

Resolució 216/2017, de 12 de juliol

Número d'expedient de la Reclamació: 38/2017

Administració reclamada: Ajuntament de Cerdanyola del Vallès.

Informació reclamada: Contractacions de personal per a la Brigada d'obres entre 2011 i 2016.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial.

Resum: No es pot estimar el dret a obtenir una informació que segons els serveis municipals no consta a l'Ajuntament. Es declara el dret a obtenir una relació dels contractes de personal interí per a la Brigada municipal d'obres fets dins d'un lapse determinat d'uns quatre anys, amb indicació del nom i els cognoms de les persones contractades, la categoria o el grup professional i la retribució bruta que els correspon segons la taula retributiva municipal.

Paraules clau: Ajuntament. Personal interí. Informació municipal. Mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Persona mediadora: Teresa Perelló Domingo.

Antecedents

1. El 30 de gener de 2017 entra a la GAIP la Reclamació 38/2017, presentada contra l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant sol·licita el procediment de mediació regulat per l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG).
2. El 16 de setembre de 2016 la persona reclamant i la seva filla, en qualitat de vídua i filla (i hereues) del senyor MGS, manifesten que el seu marit i pare va participar a la convocatòria NP09/2010 Oficial Brigada d'Obres, amb la finalitat d'elaborar una borsa de treball; el senyor MGS va guanyar el primer lloc i per tant a partir del 23 de març de 2011 era el primer candidat a cobrir qualsevol vacant que es produís d'Oficial de la Brigada de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès; tot i això, no hauria estat convidat a cobrir cap vacant, malgrat que s'hi va interessar en dues ocasions. Atesos aquests antecedents, i invocant diversos preceptes de l'LTAIPBG, les dues sol·licitants demanen a l'Ajuntament de Cerdanyola una relació de la totalitat de contractacions de personal, amb independència de la modalitat utilitzada, fetes per l'Ajuntament entre el 24 de març de 2011 i el 16 de maig de 2016 per prestar serveis a la Brigada d'Obres, amb indicació, per a cada una d'aquestes contractacions, de la data d'inici i de finalització del contracte, el nom i cognoms de la persona contractada, la categoria professional o el grup professional amb què el treballador va ser contractat i la retribució bruta íntegra que li hauria



abonat l'Ajuntament. Es demana rebre la informació preferiblement en format electrònic i per correu electrònic.

3. El 14 de novembre de 2016 les persones sol·licitants manifesten a l'Ajuntament que, segons l'article 35.1 LTAIPBG, la seva sol·licitud s'hauria d'entendre estimada per silenci administratiu positiu, ja que no sembla que concorri en aquest cas cap límit legal a l'accés a la informació sol·licitada i li demanen que els lliuri efectivament la informació sol·licitada i estimada, de conformitat amb els articles 35.3 i 36.1 LTAIPBG.
4. La Reclamació presentada el 30 de gener de 2017 reitera la sol·licitud d'informació indicada a l'antecedent 2 i els arguments fàctics i legals que la fonamenten, assenyala els motius pels quals s'hauria d'entendre estimada i s'hauria d'haver lliurat la informació demanada i manifesta que a la data de presentació de la Reclamació l'Ajuntament de Cerdanyola no hauria facilitat encara cap resposta a les seves demandes d'informació.
5. El 9 de febrer de 2017 la GAIP trasllada la Reclamació a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès, li demana que designi la persona que el representarà a la mediació, que emeti un informe sobre la Reclamació i còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud d'informació de la que deriva.
6. Després de reiterar el requeriment indicat a l'antecedent anterior, el 28 de març de 2017 l'Ajuntament tramet finalment a la GAIP un primer informe sobre aquesta Reclamació. Indica que l'11 d'abril de 2016 l'Ajuntament hauria telefonat dues vegades el senyor MGS per oferir-li una contractació de substitució i l'endemà la seva esposa hauria contestat informant que estava ingressat a causa d'un infart. El 5 de setembre de 2016 l'Ajuntament hauria telefonat de nou el senyor MGS per oferir-li una contractació de substitució i la comunicació no hauria estat possible ja que la resposta obtinguda va ser que el número de telèfon no existia.
7. En relació amb la sol·licitud d'informació presentada per la persona reclamant, informa que dins del període fixat per aquella sol·licitud l'Ajuntament hauria fet una única contractació per prestar serveis com a Oficial de la Brigada i se'n faciliten les dades requerides per la sol·licitud, llevat del nom de la persona contractada, si bé es facilita el seu DNI; explica que la persona contractada hauria estat la segona de la borsa de treball i que el protocol emprat en aquests casos era telefonar dos cops a la primera i passar a la segona si no era possible la comunicació. Indica que no dona informació sobre altres contractacions de la brigada, ja que no són d'Oficial paleta i, per tant, no són rellevants en aquest cas, ja que el senyor MGS no hi hauria pogut optar, ja que no va participar a la corresponent convocatòria per formar la borsa de treball. L'informe adjunta diversa documentació, inclòs el contracte de la persona contractada, que conté dades que poden ser sensibles.
8. El 5 d'abril de 2017, després de constatar que la informació demanada inclou dades personals de terceres persones afectades, la GAIP demana a l'Autoritat Catalana de Protecció de dades



(APDCAT) l'informe previst a l'article 42.8 LTAIPBG i disposa en conseqüència l'ampliació en quinze dies del termini per resoldre, en base a l'apartat 9 del mateix article.

