

Resolució 93/2017, de 21 de març

Número d'expedient de la reclamació: 55/2017.

Administració reclamada: Ajuntament de Bellvei del Penedès.

Informació reclamada: Retribucions dels electes i del personal locals.

Sentit de la resolució: Estimació.

Resum: La GAIP no és competent per pronunciar-se sobre el compliment de les obligacions de publicitat activa; les obligacions de publicitat activa es projecten en un àmbit material més reduït que el del dret d'accés a la informació, però comporten un grau més intens de difusió; si una matèria ha de ser objecte de publicitat activa, amb més raó pot ser objecte de l'exercici del dret d'accés, ja que o bé no hi concorren límits, o bé el legislador ja ha decidit que preval l'accés. L'Administració pot remetre l'accés a la informació sol·licitada al portal de transparència, però només si aquest la facilita de forma clara i senzilla.

Paraules clau: Ajuntaments. Retribucions. Publicitat activa. Silenci administratiu.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 13 de febrer de 2017 entra a la GAIP la Reclamació 55/2017, presentada el 7 del mateix mes al Registre General de la Diputació de Barcelona, amb l'objecte indicat a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació.
2. El 24 d'octubre de 2016 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Bellvei del Penedès la publicació al web municipal de la informació relativa a les retribucions dels seus càrrecs electes i dels seus empleats públics, en aplicació del previst pels apartats *b* i *e* de l'article 11.1 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG). Mentre aquesta publicació no sigui efectiva, demana que l'Ajuntament li faciliti aquesta informació.

L'1 de desembre de 2016 la persona reclamant s'adreça de nou a l'Ajuntament, manifesta que s'hauria produït silenci administratiu positiu en relació amb la seva sol·licitud anterior, invoca l'article 35 LTAIPBG i demana el lliurament de la informació sol·licitada.
3. El 9 de desembre de 2016 l'Ajuntament de Bellvei del Penedès comunica a la persona reclamant que pot trobar la informació demanada al web municipal i li indica les passes que ha de fer per consultar-la.
4. La Reclamació argumenta que malgrat que el afirma la resposta municipal indicada a l'antecedent anterior, "la informació a la qual fan referència no inclou les retribucions dels càrrecs



electes, i és parcial en relació amb els empleats públics, en la mesura que no compleix els requisits mínims establerts per l'article 11.1.e LTAIPBG (la informació no està agrupada per nivells i cossos, sinó que està agregada)".

5. El 20 de febrer la GAIP demana a l'Ajuntament de Bellvei del Penedès un informe sobre aquesta Reclamació i còpia de l'expedient de sol·licitud d'informació.
6. El 13 de març de 2017 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Bellvei, que manifesta que si bé son coneixedors de les obligacions de transparència establertes per l'LTAIPBG, la manca de personal qualificat els ha impedit poder oferir una pàgina web de transparència plenament implementada, qüestió que l'Ajuntament espera resoldre properament amb la col·laboració d'altres administracions. L'informe adjunta les sol·licituds de la persona reclamant i les respostes donades per l'Ajuntament, que consisteixen, per una banda, a una remissió al seu web i, per l'altra, a facilitar una llista amb els conceptes retributius del seu personal, indicant l'import total satisfet per cada un d'ells.

Fonaments jurídics

1. Publicitat activa i dret d'accés a la informació pública

El que demana en primera instància la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada per la persona reclamant és que l'Ajuntament de Bellvei publiqui en el seu portal de transparència (o equivalent) la informació retributiva indicada als apartats 1.b (les retribucions, indemnitzacions i dietes, les activitats i els béns i les indemnitzacions que han de percebre en deixar d'exercir el càrrec dels alts càrrecs, als quals s'assimilarien els electes locals) i 1.e (la informació general sobre les retribucions, indemnitzacions i dietes percebudes pels empleats públics, agrupada en funció dels nivells i els cossos) de l'article 11 LTAIPBG.

La GAIP no és competent per pronunciar-se sobre el compliment de les obligacions de publicitat activa per part de les Administracions catalanes. Les obligacions de transparència o publicitat activa definides al Títol II de l'LTAIPBG obliguen les administracions públiques a fer pública amb caràcter general la informació afectada, de manera que la pugui consultar qualsevol persona, de manera immediata, sense necessitat de demanar-la. El dret d'accés a la informació pública, en canvi, es projecta sobre tota la informació que és a mans de l'Administració, hagi de ser objecte de publicitat activa o no. Les obligacions de publicitat activa es projecten en un àmbit material més reduït que el del dret d'accés a la informació, però comporten un grau més intens de difusió. Si una matèria ha de ser objecte de publicitat activa, amb més raó pot ser objecte de l'exercici del dret d'accés, ja que o bé no hi concorren límits, o bé el legislador ja ha decidit que preval l'accés.



