juliol per aquesta entitat, amb número d'entrada al registre de l'Ajuntament de Tarragona 1888/2021. 3. Que, els tres primers punts de l'expedient 1888/2021 i de la Reclamació



- 1055/2021 son idèntics, no apreciand-se cap canvi en la seva redacció. 4. Que, els dos primers punts, sobre la sol·licitud d'accés als Extractes bancaris complerts, sense amagar moviments o limitar-se a posar "sense dades", relatius a les targetes següents: (facilita els números de nou targetes), vinculades a ESPIMSA, des de l'any 2010, fins el 2020, ambdós inclosos i la Identificació de les persones que han fet ús de les targetes indicades i categoria professional de les autoritzades a fer-ho ja han sigut degudament respostos per ESPIMSA, atenent a la informació que a dia d'avui aquesta empresa pot facilitar al ciutadà.
5. Que, el tercer punt, sobre la identificació de la persona responsable de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA, de conformitat amb l'article 30 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, aquesta entitat no disposa del detall de la informació sol·licitada i, per tal de garantir el dret d'accés a la informació pública del ciutadà interessat, aquest apartat de la sol·licitud ha sigut derivat en reiterades ocasions a l'òrgan administratiu que disposa de la informació, la Intervenció General de l'Ajuntament de Tarragona.
6. Que, per tant, aquesta entitat trasllada a l'Ajuntament de Tarragona la precitada Reclamació, al ser l'administració reclamada, i els emplaça a que estudiïn la seva resposta tenint en compte la informació que ESPIMSA els hi exposa".
7. L'11 de gener de 2022 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Tarragona, que posa de manifest el següent: "La reclamació es fonamenta en les sol·licituds amb numero de registres RE1888-2021 i RE 50779-2021 presentades pel Sr. xxxx en aquest Ajuntament. La primera sol·licitud va ser trasllada a ESPIMSA i segons informe d'aquesta empresa de data 23/12/2021, van respondre dos punts de la petició, quedant pendent el tercer punt sobre la identificació de la persona responsable de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA, que resta pendent d'informe a la Intervenció General. La segona sol·licitud va ser trasllada al departament d'Intervenció Municipal, aquesta conté quatre punts, els tres primers son de contingut idèntic a la petició amb registre número RE1888-2021, pel que ja han quedat contestats per ESPIMSA. Es demana informe a la Intervenció General, per tal de poder respondre els punts 3r i 4t, en data 04/01/2021 l'Interventor General emet informe que respon aquest dos punts. El 10/01/2022 es trasllada l'esmentat informe al Sr. xxxx per tal de respondre el punt tercer de la petició amb número de registre RE1888-2021 i el punt tercer i quart de la petició amb número de registre RE 50779-2021. (S'adjunta còpia de l'escrit de tramesa i de l'informe d'Intervenció)". L'informe d'intervenció al qual es refereix l'informe municipal indica el següent: "Els responsable de la comptabilitat de l'empresa d'acord amb la normativa d'aplicació son els Administradors de la mateixa. Els quals són responsables de la formulació dels comptes i de que aquests expressen la imatge fidel d'acord amb el marc normatiu d'informació financera. Així mateix, els



Administradors son responsables d'implantar el control intern necessari per a permetre la preparació dels comptes anuals lliures d'incorrecció material, deguda a frau o error. En concret, son responsables del registre adequat de les operacions en els llibres de comptabilitat i d'identificar les normes legals i reglamentàries aplicables a l'activitat de l'Entitat i assegurar-se del seu compliment. Per últim els correspon assegurar que l'activitat de la societat es duu a terme d'acord amb la normativa que li és aplicable i d'informar sobre qualsevol incompliment conegut significatiu d'aquesta normativa. Pel que fa a l'exercici del control intern de la societat de referència, d'acord amb el Reglament de Control Intern del Sector Local, aquest correspon a la Intervenció general en la modalitat d'auditoria, segons el Pla Anual de Control Financer que cada exercici s'aprovi al no complir amb els requisits mínims per a estar sotmesa a auditoria de comptes de manera obligatòria. Si be, cal aclarir que l'entitat ha estat sotmesa en tots els exercici a auditoria de comptes i compliment legal al haver estat inclosa en aquest pla”.

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. Finalització per la pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació

L'empresa municipal ESPIMSA aporta a aquest procediment un informe que acredita haver facilitat a la persona reclamant informació sol·licitada als apartats 1 i 2 de la sol·licitud indicada a l'apartat 2. Tot i que el document d'ESPIMSA fa una afirmació qüestionable (afirma que no li correspon donar resposta a la sol·licitud perquè és adreçada a l'Ajuntament, quan en realitat si l'Ajuntament no disposa de la informació sol·licitada pels dos primers apartats, com sembla ser el cas, allò procedent seria derivar-la a l'administració o empresa pública que la té en el seu poder, que segons l'article 30 LTAIPBG esdevindria la responsable a atendre la sol·licitud), el cert és que acredita raonadament haver lliurat a la mateixa persona reclamant com a mínim part de la informació dels dos primers apartats de la sol·licitud, lliurament al qual es remet



l'informe municipal per posar de manifest que la persona reclamant ja compta amb la informació sol·licitada.