9. El 21 d'abril de 2017 la GAIP rep l'informe de l'APDCAT referit a l'apartat anterior, que conclou afirmant que "la normativa de protecció de dades personals no impedeix comunicar la informació sobre la totalitat de les contractacions de personal, amb independència de la modalitat utilitzada, fetes per l'Ajuntament durant el període de 24 de març de 2011 a 16 de maig de 2016, per prestar servei a la Brigada d'obres de l'Ajuntament i, específicament, la informació sobre la data d'inici i de finalització del contracte, el nom i cognoms de la persona contractada, la categoria professional del treballador contractat o la retribució corresponent al nivell o categoria del lloc de treball, en els termes apuntats", que especialment fan referència a la necessitat de donar audiència prèvia a les persones afectades i d'evitar que la informació lliurada contingui dades personals sensibles. Aquest informe és tramès a la persona reclamant i a l'Ajuntament.
10. L'11 de maig de 2017 l'Ajuntament tramet a la GAIP un segon informe sobre aquesta Reclamació, que conté substancialment la informació reclamada donada per l'anterior, si bé adaptada al contingut de l'informe de l'APDCAT (dona el nom de la persona contractada, però no el contracte).
11. El 19 de maig de 2017 la GAIP trasllada l'informe indicat a l'antecedent anterior a la persona reclamant i li demana que es pronunciï sobre si el seu contingut satisfà la seva sol·licitud d'informació.
12. El 26 de maig de 2017 la persona reclamant demana a la GAIP major concreció d'un aspecte de l'informe municipal. Concretament, sobre les dues telefonades que l'Ajuntament hauria fet al senyor MGS i aquest no hauria contestat, ja que la persona reclamant afirma que a la seva família no hi hauria consciència d'haver-les rebut. El 30 de maig de 2017 l'Ajuntament, amb un tercer informe, aporta major concreció d'aquestes telefonades i l'endemà aquest informe és tramès a la persona reclamant.
13. El 6 de juny de 2017 la persona reclamant insisteix que l'informe municipal no acaba de concretar si abans de contactar amb la persona segona classificada a la borsa de treball i a qui es contractaria el 12 de maig de 2012, fins al 28 d'abril de 2016, es va intentar contactar amb el senyor MGS, que era el primer classificat i, si es va fer, des de quin número se'l va telefonar, a quin número se'l va telefonar i a quina hora.
14. El 12 de juny de 2017 la GAIP convoca la sessió de mediació per al 20 del mateix mes.
15. El 20 de juny de 2017 té lloc la sessió de mediació a la que hi assisteixen la persona reclamant, acompanyada de la seva advocada, un lletrat en representació de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès i la vocal mediadora i la secretària tècnica de la GAIP. En el decurs de la sessió, i en relació amb la sol·licitud de la persona reclamant de major concreció de l'efectivitat de les



telefonades fetes des de l'Ajuntament al seu difunt espòs el maig de 2012, el representant municipal afirma que en aquelles dates l'Ajuntament no disposava d'un servei de telefonia que permetés deixar constància i identificar els telèfons d'origen i de destí i la data i hora de les trucades. Per tant, l'Ajuntament no disposaria d'aquesta informació i no tindria constància de què s'hagués intentar contactar efectivament amb el senyor MGS prèviament al 12 de maig de 2012 i a fer-ho amb la segona persona classificada de la borsa de treball d'Oficials de la Brigada d'obres. Davant d'aquesta constatació la persona reclamant considera que no se li ha donat resposta a la seva sol·licitud d'informació i no s'avé a signar un acord de mediació; per tant el procediment seguirà fins a la seva finalització mitjançant resolució de la GAIP.

Fonaments jurídics

1. Dret a la informació demanada i informació lliurada per l'Ajuntament

L'objecte d'aquesta Reclamació és obtenir una relació de la totalitat de contractacions de personal, amb independència de la modalitat utilitzada, fetes per l'Ajuntament entre el 24 de març de 2011 i el 16 de maig de 2016 per prestar serveis a la Brigada d'Obres, amb indicació, per a cada una d'aquestes contractacions, de la data d'inici i de finalització del contracte, el nom i cognoms de la persona contractada, la categoria professional o el grup professional amb què el treballador va ser contractat i la retribució bruta íntegra que li hauria abonat l'Ajuntament.

