

Resolució 84/2023, de 2 de febrer**Número d'expedient de la Reclamació:** 1094/2022**Administració reclamada:** Ajuntament del Vendrell**Informació reclamada:** Informació sobre la contractació d'una campanya institucional.**Sentit de la resolució:** Estimació

Resum: L'Ajuntament del Vendrell no ha invocat cap límit per oposar-se a l'accés, ni aquesta Comissió aprecia d'ofici que hi puguin concorre altre que no sigui la protecció de les dades de les persones físiques que apareguin en el contracte del qual se'n demana una còpia. D'aquestes persones físiques, unes actuaran en representació de l'Ajuntament com a personal públic, i altres seran bé la persona contractada, o bé qui la hi representa si l'adjudicatària del contracte és una persona jurídica. En el primer cas, el règim d'accés és el previst a l'article 24.1 LTAIPBG, desplegat reglamentàriament per l'article 70.2 del Decret 8/2021, del 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, i per tant, s'ha d'estimar l'accés a les dades identificatives (nom o càrrec) del personal públic que actuï en el contracte reclamat, per bé que s'hauran d'eliminar la seva signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica i altres dades identificatives redundants, com el DNI. Quant a les dades de persones físiques adjudicatàries del contracte, el seu accés es regeix pel règim ponderat de l'article 24.2 LTAIPBG, del qual en resulta que ha de ser prevalent l'accés a la seva identitat, vist que és un element essencial del contracte que ha de ser objecte de publicitat activa (article 13.1.d LTAIPBG); en canvi, per la manca de rellevància per a la finalitat de control de la contractació pública i atenent al principi de minimització en la cessió de dades personals establert a l'article 5 del Reglament europeu 2016/679 del Parlament europeu i del Consell, del 27 de abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (RGPD), resulta prevalent la protecció de les dades personals redundants de la identitat ja desvetllada, com el DNI, o la signatura. Finalment, pel que fa a les dades de les persones físiques que representin a la persona jurídica adjudicatària del contracte, d'acord amb el règim de ponderació de l'article 24.2 LTAIPBG i considerant que l'accés a elles no és rellevant per al control de la contractació pública, prevaldrà la seva protecció i s'eliminaran de l'accés tant les dades identificatives com la seva signatura. A més de la còpia del contracte, l'accés a la qual ja s'ha avaluat, la reclamació demana tota la informació relativa a la contractació de l'empresa que ha fet la campanya. A manca de major precisió, cal entendre que fa referència als principals ítems del procediment de contractació extern i de la tramitació interna del contracte; vista la rellevància de la informació relativa a la licitació i a la justificació del contracte per al control de la despesa pública, i considerant les obligacions de publicitat activa dels contractes previstes a l'article 13.1.d LTAIPBG, s'ha de declarar el dret de la persona reclamant a obtenir, almenys, la següent informació: el procediment utilitzat per a contractar la campanya institucional, el nombre de licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i també els acords i informes tècnics del procés de contractació. Finalment, i pel que fa a la petició d'obtenir una llista de treballs que hagi realitzat aquesta empresa per l'ajuntament, cal estimar-ne igualment l'accés, vist que no es demana cap treball creatiu concret la difusió del qual pugui estar afectada pel límit relatiu a la propietat intel·lectual, sinó una simple relació de treballs realitzats, en el marc d'aquest contracte o de precedents, la qual cosa, com a objecte del contracte respectiu, està sotmès al règim de publicitat activa previst a l'article 13.1.d LTAIPBG i, com a tal, el seu accés no pot ser limitat en aquest procediment.



