

Resolució 100/2018, del 9 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 74/2017.

Administració reclamada: Ajuntament del Prat de Llobregat.

Informació reclamada: conceptes que es retribueixen amb cadascun dels tres epígrafs de complement específic diferenciats a la nòmina.

Sentit de la Resolució: Estimació.

Resum: La manca d'indicació del peu de recurs en la resposta donada per l'Ajuntament deixa obert el termini de reclamació davant la GAIP, d'acord amb l'article 40.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques i l'article 32.1 RGAIP. L'objecte de la sol·licitud és conèixer què es retribueix amb els conceptes identificats a la nòmina com a *complement específic-1, complement específic-2 i complement específic-3*, i és de suposar que, considerant que estan diferenciats i que se'ls assigna un preu diferent per a cadascun, han d'obeir a la ponderació de condicions o circumstàncies diferents, o almenys, a acords sindicals o del Ple que d'alguna manera deuen estar documentats i motivats. El que empara el dret d'accés és que, amb còpia o reproduint-ho d'alguna manera, es faciliti aquesta informació preexistent al sindicat reclamant, sense que sigui exigible que s'elabori de nou una justificació d'aquests complements, i si la informació no és en poder de l'Ajuntament, caldrà que faci constar expressament aquesta circumstància.

Paraules clau: Ajuntament. Sindicat. Personal. Retribucions. Complement específic. Policia. Reclamació contra estimació parcial. Notificació defectuosa. Termini per reclamar.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego.

Antecedents

1. El 8 de març de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 74/2018, presentada per un lletrat en representació del Sindicat Professional de Polícies Municipals de Catalunya (SPPM-CAT) contra l'Ajuntament del Prat de Llobregat, en relació amb la 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 promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 28 de desembre de 2018 el sindicat reclamant va presentar una sol·licitud d'informació adreçada a l'Ajuntament del Prat de Llobregat exposant que, considerant que els complements específics van destinats a retribuir unes condicions particulars d'alguns llocs de treball (per la seva especial dificultat tècnica, dedicació, responsabilitat, incompatibilitat, perillositat o penositat), sol·licitava conèixer quins conceptes eren retribuïts amb el complement específic 1



(495,53€), el complement específic 2 (155,74€) i el complement específic 3 (108,67€) contemplats a les nòmines dels funcionaris de la Policia Local del Prat de Llobregat. Exposaven, a més, que d'acord amb el seu Acord de condicions de treball, els conceptes s'han d'especificar a la nòmina de forma clara i inequívoca.

3. El 17 de gener de 2018 la cap de Servei de Recursos Humans de l'Ajuntament comunica al sindicat reclamant que *"el complement específic és únic per cada lloc de treball i només es pot atribuir un complement específic per cada lloc que està destinat a retribuir les condicions particulars dels llocs atenent l'especial dificultat tècnica, el grau de dedicació, la responsabilitat, la incompatibilitat i la perillositat o penositat"*. A més, en aquest escrit, també exposa que el complement específic es correspon a una quantitat total de 1.050,09€ i no de 759,94€ com afirmava el sindicat a la seva sol·licitud. L'escrit no conté peu de recurs.
4. La reclamació davant la GAIP, de 8 de març, es fonamenta en el dret d'informació als treballadors, afiliats o no a aquest sindicat, com a exercici de la llibertat sindical.
5. El 12 de març de 2018 la GAIP trasllada la Reclamació a l'Ajuntament del Prat de Llobregat i li demana un informe sobre ella, així com una còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la qual deriva.
6. El 10 d'abril de 2018 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament, en el qual es reitera la resposta donada el 17 de gener de 2018.
7. El 17 d'abril de 2018 la GAIP trasllada l'informe a la part reclamant, atorgant-li un termini de 5 dies per a fer al·legacions.
8. El 2 de maig de 2018 la GAIP demana a les parts una còpia anonimitzada d'una nòmina d'agent de la Policia Local.
9. El 4 de maig, la part reclamant aporta còpia d'una nòmina anonimitzada.
10. El 8 de maig de 2018 l'Ajuntament tramet a la GAIP diverses nòmines anonimitzades, així com una ampliació de la informació.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i admissibilitat de la reclamació

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública poden ser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant de la GAIP.



El fet que la reclamació s'interposi depassat el termini fixat per l'article 42.1 LTAIPBG, d'un mes, no pot impedir l'admissió a tràmit de la reclamació perquè la resposta donada per l'Ajuntament a la persona reclamant no conté indicació sobre els recursos que s'hi podien interposar. Com és sabut, la manca del peu de recurs en la notificació dels actes administratius converteix la notificació en defectuosa i en deixa obert el termini d'impugnació, tal i com es desprèn de l'article 40.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques. En el mateix sentit i més específicament, l'article 32.1 RGAIP disposa que si la notificació de la resolució en matèria de dret d'accés no conté la indicació per a presentar la reclamació davant la GAIP, la notificació només té efectes a partir de la data en què la persona interessada faci actuacions que comportin el coneixement del contingut i abast de la resolució o interposi qualsevol recurs que sigui procedent.

