

**Resolució 74/2023, de 2 de febrer**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 1062/2022

**Administració reclamada:** ESPIMSA

**Informació reclamada:** Anotacions de comptabilitat i factures o justificants diversos.

**Sentit de la resolució:** Desestimació

**Resum:** No es pot descartar la concurrència del límit al dret d'accés a la informació pública de l'article 23 LTAIPBG, segons el qual "les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la ideologia, l'afiliació sindical, la religió, les creences, l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud". S'ha de tenir en compte que, a partir de l'obertura de les diligències prèvies, i mentre no es descarti judicialment la responsabilitat de les persones investigades, les dades de les targetes investigades (que també són les sol·licitades) són indiscutiblement relatives a la comissió d'infraccions penals i són, al mateix temps, dades personals de les persones físiques investigades, en la mesura que se'ls pot atribuir d'ús de les targetes i dels càrrecs efectuats.

**Paraules clau:** Empreses públiques. Targetes bancàries. Justificants. Comptabilitat. Reclamació contra silenci. Investigació o sanció d'infraccions. Igualtat en els processos judicials. Dades personals especialment protegides.

**Ponent:** Josep Mir Bagó

**Antecedents**

1. El 23 de novembre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 1062/2022, presentada contra l'empresa de l'Ajuntament de Tarragona ESPIMSA, 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 10 d'octubre de 2022 la persona reclamant demana al registre de l'Ajuntament de Tarragona:
  1. Accés o còpia en format digital de les anotacions o registres en els llibres de comptabilitat on s'han anotat les despeses de la targeta d'empresa d'ESPIMSA xxxxx31, amb els justificants, tiquets o factures carregats en el període 2013 a 2016, ambdós inclosos.
  2. Accés o còpia en format digital de les anotacions o registres en els llibres de comptabilitat on s'han anotat les despeses de la targeta d'empresa d'ESPIMSA xxxxx66, amb els justificants, tiquets o factures carregats en el període 2013 a 2018, ambdós inclosos.
  3. Accés o còpia en format digital de les anotacions o registres en els llibres de comptabilitat on s'han anotat les despeses de la targeta d'empresa d'ESPIMSA xxxxx75, amb els justificants, tiquets o factures carregats en el període 2017 a 2018, ambdós inclosos.
  4. Accés o còpia en format digital de les anotacions o registres en els llibres de comptabilitat on s'han anotat les despeses de la targeta d'empresa d'ESPIMSA xxxxx28, amb els justificants, tiquets o factures carregats en el període 2012 a 2013, ambdós inclosos.
  5. Accés o còpia en format digital de les anotacions o registres en els llibres de comptabilitat



on s'han anotat les despeses de la targeta d'empresa d'ESPIMSA xxxxx37, amb els justificants, tiquets o factures carregats l'any 2018.

3. La Reclamació presentada el 23 de novembre de 2022 indica que la persona reclamant no ha rebut la informació facilitada.
4. El 5 de desembre de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a ESPIMSA 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 8 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.
6. El 2 de gener de 2023 la GAIP rep l'informe següent d'ESPIMSA: "En relació als escrits de sol·licitud d'accés a la informació pública presentats pel Sr. , amb numero d'entrada al registre de l'Ajuntament de Tarragona 2022050375 i 2022050373, i reclamacions a la GAIP numero 1062/2022 i 1063/2022, l'Empresa de Serveis, Promocions i Iniciatives Municipals, SA (ESPIMSA), exposa: 1. Que, la sol·licitud numero 2022050373, i reclamació a la GAIP 1063/2022, te per objecte: (...) 2. Que, la sol·licitud numero 2022050375, i reclamació a la GAIP 1062/2022, te per objecte: (...) 3. Que, tal i com els hem fet saber en anteriors ocasions, concretament en escrit de resposta vinculat als expedients amb numero d'entrada al registre de l'Ajuntament de Tarragona 51260/2020, 51992/2020, 1888/2021, i numero de resolució de la GAIP 245/2021, 247/2021, 327/2021, les presents sol·licituds fan referencia a un seguit de targetes de crèdit que conformen la base d'una querella presentada davant els jutjats de la ciutat de Tarragona. S'adjunta escrit i rebut d'enviament. 4. Que aquesta querella es la numero 10/2021, corresponent al procediment de diligències prèvies numero 1482/2021 i que ha sigut admesa a tràmit pel jutjat d'instrucció numero 4 de Tarragona. S'adjunta interlocutòria número 22/09 en la que s'acorda l'admissió a tràmit de la citada querella. 5. Que, concretament, segons el que estableix l'Art. 21.1 b) id), en relació amb l'Art. 22, de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, així com en els preceptes que els desenvolupen, és a dir, l'Art. 69.3 i .4, del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, "el dret d'accés a la informació pública pot esser denegat o restringit si el coneixement o la divulgació de la informació comporta un perjudici per a la investigació o la sanció de /es infraccions penals, administratives o disciplinaries i/o el principi d'igualtat de /es parts en els processos judicials o la tutela judicial efectiva". Que,



