

Resolució 177/2023, de 23 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 1156/2023

Administració reclamada: Ajuntament La Coma i La Pedra

Informació reclamada: Diversa documentació relacionada amb un nomenament d'interí.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: La discrepància entre els parts que es manté en el moment d'aquesta Resolució no és, doncs, jurídica respecte de l'adequació a dret de l'accés a aquella informació, que no es discuteix, sinó pràctica, en relació amb si ja s'ha produït materialment aquell accés, com afirma l'Ajuntament, o si no s'ha materialitzat, com afirma la persona reclamant. Davant de la discrepància de les parts entorn a si s'ha produït o no l'accés previ a la informació, i sense que l'Ajuntament hagi aportat cap justificant del lliurament efectiu de la documentació reclamada que ho acrediti, aquesta Comissió ha de resoldre preventivament en garantia del dret d'accés, màxim tenint en compte que fins i tot si ja s'hagués lliurat l'expedient complet de selecció de la plaça a la persona reclamant en el semestre passat, com al·lega l'Ajuntament, i en aquest expedient hi constés inclosa la integritat de la informació ara reclamada, fer-li un nou lliurament de la documentació concreta objecte de reclamació no suposaria un esforç desproporcionat per a l'Ajuntament.

Paraules clau: Ajuntaments. Personal. Informes. Reclamació contra manca de lliurament de la informació.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 13 de desembre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 29/2023, presentada contra l'Ajuntament de la Ràpita, 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 10 de novembre de 2022 la persona reclamant presenta un escrit a l'Ajuntament de La Coma i la Pedra demanant l'informe de la secretaria justificant el caràcter essencial i prioritari del lloc per a la seva cobertura amb interinatge; la còpia del nomenament com a interí de l'arquitecte municipal publicada al BOP i l'acta del Ple de nomenament, i la còpia de l'informe del secretari relatiu al recurs de reposició contra aquell nomenament presentat per la persona reclamant tots ells relacionats amb el nomenament com a interí de l'arquitecte municipal.



3. La reclamació aporta un escrit de l'Ajuntament, datat del 9 de desembre, en el què s'indicaria que ja s'hauria lliurat a la persona reclamant la informació sol·licitada, cosa que desmenteix la persona reclamant afirmant que no ha rebut cap documentació.
4. El 4 de gener de 2023 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.
5. El mateix 4 de gener de 2023 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de la Coma i La Pedra 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.
6. El 26 de gener té entrada a la GAIP l'informe de l'Ajuntament de La Coma i La Pedra, que fa constar que la mateixa documentació reclamada era objecte de la Resolució de la GAIP 777/2022 presentada per la mateixa persona reclamant, i que ja va ser tramesa a la persona reclamant en execució d'aquella Resolució. Annex hi figura un informe de la Secretaria de l'Ajuntament datat del 24 de gener de 2023 amb una cronologia d'escrits que posaria en evidència que la persona reclamant hauria sol·licitat prèviament accés a la informació relativa a l'oferta pública d'aquesta plaça, al procés de selecció, i que amb data 28 de juliol de 2022 s'hauria tramès còpia de l'expedient 70/2020-90, i que el 20 d'octubre (registre 1156) se li hauria fet un nou lliurament d'informació, i conclou que la persona reclamant disposa de tota la informació de què disposa l'Ajuntament en relació amb aquell expedient. No s'aporta còpia de la documentació que s'afirma haver lliurat a la persona reclamant.
7. El 31 de gener de 2023 la persona reclamant es comunica a la GAIP insistint en què no ha rebut la informació reclamada.
8. El 3 de febrer la GAIP notifica a l'Ajuntament de La Pedra i La Coma que, examinada la Resolució 777/2022 indicada en el seu informe, s'aprecia que la coincidència en l'objecte només és parcial, i li reitera la petició de què es posicioni en relació amb l'accés a la informació reclamada en aquest procediment.
9. El 10 de febrer de 2023 la GAIP rep la resposta de l'Ajuntament al requeriment fet en l'antecedent 7, que es limita a manifestar que amb data 9 de desembre de 2022 i registre de sortida 2222-1156 hauria tramès la informació reclamada, i adjunta l'escrit datat del 9 de



desembre indicat a l'antecedent 3 i l'evidència de la seva notificació, sense que s'hi annexi la documentació que es diu trametre a la persona reclamant.

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.

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. Objecte de la reclamació

La reclamació es presenta contra la manca efectiva de lliurament de la documentació sol·licitada, (l'informe de la secretaria justificant el caràcter essencial i prioritari del lloc per a la seva cobertura amb interinatge; la còpia del nomenament com a interí de l'arquitecte municipal publicada al BOP i l'acta del Ple de nomenament, i la còpia de l'informe del secretari relatiu al recurs de reposició contra aquell nomenament presentat per la persona reclamant) tota ella relacionada amb el nomenament com a interí de l'arquitecte municipal), després que l'Ajuntament afirmi haver lliurat la informació i sense que l'Ajuntament hagi invocat ni justificat cap restricció ni limitació a l'accés a la documentació que es sol·licita sobre la què s'hagi de pronunciar aquesta Resolució.

