

Resolució 129/2021, de 28 de gener

Número d'expedient de la reclamació: 840/2020

Administració reclamada: Ajuntament de Ponts

Informació reclamada: Explicacions sobre una decisió i persones que l'han presa.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i inadmissió parcial

Resum: Aquesta petició, que no pretén obtenir informació de les actuacions de l'Ajuntament (que ja coneix, segons es desprèn de la pròpia formulació de la sol·licitud) sinó que s'elabori una explicació en què es justifiqui aquesta decisió, s'ha d'inadmetre com a objecte d'aquest procediment, d'acord amb l'article 29.2 LTAIPBG. Les dades identificatives del personal públic estan sotmeses a un règim general d'accés, d'acord amb l'article 24.1 LTAIPBG, però aquí es demana aquestes informació associada a una decisió en exercici de les seves funcions, el què comporta que s'hagi de ponderar l'accés tenint en compte seva finalitat, d'acord amb l'article 24.2 LTAIPBG, que és el control de l'adequat procés de presa de decisions municipals en relació amb la denúncia de FAADA. Per a aquesta finalitat, el nom i cognoms de les persones que han pres la decisió no són rellevants, i en canvi si que ho serà identificar-les pel càrrec o posició dins de l'organització municipal que hi ocupin, per tal que la reclamant pugui comprovar que la decisió s'ajusta a la seva esfera d'actuació i funcions. Tenint això en compte, i en aplicació del principi de minimització de dades personals establert a l'article 5 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i de Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE, l'Ajuntament respondrà indicant el càrrec de les persones que hagin pres la decisió de no formalitzar el requeriment a què es refereix la reclamant.

Paraules clau: Ajuntament. Protecció d'animals. Infraccions. Requeriments. Convenis. Reclamació silenci. Manca de col·laboració. Informació pública. Justificació. Dades personals. Principi de minimització.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 12 de desembre de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 840/2020, presentada per una voluntària contra l'Ajuntament de Ponts, en relació amb la sol·licitud 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 3 d'agost de 2020 la persona reclamant presenta una instància a l'Ajuntament de Ponts on demanen
“- Que FAADA es va posar en contacte amb el regidor i li va proporcionar informació sobre diverses infraccions que estava cometent la persona ... amb els animals que té (gats sense control veterinari, animals no esterilitzats, cria i venda il·legal de gossos, etc.). - Que FAADA va informar al regidor que degut a la gravetat de la situació, s'havia de fer requeriments a aquesta persona pels diferents casos. - Que en data 27 de juliol de 2020 el regidor ens va comunicar que havia rebut la informació



de FAADA i que els requeriments es farien en el transcurs d'aquella setmana. - Que en data 30 de juliol de 2020, el regidor ens va comunicar que finalment s'havia decidit no fer els requeriments. Sol·licita: - Informació per escrit sobre el motiu pel qual no s'han dut a terme aquests requeriments, tenint en compte que la cria i venda de gossos és un delicte. - Informació per escrit de quines persones han pres la decisió de no fer els requeriments, tot i tenir coneixement de la informació facilitada per FAADA.”

3. La Reclamació presentada el 12 de desembre de 2020 indica que no hauria rebut resposta de l'Administració.
4. El 17 de desembre de 2020 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant 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.
5. El 17 de desembre de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Ponts i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació. A data d'aquesta resolució no consta resposta de l'Ajuntament.
6. El 19 i 20 de gener de 2021 la GAIP, mitjançant trucada telefònica reclama l'informe citat anteriorment.

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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública adreçada a un subjecte obligat per l'LTAIPBG (article 3.1)

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

L'Ajuntament de Ponts 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, incomplint així les obligacions que li imposa l'article 33.4 RGAIP, d'acord amb el qual les administracions han 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, 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 de Ponts, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.

3. Sobre l'objecte de la reclamació

La sol·licitud d'informació conté dos apartats, tal i com es transcriu en l'antecedent 2. El primer d'ells demana explicacions en relació amb la decisió de no fer uns determinats requeriments arran d'una comunicació d'una protectora d'animals en relació amb una possible infracció. Aquesta petició, que no pretén obtenir informació de les actuacions de l'Ajuntament (que ja coneix, segons es desprèn de la pròpia formulació de la sol·licitud) sinó que s'elabori una explicació en què es justifiqui aquesta decisió, s'ha d'inadmetre com a objecte d'aquest procediment, d'acord amb l'article 29.2 LTAIPBG.

Quant a la segona part, demana les persones que haurien pres aquesta decisió. Tot i que de la pròpia sol·licitud sembla desprendre's que és la persona regidora de medi ambient a la què fa referència, podria ser que hi haguessin participat altres persones. En la mesura en què aquí es demana informació sobre un procés de presa de decisions de l'Ajuntament, s'ha de considerar informació pública inclosa en la definició legal que en fa l'article 2.b LTAIPBG, i la persona reclamant té dret a accedir-hi, si no ho impedeix algun dels límits legalment previstos.

En aquest cas, podria ser d'aplicació el límit relatiu a la protecció de dades personals. Les dades identificatives del personal públic estan sotmeses a un règim general d'accés, d'acord amb l'article 24.1 LTAIPBG, però aquí es demana aquestes informació associada a una decisió en exercici de les seves funcions, el què comporta que s'hagi de ponderar l'accés tenint en compte la seva finalitat, d'acord amb l'article 24.2 LTAIPBG, que és el control de l'adequat procés de presa de decisions municipals en relació amb la denúncia de FAADA.

Per a aquesta finalitat, el nom i cognoms de les persones que han pres la decisió no són rellevants, i en canvi si que ho serà identificar-les pel càrrec o posició dins de l'organització municipal que hi ocupin, per tal que la reclamant pugui comprovar que la decisió s'ajusta a la seva esfera d'actuació i funcions. Tenint això en compte, i en aplicació del principi de minimització de dades personals establert a l'article 5 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i de Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE, l'Ajuntament respondrà indicant el càrrec de les persones que hagin pres la decisió de no formalitzar el requeriment a què es refereix la reclamant.

D'acord amb l'exposat, és procedent estimar parcialment la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a ser informada del càrrec de les persones que han pres la decisió de no efectuar el requeriment arran de la denúncia de FAADA.



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 previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per 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 l'obligació de facilitar la informació dins del termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment, i que la desatenció d'aquest requeriment pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats en el marc del règim sancionador previst a la mateixa llei. Concretament, a la vista de la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió constitueix una infracció qualificada de molt greu que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG. Amb aquesta finalitat, l'article 49.2 RGAIP preveu que la Comissió n'informi als òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador 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 per l'Administració i que se n'hi faci difusió mentre duri l'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 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,

1. Inadmetre la reclamació en relació amb la pretensió de què l'Ajuntament expliqui i justifiqui una actuació, d'acord amb el fonament jurídic 3.
2. Estimar parcialment la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a ser informada del càrrec de la persona o persones que han pres la decisió de no efectuar el requeriment arran de la denúncia de FAADA.
3. Requerir a l'Ajuntament de Ponts a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada al punt 2 dins del termini màxim de deu dies.



4. Requerir a l'Ajuntament de Ponts 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.
5. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 840/2020 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra 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.