Per una altra banda, la Resolució de la GAIP 1086/2021, de 10 de desembre, sobre la Reclamació 718/2021, es pronuncia sobre una sol·licitud d'informació pública idèntica a la indicada a l'antecedent 2, presentada per la mateixa persona reclamant contra ESPIMSA, estimant-la parcialment i requerint diverses actuacions a ESPIMSA per a l'efectivitat del dret d'accés declarat per la Comissió.

Ens trobem, per tant, amb què la persona reclamant ha demanat la mateixa informació a dues entitats diferents (l'Ajuntament de Tarragona i ESPIMSA), part de la informació sol·licitada ja li ha estat facilitada per ESPIMSA i, pel que fa a la resta, ja hi ha una resolució de la GAIP que declara l'abast del dret de la persona reclamant a la informació demanada pels dos primers apartats de la sol·licitud i requereix les actuacions necessàries per proporcionar-li la que li manca.

En aquestes circumstàncies, és procedent declarar la finalització parcial de la Reclamació, en relació amb els dos primers apartats de la sol·licitud, perquè part de la informació sol·licitada per ells ja ha estat facilitada a la persona reclamant i, pel que fa a la resta, la GAIP ja s'hi ha pronunciat i adoptat les mesures pertinents per garantir el seu dret a accedir-hi.

3. Sobre el dret de la persona reclamant a la identitat de les persones responsables

L'antecedent 7 posa de manifest que la Intervenció general de l'Ajuntament de Tarragona ha donat una resposta raonada als apartats 3 i 4 de la sol·licitud, tot assenyalant els òrgans responsables de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA i de la custòdia i fiscalització d'allò sol·licitat. El cas és, però, que la persona reclamant no demana quins són els òrgans responsables d'exercir aquestes funcions, sinó la identificació de les persones que són responsables d'elles.

Segons l'article 24.1 LTAIPBG, "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". L'article 70.2 del Decret 8/2021, de transparència i accés a la informació pública, desenvolupa en els termes següents allò que cal entendre per dades personals merament identificatives: "als efectes del que preveu l'article 24.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, són dades personals merament identificatives les consistents en el nom i cognoms, el càrrec o lloc ocupat, cos i escala, les funcions desenvolupades i el telèfon i les



adreces, postal i electrònica, de contacte professional, referides al personal al servei de les administracions públiques, alts càrrecs i personal directiu del sector públic de les administracions públiques". Per tant, el nom i cognoms i les funcions desenvolupades per persones al servei de les administracions públiques són dades personals a les quals la legislació de transparència garanteix, amb caràcter general, l'accés de qui les demani en exercici del seu dret a la informació pública.

En conseqüència, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació relativa a la identificació de la persona o persones responsables de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA i de la persona o persones responsables de la custòdia i fiscalització d'allò sol·licitat. Tenint en compte que l'article 24.1 LTAIPBG garanteix l'accés a aquesta informació identificativa "llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits", prèviament a facilitar aquesta informació cal que, en aplicació de l'article 31 LTAIPBG, l'Ajuntament faci trasllat de la Reclamació a les persones afectades, és a dir, aquelles de les quals la sol·licitud en demana la identitat, per tal que, si s'escau, puguin posar de manifest circumstàncies singulars en les que puguin ser prevalents la protecció de les seves dades personals. Per tal de fer possible aquestes actuacions municipals, és procedent retrotreure el procediment d'accés a la informació pública, en allò que afecta els apartats 3 i 4 de la sol·licitud, a la seva fase inicial requerir l'Ajuntament perquè el tramiti de nou donant audiència a les persones afectades. En cas que la resolució no fos satisfactòria per a la persona reclamant, la pot fer objecte de nova reclamació a la GAIP.

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 13 de gener de 2022, resol per unanimitat:

1. Finalitzar parcialment la Reclamació 1055/2021, en relació amb la informació demanada pels dos primers apartats de la sol·licitud, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte.
2. Estimar parcialment la Reclamació 1055/2021, en relació amb la informació demanada pels apartats 3 i 4 de la sol·licitud, i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada sobre la identificació de la persona o persones responsables de la comptabilitat i fiscalització d'ESPIMSA i de la persona o persones responsables de la custòdia i fiscalització d'allò sol·licitat, sens perjudici del que pugui resultar de l'audiència requerida per l'apartat següent.
3. Retrotreure parcialment el procediment de tramitació i resolució de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, en relació amb els apartats 3 i 4 de la sol·licitud, i requerir l'Ajuntament de Tarragona perquè en el termini de quinze dies faci trasllat de la sol·licitud a les persones afectades per aquests dos apartats i tot seguit resolgui de nou el procediment.
4. Requerir a l'Ajuntament de Tarragona a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, 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. Notificar la Resolució a les parts i a l'empresa municipal ESPIMSA.



7. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1055/2021 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.