

Resolució 35/2023, de 19 de gener

Número d'expedient de la Reclamació: 1045/2022

Administració reclamada: Institut Català de la Salut

Informació reclamada: Dimensionament i càrregues de treball de l'atenció primària de l'ICS.

Sentit de la Resolució: Admissió i desestimació

Resum: La declaració de desistiment objecte de la Reclamació és, sens dubte, un acte de tràmit, que determina la impossibilitat de continuar el procediment i que, per tant, pot ser impugnable en via administrativa, bé sigui amb el recurs administratiu que escaigui, bé sigui amb la via de reclamació a la GAIP. L'admissibilitat general de recursos contra aquesta mena d'actes de tràmit feta per l'article 112.1 LPAC comporta l'atribució de la competència per tramitar-los i resoldre'ls als òrgans competents per al recurs administratiu que escaigui i, si s'escau, als procediments que els substitueixen, com és el cas de la reclamació a la GAIP. En conseqüència, la GAIP és competent per admetre a tràmit i resoldre una reclamació contra la declaració de desistiment objecte d'aquesta Reclamació. Tots aquests indicis justifiquen que l'ICS requereixi l'esmena de la sol·licitud, als efectes d'acreditar que la decisió havia estat adoptada per l'òrgan competent i que el Secretari General ostentava la representació del sindicat al presentar la sol·licitud. Però la persona reclamant no està en condicions de demostrar haver atès el requeriment d'esmena dins dels 10 dies atorgats a aquest efecte i no pot desacreditar l'ICS quan afirma no haver rebut cap resposta al seu requeriment d'esmena. Per tant, la declaració de desistiment de l'ICS està raonablement fonamentada.

Paraules clau: Organismes de la Generalitat. Sindicats. Acreditació de representació i de voluntat de sol·licitar. Esmena de la sol·licitud. Manca d'acreditació. Declaració de desistiment. Impugnabilitat d'actes de tràmit.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 17 de novembre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 1045/2022, presentada en representació d'un sindicat contra l'Institut Català de la Salut (ICS), 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 13 d'octubre de 2022 la persona reclamant demana a l'ICS: "1. D'acord amb la seva especial rellevància i el seu interès públic, còpia de la proposta dels indicadors proposats per la comissió permanent de l'oficina per a la reversió de la sobrecàrrega assistencial a l'atenció primària de l'ICS que han de permetre monitorar la càrrega assistencial, d'acord amb el SISAP, amb una



explicació dels indicadors utilitzats: una breu descripció del significat de cadascun dels camps que es reflecteixin en les columnes del document (indicadors utilitzats) o bé la font d'informació on es pugui obtenir aquesta descripció, i una extracció de l'execució d'aquests indicadors, en format de full de càlcul, per cadascun dels EAP de l'ICS. 2. D'acord amb la seva especial rellevància i el seu interès públic, còpia de la informació sobre el seguiment de la cobertura de les places (per contractació i/o repartiment del contingent) que s'hagi elaborat d'acord amb les funcions pròpies del o de la responsable de l'oficina per a la reversió de la sobrecàrrega assistencial a l'atenció primària de l'ICS. 3. Còpia de tots i cadascun dels estudis de dimensionament i càrregues de treball, o bé la font d'informació d'acord amb l'article 36.2.b) del DECRET 8/2021 sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, que l'ICS hagi elaborat però que no hagi publicat, amb indicació de: a. la data d'elaboració b. la data d'obtenció dels resultats c. una explicació dels indicadors utilitzats: és a dir, una breu descripció del significat de cadascun dels camps que es reflecteixin en les columnes del document (indicadors utilitzats) o bé la font d'informació on es pugui obtenir aquesta descripció. 4. Estudis de dimensionament i càrregues de treball, en format de full de càlcul, de cadascun dels serveis de l'ECAP Veure nota final (i), que estiguin predeterminats (és a dir ja elaborats amb anterioritat), actualitzats a data d'aquesta sol·licitud amb indicació de: a. la data d'obtenció dels resultats, b. explicació dels indicadors utilitzats: una breu descripció del significat de cadascun dels camps que es reflecteixin en les columnes del document (indicadors utilitzats) o bé la font d'informació on es pugui obtenir aquesta descripció. 5. Per a cadascun d'aquells serveis de l'ECAP següents: MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatría), i ODN(Odontologia) sol·licitem que se'ns lliuri, en format de full de càlcul, la informació resultant d'executar tots els indicadors de model d'assignació ja elaborats i predeterminats al portal de monitorització d'indicadors de cada EAP de l'ICS que s'indiquen a continuació amb els corresponents enllaços de l'eina de documentació d'indicadors del SISAP, UMI (<http://sisap-umi.eines.portalics/>): a) AGRMAD - Model d'assignació de MFiC, ▪ MA0001 - Població assignada adulta >14 anys no institucionalitzada ▪ MA0002 - Població assignada adulta assignada i institucionalitzada ▪ MA0003 - Població assignada adulta en consultoris amb oferta <20 hores setmana de MF ▪ MA0004 - Edat mitjana de la Població assignada adulta ▪ MA0005 - % de dones de la població assignada adulta ▪ MA0006 - Complexitat GMA mitjana de la població adulta ▪ MA0007 - Índex socioeconòmic AQUAS ▪ MA0008 - % població pensionista <65 anys ▪ MA0009 - % de població ATDOM ▪ MA0010 - N° de centres ▪ MA0011 - Temps mitjà per pacient any esperat ▪ MA0012 - Nombre de professionals esperats ▪ MA0013 - Nombre de metges per desplaçament (consultoris) ▪ MA0014 - Nombre de metges per oferta (consultoris) ▪ MA0015 - Nombre de metges per desplaçament i oferta (consultoris) ▪ MA0016 - Nombre de directors esperat ▪ MA0017 - Ratio de pacients esperat ▪ MA0018 - Ràtio pacients per metges esperats + metges consultoris ▪ MA0019



- MF estructurals b) AGRMAPED - Model d'assignació de Pediatria, c) AGRMAINF ▪ MA0020 - Població assignada pediàtrica < 15 anys ▪ MA0021 - % de pacients menors de 3 anys ▪ MA0022 - % de pacients amb patologia mental ▪ MA0023 - Complexitat GMA mitjana de la població pediàtrica ▪ MA0024 - Índex socioeconòmic AQUAS ▪ MA0025 - Temps mitjà per pacient any esperat (en pediatria) ▪ MA0025SUP - Temps mitjà per pacient any esperat (banda alta IC) ▪ MA0026 - Nombre de pediatres esperats ▪ MA0026SUP - Nombre de pediatres esperats (banda alta IC) ▪ MA0027 - Nombre de directors esperats (en pediatria) ▪ MA0028 - Ràtio de pacients esperats en pediatria ▪ MA0028SUP - Ràtio de pacients esperats (banda alta IC) ▪ MA0029 - Població assignada pediàtrica en consultoris amb oferta <20 hores setmana de PED ▪ MA0030 - Nombre de pediatres per desplaçament (consultoris) ▪ MA0031 - Nombre de pediatres per oferta (consultoris) ▪ MA0032 - Nombre de pediatres per desplaçament i oferta (consultoris) ▪ MA0033 - Nombre de pediatres (estructurals) ▪ MA0034 - Altres metges amb funció de pediatria (estructurals) ▪ MA0035 - Nombre de pediatres altres entitats (estructurals) ▪ MA0036 - Nombre total de pediatres (estructurals) ▪ MA0037 - z reportades ▪ MA0038 - Nombre de pediatres necessaris segons territori ▪ MA0039 - z sense cobrir c) AGRMAINF - Model d'assignació d'Infermeria, ▪ MA0040 - Població assignada no institucionalitzada entre 15-64 anys GMA 0 ▪ MA0041 - Població assignada no institucionalitzada entre 15-64 anys GMA 1 ▪ MA0042 - Població assignada no institucionalitzada entre 15-64 anys GMA 2 ▪ MA0043 - Població assignada no institucionalitzada entre 15-64 anys GMA 3 ▪ MA0044 - Població assignada no institucionalitzada entre 15-64 anys GMA 4 ▪ MA0045 - Població assignada no institucionalitzada entre 65-79 anys GMA 0 ▪ MA0046 - Població assignada no institucionalitzada entre 65-79 anys GMA 1 ▪ MA0047 - Població assignada no institucionalitzada entre 65-79 anys GMA 2 ▪ MA0048 - Població assignada no institucionalitzada entre 65-79 anys GMA 3 ▪ MA0049 - Població assignada no institucionalitzada entre 65-79 anys GMA 4 ▪ MA0050 - Població assignada no institucionalitzada entre >79 anys GMA 0 ▪ MA0051 - Població assignada no institucionalitzada entre >79 anys GMA 1 ▪ MA0052 - Població assignada no institucionalitzada entre >79 anys GMA 2 ▪ MA0053 - Població assignada no institucionalitzada entre >79 anys GMA 3 ▪ MA0054 - Població assignada no institucionalitzada entre >79 anys GMA 4 ▪ MA0055 - Població assignada en ATDOM ▪ MA0056 - Nombre d'infermeres ▪ MA0058 - Coeficient model ▪ MA0059 - Nombre d'infermeres segons coeficient atesa assignada ▪ MA0060 - Nombre d'infermeres segons coeficient model ▪ MA0061 - Nombre d'infermeres adults (estructurals) ▪ MA0062 - Nombre d'infermeres nens (estructurals) ▪ MA0063 - Nombre d'infermeres cupo mixt (estructurals) d) i **AGRMOD**O - Model d'assignació d'odontologia ▪ MOI001 - Població assignada ▪ MOI002 - Indicador socioeconòmic AQUAS ▪ MOI003 - Tipus d'equip ▪ MOI004 - Temps mig estimat de visita d'odontologia per pacient ▪ MOI005 - Nombre d'odontòlegs estimats ▪ MOI006 - Nombre d'alumnes de primer i sisè de primària ▪ MOI007 - Nombre d'escoles ▪ MOI008 - Nombre



