

Resolució de 17 de novembre de 2016, d'estimació de la Reclamació 218/2016

Administració reclamada: Consorci de l'Auditori i l'Orquestra (CAO).

Informació reclamada: Organigrama, relació de llocs de treball, règim retributiu, relació de contractes temporals i d'interinatge i retribucions, indemnitzacions i dietes del personal directiu.

Resum: La GAIP té competència per conèixer de les reclamacions que puguin presentar els ciutadans quan l'Administració no atengui el requeriment de l'article 35.3 LTAIPBG i no lliuri materialment la informació estimada per silenci administratiu positiu. En no concórrer cap límit ni existir cap norma amb rang de llei que estableixi un efecte desestimadori amb relació a la informació demanada, s'ha d'entendre que la sol·licitud d'accés ha estat estimada per silenci administratiu positiu i que el CAO tenia l'obligació de facilitar-la en el termini de trenta dies des que el comitè d'empresa va formular el requeriment previst a l'article 35.3 LTAIPBG.

Paraules clau: Consorci. Personal. Relació de llocs de treball. Retribucions. Contractes. Personal directiu. Silenci administratiu. Accés material efectiu a la informació.

Ponent: Oriol Mir Puigpelat.

Antecedents

1. El 13 de setembre de 2016 té entrada a la GAIP la Reclamació 218/2016, presentada pel Comitè d'Empresa del Consorci de l'Auditori i l'Orquestra de Barcelona (CAO) contra la manca de lliurament per part d'aquest consorci de la informació que s'indica a l'antecedent següent.

2. El 3 de juny de 2016, l'esmentat comitè d'empresa sol·licita al CAO la informació següent:

"Sol·licitem que ens sigui lliurada la informació que fa referència a l'estructura i retribucions del Consorci que detallem a continuació:

- L'organigrama del Consorci de l'Auditori i l'Orquestra (Unitat i funcions)
- La Relació de llocs de treball o instrument similar
- El règim retributiu de tots els empleats del Consorci. Com es determinen les retribucions, com es calculen tots els conceptes i la quantitat i quan es paguen. No amb noms i cognoms, però sí per llocs de treball
- Relació de contractes temporals i d'interinatge
- Contractes i subcontractes i adjudicatariis dels serveis (inclòs el personal)
- Alts càrrecs directius, inclòs personal eventual. Retribucions, indemnitzacions i dietes dels mateixos.



Que l'empresa ens comuniqui la persona responsable de fer tota aquesta tramitació i la persona responsable de donar resposta a la nostra sol·licitud.

S'ha de tenir en compte que aquesta informació s'ha de facilitar en un suport reutilitzable [...]”.

3. En no rebre resposta a la sol·licitud esmentada en el termini d'un mes establert per l'article 33.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG), el 18 de juliol de 2016 el comitè d'empresa adreça un escrit al CAO en què afirma que la seva petició s'ha d'entendre estimada per silenci administratiu positiu i en què sol·licita, a l'empara de l'article 35.3 LTAIPBG, que li sigui lliurada la informació demanada.

4. Un cop transcorreguts els trenta dies de què disposa el CAO, en virtut dels articles 35.3 i 36.1 LTAIPBG, per fer efectiu el lliurament de la informació sol·licitada, sense que aquest s'hagi produït, el comitè d'empresa presenta la reclamació que té per objecte aquesta resolució, i que entra al registre de la GAIP, com s'ha dit, el 13 de setembre de 2016. La fonamentació de la reclamació és la següent:

“Com a President del Comitè d'Empresa del [CAO], i en virtut de la [LTAIPBG] sol·licitem la informació que l'empresa no ha facilitat al Comitè quan ha estat demanada per altres vies”.

A la reclamació es declina el procediment de mediació que ofereix la GAIP.

5. El mateix 13 de setembre de 2016, la GAIP confirma la recepció de la reclamació al comitè d'empresa. El Ple de la GAIP l'admet a tràmit el 14 de setembre. El 15 de setembre, la GAIP comunica la presentació de la reclamació al CAO i li demana l'expedient i un informe jurídic sobre la reclamació presentada.

