

Resolució 345/2021, de 23 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 99/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Caldes d'Estrac

Informació reclamada: Anunci i expedient de la convocatòria de dues places de caporal de la Policial Local.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte

Resum: En tot cas, l'Ajuntament manifesta en l'informe emès a aquesta Comissió que considera procedent l'accés a l'expedient reclamat, de manera que no existeix ja una discrepància jurídica entre les parts que hagi de ser resolta per aquesta Comissió. En aquests termes, s'ha de considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, en haver-se estimat l'accés a la informació sol·licitada durant la tramitació d'aquest procediment, i és procedent finalitzar-lo per aquesta causa.

Nogensmenys, considerant que no consta que s'hagi produït l'accés material a l'expedient, ni tan sols que l'Ajuntament l'hagi ofert formalment a la reclamant, la GAIP vetllarà pel seguiment i execució d'aquesta resolució, d'acord amb el fonament jurídic següent, de manera que la part reclamant pot comunicar a la GAIP si pateix cap impediment o limitació en l'accés material a la informació, el què en cas de produir-se, s'hauria de considerar un incompliment d'aquesta Resolució, amb els efectes jurídics que se'n deriven legalment.

Paraules clau: Ajuntaments. Personal. Convocatòria. Reclamació contra silenci. Document intern. Protecció de dades personals. Estimació extemporània. Seguiment de l'execució

Ponent: Elisabet Samarra Gallego.

Antecedents

1. El 27 de gener de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 99/2021, presentada per un representant dels treballadors contra l'Ajuntament de Caldes d'Estrac, 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. El 30 de juliol de 2020 la persona reclamant i la resta de delegats del personal del sindicat CSIF, en relació amb el procés de selecció de dues places de caporal de la Policia Local, sol·liciten a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac que informi sobre els motius pels quals no s'haurien publicat al BOE la convocatòria de les dues places de caporal quan la resolució municipal seria del dia 3 de juliol. A continuació anuncien la seva intenció d'impugnar qualsevol resolució per la qual es nomeni caporal de la Policia Local a un determinat agent identificat pel seu número TIP. Finalment sol·liciten: "vista de l'expedient de la convocatòria de 2 places de caporal, d'acord amb



l'article 40 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (EBEP), i l'article 53.1.a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques”.

3. La Reclamació presentada el 27 de gener de 2021 indica que l'Ajuntament no hauria contestat la sol·licitud anterior i fonamenta el dret a accedir a la informació sol·licitada en l'article 40 de l'EBEP i els articles 52 i 53 del Conveni de Personal. El formulari de Reclamació indica com a informació sol·licitada l'Expedient de la convocatòria del procés selectiu de dues places de caporal.
4. El 3 de febrer 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. A la mateixa comunicació, la GAIP indica a la persona reclamant la conveniència d'acreditar la seva condició de Delegada de personal com a millora de la seva reclamació i als efectes de poder tenir en compte aquesta condició.
5. El 3 de febrer de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac 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 8 de febrer de 2021 la persona reclamant facilita a la GAIP la documentació acreditativa de la seva condició de representant dels treballadors.
7. El 16 de març de 2021 la GAIP rep l'informe municipal que posa de manifest la situació en la que es trobarien els serveis municipals de dificultat per a atendre el volum de tràmits promoguts pel sindicat CSIF i, en relació amb la Reclamació 99/2021, posa de manifest el següent:

“Aquest expedient es correspon al procés de selecció de dues places de caporal de provisió per promoció interna, actualment suspès en la seva tramitació, ateses les dificultats estructurals a les que s'està trobant l'Ajuntament en la reorganització del cos de la Policia Local, prioritzant el nomenament d'un Cap accidental de la Policia i l'inici d'un procés de selecció per proveir les places actualment cobertes amb interinatges. L'Ajuntament ha sol·licitat suport al Departament d'Interior de la Generalitat de Catalunya, a la Subdirecció General de Polícies Locals, per tal de ser assessorada en matèria de cobertura de places davant l'alt índex d'interinatge. Que els Sindicats representants dels treballadors del CSIF i CCOO, són coneixedors a través de les



reunions mantingudes en la Mesa de negociació de 30 de novembre de 2020, 15 de desembre de 2021 i febrer de 2021, de l'estat del procediment.

Que l'1 d'agost de 2020 es va publicar anunci de la convocatòria al Butlletí Oficial de l'Estat, qüestió que ha estat publicada deixant-se constància del requeriment.

Que consten informes de la Secretaria i el Cap accidental del cos de la Policia Local de la situació del personal i la prioritització de necessitats, documents que en primera instància i previ a la presa de decisions eren considerats documents de treball i subjectes a valoració.

Que la instància és extensiva amb amenaces al nomenament d'un nou cap accidental, agent TIP 1023, el de major categoria del cos i al qual se l'ha nomenat d'acord amb la Llei pel càrrec de cap accidental.

En la plantilla de personal 2021, està prevista la plaça de sergent i d'inspector i l'Ajuntament està en procés de negociació de l'oferta pública d'ocupació de 2021.

D'aquesta situació els sindicats en són plenament coneixedors.

