

Resolució 228/2021, de 4 de març**Número d'expedient de la Reclamació:** 35/2021**Administració reclamada:** Ajuntament de Sant Boi de Llobregat**Informació reclamada:** Provisió de llocs de treball.**Sentit de la resolució:** Estimació

Resum: Tot i que l'article 42.4 LTAIPBG estableix clarament que l'Administració reclamada no pot oposar-se al procediment de mediació si el demana l'altra part, l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat certament no s'ha oposat expressament a aquest procediment, però amb la seva actitud de no atendre les peticions reiterades de la Comissió per poder convocar la primera sessió de mediació, fa que aquest procediment esdevingui inviable. El que demanen els tres apartats és bàsicament informació pública: si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern; si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis (és de suposar que a favor del mateix senyor xxxx); i si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb l'Ajuntament amb alguna de les seves empreses. Per tant, la inadmissió municipal de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació és injustificada i, per tant, contrària a l'ordenament jurídic, motiu pel qual és procedent anular el Decret AP50210003 de data 11/01/2021, que va acordar aquesta inadmissió i requerir a l'Ajuntament la tramitació i resolució de la sol·licitud. Atesa l'anul·lació feta per aquesta Resolució de la inadmissió municipal de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, és procedent requerir a l'Ajuntament que la tramiti de conformitat amb el procediment previst legalment, garantint en tot cas el trasllat de la sol·licitud a la tercera persona afectada per ella, tal com preveu l'article 31 LTAIPBG i la seva posterior resolució per l'òrgan municipal competent, tot dins del termini d'un mes establert per l'article 33.1 LTAIPBG. L'Ajuntament ha de tenir en compte que les al·legacions que formuli la tercera persona afectada no vinculen la resolució municipal, sens perjudici de què la seva oposició al lliurament de la informació sol·licitada pugui demorar el seu lliurament, en aplicació de l'article 34.3 LTAIPBG.

Paraules clau: Ajuntaments. Personal. Provisió de llocs de treball. Reclamació contra inadmissió. Inviabilitat de la mediació. Consultes i informes. Informació pública. Inadmissibilitat de les sol·licituds. Anul·lació de la resolució administrativa. Trasllat.

Ponent: Josep Mir Bagó**Antecedents**

1. El 13 de gener de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 035/2021, presentada contra l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 desembre de 2020 la persona reclamant fa referència a un cas de comissió de serveis per ocupar un lloc de treball i demana a l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat: 1. Si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern que li va ser assignat incomplint la legalitat vigent. 2. Si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis que es va fer il·legalment. 3. Si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb l'Ajuntament o amb alguna empresa municipal.
3. L'11 de gener de 2021, mitjançant el Decret AP50210003 de data 11/01/2021, l'Ajuntament inadmet la sol·licitud anterior sobre la base de l'article 29.2 LTAIPBG, perquè considera que, més que demanar informació, el que fa és formular una consulta jurídica.
4. La Reclamació presentada el 13 de gener de 2021 afirma que la sol·licitud de la que deriva la sol·licitud no és una consulta jurídica.
5. El 20 de gener de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat 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 25 de gener de 2021 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.
7. L'11 de febrer de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament, que indica el següent: "En data 11 de desembre de 2020 el Sr. xxxx va presentar 2 sol·licituds d'accés a la Informació Pública que van ser inadmeses per aquesta administració. Les esmentades sol·licituds es refereixen a la situació laboral actual de 2 empleats/des municipals, situació sobre la que ja havia preguntat en anteriors expedients. També va fer una reclamació davant del Síndic de Greuges en no estar d'acord en els sistemes de provisió dels llocs de treball que aquestes persones ocupen, de Director/a de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern i de Cap del d'Igualtat d'Oportunitats i Cohesió Social. Davant del requeriment del Síndic de Greuges i després de mantenir una reunió amb ells, vam informar que, en ambdós casos, iniciàriem el procediment per a cobrir de manera definitiva els llocs de treball que ens ocupen, en concret: "En relació a aquest suggeriment hem prioritzat la provisió de provisió del lloc de treball de Director/a de l'Àrea d'Aliances, Innovació o Govern Intern per tal que aquesta es pugui dur a terme amb la major celeritat possible, en tot cas dins del primer semestre de 2021 si no succeeixen circumstàncies excepcionals que provoquin l'endarreriment d'aquesta provisió." El Síndic va fer arribar aquesta informació al Sr. xxxx en



resposta a la seva reclamació. Entenem que el Sr. xxxx té aquesta informació, i que la resposta a la seva petició d'informació requeriria una argumentació o informe jurídic que va més enllà del que és un dret d'accés a la informació pública”.

8. A partir del 16 de febrer i fins a començaments de març del 2021 la GAIP intenta per diversos mitjans contactar amb l'Ajuntament de Sant Boi, per tal de concertar dia i hora per a la sessió de mediació sol·licitada per la persona reclamant. Davant la manca de resposta i de col·laboració municipal, el mediador conclou que la mediació sol·licitada és inviable i que, en aplicació d'allò previst per l'article 42.6 LTAIPBG, és procedent finalitzar-la i resoldre la Reclamació mitjançant resolució del Ple de la GAIP, la qual cosa és comunicada a les parts el 3 de març de 2021.