6. El 28 de setembre de 2016, el CAO trameta a la GAIP un escrit en què informa que aquell mateix dia ha lliurat al comitè d'empresa la informació sol·licitada, que “s'ha produït un lamentable error en la tramitació de les sol·licituds d'accés” i que “no hi ha hagut voluntat d'evitar l'accés a aquesta informació per part dels representants sindicals”.

7. El 4 d'octubre de 2016, la GAIP dóna trasllat de l'informe al comitè d'empresa i li demana si considera satisfeta la seva sol·licitud d'accés amb la informació que li ha estat lliurada.

8. El 5 d'octubre de 2016, el comitè adreça un escrit a la GAIP on detalla les raons per les quals considera que la informació lliurada és incompleta i satisfà només parcialment la sol·licitud d'accés. La GAIP trasllada aquest document al CAO el 7 d'octubre de 2016 i li demana que s'hi posi.

9. El 10 d'octubre de 2016, el CAO manifesta a la GAIP que lliurarà properament al comitè d'empresa la informació que aquest considera que manca, i que li demanarà que concreti el període temporal de part de la informació sol·licitada. L'11 d'octubre, la GAIP trasllada aquest escrit al comitè d'empresa.

10. El 4 de novembre de 2016, el comitè d'empresa trameta a la GAIP un escrit d'aquella mateixa data adreçat al CAO en què concreta els períodes temporals que segons aquest caldria precisar: la



informació dels contractes temporals i d'interinatge a la qual es vol tenir accés és la relativa a l'any 2016, i pel que fa a les dietes i indemnitzacions dels alts càrrecs directius es vol obtenir la informació dels anys 2011 a 2016. A l'escrit també s'explica perquè es considera insuficient la informació lliurada pel CAO sobre l'organigrama i el règim retributiu del personal d'aquest, i es reitera la petició que sigui comunicada la identitat de la persona responsable de la tramitació i de la resolució de la sol·licitud d'accés.

11. El 14 de novembre de 2016, el cap de recursos humans del CAO manifesta a la GAIP que lliuraran properament al comitè d'empresa tota la informació sol·licitada.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP

La GAIP és competent per conèixer d'aquesta reclamació perquè té per objecte la manca de lliurament efectiu per part del CAO d'informació pública sol·licitada a l'empara de l'LTAIPBG. El CAO, com a consorci local adscrit a l'Ajuntament de Barcelona (article 1.2 dels seus Estatuts, aprovats per Acord del Govern de la Generalitat GOV/64/2015, de 5 de maig), es troba sotmès íntegrament a l'LTAIPBG (article 3.1.b), i les seves resolucions sobre sol·licituds d'accés a informació pública són susceptibles de reclamació davant la GAIP (articles 39.1, 72.1 i 73.3 LTAIPBG).

El fet que, en aquest cas, la reclamació no tingui per objecte una resolució expressa o presumpta, sinó la manca de lliurament efectiu de la informació després que la sol·licitud hagi estat estimada per silenci administratiu positiu i el comitè d'empresa hagi fet el requeriment previst a l'article 35.3 LTAIPBG, no impedeix que la GAIP sigui competent per a conèixer-la. Tal i com disposa l'apartat 4.d del *Manual de reclamació davant la GAIP*, aquesta Comissió té competència per conèixer de les reclamacions que puguin presentar els ciutadans quan l'Administració no atengui el requeriment de l'article 35.3 LTAIPBG i no lliuri materialment la informació estimada per silenci administratiu positiu. Si els ciutadans poden reclamar davant la GAIP quan l'Administració desestimi totalment o parcial una sol·licitud d'accés que hagin presentat, amb més motiu ho han de poder fer quan l'Administració estimi la seva sol·licitud (de forma expressa o per silenci positiu) i no lliuri després la informació sol·licitada en el termini que imposa l'article 36.1 LTAIPBG. El coneixement d'aquest tipus de reclamacions forma part de la funció de "vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública" que l'article 39.1 LTAIPBG atribueix a la GAIP. En el cas, a més, dels consorcis, la manca de lliurament efectiu de la informació constitueix una "omissió" que afect[a] el dret d'accés a la informació pública", als efectes de l'article 73.3 LTAIPBG, que preveu que en aquests casos es pot reclamar davant la GAIP. El CAO no ho ha objectat en cap moment.