Que fruit de les tensions i situació de conflicte amb el Sindicat CSIF i els membres de la Prefectura es va incoar expedient de diligències d'investigació, amb caràcter reservat, pendent de resolució i en curs.

Es correspon la vista pública de l'expedient".

8. El 23 de març de 2021 la GAIP trasllada l'informe de l'Ajuntament de Caldes d'Estrac a la persona reclamant per al seu coneixement.
9. El 24 de març la GAIP sol·licita a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) l'informe previst per l'article 42.8 LTAIPBG, atès que la informació sol·licitada conté dades de caràcter personal. El mateix dia 24 de març la GAIP informa a les parts de la sol·licitud d'informe a l'APDCAT i de l'ampliació de termini d'acord amb l'article 42.9 LTAIPBG i 33.7 RGAIP.
10. El 14 d'abril de 2021 la GAIP rep l'informe de l'APDCAT en relació amb la Reclamació 99/2021 que conclou: "La normativa de protecció de dades no impediria l'accés de la delegada de personal a les dades merament identificatives dels empleats públics que han participat en el procés selectiu a què es refereix la reclamació, i a la informació personal dels participants que ha d'ésser objecte de publicació d'acord amb la normativa vigent".



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, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació adreçada a una administració inclosa en l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG (article 3.1.a).

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. Sobre l'objecte de la reclamació

La reclamació només és admissible en relació amb la resposta donada per l'Ajuntament a les peticions d'informació que es contenen en la sol·licitud: motius pels quals no s'havia publicat al BOE la convocatòria de dues places de caporal de la policia local i expedient d'aquesta convocatòria. Per tant, en queden fora la resta de manifestacions i anuncis d'impugnació que s'hi contenen.

La informació objecte de reclamació ha estat en part proporcionada en l'informe emès per l'Ajuntament en el marc d'aquest procediment, transcrit a l'antecedent 7, i per tant, en relació amb la publicació al BOE de la convocatòria, s'ha d'entendre que la informació s'ha estimat i proporcionat ja.

Quant a l'expedient reclamat, l'Ajuntament manifesta en el seu informe que "aquest expedient es correspon al procés de selecció de dues places de caporal de provisió per promoció interna, actualment suspès en la seva tramitació, ateses les dificultats estructurals a les que s'està trobant l'Ajuntament en la reorganització del cos de la Policia Local". En conseqüència, l'expedient contindrà la convocatòria (que es va publicar l'1 d'agost de 2020 al Butlletí Oficial de l'Estat, segons informa l'Ajuntament) i conté també, segons el propi ajuntament, "els informes de la Secretaria i del Cap accidental del cos de la Policia Local de la situació del personal i la prioritització de necessitats, documents que en primera instància i previ a la presa de decisions eren considerats documents de treball i subjectes a valoració".

Val a dir que aquests informes no es poden considerar informes interns als efectes de declarar-ne la inadmissibilitat del seu accés a l'empara de l'article 29 LTAIPBG, ja que la llei exigeix que, a més del caràcter intern, no tinguin rellevància o interès públic, el que no es pot dir d'informes dels òrgans municipals que són preceptius i justificatius de la convocatòria. Tampoc es podria considerar informació en curs d'elaboració per més que l'expedient al qual s'incorporen estigui encara en curs, ja que el que s'exigeix és que l'informe pròpiament dit, que té entitat i substantivitat autònoma, estigui acabat i no sigui un mer esborrany.

D'altra banda, no queda clar si a l'expedient podrien haver-hi dades personals, ja que no se sap si el procés es va interrompre abans o després de l'admissió de candidats. Per al cas que així fos, i d'acord amb l'informe emès per l'APDCAT, l'accés de la delegada de personal a les dades merament identificatives dels empleats públics que han participat en el procés selectiu a què es refereix la



reclamació, i a la informació personal dels participants que ha d'ésser objecte de publicació d'acord amb la normativa vigent, seria adequat a la normativa de protecció de dades.

En tot cas, l'Ajuntament manifesta en l'informe emès a aquesta Comissió que considera procedent l'accés a l'expedient reclamat, de manera que no existeix ja una discrepància jurídica entre les parts que hagi de ser resolta per aquesta Comissió. En aquests termes, s'ha de considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació, en haver-se estimat l'accés a la informació sol·licitada durant la tramitació d'aquest procediment, i és procedent finalitzar-lo per aquesta causa.

Nogensmenys, considerant que no consta que s'hagi produït l'accés material a l'expedient, ni tan sols que l'Ajuntament l'hagi ofert formalment a la reclamant, la GAIP vetllarà pel seguiment i execució d'aquesta resolució, d'acord amb el fonament jurídic següent, de manera que la part reclamant pot comunicar a la GAIP si pateix cap impediment o limitació en l'accés material a la informació, el què en cas de produir-se, s'hauria de considerar un incompliment d'aquesta Resolució, amb els efectes jurídics que se'n deriven legalment.

3. 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.



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 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 23 d'abril de 2021, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzada la Reclamació 99/202, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, en haver-se proporcionat parcialment la informació reclamada i haver manifestat la disposició de facilitar la consulta material de l'expedient a la reclamant, en el marc d'aquest procediment.
2. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
3. 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.