Paraules clau: Ajuntament. Entitats veïnals. Publicitat institucional. Contractes. Licitacions. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració. Dades personals.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 2 de desembre de 2022 té entrada a la Comissió de Garantia del Dret d'accés a la Informació Pública (GAIP) la Reclamació 1094/2022, presentada per l'entitat veïnal Federació Xarxa Vendrellenca contra l'Ajuntament del Vendrell, en relació amb la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita seguir el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 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 27 d'octubre de 2022 l'entitat reclamant va presentar un escrit al registre electrònic de l'Ajuntament del Vendrell sol·licitant la informació següent: "Des de la nostra entitat hem vist a les xarxes socials del municipi la campanya de publicitat institucional encetada el 10 d'octubre per l'ajuntament de Vendrell sobre el pressupost municipal 2023. Enllaç de la companya. <https://youtu.be/K92qLA0On8E>. La nostra entitat demana a l'Ajuntament de Vendrell la següent informació publica. 1. Una copia del contracte de l'empresa que ha fet la campanya publicitària. 2. Tota la informació relativa a la contractació de l'empresa que ha fet la campanya. 3. Una llista de treballs que hagi realitzat aquesta empresa per l'Ajuntament".
3. La reclamació, presentada el 2 de desembre de 2022, fa constar que no ha rebut cap resposta de l'Administració a la seva sol·licitud.
4. El 13 de desembre de 2022 la GAIP comunica a la persona reclamant que ha tingut entrada la seva reclamació i que s'admet provisionalment a tràmit, identifica la persona responsable de la seva tramitació, li indica els propers tràmits que se seguiran i les dades de contacte electrònic, per si vol fer-ne el seguiment. En aquest escrit, la GAIP adverteix expressament a la persona reclamant de la seva obligació d'informar puntualment a aquesta Comissió de qualsevol novetat que tingui incidència en la reclamació, i en especial, de traslladar a la GAIP immediatament les comunicacions de l'Administració relatives a la informació objecte de la vostra reclamació que pugui rebre mentre duri la seva tramitació.
5. El 14 de desembre de 2022, la GAIP notifica a l'Administració reclamada de la presentació d'aquesta reclamació i li demana que, en el termini de quinze dies, li trameti l'expedient de la sol·licitud i un informe que reculli el seu posicionament en relació amb la reclamació.
6. El 12 de gener de 2023, depassat àmpliament el termini, la GAIP reitera el requeriment d'informe i de l'expedient, sense que a data d'aquesta Resolució, l'Ajuntament l'hagi aportat



Fonaments jurídics

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

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que "Les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol". L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació.

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

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, "Les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda". I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix que "El dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix aquesta llei. El dret d'accés a la informació pública només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis".

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

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte "poden" dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: "Els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat



de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació.

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

2. Manca de col·laboració de l'Administració en el procediment

L'Ajuntament del Vendrell no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat l'informe que reculli el seu posicionament jurídic en relació amb ella que li va ser requerit per aquesta Comissió per dues vegades, segons consta als antecedents, incomplint així l'obligació que li imposa l'article 33.4 RGAIP d'aportar a la GAIP, dins el termini de quinze dies, còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

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

3. Objecte de la reclamació i dret a la informació sol·licitada

La informació que es demana fa referència a un contracte de publicitat institucional, àmbit d'especial atenció per l'LTAIPBG, que la sotmet a obligacions de publicitat activa en el seu article 11.1.f (cost de les campanyes institucionals) i 13 (publicitat dels elements essencials del contractes subscrits per les administracions públiques). Tanmateix, les obligacions de publicitat activa no abasten tot a la informació sol·licitada, el què no exclou que pugui ser sol·licitada en exercici del dret d'accés a la informació pública garantit per l'article 18 LTAIPBG, el qual només pot ser denegat o restringit per la concurrència i prevalença motivada d'algun límit legal, d'acord amb els articles 20 i següents.

L'Ajuntament del Vendrell no ha invocat cap límit per oposar-se a l'accés, ni aquesta Comissió aprecia d'ofici que hi puguin concurre altre que no sigui la protecció de les dades de les persones físiques que apareguin en el contracte del qual se'n demana una còpia. D'aquestes persones físiques, unes actuaran en representació de l'Ajuntament com a personal públic, i altres seran bé la persona contractada, o bé qui la hi representa si l'adjudicatària del contracte és una persona jurídica. En el primer cas, el règim d'accés és el previst a l'article 24.1 LTAIPBG, desplegat reglamentàriament per



l'article 70.2 del Decret 8/2021, del 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, i per tant, s'ha d'estimar l'accés a les dades identificatives (nom o càrrec) del personal públic que actuï en el contracte reclamat, per bé que s'hauran d'eliminar la seva signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica i altres dades identificatives redundants, com el DNI.

