

Resolució 267/2022, de 31 de març

Número d'expedient de la Reclamació: 101/2022

Administració reclamada: Ajuntament d'Alcanar

Informació reclamada: Relativa a la prestació privada del servei públic d'Escola d'arts.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i desestimació parcial

Resum: A la vista dels dos paràgrafs anteriors, cal concloure que no s'acredita la concurrència de les causes d'inadmissibilitat invocades per l'Ajuntament per denegar la informació sol·licitada als apartats 1 i 3 de la sol·licitud, ja que ni tant sols ha argumentat mínimament les raons de la seva concurrència. És més: fins i tot si l'Ajuntament hagués acreditat la seva concurrència, ambdues causes d'inadmissibilitat serien inaplicables, perquè l'article 64.1 del Decret 8/2021 requereix que les causes d'inadmissió s'han d'apreciar i notificar dins del termini per resoldre (un mes des de la presentació de la sol·licitud) i en aquest cas la resolució d'inadmissió és notificada el 24 de novembre de 2021, havent passat més d'un mes des de la presentació de la sol·licitud, que va tenir lloc l'11 d'octubre de 2021. En conseqüència, no és procedent l'aplicació de les causes d'inadmissibilitat invocades per l'Ajuntament i la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació ha de ser admesa a tràmit en la seva totalitat. És responsabilitat de l'Ajuntament d'Alcanar atendre la sol·licitud d'informació pública que demana, com és el cas de l'apartat 3 de la sol·licitud de la qual deriva la Reclamació, dades directament relacionades amb la prestació d'un servei públic, malgrat la seva prestació per una persona jurídica privada, i aquesta està legalment obligada, si cal, a facilitar l'Ajuntament les seves dades relacionades directament amb la prestació del servei públic que siguin sol·licitades en exercici del dret d'accés a la informació pública. Aquesta pretensió ha de ser desestimada perquè no té empara en el dret d'accés a la informació pública, ja que implicaria una intensitat de subjecció d'una entitat privada al dret d'accés a la informació pública (quelcom que, en essència, s'ha d'interpretar restrictivament, atesa la naturalesa privada de l'empresa o entitat afectada) no prevista expressament per l'LTAIPBG. Sobre la base de l'article 3.2 LTAIPBG la persona reclamant té dret a conèixer el volum dels recursos econòmics pagats per l'Ajuntament a l'empresa o entitat prestadora del servei públic, així com també les despeses d'aquesta destinades a pagar les despeses ocasionades pel servei públic, ja que tant una dada com l'altra formen part de les seves prestacions de servei públic, però els balanços, comptes de resultats, memòria dels comptes anuals i instruments equivalents són eines de comptabilitat interna de l'empresa, a les quals, si s'escau, hi podrà accedir per la normativa mercantil, però no en exercici del dret d'accés a la informació pública.