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. Inviabilitat de la mediació

L'antecedent 8 posa de manifest que la manca de col·laboració de l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat fa que sigui impossible concertar dia i hora per celebrar la sessió de mediació sol·licitada per la persona reclamant i, per tant, la mediació esdevé inviable. Tot i que l'article 42.4 LTAIPBG estableix clarament que l'Administració reclamada no pot oposar-se al procediment de mediació si el demana l'altra part, l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat certament no s'ha oposat expressament a aquest procediment, però amb la seva actitud de no atendre les peticions reiterades de la Comissió per poder convocar la primera sessió de mediació, fa que aquest procediment esdevingui inviable.

En conseqüència, a fi de no seguir demorant l'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada, el mediador ha declarat formalment la inviabilitat de la mediació i, per tant, la Reclamació ha de finalitzar mitjançant la resolució que sigui procedent dictada pel Ple de la GAIP.

3. Sobre el dret d'accés a la informació sol·licitada

L'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat inadmet la Reclamació perquè considera que no es demana informació, sinó una consulta o un informe jurídic.

La persona reclamant demana el següent: 1. Si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern que li va ser assignat incomplint la legalitat vigent. 2. Si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis que es va fer il·legalment. 3. Si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb



l'Ajuntament o amb alguna empresa municipal. Certament, les referències a l'eventual il·legalitat del nomenament indicat al primer apartat i de la comissió de serveis apuntada al segon, si volen ser contestades per l'Ajuntament, podrien dur a la necessitat de fer un informe jurídic. Però no és això el que es demana. El que demanen els tres apartats és bàsicament informació pública: si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern; si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis (és de suposar que a favor del mateix senyor xxxx); i si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb l'Ajuntament amb alguna de les seves empreses. Per tant, la inadmissió municipal de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació és injustificada i, per tant, contrària a l'ordenament jurídic, motiu pel qual és procedent anular el Decret AP50210003 de data 11/01/2021, que va acordar aquesta inadmissió i requerir a l'Ajuntament la tramitació i resolució de la sol·licitud.

La informació sol·licitada, en els termes indicats al paràgraf anterior (si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern; si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis, i si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb l'Ajuntament amb alguna de les seves empreses) és sens dubte informació pública, ja que es refereix a provisions de llocs de treball de l'Administració o del sector públic municipal. Per tant, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits que puguin determinar-ne la denegació.

Tot i que la informació sol·licitada afecta dades personals (les del senyor xxxx), es tracta de les dades merament identificatives relacionades amb l'organització i el funcionament de l'Administració, en relació amb les quals l'article 24.1 LTAIPBG estableix legalment que, amb caràcter general, preval el dret d'accés damunt de la protecció de les dades indicades. Per tant, en principi és procedent concloure declarant el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, sens perjudici del que resulti de la consulta indicada al paràgraf següent.

L'article 31.1 LTAIPBG estableix el següent: "Si la sol·licitud d'informació pública pot afectar drets o interessos de tercers, d'acord amb el que estableix aquesta llei, en el cas que els possibles afectats estiguin identificats o siguin fàcilment identificables se'ls ha de donar trasllat de la sol·licitud, i tenen un termini de deu dies per a presentar al·legacions si aquestes poden resultar determinants del sentit de la resolució". Sens dubte, la Reclamació afecta el senyor xxxx, i no és probable que hagi estat consultat en relació amb la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació. En conseqüència, i atesa l'anul·lació feta per aquesta Resolució de la inadmissió municipal de la sol·licitud d'informació pública de la que deriva la Reclamació, és procedent requerir a l'Ajuntament que la tramiti de conformitat amb el procediment previst legalment, garantint en tot cas el trasllat de la sol·licitud a la tercera persona afectada per ella, tal com preveu l'article 31 LTAIPBG i la seva posterior resolució per l'òrgan municipal competent, tot dins del termini d'un mes establert per l'article 33.1 LTAIPBG. L'Ajuntament ha de tenir en compte que les al·legacions que formuli la tercera



persona afectada no vinculen la resolució municipal, sens perjudici de què la seva oposició al lliurament de la informació sol·licitada pugui demorar el seu lliurament, en aplicació de l'article 34.3 LTAIPBG.

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 que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i 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 el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent 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 pels subjectes obligats.

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 4 de març de 2021, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 035/2021, declarar l'admissibilitat de la sol·licitud d'informació pública indicada a l'antecedent 2 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada sobre si el senyor xxxx segueix ocupant el lloc de Director de l'Àrea d'Aliances, Innovació i Govern Intern, si s'ha iniciat el procediment per anul·lar l'adjudicació de la comissió de serveis, i si el senyor xxxx manté algun tipus de vinculació laboral o administrativa amb l'Ajuntament amb



- alguna de les seves empreses, sens perjudici del que resulti del trasllat a la persona afectada indicat a l'apartat següent.
2. Requerir a l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat que, en el termini màxim de deu dies, iniciï la tramitació de la sol·licitud d'informació pública indicada a l'antecedent 2, tot garantint en qualsevol cas la consulta a la tercera persona afectada, d'acord amb allò previst per l'article 31 LTAIPBG.
 3. Anul·lar el Decret AP50210003 de data 11/01/2021.
 4. Requerir a l'Ajuntament de Sant Boi de Llobregat a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
 5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
 6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 035/2021 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gellego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa 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.