en conseqüència, aquesta empresa decideix paralitzar momentàniament la tramitació d'aquestes sol·licituds, reactivant-se el seu estudi un cop el procediment judicial en qüestió finalitzi mitjançant una sentència ferma. Que, així mateix, els emplacem a realitzar una comparativa entre els números de les targetes de crèdit que hi ha descrits a la interlocutòria citada, adjuntem imatge, i les que hi figuren a les diferents peticions del Sr. xxxx (marcades en *negreta* als apartats 1 i 2 del present escrit), per tal que puguin comprovar que són sol·licitades exactament les mateixes dades: (...)"

## 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 expressives 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. *Sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada***

La informació sol·licitada és la relativa als registres comptables i justificants de despeses carregades a targetes de crèdit de l'empresa reclamada. Es tracta, per tant, d'informació pública, que amb tota probabilitat s'ha de trobar en el seu poder, motiu pel qual, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin causes legals que en determinin la denegació. ESPIMSA invoca la concurrència dels límits al dret d'accés a la informació pública dels apartats b i d de l'article 21.1 LTAIPBG (investigació o sanció d'infraccions i principi d'igualtat de les parts en els processos judicials i a la tutela judicial efectiva).

No sembla que concorri en aquest cas el límit de l'article 21.1.b LTAIPBG, perquè la divulgació de la informació sol·licitada afectarà la investigació o la sanció d'infraccions penals, administratives o disciplinàries en la mesura que posi en risc el normal desenvolupament de les tasques d'investigació o de sanció, i no sembla que aquest sigui el cas, ja que la divulgació ni posarà en coneixement dels inculpatos dades que desconeguin, ni pertorbarà el normal desenvolupament del procés.

Tampoc concorre en aquest cas el límit del principi d'igualtat de les parts en els processos judicials i de la tutela judicial efectiva perquè aquest límit protegeix la informació elaborada expressament per a la defensa de l'administració en el procés judicial, i la informació a la qual es demana tenir accés és molt anterior al procés judicial en qüestió, de manera que és impossible que pugui haver estat elaborada específicament per a la defensa d'ESPIMSA.



Per tant, els dos límits al dret d'accés a la informació pública invocats per l'empresa reclamada han de ser descartats.

En canvi, no es pot descartar la concurrència del límit al dret d'accés a la informació pública de l'article 23 LTAIPBG, segons el qual "les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la ideologia, l'afiliació sindical, la religió, les creences, l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud". S'ha de tenir en compte que, a partir de l'obertura de les diligències prèvies, i mentre no es descarti judicialment la responsabilitat de les persones investigades, les dades de les targetes investigades (que també són les sol·licitades) són indiscutiblement relatives a la comissió d'infraccions penals i són, al mateix temps, dades personals de les persones físiques investigades, en la mesura que se'ls pot atribuir l'ús de les targetes i dels càrrecs efectuats.

Tenint en compte les anteriors consideracions, és procedent desestimar la Reclamació perquè afecta dades personals especialment protegides per l'article 23 LTAIPBG.

### **3. 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 2 de febrer de 2023, resol per unanimitat desestimar la Reclamació 1062/2022 perquè afecta dades especialment protegides per l'article 23 LTAIPBG i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta