

Resolució 118/2021, de 28 de gener

Número d'expedient de la reclamació: 771/2020

Administració reclamada: Ajuntament de Vilalba Sasserra

Informació reclamada: Còpia digital de factures.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte

Resum: Els antecedents posen de manifest que l'Administració ha facilitat a la persona reclamant les factures reclamades en el format digital sol·licitat, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la què deriva la Reclamació, i comporta la pèrdua sobrevinguda de l'objecte d'aquest procediment, motiu pel qual és procedent finalitzar-lo per aquesta causa, sense necessitat de major pronunciament d'aquesta Comissió sobre el fons de la discrepància jurídica que n'era objecte.

Paraules clau: Ajuntament. Electe local. Factures. Reclamació contra format d'accés. Règim especial d'accés. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 24 de novembre de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 771/2020, presentada per una persona regidora de l'Ajuntament de Vilalba Sasserra contra el mateix ajuntament, en relació amb la informació 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 8 de novembre de 2020 la electa reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra: "Que se'ns faciliti una còpia (PDF) de les factures emeses pels professionals [...] i [...] a aquest Ajuntament en el període gener 2017 a octubre 2020, ambdós inclosos"
3. L'11 de novembre de 2020 l'Ajuntament de Vilalba Sasserra comunica a l'electe reclamant: [...] autoritzo i dono les instruccions corresponents per tal que se'ls faciliti la informació que sol·liciten dels exercicis tancats i l'actual fins l'octubre de 2020. Per no entorpir l'organització de l'administració els convoco pel proper dimarts 17 de novembre, i/o següents pel cas que no s'acabessin les tasques, a les 11 del matí amb la finalitat que puguin analitzar la informació corresponent. Amb l'assistència de l'Interventor Municipal i un administratiu de l'Ajuntament."



4. El mateix dia 11 de novembre de 2020 l'electe reclamant presenta una nova instància a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra on es reitera la seva petició d'obtenir una còpia en PDF de les factures del període indicat.
5. El 19 de novembre de 2020 l'Ajuntament de Vilalba Sasserra respon la segona instància de la reclamant que estima la sol·licitud presentada però puntualitza "Autoritzar l'accés de la regidora [...] a les factures sol·licitades. Segons l'article 164 punt 2 lletra c del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, podran tenir accés a aquestes factures presencialment a les oficines de l'Ajuntament. Les factures contenen informació sensible i cap Regidor/a té còpies de les factures fora de les dependències de l'Ajuntament. Aquesta informació la tenen disponible els dimarts al ser el dia en què el Secretari municipal fa les seves funcions presencialment a l'Ajuntament, prèviament, haurà de concretar el dia i hora que es personarà per examinar la documentació sol·licitada. D'aquesta compareixença s'estendrà la corresponent diligència."
6. La Reclamació, presentada el 24 de novembre, es motiva en què "l'Ajuntament ha respost la petició de manera estimatòria el 11/11/2020 i 19/11/2020, però posa a disposició d'aquests regidors la documentació en paper, al·legant que les factures contenen informació sensible i cap Regidor/a té còpies de les factures fora de les dependències de l'Ajuntament i, a més, que només les tenim disponibles els dimarts al matí, al ser el dia en què el Secretari fa les seves funcions" i fa constar que "l'horari que posa a disposició d'aquests regidors l'Ajuntament(dimarts)coincideix amb les obligacions laborals dels regidors i ens resulta molt difícil acudir a les dependències municipals", per la qual cosa demana a la GAIP que "se'ns permeti l'accés a la documentació sol·licitada en el format sol·licitat."
7. El 30 de novembre de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li remeti un informe sobre ella, així com còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per a resoldre la Reclamació.
8. L'1 de desembre de 2020 la GAIP informa a l'electe reclamant de l'admissió provisional a tràmit de la seva reclamació, 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, mentre duri la Reclamació.
9. El 4 de desembre de 2020 l'Ajuntament de Vilalba Sasserra respon al requeriment formulat per la GAIP facilitant a aquesta Comissió l'expedient i un informe en el què es fa constar que s'estima la sol·licitud de les factures, i que acollint-se a l'article 164.2.c del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, acorden donar-li accés presencial prèvia reserva de cita, i ofereix obrir un procediment de mediació per concretar el dia i l'hora de la consulta. Justifica la



desestimació de la còpia en què “les factures contenen dades sensibles” i “cap regidor/a de govern té còpia de les factures fora de les dependències municipals” i fa constar que les persones regidores ja tenen accés a les factures municipals a través dels Decrets d'Alcaldia que les recullen i que es presenten al Ple.

10. El dia 17 de desembre de 2020 la GAIP trasllada l'informe municipal a la electa reclamant i, al mateix temps, els concedeix un termini de 10 dies per a concretar amb quina finalitat es precisa l'obtenció de còpies de les factures, tenint en compte que l'Ajuntament ha manifestat la seva disposició a posar a l'abast dels regidors les factures periòdicament, i si considerarien suficient la consulta presencial de les factures en un horari més convenient.
11. El mateix dia 17 de desembre de 2020 la GAIP sol·licita a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra que, en un termini de 10 dies una concreció de la justificació jurídica del seu posicionament, que haurà de tenir en compte que no ens trobem, com s'hi fonamenta, en un supòsit d'accés de l'article 164.2.c del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMRLC), sinó del règim d'accés indirecte previst a l'article 164.3 TRLMRLC i 77 de la Llei 7/2985, de 2 d'abril. Especialment, li demana que precisi el “caràcter sensible” que atribueix a la informació que contenen les factures, i una mostra d'una d'elles que permeti apreciar-ho. Així mateix, requereix a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra una mostra d'un Decret d'Alcaldia on s'informa del recull periòdic de factures, per tal de poder avaluar la informació que s'hi conté.
12. El 21 de desembre de 2020 l'Ajuntament de Vilalba Sasserra fa arribar a la GAIP el seu informe addicional on s'hi conté una mostra dels Decrets d'Alcaldia d'autorització de despeses. L'informe rebut el 21 de desembre aclareix que no es limita la possibilitat de fer vista presencial de la documentació als dimarts sinó que es permetrà el dia que sol·licitin els electes. L'informe complementari no conté especificacions pel que fa al possible caràcter sensible de la informació continguda a les factures sol·licitades. Al mostreig facilitat hi apareixen referències a les factures sol·licitades amb l'únic concepte de “Honoraris tècnic”.
13. El 28 de desembre de 2020 la GAIP trasllada la informació addicional facilitada per l'Ajuntament de Vilalba Sasserra a la electa reclamant concedint un termini de 5 dies per a formular al·legacions si ho considera pertinent.
14. El 28 de desembre de 2020 la persona electa reclamant manifesta a la GAIP que el motiu de sol·licitar la documentació en format electrònic és la “incompatibilitat horària amb l'horari de l'Ajuntament, ja que no podem desatendre les nostres obligacions laborals per personar-nos físicament a l'Ajuntament, en el transcurs de la nostra jornada laboral. A més com a part de la nostra tasca de fiscalització i control, volem tenir els documents per a poder estudiar-los i consultar-los amb els nostres assessors”.



15. El 4 de gener de 2021 la reclamant respon a la tramesa d'informació adicional reiterant els arguments ja exposats el dia 28 de desembre i afegint que la informació aportada no és suficient atès que es sol·licita accés a unes factures concretes d'un període determinat, i aquestes no s'aporten.
16. El 7 de gener de 2021 la GAIP trasllada les al·legacions de reclamant a l'Ajuntament de Vilalba Sasserra concedint un termini de 5 dies hàbils als efectes que l'Ajuntament manifesti si, a la vista de les al·legacions, accedeix a facilitar una còpia de les factures i, en cas contrari, que justifiqui la seva negativa i fonamenti jurídicament el canvi de format en l'accés a la informació sol·licitada.
17. El 8 de gener de 2021 l'Ajuntament de Vilalba Sasserra informa a la GAIP del lliurament de les factures sol·licitades a la electa reclamant.
18. El 12 de gener de 2021 la GAIP trasllada la resposta municipal reflectida a l'antecedent anterior a la reclamant, concedint un termini de cinc dies per a formular al·legacions en contra, transcorregut el qual sense manifestar la seva oposició, s'entendrà satisfeta la reclamació i es finalitzarà el procediment. Transcorregut amb escreix el termini esmentat, la persona reclamant no ha formulat cap al·legació en contra de la informació rebuda.

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".

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions -la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016- i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimàtoria del recurs ordinari 334/2016, que precisament atacava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l'LTAIPBG.

El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i valida que els electes locals puguin emprar la via de reclamació de l'LTAIPBG, remetent-se als propis arguments i fonaments jurídics exposats per la GAIP en les resolucions



recorregudes, que es concreten en què tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que l'aplicació supletòria de la normativa de transparència expressament establerta a la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. I, de fet, no tindria cap sentit que es negués aquesta via de reclamació gratuïta i voluntària als electes locals perquè no tindria cap sentit que en l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

“1a: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.

La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:

-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació i els funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, “aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui” (punt 2 de la disposició final primera).

D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò



que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció.", amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 del l'article 20 LTAIPBG: "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, de manera que l'article 22 LTAIPBG requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: "1. 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".

La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.



2. Pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Administració ha facilitat a la persona reclamant les factures reclamades en el format digital sol·licitat, en el marc d'aquest procediment. Aquest fet suposa la satisfacció extemporània de la sol·licitud d'informació de la què deriva la Reclamació, i comporta la pèrdua sobrevinguda de l'objecte d'aquest procediment, motiu pel qual és procedent finalitzar-lo per aquesta causa, sense necessitat de major pronunciament d'aquesta Comissió sobre el fons de la discrepància jurídica que n'era objecte.

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 28 de gener de 2021, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 771/2020 per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte de la Reclamació i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra 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.