Quant a les dades de persones físiques adjudicatàries del contracte, el seu accés es regeix pel règim ponderat de l'article 24.2 LTAIPBG, del qual en resulta que ha de ser prevalent l'accés a la seva identitat, vist que és un element essencial del contracte que ha de ser objecte de publicitat activa (article 13.1.d LTAIUPBG); en canvi, per la manca de rellevància per a la finalitat de control de la contractació pública i atenent al principi de minimització en la cessió de dades personals establert a l'article 5 del Reglament europeu 2016/679 del Parlament europeu i del Consell, del 27 de abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de les dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (RGPD), resulta prevalent la protecció de les dades personals redundants de la identitat ja desvetllada, com el DNI, o la signatura.

Finalment, pel que fa a les dades de les persones físiques que representin a la persona jurídica adjudicatària del contracte, d'acord amb el règim de ponderació de l'article 24.2 LTAIPBG i considerant que l'accés a elles no és rellevant per al control de la contractació pública, prevaldrà la seva protecció i s'eliminaran de l'accés tant les dades identificatives com la seva signatura.

A més de la còpia del contracte, l'accés a la qual ja s'ha avaluat, la reclamació demana tota la informació relativa a la contractació de l'empresa que ha fet la campanya. A manca de major precisió, cal entendre que fa referència als principals ítems del procediment de contractació extern i de la tramitació interna del contracte; vista la rellevància de la informació relativa a la licitació i a la justificació del contracte per al control de la despesa pública, i considerant les obligacions de publicitat activa dels contractes previstes a l'article 13.1.d LTAIPBG, s'ha de declarar el dret de la persona reclamant a obtenir, almenys, la següent informació: el procediment utilitzat per a contractar la campanya institucional, el nombre de licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i també els acords i informes tècnics del procés de contractació.

Finalment, i pel que fa a la petició d'obtenir una llista de treballs que hagi realitzat aquesta empresa per l'ajuntament, cal estimar-ne igualment l'accés, vist que no es demana cap treball creatiu concret la difusió del qual pugui estar afectada pel límit relatiu a la propietat intel·lectual, sinó una simple relació de treballs realitzats, en el marc d'aquest contracte o de precedents, la qual cosa, com a objecte del contracte respectiu, està sotmès al règim de publicitat activa previst a l'article 13.1.d LTAIPBG i, com a tal, el seu accés no pot ser limitat en aquest procediment.

D'acord amb l'exposat, s'estima la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a la còpia del contracte de la campanya de publicitat institucional indicada a la sol·licitud, prèvia eliminació de



les dades personals indicades en aquest fonament jurídic; al procediment utilitzat per a contractar la campanya institucional, el nombre de licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i els acords i informes tècnics del procés de contractació, així com a la llista dels treballs que hagi realitzat aquesta empresa per a l'Ajuntament.

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 2 de febrer de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 1094/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a: la còpia del contracte de la campanya de publicitat institucional indicada a la sol·licitud, prèvia eliminació de les dades personals indicades en el fonament jurídic 3; a la informació relativa al procediment per contractar-la, que haurà de contenir, almenys, el procediment utilitzat, el nombre de



- licitadors, els criteris d'adjudicació, el quadre comparatiu d'ofertes i les puntuacions respectives, i els acords i informes tècnics del procés de contractació; la llista dels treballs que hagi realitzat aquesta empresa per a l'Ajuntament, en el marc d'aquell contracte o d'altres previs.
2. Requerir l'Ajuntament del Vendrell que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, i a informar a la GAIP, en aquest mateix termini, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
 3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
 4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1094/2022 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.