d'odontòlegs per visites escolars 6. Per a cadascun d'aquells serveis de l'ECAP següents: MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), i INFPD (Infermeria pediatria) se'ns lliuri la informació resultant d'executar tots els indicadors de càrrega assistencial ja elaborats i predeterminats al portal de monitorització d'indicadors de cada EAP de l'ICS que s'indiquen a continuació amb els corresponents enllaços de l'eina de documentació d'indicadors del SISAP, UMI (<http://sisap-umi.eines.portalics/>): a. CARASSIS01 - Visites ponderades respecte dies visites b. CARASSIS02 - Visites ponderades respecte dies visita estandard c. CARASSIS03 - % de dies amb > 25 visites ponderades d. CARASSIS04 - % de dies amb > 28 visites ponderades e. CARASSIS05 - % de dies amb > 30 visites ponderades f. CARASSIS06 - % de dies amb > 40 visites ponderades 7. Per a cadascun d'aquells serveis de l'ECAP següents: MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria), TS (Treballador/a social), i ODN(Odontologia), se'ns lliuri la informació resultant d'executar tots els indicadors de gestió d'agendes ja elaborats i predeterminats al portal de monitorització d'indicadors de cada EAP de l'ICS que s'indiquen a continuació amb els corresponents enllaços de l'eina de documentació d'indicadors del SISAP, UMI (<http://sisap-umi.eines.portalics/>), d'acord amb la disponibilitat indicada: a) AGEND01 - % d'ocupació de les agendes b) AGEND02 - % de visites programades realitzades c) AGEND03 - % de visites espontànies d) AGEND04 - % de visites inserides e) AGEND05 - % de visites realitzades per tipus respecte al total. (només disponible pels serveis MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria) segons UMI). f) **AGEND06** - % de visites ofertades per tipus respecte al total. (només disponible pels serveis MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria) segons UMI). g) AGEND07 - Promig de visites realitzades per dia visita estàndard. (només disponible pels serveis MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria) segons UMI). h) AGEND08 - Promig de visites ofertades per dia visita estàndard. (només disponible pels serveis MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria) segons UMI). i) AGEND09 - Oferta de visites per professional i mes. (només disponible pels serveis MG(Medicina de Família), INF (Infermeria), PED (Pediatria), INFPD (Infermeria pediatria) segons UMI). 8. Per a cadascun d'aquells serveis de l'ECAP Veure nota final (i) dels quals l'ICS no disposi d'indicadors del model d'assignació ja elaborats i predeterminats al portal de monitorització d'indicadors, com són els casos dels següents serveis: UAC (Atenció al Ciutadà), TS (Treballador/a social), GIN (Ginecologia), OFT (Oftalmologia), INFPD (Infermeria pediatria), sol·licitem que se'ns lliuri, en format de full de càlcul, la següent informació per cadascun dels EAP de l'ICS: a) l'Àrea Bàsica de Salut (ABS) a la que pertany 1, b) el Servei d'atenció primària (SAP) al que pertany 1, c) la Gerència territorial a la que pertany 1 d) Índex MEDEA de l'EAP 2 e) Indicador socioeconòmic AQUAS de l'EAP 2 f) Categoria dels EAP Rural/Urbà 2 g) Categoria dels EAP Rural/Semi-



- rural/Semi-urbà 2 h) Població assignada de l'EAP 3 i) Població assignada de l'EAP per Grup d'edat (15-44, 45-64, 65-74, >=75) 3 j) Nombre de professionals estructurals del servei 1. 9. Que en cas que s'acordi que no procedeix facilitar-me la informació pública sol·licitada, se'm comuniqui motivadament a fi de, si s'escau, reclamar davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP)".
3. El 24 d'octubre de 2022 l'ICS fa el següent requeriment d'esmena a la persona sol·licitant: "En relació la vostra sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) presentada en data 14 d'octubre de 2022, amb núm. de registre d'entrada 9015-2102854/2022, i formulada, segons manifesteu, en nom i representació de La Intersindical CSC, es constata la manca d'acreditació dels requisits que s'exigeixen a les persones jurídiques per a formular sol·licituds, en concret, l'acreditació fefaent de les facultats de representació de La Intersindical CSC que afirmeu ostentar, així com l'acreditació de la voluntat de l'òrgan estatutari competent del sindicat per formular la SAIP en nom del sindicat actuant, en quant la documentació adjuntada per acreditar aquests extrems no dona compliment a les previsions dels articles 5, 10, 11 i 28 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Amb la finalitat d'esmenar els defectes observats en la vostra sol·licitud, d'acord amb els articles 5, 22.1, 68.1 i 21.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, en relació amb l'article 33.4 de la Llei 19/2014, us faig saber que el termini per a resoldre aquesta SAIP resta suspès des de l'endemà de la recepció d'aquest requeriment i que des de la mateixa data disposeu d'un termini de deu dies per esmenar la vostra sol·licitud aportant la documentació acreditativa d'aquells extrems escaient, amb l'avertiment que, de no fer-ho així, es considerarà que desistiu de la vostra pretensió, es procedirà a declarar aquest extrem i s'arxivarà l'expedient".
 4. El 26 d'octubre de 2022 la persona sol·licitant contesta en els termes següents el requeriment d'esmena de l'ICS, si bé no consta l'enregistrament d'aquesta resposta a l'ICS: "El passat 24 d'octubre em vàreu requerir l'esmena de la sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) presentada en data 14 d'octubre de 2022, amb núm. de registre d'entrada 9015-2102854/2022. En aquella SAIP, formulada per mi en nom i representació de La Intersindical CSC, queda totalment acreditat que la facultat que m'atribueix l'òrgan competent (el Secretariat Nacional) és la de presentar la sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) 'Dimensionament i càrregues de treball de l'atenció primària de l'Institut Català de la Salut' amb la finalitat de revisar, vigilar i controlar el dimensionament la càrrega de treball del personal dels equips d'atenció primària de l'ICS, i fer les accions sindicals que es considerin més oportunes per a la defensa dels seus drets laborals". Evidentment, si el Secretariat Nacional de La Intersindical és l'òrgan competent per a decidir la interposició de reclamacions i recursos en via administrativa i

judicial està fora de tota lògica pretendre que qui pot el més (interposar recursos i reclamacions) no pugui el menys (interposar una sol·licitud d'accés a informació pública). A més a més, cal ressaltar en anteriors SAIP aquesta direcció gerència de l'ICS mai ha sol·licitat esmenes a altres persones que han actuat presumptament en nom i representació de La Intersindical quan no tenien cap facultat atribuïda, cosa que demostraria una actuació favorable per a qui no ostenta la facultat, i una desfavorable per a mi que sí la ostento i l'acredito. Per tant, en la SAIP presentada en data 14 d'octubre de 2022, amb núm. de registre d'entrada 9015-2102854/2022 no hi ha cap defecte a esmenar en base a als articles 5, 22.1, 68.1 i 21.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Segons el que s'ha exposat, d'acord amb els antecedents i els fonaments de dret, la Intersindical sol·licita que es tingui per presentat aquest escrit, que deixeu sense efecte la suspensió del termini per a resoldre aquesta SAIP a partir de la data de presentació d'aquest escrit, i que aquella es resolgui d'acord amb l'article 34 de la LLEI 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i sota els principis d'actuació, principis ètics i les regles de conducta dels alts càrrecs establerts a l'article 55 de la mateixa Llei 19/2014".

5. El 16 de novembre de 2022 l'ICS resol declarar desistida la sol·licitud en base a les següents consideracions: "En data 14/10/2022 el Sr. xxxx va formular davant l'ICS, actuant en nom i representació de la organització sindical Intersindical CSC, una sol·licitud d'informació pública (SAIP) amb número de registre 9015-2102854/2022, que contenia nou peticions diferents relatives a obtenir informació sobre dimensionament i càrregues de treball del personal de l'ICS. En data 24/10/2022, l'ICS va posar a disposició de la persona sol·licitant escrit de requeriment perquè esmenés la manca d'acreditació dels requisits que s'exigeixen a les persones jurídiques per a formular sol·licituds, en concret, l'acreditació fefaent de les facultats de representació de La Intersindical CSC que afirmava ostentar, així com l'acreditació de la voluntat de l'òrgan estatutari competent del sindicat per formular la SAIP en nom del sindicat actuant, en quant la documentació adjuntada per acreditar aquests extrems no donava compliment a les previsions dels articles 5, 10, 11 i 28 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Aquest requeriment fou rebut per la persona sol·licitant el mateix dia 24/10/22. Aquest requeriment es va fer amb la finalitat d'esmenar el defecte indicat, d'acord amb l'article 49 de la Llei 26/2010, del regim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, en relació amb els articles 5, 9 i 68 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, atorgant a la persona interessada un termini de deu dies per a l'esmena, i que en cas de no acomplir amb aquest requeriment en temps i forma, es consideraria que desistia de la seva pretensió, tal i com estableix l'article 68.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. Transcorregut el termini atorgat, la persona sol·licitant no ha dut a



terme cap actuació, ni tampoc ha aportat cap document o formulat cap al·legació per esmenar la sol·licitud, ni en els termes requerits ni en cap altre. Conseqüentment, la persona sol·licitant no ha esmenat de cap forma els defectes observats en la seva sol·licitud en el termini atorgat a tal efecte. L'article 18.1 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, estableix que les persones tenen dret d'accedir a la informació pública a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda. L'article 68 de la Llei 39/2015 (LPACAP) estableix que si la sol·licitud d'iniciació no reuneix qualsevol requisit exigint per la legislació específica aplicable, es requerirà l'interessat perquè, en un termini de deu dies, esmeni la falta o acompanyi els documents preceptius, amb indicació que, si així no ho fa, se'l tindrà per desistit de la seva petició, previ dictat d'una resolució que així ho declari, en els termes de l'article 21.1 de la mateixa Llei. Efectuat el requeriment i transcorregut el termini per atendre'l sense haver-ho estat, procedeix tenir per desistida a la persona i sindicat actuants de la seva sol·licitud, d'acord amb la normativa aplicable esmentada anteriorment".

6. La Reclamació presentada el 17 de novembre de 2022 es limita a indicar que s'ha desistit de la seva petició.
7. El 29 de novembre de 2022 la GAIP requereix a la persona reclamant l'esmena següent: "En relació amb la reclamació que heu presentat a aquesta Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP), que han tingut entrada el dia 17 de novembre de 2022 i que s'han assenyalat amb el número d'expedient 1045/2022, us comuniquem la necessitat que esmeneu la documentació aportada com a requisit previ per a la seva admissió a tràmit. Concretament, cal que acrediteu la representació d'acord amb la qual manifesteu actuar en el marc de la reclamació. Per a fer-ho, caldrà que acrediteu ostentar la representació del sindicat Intersindical-CSC".
8. El 14 de desembre de 2022 la persona reclamant comunica a la GAIP una còpia simple dels poders notariaus que li confereixen representació del sindicat reclamant.
9. El 20 de desembre de 2022 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.
10. El 23 de desembre de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'ICS 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.