Paraules clau: Ajuntaments. Prestació privada de serveis públics. Informes. Contractes. RLT. Informació comptable. Reclamació contra inadmissió. Inadmissió extemporània. Abús de dret. Dades personals. Informació privada. Consulta terceres persones afectades.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 14 de desembre de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 101/2022, presentada contra l'Ajuntament d'Alcanar, 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. L'11 d'octubre de 2021 la persona reclamant demana a l'Ajuntament d'Alcanar: 1. Els informes, advertiments i objeccions de la Intervenció municipal a pagaments a l'adjudicatari del servei i del personal que presta serveis a l'Escola municipal d'arts, des de l'1 de gener de 2007 fins a 31 de desembre de 2019. 2. Còpia dels contractes de prestació del servei de l'Escola municipal d'arts i dels informes de Secretaria i Intervenció que consten als expedients, des de l'1 de gener de 2012 i 31 de desembre de 2019. 3. En cas que entre l'1 de gener de 2016 i el 31 de desembre de 2020 el servei de l'Escola hagi estat prestat en una dependència municipal per una persona jurídica, es sol·liciten les dades següents: a) Relació dels llocs ocupats pel personal adscrit per l'empresa adjudicatària a la prestació dels serveis d'impartició, coordinació i gestió dels cursos de l'Escola d'Arts. b) Règim de dedicació de cada lloc. c) Règim retributiu de cada lloc. d) Titulació i tasques que ha dut a terme cada lloc de treball. e) Sol·licituds i autoritzacions municipals de compatibilitat amb el desenvolupament d'altres feines professionals i/o amb la situació de jubilació, si s'escau. f) Retribucions percebudes pels càrrecs directius de l'empresa si el seu volum de negoci vinculat a activitats dutes a terme per compte de l'Ajuntament d'Alcanar supera el 25 per cent del volum general de l'empresa. g) Si l'única activitat desenvolupada per l'empresa és la relativa al servei de l'Escola d'Arts, es demana còpia dels seus balanços, comptes de resultats i memòria dels comptes anuals del període indicat o instruments equivalents que ofereixin la informació comptable ordinària sobre els seus ingressos i les seves despeses.
3. El 20 d'octubre de 2021 l'Ajuntament fa l'acusament de rebuda de la sol·licitud.
4. El 24 de novembre de 2021 la persona reclamant rep la notificació de la resolució municipal de 23 de novembre de 2021, acompanyada de còpia del contracte de 5 de gener de 2017, per a la prestació dels serveis de l'Escola d'Arts els cursos 2016-2017 i 2017-2018, i de l'acord de la seva pròrroga per la Junta de Govern local. Aquesta mateixa resolució municipal inadmet la sol·licitud en relació amb els apartats 1 i 3 de la sol·licitud, en base a la invocació, respectivament, dels articles 18.1.e de la Llei 19/2013 (de transparència, accés a la informació pública i bon govern, de l'Estat, LTAIPBGE) i 7 del Codi Civil (abús de dret) i 29.1.a LTAIPBG, en relació amb el 65 del Decret 8/2021, de transparència i accés a la informació pública. La resolució municipal no argumenta les raons per les quals concorrien les causes d'inadmissibilitat invocades.
5. La Reclamació presentada el 14 de desembre de 2021 es fonamenta en les següents consideracions: manca de motivació de la inadmissió, manca d'abús de dret, bona fe del sol·licitant, la inadmissió és extemporània.
6. L'1 de febrer de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament d'Alcanar 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. Malgrat haver transcorregut a bastament el termini donat, i d'haver requerit reiteradament el seu compliment, no consta a la GAIP resposta municipal a aquest requeriment.

7. L'1 de febrer de 2022 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.

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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 6 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP (“La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies”). Si bé aquest fet ha de ser qualificat 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, especialment si hom té 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”.

3. Sobre l'admissibilitat de la sol·licitud

La sol·licitud (antecedent 2) de la qual deriva la Reclamació demana a l'Ajuntament d'Alcanar els informes, advertiments i objeccions de la Intervenció municipal a pagaments a l'adjudicatari del servei i del personal que presta serveis a l'Escola municipal d'arts, des de l'1 de gener de 2007 fins a 31 de desembre de 2019, còpia dels contractes de prestació del servei de l'Escola municipal d'arts i dels informes de Secretaria i Intervenció que consten als expedients, des de l'1 de gener de 2012 i 31 de desembre de 2019 i, per al cas que entre l'1 de gener de 2016 i el 31 de desembre de 2020 el servei de l'Escola hagi estat prestat en una dependència municipal per una persona jurídica, es sol·liciten diverses dades econòmiques de l'empresa, dels seus llocs de treball i del seu personal.

L'Ajuntament ha facilitat a la persona reclamant part de la informació sol·licitada, concretament la còpia del contracte de prestació del servei de l'Escola municipal d'arts i de la seva pròrroga, atenent d'aquesta manera, parcialment, l'apartat 2 de la sol·licitud. La resposta municipal no justifica la manca de lliurament de



la resta d'informació sol·licitada per l'apartat 2 de la sol·licitud (còpia dels informes de Secretaria i d'Intervenció que consten als expedients de contractació del servei entre l'1 de gener de 2012 i el 31 de desembre de 2019) i motiva la denegació de la informació sol·licitada pels apartats 1 i 3 de la sol·licitud en la concurrència de les causes d'inadmissibilitat de les sol·licituds d'informació pública de, respectivament, els articles 18.1.e LTAIPBGE, 111.7 del Codi civil de Catalunya i 7 del Codi civil espanyol i l'article 29.1.a LTAIPBG, desenvolupat per l'article 65.1.c del Decret 8/2021, sobre transparència i accés a la informació pública. Per tant, l'objecte de la Reclamació és la informació sol·licitada (anteriorment 2), llevat de la que ha estat facilitada per l'Ajuntament a la persona reclamant (el contracte demanat per l'apartat 2 de la sol·licitud).

La causa d'inadmissibilitat invocada per inadmetre l'apartat 1 de la sol·licitud és la prevista per l'article 18.1.e LTAIPBGE ("1. S'han d'inadmetre a tràmit, mitjançant resolució motivada, les sol·licituds: (...) e) Que siguin manifestament repetitives o tinguin un caràcter abusiu no justificat amb la finalitat de transparència d'aquesta Llei"), per l'article 111.7 del (Llibre primer) Codi civil de Catalunya ("En les relacions jurídiques privades s'han d'observar sempre les exigències de la bona fe i de l'honradesa en els tractes") i per l'article 7 del Codi civil espanyol ("1. Els drets s'han d'exercir de conformitat amb les exigències de la bona fe. 2. La llei no empara l'abús del dret o l'exercici antisocial del dret. Qualsevol acte o omissió que, per la intenció del seu autor, per l'objecte o per les circumstàncies en què es dugui a terme depassi manifestament els límits normals de l'exercici d'un dret, amb dany per a un tercer, dona lloc a la indemnització corresponent i a l'adopció de les mesures judicials o administratives que impedeixin la persistència en l'abús"). El cas és, però, que la resolució municipal no argumenta, ni tan sols mínimament, els motius pels quals aquesta part de la sol·licitud pot ser abusiva o contrària a la bona fe. De fet, demanar els informes, advertiments i objeccions de la Intervenció municipal a pagaments a l'adjudicatari del servei i del personal que presta serveis a l'Escola municipal d'arts, que és allò demanat per l'apartat primer de la sol·licitud, no sembla que tingui res d'abusiu, ni contrari a la bona fe, ja que sembla ser informació molt pertinent per controlar la disposició de recursos municipals i l'externalització d'un servei públic, objectius certament rellevants de la legislació de transparència i accés a la informació pública. En tot cas, cal insistir-hi, la resolució municipal no fonamenta en absolut la concurrència d'aquests hipotètics abús de dret i mala fe, malgrat que l'article 20.3 LTAIPBG requereix que "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", requeriment que és perfectament aplicable a les causes d'inadmissibilitat, en tant que, com els límits, permeten denegar l'accés a la informació pública.

La causa d'inadmissibilitat invocada per inadmetre l'apartat 3 de la sol·licitud és la prevista per l'article 29.1.a LTAIPBG ("Són inadmeses a tràmit les sol·licituds d'accés a la informació pública en els supòsits següents: a) Si demanen notes, esborranys, resums, opinions o qualsevol document de treball intern sense rellevància o interès públic"), desenvolupat per l'article 65.1.c del Decret 8/2021, sobre transparència i accés a la informació pública ("Als efectes del que preveu la lletra a) de l'article 29.1 de la Llei 19/2014, del 29 de



desembre, són inadmeses a tràmit les sol·licituds d'accés a la informació pública quan tinguin per objecte, entre d'altres, alguna de les informacions següents: (...) c) Que consisteixin en comunicacions informals, o que es refereixin a aspectes organitzatius, o que no constitueixin tràmits del procediment"). Tampoc en aquest cas s'argumenta mínimament la concurrència a la informació sol·licitada de la causa d'inadmissibilitat invocada. I tot sembla indicar que en realitat passa tot el contrari, és a dir, que allò sol·licitat per l'apartat 3 de la sol·licitud (a) Relació dels llocs ocupats pel personal adscrit per l'empresa adjudicatària a la prestació dels serveis d'impartició, coordinació i gestió dels cursos de l'Escola d'Arts. b) Règim de dedicació de cada lloc. c) Règim retributiu de cada lloc. d) Titulació i tasques que ha dut a terme cada lloc de treball. e) Sol·licituds i autoritzacions municipals de compatibilitat amb el desenvolupament d'altres feines professionals i/o amb la situació de jubilació, si s'escau. f) Retribucions percebudes pels càrrecs directius de l'empresa si el seu volum de negoci vinculat a activitats dutes a terme per compte de l'Ajuntament d'Alcanar supera el 25 per cent del volum general de l'empresa. g) Si l'única activitat desenvolupada per l'empresa és la relativa al servei de l'Escola d'Arts, es demana còpia dels seus balanços, comptes de resultats i memòria dels comptes anuals del període indicat o instruments equivalents que ofereixin la informació comptable ordinària sobre els seus ingressos i les seves despeses) és informació rellevant als efectes del dret d'accés a la informació pública, ja que demana dades molt pertinents per avaluar la prestació per empresa o entitat privada d'un servei públic, que amb tota seguretat el prestador privat del servei és obligat per l'article 3.2 LTAIPBG a posar a disposició de l'Administració titular d'ell (l'Ajuntament d'Alcanar), ja que es tracta d'informació directament relacionada amb la prestació del servei i amb la percepció de recursos públics.