L'Ajuntament facilita aquesta informació, si bé limitada a l'única contractació que s'hauria produït dins del lapse temporal requerit d'un Oficial paleta, amb l'argument que les eventuais contractacions d'altres treballadors de la Brigada municipal no serien rellevants per al cas, ja que l'espòs de la persona reclamant no hi podria optar, al no haver participat a les convocatòries d'altres categories o oficis. Tot i que, efectivament, la informació relativa a contractes diferents a Oficial paleta sembla poc rellevant en aquest cas, això no treu que els termes de la sol·licitud i de la reclamació siguin els que són i calgui, per tant, un pronunciament sobre el dret a accedir-hi.

La relació de contractacions de personal (inclòs l'interí, que és el cas que ens ocupa) és sens dubte informació pública, que fins i tot hauria de ser objecte de publicitat activa per l'article 9.1.d LTAIPBG, sens perjudici de la publicitat igualment exigible en virtut de la legislació sobre empleats públics. Les dades concretes que es demanen en aquesta relació són també accessibles, amb les puntualitzacions fetes per l'informe de l'APDCAT, és a dir, donant només nom i cognoms, categoria o grup professional i retribució bruta segons la taula retributiva municipal, sense informació addicional que pugui comportar una major exposició de les persones afectades.

Per tant, cal declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la informació indicada en relació no només a les contractacions d'oficials paleta, sinó també a la resta de contractacions per a la Brigada municipal entre el 24 de març de 2011 i el 16 de maig de 2016, amb independència que siguin més o



menys rellevants pel cas. Tanmateix, en els diversos escrits d'al·legació i de requeriment de major concreció fets per la persona reclamant al llarg del procediment en cap moment es qüestiona la decisió municipal de limitar aquesta informació a l'únic contracte que s'hauria efectuat d'Oficial paleta; aquest fet permet presumir que la persona reclamant s'avindria a obtenir la informació limitada a aquesta relació més curta i especialitzada de contractes per a la Brigada municipal i per tant no es considera necessari requerir a l'Ajuntament que faciliti la relació més àmplia de contractes demanada formalment a la sol·licitud, i així estalviar l'esforç que caldria esmerçar per elaborar-la, sens perjudici que si la persona reclamant manifesta expressament la seva voluntat d'obtenir-la l'Ajuntament li la hauria de facilitar.

Finalment, tot i que no es tracta d'una petició que formi part de la sol·licitud d'informació, ni de la Reclamació, durant el procediment es posa en relleu la importància que té per a la persona reclamant obtenir les dades concretes d'unes suposades telefonades que l'Ajuntament hauria fet al seu marit prèviament al 12 de maig de 2012. El testimoni aportat per l'Ajuntament argumenta que aquesta informació no existeix a l'administració municipal i reconeix que no pot acreditar la realització efectiva d'aquestes telefonades. Des del punt de vista del dret a la informació no es pot estimar aquesta pretensió de la persona reclamant, ja que no es pot reconèixer el dret d'accés a informació que segons l'Administració afectada no existeix; això no treu, tanmateix, que per a la persona reclamant pugui ser útil tenir el reconeixement formal, com ha tingut amb l'acta de la sessió de mediació, de la manca de constància municipal de l'efectivitat d'aquelles telefonades.

2. *Seguiment de l'execució*

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió [GAIP] 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 per l'apartat 30 del seu *Manual de reclamació*, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

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, 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 12 de juliol de 2017, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 38/2017 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir una relació de la totalitat de contractacions de personal, amb independència de la modalitat utilitzada, fetes per l'Ajuntament entre el 24 de març de 2011 i el 16 de maig de 2016 per prestar serveis a la Brigada d'Obres, amb indicació, per a cada una d'aquestes contractacions, de la data d'inici i de finalització del contracte, el nom i cognoms de la persona contractada, la categoria professional o el grup professional amb què el treballador va ser contractat i la retribució bruta íntegra que li correspon segons la taula retributiva de l'Ajuntament.
2. Donar per executat el lliurament a la persona reclamant de la informació indicada a l'apartat anterior relativa als contractes d'oficial paleta, inclosa la que consta als serveis municipals sobre l'efectivitat de les telefonades fetes a la primera persona classificada a la borsa de treball d'Oficial (paleta) de la Brigada d'obres en els dies immediatament anteriors al 12 de maig de 2012.
3. Que si la persona reclamant vol obtenir la informació indicada a l'apartat 1 en relació amb les contractacions per a altres oficis de la Brigada d'Obres, ho ha de demanar expressament a l'Ajuntament dins dels deu dies hàbils següents a la recepció d'aquesta Resolució i l'Ajuntament li la hauria de facilitar dins dels deu dies hàbils següents a la recepció de la sol·licitud.
4. Convidar a la persona reclamant i a l'Ajuntament que informin 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 38/2017 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 12 de juliol de 2017

Elisabet Samarra i 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.