11. El 16 de gener de 2023 la GAIP rep la còpia de l'informe i de l'expedient requerits a l'ICS. Exposa que la sol·licitud de la que deriva la Reclamació estaria mancada d'acreditar la voluntat de l'entitat reclamant i els poders de la persona reclamant, que en conseqüència l'ICS li hauria formular la corresponent esmena, amb l'avertiment de considerar desistida la sol·licitud si no es repara l'esmena, i afegeix: "Transcorregut el termini atorgat, la persona reclamant no va dur a terme cap actuació, ni tampoc va aportar cap document ni va formular cap al·legació per esmenar la seva sol·licitud, ni en els termes requerits ni en cap altre. Conseqüentment, la persona reclamant no va esmenar de cap forma els defectes observats en la seva sol·licitud en el termini atorgat a tal efecte. (...) La resolució administrativa objecte de la reclamació és la dictada per la Directora Gerent de data 16/11/2022, en virtut de la qual es declara desistit al representant del sindicat peticionari, per no haver atès el requeriment sobre la manca d'acreditació fefaent de la voluntat sindical de formular la SAIP. (...) No hi ha cap previsió continguda en norma jurídica que habiliti la interposició d'una reclamació davant de la GAIP contra una resolució declarativa de desistiment, en tant que la resolució objecte d'aquesta reclamació no inadmet, ni estima parcialment, ni desestima la pretensió de la persona reclamant; és a dir, ni la resol ni conté cap valoració sobre el fons de la sol·licitud, o sobre la procedència o improcedència d'atendre-la, ja que es limita a constatar la manca dels requisits legals i jurisprudencials necessaris per poder considerar que el sindicat actuant té la voluntat de plantejar-la, i per aquest motiu el dona per desistit aplicant les previsions de la LPAC, que ordena expressament (arts. 68.1 i 21.1) procedir en aquests termes. I si la conseqüència legal de la manca de resposta al requeriment i, per tant, la manca de reparació dels defectes constatats, és el desistiment, no existeix SAIP susceptible de ser objecte d'una reclamació davant la GAIP. (...) La competència atribuïda a la GAIP per resoldre reclamacions ve atribuïda per previsió legal expressa, sense que pugui recórrer a una suposada interpretació extensiva de la norma competencial, raó per la qual la GAIP no pot atribuir-se una determinada competència de manera expansiva utilitzant un sil·logisme com l'utilitzat en la Resolució 809/2022, de 22 de setembre, quan en el resum d'aquesta resolució diu textualment: "Ha de ser refusada la concurrència de la causa d'incompetència de la GAIP per tramitar una reclamació que té per objecte una resolució de desistiment, perquè el requeriment d'esmena i la resolució associada de desistiment són simples actes de tràmit en un procediment que, de culminar, acabaria amb una resolució que la GAIP és competent per revisar, de manera que està fora de tota lògica pretendre que qui pot el més (revisar la resolució) no pugui el menys (revisar un dels seus actes de tràmit que provoca indefensió)." No es tracta de qui pot més pot menys, sinó de si la GAIP ostenta o no la competència per a resoldre un assumpte la matèria del qual és de procediment administratiu, no d'accés a la informació pública. B) En el negat cas que s'admetés la reclamació, la GAIP no pot substituir a l'ICS i determinar si procedeix o no lliurar la informació, quan ni ha existit silenci



administratiu ni s'ha dictat per l'ICS cap resolució sobre el fons de la sol·licitud en cap sentit. (...) En aquest sentit, una actuació diferent de la GAIP, en què aquesta entrés en el fons de la SAIP, esdevindria mancada de fonament per constituir una extralimitació de les seves potestats, extralimitació que quedaria en evidència si tenim en compte que en cap cas seria aquest el resultat d'una impugnació en seu judicial de la resolució declarativa del desistiment. En efecte, si la part reclamant hagués acudit a la jurisdicció contenciosa administrativa (que era l'única via legal que tenia i que desconexem si ha emprat, ja que hores d'ara no han transcorregut dos mesos des de la notificació de la resolució declarativa del desistiment), el jutge en cap cas podria haver concedit més que l'anul·lació de la resolució que donava per desistit al sindicat, en cap cas podria entrar en el fons de la SAIP substituint a l'ICS en la resolució de la mateixa. I si l'autoritat judicial només hauria pogut actuar amb aquest abast, esdevé inversemblant que la GAIP pugui anar més enllà pronunciant-se sobre el fons de la SAIP en seu d'aquesta reclamació i ordenant a l'ICS el lliurament de la informació. (...) La persona reclamant, en la sol·licitud d'informació pública (SAIP) objecte d'aquesta reclamació, manifestava ostentar les facultats de representació de la Intersindical CSC (facultats que s'exigeixen als representants de les persones jurídiques per interposar sol·licituds), sense haver aportat juntament amb el Certificat de l'Acord del Secretariat Nacional de data 13 d'octubre de 2022 (que suposadament –a manca d'aportació dels estatuts- acreditaria la voluntat del sindicat de formular la SAIP), còpia fefaent i vigent dels estatuts de la organització sindical actuant que permetin acreditar, per un costat, que el senyor xxxx ostenta la representant legal ordinària del sindicat per formular sol·licituds i/o recursos en nom d'aquell, i que a la vegada hauria permès constatar que el Secretariat Nacional, òrgan sindical emissor del certificat aportat, era l'òrgan estatutàriament competent per a manifestar la voluntat sindical de formular la SAIP. (...) L'Institut Català de la Salut va constatar la manca d'acreditació autèntica de la representació que deia ostentar la persona sol·licitant i la manca d'acreditació mitjançant els estatuts de l'òrgan estatutari competent que legitimés la voluntat del sindicat de formular la SAIP en aquests termes, en tant que la persona sol·licitant no havia aportat els corresponents estatuts de La Intersindical que justificuessin la seva representació i que el Secretariat Nacional fos l'òrgan competent tal i com el certificat 699/22 de 13/10/2022 de la Secretària d'Actes del Secretariat Nacional de la Intersindical esmentava. (...) Altrament, la SAIP adjuntada al formulari genèric electrònic de sol·licitud tampoc no estava signada per la persona representant sol·licitant. La manca de signatura de la persona sol·licitant és un defecte formal esmenable en via de requeriment en base a l'article 68 LPAC que afecta a l'acreditació de la voluntat del sol·licitant regulat en l'article 66.1 e) de la Llei 39/2015. Ara bé, la manca d'esmena en via de requeriment per part de la persona sol·licitant impossibilita l'Administració l'admissió a tràmit de la sol·licitud per manca de l'acreditació de l'autenticitat de la voluntat expressada, en tant que afecta a la legitimació activa de la persona sol·licitant. (...) No ha estat