2. *Dret d'accés a la informació sol·licitada*

El comitè d'empresa del CAO té dret a que aquest li faciliti la informació sol·licitada perquè no s'ha invocat ni s'aprecia que concorri cap límit que pugui justificar impedir o restringir-ne l'accés. Molta de la informació sol·licitada forma part de les obligacions de publicitat activa del CAO que li imposa l'LTAIPBG (articles 9.1.a, 9.1.d, 11.1.b, 11.1.e i 13.1.d), i com a tal és plenament accessible en exercici del dret d'accés. D'altra banda, la informació sol·licitada que excedeix de les obligacions de publicitat activa també és perfectament accessible per part del comitè d'empresa, en no contenir dades personals ni estar afectada per cap dels altres límits establerts a l'article 21 LTAIPBG. En el cas que el CAO disposi de personal eventual, no hi ha dubte que el comitè d'empresa ha de poder accedir a la seva identitat i a les retribucions, indemnitzacions i dietes que percebi, ja que el seu nomenament, règim retributiu i dedicació són públics (article 104.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local i article 304.3 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).

En no concórrer cap límit ni existir cap norma amb rang de llei que estableixi un efecte desestimatori amb relació a la informació demanada, s'ha d'entendre que la sol·licitud d'accés ha estat estimada per silenci administratiu positiu (article 35 LTAIPBG) i que el CAO tenia l'obligació de facilitar-la en el termini de trenta dies des que el comitè d'empresa va formular, el 18 de juliol de 2016, el requeriment previst a l'article 35.3 LTAIPBG.

Així ho entén també el mateix CAO, que en cap moment no s'ha oposat a la sol·licitud d'accés i que de fet ja ha lliurat (tot i que amb un retard considerable i de manera incompleta) part de la informació sol·licitada.

Entre la informació que s'ha de facilitar al comitè d'empresa es troba la identificació de la persona responsable de la tramitació de la sol·licitud d'accés i de la persona titular de l'òrgan competent per a resoldre-la. L'article 27.5 LTAIPBG obliga expressament l'Administració (en aquest cas, el CAO) a proporcionar aquesta informació, d'ofici, als sol·licitants d'accés a informació pública, en el moment en què els confirma la recepció de la sol·licitud, i el comitè d'empresa ha reiterat al llarg de la tramitació de la sol·licitud i de la reclamació la seva voluntat d'obtenir-la.

3. *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 pel cas d'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, 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 17 de novembre de 2016, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 218/2016 i declarar el dret del comitè d'empresa reclamant a què el CAO li lliuri la informació sol·licitada el 3 de juny de 2016 que encara no li ha estat facilitada, en els termes precisats pel comitè d'empresa en l'escrit recollit a l'antecedent 10 d'aquesta resolució.
2. Requerir el CAO que, en el termini de deu dies hàbils des de la notificació d'aquesta resolució, lliuri al comitè d'empresa reclamant la informació indicada a l'apartat anterior.
3. Requerir el CAO que informi la GAIP de les actuacions dutes a terme per a l'execució material d'aquesta resolució tan bon punt es produeixin.
4. Convidar el comitè d'empresa 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
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 218/2016 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 17 de novembre de 2016

Oriol Mir Puigpelat

Vicepresident

Contra esta resolución, que pone fin a la vía administrativa, se puede interponer recurso contencioso-administrativo ante el Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, en el plazo de dos meses a partir del día siguiente a su notificación, conforme a lo establecido en la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa.