

Resolució 321/2021, de 15 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 774/2020, 786/2020, 793/2020, 795/2020 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fruitós de Bages

Informació reclamada: Accés dels regidors al registre d'entrada i al llibre de decrets, informació sobre la contractació d'unes sessions de coaching i còpia d'una presentació PowerPoint emprada per un regidor en reunions amb un grup de veïns.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Ajuntament. Electes Locals. Registre. Decrets d'Alcaldia. Contractació. Reclamació contra silenci. Acumulació. Mediació. Acord de mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. Entre els dies 26 de novembre de 2020 i 1 de desembre de 2020, entren a la GAIP les Reclamacions 774/2020, 786/2020, 793/2020 i 795/2020, presentades per un regidor de l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages contra el mateix ajuntament, en relació amb les sol·licituds d'informació que s'enumeren, pel mateix ordre, a continuació. 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 23 de juny de 2020 la persona reclamant posa de manifest la manca d'accés del regidors del seu grup municipal al registre d'entrada municipal, i sol·licita que se'ls remeti per correu electrònic amb una freqüència diària. El dia 24 de juliol, presenta una nova instància reiterant la petició de tenir accés diari i permanent al llistat del Registre Municipal d'entrada, per als regidors del seu grup municipal.
3. El 27 de juliol de 2020 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages que es faciliti accés directe i permanent al Llibre de Decrets de l'Ajuntament.
4. El 28 d'octubre de 2020 la persona reclamant sol·licita accés al registre d'assistència a unes sessions de coaching al Cos de Policia Local contractades per l'Ajuntament de Sant Fruitós de



Bages, amb expressió de la data i l'hora de les sessions, els números TIP dels assistents, així com el nombre de sessions realitzades i el nombre total de sessions contractades.

5. El 23 de novembre de 2020 la persona reclamant sol·licita a l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages que es faciliti per mitjans telemàtics còpia d'un document PowerPoint que s'hauria mostrat en una reunió amb veïns. L'1 de desembre reitera la sol·licitud.
6. Les reclamacions presentades posen de manifest que l'administració reclamada no hauria donat resposta a les sol·licituds presentades a excepció de la Reclamació 793/2020, que té per objecte la sol·licitud de 28 d'octubre de 2020, on s'aporta un conjunt de respostes i concrecions intercanviades entre el regidor reclamant i l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages, sense assolir-se la satisfacció de la sol·licitud del reclamant.
7. El 3 de desembre de 2020 la GAIP admet provisionalment les reclamacions, 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 durin les reclamacions.
8. El 7 de desembre de 2020 la GAIP comunica les reclamacions a l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages 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 dels expedients de les sol·licituds d'informació de les que deriven i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre les reclamacions. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
9. El 23 de desembre de 2020 l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages fa arribar a la GAIP el seu informe en relació amb les Reclamacions 786/2020, 793/2020 i 795/2020. A continuació es resumeixen, per ordre, les al·legacions de l'Ajuntament en relació amb les diferents reclamacions:

En relació amb la Reclamació 786/2020, es posa de manifest que els regidors tenen accés als decrets d'alcaldia a través del retiment de comptes que es du a terme a cada sessió ordinària del Ple Municipal. També es posa de manifest que es garanteix l'accés prèvia sol·licitud. Finalment, s'al·lega la manca de fonamentació jurídica del pretès accés permanent sense necessitat de sol·licitud prèvia.

En relació amb la Reclamació 793/2020, es posa de manifest que s'haurien donat explicacions en sessió ordinària del Ple Municipal del dia 10 de desembre i que l'objecte de la reclamació són preguntes que quedarien fora de l'àmbit del Dret d'accés a la informació i, per tant del marc competencial de la GAIP.

En relació amb la Reclamació 795/2020, es posa de manifest que el document sol·licitat seria un element de suport a l'exposició verbal del Regidor de Planejament Urbanístic i Territori, i no d'un



document administratiu, quedant inclòs dins d'un dels supòsits d'inadmissió de les sol·licituds previstos a l'article 29 de l'LTAIPBG.

10. El 23 de desembre de 2020 la GAIP trasllada l'informe a la persona reclamant.
11. El 30 de desembre la persona reclamant presenta un escrit d'al·legacions en relació amb les manifestacions recollides a l'informe municipal traslladat el dia 23. A l'escrit d'al·legacions es posa de manifest que l'objecte de la sol·licitud no són preguntes sinó que es tracta d'una sol·licitud d'accés a informació pública, que la GAIP seria competent per atendre les qüestions plantejades a la Reclamació 793/2020 i que les explicacions ofertes en la sessió del Ple Municipal no substituiria el dret a accedir a la informació sol·licitada ni tampoc oferirien una resposta a les qüestions plantejades.
12. El 5 de gener de 2021 la GAIP trasllada les al·legacions de la persona reclamant en relació amb la Reclamació 793/2020 a l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages.
13. El 7 de gener de 2021 l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages trameta a la GAIP el seu informe respecte la Reclamació 774/2020. A l'informe es posa de manifest que l'LTAIPBG no preveuria l'accés permanent i continuat, sense sol·licitud prèvia, al registre d'entrada de l'Ajuntament per part dels regidors, motiu pel qual es va desestimar la petició de la persona reclamant.
14. El dia 27 de gener de 2021 es convoca la primera sessió de mediació per al dia 4 de febrer de 2021 a les 9:00 hores.