A la vista dels dos paràgrafs anteriors, cal concloure que no s'acredita la concurrència de les causes d'inadmissibilitat invocades per l'Ajuntament per denegar la informació sol·licitada als apartats 1 i 3 de la sol·licitud, ja que ni tant sols ha argumentat mínimament les raons de la seva concurrència. És més: fins i tot si l'Ajuntament hagués acreditat la seva concurrència, ambdues causes d'inadmissibilitat serien inaplicables, perquè l'article 64.1 del Decret 8/2021 requereix que les causes d'inadmissió s'han d'apreciar i notificar dins del termini per resoldre (un mes des de la presentació de la sol·licitud) i en aquest cas la resolució d'inadmissió és notificada el 24 de novembre de 2021, havent passat més d'un mes des de la presentació de la sol·licitud, que va tenir lloc l'11 d'octubre de 2021. En conseqüència, no és procedent l'aplicació de les causes d'inadmissibilitat invocades per l'Ajuntament i la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació ha de ser admesa a tràmit en la seva totalitat.

4. Sobre el dret de la persona reclamant a la informació reclamada

La informació reclamada és la dels informes, advertiments i objeccions de la Intervenció municipal a pagaments a l'adjudicatari del servei i del personal que presta serveis a l'Escola municipal d'arts, des de l'1 de gener de 2007 fins a 31 de desembre de 2019, còpia dels informes de Secretaria i Intervenció que consten als expedients dels contractes de prestació del servei de l'Escola citada, des de l'1 de gener de 2012 i 31 de desembre de 2019 i, per al cas que entre l'1 de gener de 2016 i el 31 de desembre de 2020 el



servei de l'Escola hagi estat prestat en una dependència municipal per una persona jurídica, les diverses dades econòmiques de l'empresa, dels seus llocs de treball i del seu personal sol·licitades (anteriorment 2).

Els informes, advertiments i objeccions de la Intervenció i de la Secretaria municipal als pagaments o als contractes de l'Escola municipal d'arts són, sens dubte, informació pública, atesos els termes en què defineix aquest concepte l'article 2.b LTAIPBG (informació elaborada per l'Administració o/i que aquesta té en el seu poder). En conseqüència, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits legals que en puguin determinar la denegació. L'Ajuntament no ha invocat la concurrència de cap límit al dret d'accés a la informació pública a la informació sol·licitada, i no és previsible que n'hi pugui concórrer cap, motiu pel qual cal concloure declarant el dret de la persona reclamant als informes, advertiments i objeccions de la Intervenció i de la Secretaria municipal sol·licitats pels apartats 1 i 2 de la sol·licitud.

En el cas de la informació demanada per l'apartat 3 de la sol·licitud (en cas que entre l'1 de gener de 2016 i el 31 de desembre de 2020 el servei de l'Escola hagi estat prestat en una dependència municipal per una persona jurídica, les dades següents: a) Relació dels llocs ocupats pel personal adscrit per l'empresa adjudicatària a la prestació dels serveis d'impartició, coordinació i gestió dels cursos de l'Escola d'Arts. b) Règim de dedicació de cada lloc. c) Règim retributiu de cada lloc. d) Titulació i tasques que ha dut a terme cada lloc de treball. e) Sol·licituds i autoritzacions municipals de compatibilitat amb el desenvolupament d'altres feines professionals i/o amb la situació de jubilació, si s'escau. f) Retribucions percebudes pels càrrecs directius de l'empresa si el seu volum de negoci vinculat a activitats dutes a terme per compte de l'Ajuntament d'Alcanar supera el 25 per cent del volum general de l'empresa. g) Si l'única activitat desenvolupada per l'empresa és la relativa al servei de l'Escola d'Arts, es demana còpia dels seus balanços, comptes de resultats i memòria dels comptes anuals del període indicat o instruments equivalents que ofereixin la informació comptable ordinària sobre els seus ingressos i les seves despeses), cal assenyalar que no es pot qualificar directament d'informació pública, perquè seria informació, almenys parcialment, d'una empresa o entitat privada. Per tant, cal valorar en primer lloc fins a quin punt aquesta mena d'informació és exigible en exercici del dret d'accés a la informació pública.

Segons l'article 3.1 LTAIPBG, "Aquesta llei és aplicable: (...) d) A les persones físiques o jurídiques que exerceixen funcions públiques o potestats administratives, que presten serveis públics o que perceben fons públics per a funcionar o per a dur a terme llurs activitats per qualsevol títol jurídic". Aquest precepte afecta directament les dades sol·licitades per l'apartat 3 de la sol·licitud, perquè són relatives a un supòsit de prestació d'un servei públic (el de l'Escola de belles arts) per part d'una persona jurídica privada. La mesura i la forma concreta d'aplicació de l'LTAIPBG al servei prestat per una persona jurídica privada són determinades per l'article 3.2 LTAIPBG, segons el qual "en els casos de l'apartat 1.d i e, el compliment de les obligacions establertes per aquesta llei l'ha de fer efectiu l'Administració responsable. A aquest efecte, les persones i entitats privades han d'informar l'Administració de les activitats directament relacionades amb l'exercici de funcions públiques, la gestió de serveis públics i la percepció de fons públics, i de les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració en el cas de serveis d'interès general o universal.



També l'han d'informar de les retribucions percebudes pels càrrecs directius si el volum de negoci de l'empresa vinculat a activitats dutes a terme per compte de les administracions públiques supera el vint-i-cinc per cent del volum general de l'empresa". Per tant, és responsabilitat de l'Ajuntament d'Alcanar atendre la sol·licitud d'informació pública que demana, com és el cas de l'apartat 3 de la sol·licitud de la qual deriva la Reclamació, dades directament relacionades amb la prestació d'un servei públic, malgrat la seva prestació per una persona jurídica privada, i aquesta està legalment obligada, si cal, a facilitar l'Ajuntament les seves dades relacionades directament amb la prestació del servei públic que siguin sol·licitades en exercici del dret d'accés a la informació pública.

En el marc de les consideracions fetes al paràgraf anterior, cal valorar tot seguit el dret de la persona reclamant d'accedir a cada una de les dades sol·licitades per l'apartat 3 de la sol·licitud, que són les següents:

a) Relació dels llocs ocupats pel personal adscrit per l'empresa adjudicatària a la prestació dels serveis d'impartició, coordinació i gestió dels cursos de l'Escola d'Arts. b) Règim de dedicació de cada lloc. c) Règim retributiu de cada lloc. d) Titulació i tasques que ha dut a terme cada lloc de treball. En tots aquests quatre subapartats les dades sol·licitades són més pròpies de l'organització municipal que de l'empresa o entitat privada que presta el servei, ja que s'interroga expressament sobre llocs de treball (relació, retribució, dedicació, titulació, tasques), i aquests han de ser definits per la Relació de Llocs de Treball (RLT) que elabora i aprova l'Ajuntament. Per tant, aquesta informació és pública, si existeix ha d'estar en poder de l'Ajuntament, el qual estaria obligat a facilitar-la en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, llevat que concorrin límits legals al dret d'accés a la informació pública que puguin determinar-ne la denegació. L'Ajuntament no ha invocat cap límit i no és previsible que n'hi concorri cap, ja que les RLT han de ser objecte de publicitat activa per imperatiu de l'article 9.1.d LTAIPBG (i l'epígraf h d'aquest mateix precepte estableix la publicitat activa de "la relació dels llocs ocupats per personal adscrit pels adjudicataris de contractes signats amb l'Administració que, en virtut del contracte, dugui a terme una activitat, un servei o una obra amb caràcter permanent en una dependència o un establiment públic, i també el règim de dedicació i el règim retributiu d'aquest personal i les tasques que duu a terme") i, amb més motiu, ho poden ser del dret d'accés a la informació pública. Per tant, és procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada pels subapartats a, b, c i d del tercer apartat de la sol·licitud d'informació de la que deriva la Reclamació.

e) Sol·licituds i autoritzacions municipals de compatibilitat amb el desenvolupament d'altres feines professionals i/o amb la situació de jubilació, si s'escau. Aquesta informació, d'existir, també ha d'estar en poder de l'Ajuntament, que és qui hauria d'aprovar les autoritzacions de compatibilitat i, per tant, les corresponents sol·licituds. En tant que informació pública, en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG en principi qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que concorrin límits legals al dret d'accés a la informació pública que en determinin la denegació. En aquest cas hi concorre el límit de la protecció de les dades personals dels treballadors municipals que hagin sol·licitat les autoritzacions de compatibilitat; es tracta de dades personals directament relacionades amb l'organització i el funcionament de l'Administració,



que segons l'article 24.1 LTAIPBG són accessibles, com a criteri general, en el marc de l'exercici del dret d'accés a la informació pública. És més: segons l'article 26 del Decret 8/2021, sobre transparència i dret d'accés a la informació pública, les sol·licituds i les autoritzacions de comptabilitat han de ser objecte de publicitat activa, motiu pel qual encara amb més raó ho són del dret d'accés a la informació pública.

f) Retribucions percebudes pels càrrecs directius de l'empresa si el seu volum de negoci vinculat a activitats dutes a terme per compte de l'Ajuntament d'Alcanar supera el 25 per cent del volum general de l'empresa. Tot i ser aquesta una informació interna de l'empresa o entitat privada prestadora del servei, s'hi pot accedir en exercici del dret d'accés a la informació pública, per previsió expressa de l'article 3.2 LTAIPBG. Per tant, si es dona el cas que la prestació privada del servei de l'Escola de belles arts té un volum de negoci superior al 25 per cent del volum general de l'empresa, aquesta ha de facilitar a l'Ajuntament informació sobre les retribucions percebudes pels seus càrrecs directius, per tal que l'Ajuntament la pugui lliurar a la persona reclamant, prèvia consulta a les persones afectades, d'acord amb allò previst pel fonament jurídic següent.

g) Si l'única activitat desenvolupada per l'empresa és la relativa al servei de l'Escola d'Arts, es demana còpia dels seus balanços, comptes de resultats i memòria dels comptes anuals del període indicat o instruments equivalents que ofereixin la informació comptable ordinària sobre els seus ingressos i les seves despeses. La sol·licitud justifica aquesta pretensió en la consideració que en aquest cas tots els ingressos de l'entitat prestadora del servei serien de caràcter públic i totes les despeses anirien destinades al finançament de la prestació d'un servei públic. Aquesta pretensió ha de ser desestimada perquè no té empara en el dret d'accés a la informació pública, ja que implicaria una intensitat de subjecció d'una entitat privada al dret d'accés a la informació pública (quelcom que, en essència, s'ha d'interpretar restrictivament, atesa la naturalesa privada de l'empresa o entitat afectada) no prevista expressament per l'LTAIPBG. Sobre la base de l'article 3.2 LTAIPBG la persona reclamant té dret a conèixer el volum dels recursos econòmics pagats per l'Ajuntament a l'empresa o entitat prestadora del servei públic, així com també les despeses d'aquesta destinades a pagar les despeses ocasionades pel servei públic, ja que tant una dada com l'altra formen part de les seves prestacions de servei públic, però els balanços, comptes de resultats, memòria dels comptes anuals i instruments equivalents són eines de comptabilitat interna de l'empresa, a les quals, si s'escau, hi podrà accedir per la normativa mercantil, però no en exercici del dret d'accés a la informació pública.

5. Consulta a les persones afectades

Al valorar l'accés a la informació sol·licitada pel subapartat f de l'apartat 3 de la sol·licitud s'ha posat de manifest pel fonament jurídic anterior la necessitat de sotmetre prèviament la reclamació a consulta de les persones afectades per la petició (el personal directiu de l'empresa prestadora del servei, en el supòsit que es doni la circumstància de què el volum econòmic de la prestació del servei de l'Escola d'art superi el 25 per cent del seu volum general de negoci).