La discrepància entre les parts que es manté en el moment d'aquesta Resolució no és, doncs, jurídica respecte de l'adequació a dret de l'accés a aquella informació, que no es discuteix, sinó pràctica, en relació amb si ja s'ha produït materialment aquell accés, com afirma l'Ajuntament, o si no s'ha materialitzat, com afirma la persona reclamant.

En un primer moment, l'Ajuntament indica que ja se li hauria lliurat tota la documentació en execució de la Resolució 777/2022, que va finalitzar la Reclamació 676/2022 estimant l'accés de la persona reclamant a l'expedient complet del procés de selecció del funcionari interí que ocupa la plaça de tècnic A1 de la plantilla de personal de l'Ajuntament, amb inclusió de les proves realitzades, inclosa la definició exacta de la plaça de tècnic A1 que d'acord amb la Resolució de 25 de maig de 2022 surt a estabilització, és a dir, quina és la seva escala de classificació, subescala, denominació, especialitat, nivell de titulació, torn i forma de provisió" prèvia eliminació de les dades personals especialment protegides o de les excessives o innecessàries per a la finalitat de l'accés a la informació pública sol·licitada. Tenint en compte que l'Ajuntament no va informar a la GAIP de l'efectiva execució d'aquella Resolució 777/2022 en el marc del qual s'hauria produït el lliurament de la documentació ara reclamada segons afirma, malgrat que el seu apartat 4 l'obligava a fer-ho, i vist que no hi ha una coincidència plena en la documentació allí estimada i aquí reclamada, per bé que pugui fer referència



a la provisió del lloc de treball, la GAIP va insistir en demanar un posicionament concret respecte d'aquest procediment.

En una segona fase, i responent aquest segon requeriment, l'Ajuntament s'ha limitat a aportar còpia d'un ofici a la persona reclamant en el què se li diu que la informació ja se li ha lliurat, i la seva evidència de notificació, sense que s'aporti al documentació annexa que s'hauria tramès, de manera que no ha quedat acreditat ni haver-la lliurat efectivament a la persona reclamant, ni que sigui suficient i congruent amb l'objecte d'aquesta reclamació, de manera que no és procedent finalitzar el procediment per la pèrdua del seu objecte sobre la base única de la declaració de l'Ajuntament d'haver lliurat la informació, expressament desmentida per la persona reclamant.

Davant de la discrepància de les parts entorn a s' s'ha produït o no l'accés previ a la informació, i sense que l'Ajuntament hagi aportat cap justificant del lliurament efectiu de la documentació reclamada que ho acrediti, aquesta Comissió ha de resoldre preventivament en garantia del dret d'accés, màxim tenint en compte que fins i tot si ja s'hagués lliurat l'expedient complet de selecció de la plaça a la persona reclamant en el semestre passat, com al·lega l'Ajuntament, i en aquest expedient hi constés inclosa la integritat de la informació ara reclamada, fer-li un nou lliurament de la documentació concreta objecte de reclamació no suposaria un esforç desproporcionat per a l'Ajuntament.

En conseqüència, s'estima la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament còpia de l'informe de la secretaria justificant el caràcter essencial i prioritari del lloc d'arquitecte municipal per a la seva cobertura amb interinatge; la còpia del nomenament com a interí de l'arquitecte municipal publicada al BOP i l'acta del Ple de nomenament, i la còpia de l'informe del secretari relatiu al recurs de reposició contra aquell nomenament presentat per la persona reclamant, o la manifestació de la seva inexistència en poder de l'Ajuntament, si escau.

3. 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 en què els seus requeriments han estat desatesos pel subjectes obligats, i que se n'hi faci difusió mentre duri l'incompliment.

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 23 de febrer de 2023, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir còpia de l'informe de la secretaria justificant el caràcter essencial i prioritari del lloc d'arquitecte municipal per a la seva cobertura amb interinatge; la còpia del nomenament com a interí de l'arquitecte municipal publicada al BOP i l'acta del Ple de nomenament, i la còpia de l'informe del secretari relatiu al recurs de reposició contra aquell nomenament presentat per la persona reclamant, o la manifestació de la seva inexistència en poder de l'Ajuntament, si escau.
2. Requerir a l'Ajuntament de La Coma i La Pedra 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 de La Coma i La Pedra 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. Notificar aquesta Resolució a les persones afectades que s'han personat en aquest procediment i s'han oposat a l'accés. Als efectes de garantir els seus drets d'acord amb el fonament jurídic 5, en cas que presentin recurs contra aquesta Resolució davant la jurisdicció contenciosa administrativa sol·licitant-ne la suspensió cautelar, n'hauran d'informar puntualment a l'Ajuntament als efectes de mantenir la suspensió del lliurament de la informació, així com a la GAIP, als efectes del seguiment de la seva execució.



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 1156/2022 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 adreça 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.