Fonaments jurídics

1. Acumulació de les Reclamacions

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), preveu que l'òrgan administratiu que tramita un procediment, d'ofici o a instància de part, pot acumular-lo amb altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima.

És evident la identitat entre les Reclamacions 409/2020, 410/2020, 411/2020 i 412/2020: les parts són les mateixes (la persona reclamant i el DTASF), així com l'objecte (l'estat en què es troben denúncies de la mateixa persona reclamant en matèria d'accessibilitat), la motivació (la falta de resposta administrativa a les sol·licituds d'informació) i, en general, les aportacions de la persona reclamant a aquest procediment i, per tant, les qüestions sobre les quals s'ha de pronunciar la GAIP.

Si al que s'ha mencionat, s'hi afegeix els principis d'economia i simplicitat que han de presidir l'activitat administrativa, així com el fet que de l'acumulació no es deriven perjudicis per a les parts, ni per a l'interès general, és procedent concloure que la mesura d'acumular les Reclamacions citades és adequada a l'ordenament jurídic i oportuna i convenient per als interessos generals.



2. 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".

La reclamació es presenta per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal i com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions -la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016- i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimàtoria del recurs ordinari 334/2016, que precisament atacava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l'LTAIPBG.

El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i valida que els electes locals puguin emprar la via de reclamació de l'LTAIPBG, remetent-se als propis arguments i fonaments jurídics exposats per la GAIP en les resolucions recorregudes, que es concreten en què tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que l'aplicació supletòria de la normativa de transparència expressament establerta a la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sens perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. I, de fet, no tindria cap sentit que es negués aquesta via de reclamació gratuïta i voluntària als electes locals perquè no tindria cap sentit que en l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

"1a: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.



La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:

-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació i els funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, "aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui" (punt 2 de la disposició final primera).

D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció.", amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).



L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 del l'article 20 LTAIPBG: "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, de manera que l'article 22 LTAIPBG 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".

La reclamació reuneix els requisits formals establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

3. Acord en el procediment de mediació

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic, per la qual cosa correspon posar fi als procediments de reclamació.

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 15 d'abril de 2021, resol per unanimitat:

1. Acumular les Reclamacions 774/2020, 786/2020, 793/2020 i 795/2020
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a les Reclamacions 774/2020, 786/2020, 793/2020, 795/2020 en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
3. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra 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.



ACORD DE MEDIACIÓ

de 4 de febrer, relatiu a les
Reclamacions 774/2020, 786/2020, 793/2020 i 795/2020

REUNITS

La persona reclamant,

La representació de l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages;

ACORDEN

Primer. Compromís de l'Administració

La representació de l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages es compromet a facilitar al regidor reclamant, amb una periodicitat setmanal, la relació d'entrades del Registre municipal d'entrades i la relació de decrets del Llibre de Decrets aprovats corresponent a la setmana immediatament anterior. S'estableix el dia de lliurament de la informació el dijous de cada setmana, i el primer lliurament fruit d'aquest acord en un termini de tres setmanes a comptar des de la data de celebració de la mediació. La relació d'entrades del Registre municipal d'entrades i la relació de decrets del Llibre de Decrets aprovats haurà de servir perquè el regidor reclamant pugui sol·licitar l'accés als documents concrets de cada relació, i facilitar feina a l'Ajuntament, que haurà de facilitar aquesta informació en el termini legalment previst.

La representació de l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages es compromet a lliurar en un termini de 3 setmanes, a comptar des de la celebració de la mediació la informació corresponent al nombre de sessions de coaching contractades per l'Ajuntament i el nombre de sessions efectivament realitzades, amb expressió de la data i l'hora de realització i del nombre d'assistents a la mateixa.

La representació de l'Ajuntament de Sant Fruitós de Bages es compromet a lliurar el document en PDF que consti a l'expedient de referència de la presentació emprada pel regidor [...] en les reunions amb veïns del barri de la Pineda, en el termini d'una setmana a comptar des de la data de celebració de la mediació.



COMISSIÓ DE GARANTIA
DEL DRET D'ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

Segon. Satisfacció de la persona reclamant

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de les seves Reclamacions 774/2020, 786/2020, 793/2020 i 795/2020 en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

El present Acord de mediació es regeix per l'LTAIPBG i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Hi consten les signatures