- només l'Institut Català de la Salut qui ha requerit al Sr. xxxx l'acreditació de la representació d'acord amb la qual manifestava actuar, sinó que la pròpia GAIP, en comunicació efectuada a la persona reclamant en data 30 de novembre de 2022, li va requerir l'esmena de la documentació aportada amb la Reclamació 1045/2022, per tal que acredités la representació d'acord amb la qual manifestava actuar. Com a conseqüència d'aquest requeriment d'esmena efectuat per la GAIP, la persona reclamant va aportar còpia autèntica dels estatuts de la Intersindical CSC, així com una còpia simple dels poders notariais que suposadament acreditarien que el senyor xxxx intervé en nom i representació, en tant que secretari general, de la Intersindical CSC. Al respecte val a dir que l'admissió de la reclamació un cop acomplert amb el requeriment en aquests termes, no s'hauria d'haver produït, si més no, en quant l'aportació d'una copia simple i no autenticada notarialment de poders amb la reclamació, no acredita fefaentment ni l'autenticitat dels poders aportats ni per tant la seva validesa i vigència, en els termes legalment exigibles Ara bé, en qualsevol cas l'esmena del requeriment efectuat en via de reclamació davant la GAIP i el fet que aquesta hagi considerat adequadament atès el seu requeriment, admetent la reclamació, en cap cas pot esdevenir una sort de convalidació sobrevinguda dels defectes de representació i acreditació de la voluntat sindical que van portar a l'ICS a declarar el desistiment del sindicat de la SAIP formulada. Conclusions 1.- Procedeix inadmetre la reclamació, en quant: a) El seu objecte (una resolució declarativa de desistiment) no es troba entre el actes administratius, expressos o presumptes, que poden ser objecte de reclamació davant la GAIP, essent l'única via legalment existent de recurs la via contenciosa administrativa. b) La persona que actua en nom del sindicat interposant la reclamació, no ha acreditat fefaentment davant l'ICS la representació que deia ostentar ni ha acreditat mitjançant l'aportació dels estatuts del sindicat la voluntat de l'òrgan estatutari competent del sindicat per formular la SAIP en nom del sindicat. 2.- En el negat cas que la GAIP es consideri competent i admeti la reclamació, la resolució que dicti no pot entrar en el fons de la SAIP i s'ha de limitar a declarar si la resolució declarativa del desistiment objecte de la reclamació és ajustada a dret. 3.- La part reclamant no acredita en cap moment que, ja sigui abans o després del dictat de la resolució declarativa del desistiment, hagués realment esmenat la sol·licitud i/o ho hagués fet en els termes requerits, essent aquesta circumstància directament imputable a la pròpia manca de claredat, diligència i cura del representant del sindicat requerit a l'hora de contestar el requeriment. Per tant, la resolució declarativa del desistiment objecte d'aquesta reclamació era i és totalment ajustada a dret".
12. El 17 de gener de 2023 la GAIP comunica a la persona reclamant la informació aportada per l'ICS a aquest procediment.



Fonaments jurídics

1. Admissibilitat i desestimació de la Reclamació

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.

L'ICS al·lega la inadmissibilitat de la Reclamació perquè té per objecte una declaració de desistiment, en relació amb la qual la GAIP no ostenta competències de revisió.