En aquest cas la persona reclamant no pretén que la GAIP es pronunciï sobre com compleix l'Ajuntament de Bellvei les seves obligacions de publicitat activa, si bé les utilitza per determinar en segona instància el contingut de la informació pública a la que vol tenir accés.

2. *Dret a obtenir la informació demanada*

Per les raons exposades a l'apartat anterior, és inqüestionable el dret de la persona reclamant a obtenir la informació demanada següent:

- les retribucions, indemnitzacions i dietes, les activitats i els béns i les indemnitzacions que han de percebre en deixar d'exercir el càrrec dels alts càrrecs, als quals s'assimilarien els electes locals;
- la informació general sobre les retribucions, indemnitzacions i dietes percebudes pels empleats públics, agrupada en funció dels nivells i els cossos.

L'Ajuntament respon remetent al web municipal, amb indicacions aparentment precises als documents que contenen la informació relativa a les retribucions, indemnitzacions i dietes dels empleats públics. En relació amb aquesta informació cal fer les valoracions següents:

Està clar que l'LTAIPBG admet aquesta via de facilitar la informació demanada en exercici del dret d'accés: si la informació ja ha estat publicada i s'hi pot accedir fàcilment, n'hi ha prou amb indicar la font (article 36.1.b).

Al web de l'Ajuntament de Bellvei no és fàcil, tanmateix, accedir a la informació relativa a les retribucions, indemnitzacions i dietes dels càrrecs electes, ja que s'ha de deduir creuant documents diferents (un anunci relatiu al règim de dedicacions, per una banda, i els acords de delegació, per l'altra), fins al punt que és comprensible que a la Reclamació s'afirmi que al web municipal no s'hi troben les retribucions dels càrrecs electes. A més d'aquesta dificultat, el resultat és incert (no hi ha una llista clara d'electes amb retribució) i només s'obtenen dades sobre retribucions i indemnitzacions per assistència a reunions, sense cap referència a dietes i a eventuais indemnitzacions pel cas de deixar d'exercir el càrrec.

En quant a la informació relativa a les retribucions del personal de l'Ajuntament, el web municipal proporciona un quadre amb la llista dels diversos conceptes retributius i la suma anual de cada un d'ells, incomplint d'aquesta manera el requeriment legal de proporcionar aquesta informació agrupada en funció dels nivells i dels cossos.

Sense entrar a valorar si amb la informació donada al web municipal l'Ajuntament compleix o no els requeriments de publicitat activa de l'LTAIPBG, el cert és que no satisfà el dret de la persona reclamant d'obtenir tota la informació que ha sol·licitat, que entre altres qüestions ha de satisfer els aspectes següents:



- Retribucions i indemnitzacions de cada un dels membres de l'Ajuntament que en perceben.
- Indicació de les dietes i eventuais indemnitzacions en deixar el càrrec que poden percebre cada un dels membres de l'Ajuntament, si s'escau.
- Activitats i béns de cada un dels membres de l'Ajuntament.
- Retribucions, indemnitzacions i dietes dels empleats i de les empleades municipals, agrupada per nivells i cossos.

L'obtenció d'aquesta informació es pot remetre al web municipal, sempre i quan aquest l'ofereixi efectivament i de manera fàcilment accessible, però tanmateix no sembla que sigui aquest el cas.

3. *Silenci administratiu*

Els antecedents posen de manifest que s'hauria produït silenci administratiu en la tramitació de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva aquesta Reclamació, ja que va ser presentada el 24 d'octubre de 2016, i l'Ajuntament no va respondre fins el 9 de desembre, quan la persona sol·licitant ja s'havia adreçat de nou a l'Ajuntament i havia argumentat la producció del silenci administratiu positiu i havia requerit el lliurament de la informació estimada presumptament, tot en aplicació del previst pels articles 33, 35 i 36.1 LTAIPBG.

Les raons donades per l'Ajuntament per explicar que encara no estaria complint plenament les obligacions de publicitat activa (que certament poden presentar una considerable complexitat tecnològica per a molts ajuntaments), no justifiquen el retard en facilitar la informació demanada per la via de l'exercici del dret d'accés a la informació pública, ja que objectivament es tracta d'informació d'obtenció fàcil pels serveis municipals.

4. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió [GAIP] 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 previst per l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

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, 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 21 de març de 2017, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 55/2017 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la informació següent, amb el detall indicat al fonament jurídic 2:
 - les retribucions, indemnitzacions i dietes, les activitats i els béns i les indemnitzacions que han de percebre en deixar d'exercir el càrrec els membres electes de l'Ajuntament de Bellvei.
 - la informació general sobre les retribucions, indemnitzacions i dietes percebudes pels empleats públics, agrupada en funció dels nivells i els cossos.
2. Requerir a l'Ajuntament de Bellvei que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies, tot informar-ne a la GAIP.
3. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 55/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 21 de març de 2017

Elisabet Samarra i 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.