

Resolució 103/2023, de 9 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 1093/2022

Administració reclamada: Ajuntament del Vendrell

Informació reclamada: Informes sobre unes partides de modificació d'un crèdit.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: Si existeixen els informes, no s'ha al·legat per l'Ajuntament ni s'aprecia per aquesta Comissió que el seu contingut es pugui veure afectat per cap límit a l'accés, més enllà del relatiu a la protecció de dades personals que hi constin, que per la naturalesa dels informes no és plausible que siguin de terceres persones físiques alienes a l'administració, sinó en tot cas, del personal públic que els hagi emès. A les dades personals identificatives, amb nom i/o càrrec, del personal públic signant de l'informe, li és aplicable el règim general d'accés previst a l'article 24.1 LTAIPBG i 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, no s'han d'eliminar de l'accés; en canvi, la signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica, així com altres dades identificatives redundants, com el DNI, hauran de ser eliminades de l'accés, d'acord amb aquell precepte.

Paraules clau: Ajuntament. Entitats veïnals. Informes. Pressupost. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració. Dades personals identificatives de personal públic.

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 1093/2022, 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 26 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 estat avaluant les partides de la modificació de crèdit aprovada al Maig de 2022 sota la denominació modificacio_credits_03P-2022 amb numero d'expedient 2022GCOM000120 i vistes les partides positives" i "Demanem a les regidories d'hisenda i medi ambient. 1. Una còpia dels informes que van avalar la transferència positiva d'aquestes partides".



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 admissibilitat 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.

D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb ja que es presenta en relació amb una sol·licitud d'informació adreçada a una administració obligada per l'LTAIPBG, d'acord amb l'article 3.1.a LTAIPBG.

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". De 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

L'antecedent 6 posa de manifest que l'Ajuntament del Vendrell no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada reiteradament per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat 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, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és



previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, 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".

3. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La informació reclamada són els informes que avalin la transferència positiva a partides pressupostàries resultants de la modificació de crèdit aprovada al mes de Maig de 2022 sota la denominació modificacio_credits_03P-2022 amb numero d'expedient 2022GCOM000120.

Si existeixen aquests informes prèviament elaborats a la sol·licitud, serien informació pública sobre la que es podria exercir el dret d'accés, d'acord amb l'article 18 en relació amb l'article 2.b LTAIPBG; si no existeixen, no ho serien per manca de requisit d'estar en poder de l'administració, i el procediment d'accés no podria emparar la pretensió de que s'elaboressin de bell nou per donar resposta a la sol·licitud i reclamació. En aquest sentit, cal recordar que les peticions d'elaboració d'informes són inadmeses del procediment d'accés a la informació pública per expressa previsió de l'article 29.2 LTAIPBG. Per tant, si no existeixen els informes prèviament elaborats en el moment de formalitzar-se la seva sol·licitud, l'Ajuntament no ve obligat per l'LTAIPBG a altra cosa que a manifestar-ho en resposta a la sol·licitud d'informació.

Si existeixen els informes, no s'ha al·legat per l'Ajuntament ni s'aprecia per aquesta Comissió que el seu contingut es pugui veure afectat per cap límit a l'accés, més enllà del relatiu a la protecció de dades personals que hi constin, que per la naturalesa dels informes no és plausible que siguin de terceres persones físiques alienes a l'administració, sinó en tot cas, del personal públic que els hagi emès. A les dades personals identificatives, amb nom i/o càrrec, del personal públic signant de l'informe, li és aplicable el règim general d'accés previst a l'article 24.1 LTAIPBG i 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, no s'han d'eliminar de l'accés; en canvi, la signatura manual o les metadades de la seva signatura electrònica, així com altres dades identificatives redundants, com el DNI, hauran de ser eliminades de l'accés, d'acord amb aquell precepte.

En aquests termes, i prèvia eliminació de les dades personals indicades en el paràgraf anterior, s'estima la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a obtenir els informes relatius a la modificació de crèdit indicats a la sol·licitud d'informació, o la constància de la seva inexistència, si escau.

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 9 de febrer de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 1093/2022 i declarar el dret de la persona reclamant als informes relatius a la modificació de crèdit indicats a la sol·licitud, prèvia eliminació de les dades personals indicades en el fonament jurídic 3, o a obtenir la constància de la seva inexistència.
2. Requerir a 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 executar-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 1093/2022 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 adrexi 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.