És cert que no hi ha cap disposició legal que atribueixi explícitament a la GAIP la competència per revisar declaracions administratives de desistiment de la persona interessada. La causa d'aquest aparent buit legal és que el desistiment no és equiparable a una resolució administrativa, condició que tenen les actuacions administratives subjectes explícitament a revisió de la GAIP. Davant d'aquest buit, cal recórrer a la normativa de procediment administratiu (no a la del contenciós administratiu, que invoca l'informe de l'ICS), en la mida que la Reclamació a la GAIP és un procediment substitutiu dels recursos administratius (article 112.2 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú, LPAC), essent-li per tant aplicables supletòriament les previsions de la legislació de procediment administratiu en matèria de recursos administratius. Doncs bé, segons l'article 112.1 LPAC, els recursos administratius es poden plantejar "contra les resolucions i els actes de tràmit, si aquests últims decideixen directament o indirectament el fons de l'afer, determinen la impossibilitat de continuar el procediment, produeixen indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims".

La declaració de desistiment objecte de la Reclamació és, sens dubte, un acte de tràmit, que determina la impossibilitat de continuar el procediment i que, per tant, pot ser impugnada en via administrativa, bé sigui amb el recurs administratiu que escaigui, bé sigui amb la via de reclamació a la GAIP. L'admissibilitat general de recursos contra aquesta mena d'actes de tràmit feta per l'article 112.1 LPAC comporta l'atribució de la competència per tramitar-los i resoldre'ls als òrgans competents per al recurs administratiu que escaigui i, si s'escau, als procediments que els substitueixen, com és el cas de la reclamació a la GAIP. En conseqüència, la GAIP és competent per admetre a tràmit i resoldre una reclamació contra la declaració de desistiment objecte d'aquesta Reclamació.



Cal valorar, per tant, si té fonamentació jurídica suficient la declaració de desistiment impugnada. L'ICS al·lega que la persona reclamant, que afirma actuar en nom del sindicat, no acredita que tingui els poders per fer-ho, ni que la decisió de presentar la sol·licitud hagi estat adoptada per l'òrgan competent del sindicat. És creïble que la persona reclamant no acrediti la representació del sindicat en el moment de presentar la sol·licitud, perquè tampoc ho va fer en el moment de presentar la Reclamació, de manera que la GAIP va haver de requerir-li l'esmena corresponent, que va ser reparada en termini. Per una altra banda, la documentació presentada a la GAIP per la persona reclamant inclou la resposta que hauria donat al requeriment d'esmena formulat per l'ICS, en el sentit d'haver d'acreditar la representació, però no acredita que aquesta resposta hagués estat presentada efectivament a l'ICS, perquè no està enregistrada, de manera que no pot contradir aquest organisme quan afirma que no va respondre el requeriment d'esmena. Així mateix, a l'expedient de la sol·licitud aportat per l'ICS hi consta un escrit del sindicat reclamant, segons el qual el seu Consell Nacional hauria encomanat al Secretari General, que és la persona reclamant, la presentació de la sol·licitud de la que deriva la Reclamació, però es tracta d'un document que no està signat per la persona que afirma fer-ho (la Secretària d'actes).

Tots aquests indicis justifiquen que l'ICS requereixi l'esmena de la sol·licitud, als efectes d'acreditar que la decisió havia estat adoptada per l'òrgan competent i que el Secretari General ostentava la representació del sindicat al presentar la sol·licitud. Però la persona reclamant no està en condicions de demostrar haver atès el requeriment d'esmena dins dels 10 dies atorgats a aquest efecte i no pot desacreditar l'ICS quan afirma no haver rebut cap resposta al seu requeriment d'esmena. Per tant, la declaració de desistiment de l'ICS està raonablement fonamentada.

En conseqüència, la Reclamació ha de ser desestimada perquè l'actuació administrativa impugnada és ajustada a l'ordenament jurídic.

No és la primera vegada que el sindicat reclamant té dificultats per acreditar la representació i la voluntat de sol·licitar o de reclamar en relació amb l'ICS. No es pot descartar que això sigui degut a l'adopció d'un criteri més estricte en aquestes qüestions, o a altres finalitats. El que sorprèn, però, és que el sindicat reclamant no s'esforci més en acreditar de forma irrefutable els extrems que ja sap que li seran exigits per l'ICS i li poden ser requerits per qualsevol altre organisme. Mentre no resolgui aquesta qüestió de forma clara, seguirà tenint un flanc obert en l'exercici del seu dret a la informació pública o en el d'altres drets.

2. 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 19 de gener de 2023, resol per unanimitat:

1. Admetre a tràmit la Reclamació 1045/2022, en base a les consideracions fetes pel fonament jurídic 1.
2. Desestimar la Reclamació 1045/2022 perquè l'actuació administrativa impugnada és ajustada a l'ordenament jurídic.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1045/2022 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

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.