L'article 31.1 LTAIPBG estableix que "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". No consta que l'Ajuntament d'Alcanar hagi efectuat la consulta a les terceres persones afectades requerida per aquest precepte, i no és previsible que ho hagi fet, perquè tot apunta a què hagi resultat directament la inadmissió d'aquesta part de la sol·licitud. Tampoc l'ha pogut fer la GAIP, a causa de la manca de col·laboració de l'Ajuntament, que no li ha facilitat l'informe requerit, ni les dades de contacte de les terceres persones afectades. Per tant, cal requerir a l'Ajuntament la realització d'aquesta consulta en la fase d'execució de la Resolució, d'acord amb les consideracions següents.

Cal partir de la base que la consulta no té per objecte que les terceres persones afectades autoritzin l'accés de la persona reclamant a la informació que les afecta; el dret d'accés a la informació pública ve determinat per l'ordenament jurídic, que ja ha estat interpretat per la Resolució. En aquest context, la consulta a les terceres persones afectades té com a principal finalitat permetre que puguin aflorar, amb les seves al·legacions, circumstàncies singulars que, per desconeixement, no hagin pogut ser tingudes en compte a la Resolució i que puguin influir, i fins i tot alterar en relació amb algun subjecte determinat, el sentit de la resolució. Per tant, es tracta que, dins del termini que estableix la Resolució, l'Ajuntament faci trasllat de la sol·licitud i d'aquesta Resolució a les terceres persones afectades indicades al paràgraf anterior i les informi que disposen d'un termini de 10 dies hàbils per formular les al·legacions que considerin pertinents per a la defensa dels seus drets i interessos, especialment les relatives a l'impacte que pot tenir la Resolució en les seves circumstàncies singulars, al·legacions que han de trametre directament a la GAIP, la qual les valorarà i, si escau, determinarà els efectes que poden tenir en el compliment de la Resolució.

En qualsevol cas, i d'acord amb allò previst per l'article 34.3 LTAIPBG, si hi ha terceres persones afectades que s'oposen a la Resolució, les dades que les afecten no poden ser divulgades mentre no hagi transcorregut el termini de dos mesos des de la notificació de la Resolució perquè puguin impugnar-la en via contenciosa administrativa, sens perjudici que la resta de la Resolució s'hagi d'executar dins del termini fixat en el seu resolc.

6. 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.

7. 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 31 de març de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar l'admissibilitat a tràmit de la sol·licitud d'informació pública a l'Ajuntament d'Alcanar indicada a l'antecedent 2.
2. Estimar parcialment la Reclamació 101/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada indicada a l'antecedent 2 que encara no li hagi estat facilitada per l'Ajuntament d'Alcanar, llevat de la indicada al subapartat g de la tercera part de la sol·licitud.
3. Desestimar parcialment la Reclamació 101/2022 en relació amb la informació sol·licitada pel subapartat g de la tercera part de la sol·licitud, perquè demana informació privada.
4. Anul·lar parcialment la Resolució de l'Ajuntament d'Alcanar de 23 de novembre de 2021 (antecedent 4), en tot allò que contradiu els apartats 1 i 2.
5. Requerir l'Ajuntament d'Alcanar perquè lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1, llevat de la demanada pel subapartat f de la tercera part de la sol·licitud, dins del termini màxim de quinze dies.
6. Requerir l'Ajuntament d'Alcanar perquè, dins del termini de 10 dies de la notificació de la Resolució, traslladi la sol·licitud i el text d'aquesta Resolució a les persones afectades pel subapartat f de la tercera part de la sol·licitud, tot indicant-les que disposen d'un termini de 10 dies hàbils per formular al·legacions i trametre-les a la GAIP, que resoldrà sobre els seus efectes i indicarà tot seguit a l'Ajuntament d'Alcanar el termini dins del qual i els termes en què ha de lliurar a la persona reclamant la informació sol·licitada pel subapartat al qual es refereix aquest apartat de la Resolució, amb el ben entès que si les terceres persones afectades s'oposen a la divulgació de la informació que les afecta,



aquesta no es pot lliurar fins que no hagi vençut el termini per impugnar la Resolució en via contenciosa administrativa.

7. Requerir a l'Ajuntament d'Alcanar 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.
8. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
9. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 101/2022 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

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.