Tenint això en compte, la reclamació reuneix els requisits formals establerts per l'LTAIPBG, per l'RGAIP i pels Manuals aprovats per la GAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Sobre l'objecte de la reclamació

L'objecte de la reclamació és conèixer el concepte al qual responen tres complements 3 específics diferenciats i identificats amb els dígits 1, 2 i 3 que, segons el sindicat reclamant, consten com a retribuïts a les nòmines amb quanties diverses per a cadascun d'ells, sumant el total 759,94€.

La GAIP ha pogut comprovar de les nòmines rebudes tant de la part reclamant com de l'Ajuntament, que, efectivament, a la nòmina d'un agent de policia local hi figuren com a conceptes retributius, entre d'altres, aquests tres que són objecte de la reclamació: *complement específic-1; complement específic-2; complement específic-3; **** total complement específic*, amb un import diferent per a cada concepte que coincideix, tant parcialment com en la seva suma total, amb la quantia indicada a la sol·licitud d'accés. Certament, de la nòmina no es pot desprendre, ni tan sols genèricament, quins paràmetres es retribueixen amb els conceptes de complement específic, que simplement s'enumeren, i que tenen tres preus diferents assignats a cadascun, seguits del concepte "*Total complement específic*" al qual s'assigna un preu a percebre que és la suma dels tres epígrafs anteriors. I encara resulta més confús a la nòmina el fet que el concepte "*prolongació de jornada*", que apareix sota del "*total complement específic*" amb un preu diferenciat que no hi és inclòs, resulti ser un quart epígraf del complement específic.

L'Ajuntament respon a la sol·licitud de concretar què retribueixen cadascun dels tres conceptes indicats afirmant genèricament que el complement específic és únic per cada lloc de treball i que "*està destinat a retribuir les condicions particulars dels llocs atenent l'especial dificultat tècnica, el grau de dedicació, la responsabilitat, la incompatibilitat, la perillositat i la penositat*". I corregeix l'escrit del



sindicat sol·licitant indicant que *“la quantitat corresponent al complement específic d'un agent de policia C1-14, és de 1.050,09€ (Ple 13 desembre 2017)”* i no la xifra de 759,94€ que s'assenyala a la sol·licitud.

Certament, és correcta l'afirmació que fa l'Ajuntament en el sentit que només es pot atribuir un únic complement específic per a cada lloc de treball, i que aquest s'assigna tenint en compte els paràmetres que reproduïx l'escrit de l'Ajuntament i que fan referència a les condicions del lloc de treball: la dificultat tècnica, la dedicació, la responsabilitat, les incompatibilitats, la perillositat o la penositat. Així ho estableix el Reial Decret 861/1986, de 25 d'abril, pel que s'estableix el règim de les retribucions dels funcionaris de l'Administració Local, en dir que *“El complement específic està destinat a retribuir les condicions particulars d'alguns llocs de treball en atenció a la seva especial dificultat tècnica, dedicació, incompatibilitat, responsabilitat, perillositat o penositat. En cap cas podrà assignar-se més d'un complement específic a cada lloc de treball, malgrat al fixar-lo podran prendre's en consideració conjuntament dues o més de les condicions particulars esmentades que puguin concórrer en un lloc de treball.”*

Ara bé, és igualment cert que l'escrit de l'Ajuntament no informa, com caldria, de quins d'aquells paràmetres que genèricament es poden tenir en consideració per a fixar l'import d'un complement específic (perillositat, incompatibilitat, penositat, dedicació...) s'han tingut en compte, diferenciadament, en cadascun d'aquests tres epígrafs del complement específic dels llocs de treball de la policia local identificats amb els números 1, 2 i 3. El que fa l'Ajuntament en la seva resposta a la sol·licitud és, simplement, repetir la llista de paràmetres genèrics a tenir en compte, els quals, per cert, ja són coneguts i citats literalment pel mateix sindicat reclamant en el primer apartat de la seva sol·licitud, de manera que és fàcilment deduïble que no són el que interessa conèixer amb la seva acció. La sol·licitud argumenta i especifica clarament en el seu apartat tercer que el que es vol saber és què és el que es retribueix per a cadascun d'aquests conceptes, que novament enumera (la dificultat tècnica, la dedicació, la responsabilitat, les incompatibilitats, la perillositat o la penositat), i que aquesta informació es vol conèixer per la inquietud que genera al col·lectiu de la Policia Local saber que tant el complement específic com el complement de destinació de l'Ajuntament són els més baixos de tota la Policia Local de Catalunya (apartat quart de la sol·licitud).

En l'ampliació d'informació incorporada a aquest expedient el 8 de maig (antecedent 10), l'Ajuntament aclareix que *“es diferencien 4 factors dins del complement específic, que s'anomenen complements específic 1, 2, 3 i perllongament de jornada, si bé la suma de tots ells configuren l'únic complement específic del lloc de treball d'agent de policia Local”* i amplia la informació relativa amb l'únic d'aquests components del complement específic que està identificat conceptualment a la nòmina, el perllongament de jornada, del qual diu que *“s'ha de considerar que forma part del complement específic d'igual manera i tal i com queda recollit al catàleg retributiu, donat que és aquest factor que*



en un principi retribuïa una major dedicació i una jornada superior de la Policia Local, de fet l'any 1.999 es va acordar un augment de 64 hores anuals passant a una jornada de 1.760 hores i el corresponent increment d'aquest complement. En posteriors Acords la jornada de la Policia Local ha anat progressivament variant a 1.680 hores, 1.640 hores, 1.612, 1.624 i actualment 1.616 hores, sense que el complement econòmic per perllongament de jornada hagi variat, no estant per tant condicionat per la jornada laboral que efectua la Policia Local i roman invariable malgrat aquesta varii, formant part del complement específic. A més s'ha de concretar que el seu import es retribuït per 14 mensualitats."

Amb aquesta informació, queda aclarit perfectament què es retribueix amb el concepte "*prolongació de jornada*", però tanmateix no es pot considerar que ni tan sols s'hagi donat una mínima explicació dels conceptes retributius *complement específic-1*, *complement específic-2* i *complement específic-3* que consten a la nòmina i que eren l'objecte de la sol·licitud del Sindicat. És de suposar que, considerant que estan diferenciats i que se'ls assigna un preu diferent per a cadascun, han d'obeir a la ponderació de condicions o circumstàncies diferents, o almenys, a acords sindicals o del Ple que d'alguna manera deuen estar documentats i motivats. El que empara el dret d'accés és que, amb còpia o reproduint-ho d'alguna manera, es faciliti aquesta informació preexistent al sindicat reclamant, sense que sigui exigible que s'elabori de nou una justificació d'aquests complements i, si la informació no és en poder de l'Ajuntament, caldrà que faci constar expressament aquesta circumstància.

Pel que fa a la quantia del complement específic, l'Ajuntament discuteix que la xifra aportada en la sol·licitud d'accés pel sindicat (759,94€) sigui la correcta, i fa constar que el complement específic que correspon a un agent de policia C1-14, és de 1.107,17€ l'any 2018 (xifra que incrementa en 57,08€ la quantitat indicada per l'Ajuntament en la resposta donada a la sol·licitud d'accés atès que s'aplica la consolidació de 57,08€ d'un complement d'operativitat que es va aprovar en l'Acord de condicions 2017-2019), tal i com consta al catàleg retributiu publicat al portal de transparència i aprovat pel Ple municipal el desembre de 2017. En tot cas, considerant que la determinació de la quantia no forma part de l'objecte de la sol·licitud i reclamació, que es centra en conèixer el concepte que es retribueix, en aquesta Resolució no se'n fa pronunciament exprés.

D'acord amb l'exposat, atenent la rellevància de conèixer el conceptes i paràmetres retributius per a l'acció del sindicat reclamant i a la vista que ni la nòmina ni la resposta donada per l'Ajuntament no ho informen adequadament, es declara el dret del sindicat a obtenir de l'Ajuntament la informació que estigui en poder de l'Ajuntament sobre què es retribueix amb cadascun dels tres conceptes retributius que consten diferenciats a la nòmina com a *complement específic-1*, *complement específic-2* i *complement específic-3*.



3. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG i l'article 48 RGAIP estableixen l'obligació de les administracions i subjectes obligats a comunicar a la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública les actuacions realitzades per a l'execució dels acords de mediació i per al compliment de les Resolucions dictades per la GAIP dins del termini dels quinze dies següents que els hagin estat comunicades. Les persones interessades poden comunicar a la GAIP les incidències que es produeixen en l'execució dels acords de mediació i de les Resolucions per a que la GAIP en requereixi el compliment, d'acord amb l'article 49 RGAIP.

La desatenció dels requeriments de la GAIP en relació amb el compliment dels acords de mediació i de les seves Resolucions pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats, d'acord amb el que estableix l'article 77 LTAIPBG i 49 RGAIP, i és objecte de publicació al portal de la GAIP mentre no cessi l'incompliment, d'acord amb l'article 25.k RGAIP.

4. 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 9 de maig de 2018, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 74/2018 i declarar el dret del sindicat reclamant a accedir a la informació que tingui prèviament l'Ajuntament relativa a què es retribueix amb cadascun dels tres conceptes retributius que consten diferenciats a la nòmina d'un policia local com a *complement específic-1*, *complement específic-2* i *complement específic-3*, o a obtenir constància escrita de la inexistència d'aquesta informació.
2. Requerir l'Ajuntament del Prat de Llobregat a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir a l'Ajuntament del Prat de Llobregat a informar a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 74/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 9 de maig de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i 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 adreci 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.