

Resolució 352/2018, de 21 de novembre

Número d'expedient de la reclamació: 381/2018

Administració reclamada: Ajuntament de Cervelló

Informació reclamada: Còpia de l'acta d'aprovació dels criteris per a les comissions de serveis.

Sentit de la Resolució: Estimació parcial

Resum: L'informe municipal indica que “no hi ha cap acord de la Junta de Govern Local o del Ple de l'Ajuntament de Cervelló vigent que versí sobre els criteris de concessió de les comissions de servei dels seus funcionaris”; si la informació sol·licitada no es troba en poder de l'Administració a la que s'ha sol·licitat, és impossible de donar-hi accés i, en conseqüència, l'afirmació municipal de què aquesta informació pública no existeix hauria de ser suficient per entendre satisfeta la sol·licitud d'informació; la resposta municipal indica que el que no existeix és cap acord de la Junta de Govern Local o del Ple “vigent” que versí sobre concessions de serveis, no que no existeixi cap acord dels esmentats òrgans, vigent o no, que estableixi els criteris de concessió de les comissions de serveis. I la persona reclamant demana qualsevol acord que tingui l'objecte indicat, sigui vigent o no; a més, a la resposta municipal no queda clar si el qualificatiu de vigent s'aplica a l'acord o al Ple; per tant, la resposta donada per l'informe municipal no pot satisfer plenament la sol·licitud d'informació formulada per la persona reclamant. Per raons de congruència, les persones reclamants no poden anar ampliant al llarg del procediment de reclamació l'objecte definit a la seva sol·licitud d'informació; si la persona reclamant considera que la informació que necessita pot estar en seu municipal sota un títol o una referència diferents als que ha fet servir per sol·licitar-la a l'Ajuntament, pot presentar una nova sol·licitud amb l'enunciat que consideri més convenient.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Personal. Comissions de serveis. Actes. Reclamació contra silenci. Congruència de la reclamació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 16 d'octubre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 381/2018, presentada contra l'Ajuntament de Cervelló, en relació amb la informació 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 17 de juny de 2018 la persona reclamant, després d'explicar que és agent de la Policia local de l'Ajuntament de Cervelló i que se li hauria denegat la comissió de serveis sol·licitada per prestar les seves funcions en un altre Ajuntament, demana que li sigui concedida la comissió de serveis sol·licitada i que se li lliuri “una còpia de l'acta de la Junta de govern local o del Ple en què s'aprovaren els criteris per concedir les comissions de serveis i assegurar d'aquesta manera



que la presa de la decisió no sigui arbitrària". Invoca la legislació de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

3. La Reclamació presentada el 16 d'octubre de 2018 reitera l'objecte de la sol·licitud i indica que l'Ajuntament de Cervelló no li hauria donat resposta, malgrat el temps transcorregut, molt superior al mes previst per l'LTAIPBG.
4. El 23 d'octubre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cervelló 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.
5. El 12 de novembre de 2018 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Cervelló, que assenyala expressament el següent: "a data del present no hi ha cap acord de la Junta de Govern Local o del Ple de l'Ajuntament de Cervelló vigent que versí sobre els criteris de concessió de les comissions de serveis dels seus funcionaris".
6. El 12 de novembre de 2018 la GAIP trasllada l'informe anterior a la persona reclamant.
7. El 16 de novembre de 2018 la persona reclamant comunica el següent a la GAIP: "Manifesto la meva disconformitat i voluntat de sol·licitar el document concret, on s'exposen els criteris de la concessió de les comissions de servei que de forma verbal i generalitzada en una conversa al seu despatx, la Sra. [...], Regidora de Secretaria General i Assessoria Jurídica, Hisenda i Recursos Humans, sense concretar en cap moment quins eren aquests criteris. Entenent doncs, que si aquests criteris no fossin arbitraris, haurien d'estar reflectits a l'última comissió aprovada a una de les agents d'aquesta Policia Local al mes de setembre. Per tant, sol·licito que es demani o s'investigui si a aquesta concessió es reflecteixen de forma escrita aquests criteris".

Fonaments jurídics

1. Dret d'accés a la informació sol·licitada

La Reclamació té dos objectes diferents: per una banda, la concessió d'una comissió de serveis que hauria estat denegada per l'Ajuntament de Cervelló i, per l'altra, la còpia de l'acta de la Junta de Govern Local o del Ple que fixa els criteris per a la concessió de comissions de serveis.

El primer dels dos objectes indicats ha de quedar al marge d'aquesta Resolució, ja que les competències de la GAIP es limiten a revisar les sol·licituds d'accés a la informació pública i no té cap capacitat jurídica per decidir sobre la concessió de comissions de serveis a qualsevol Administració. Per tant, aquesta part de la Reclamació s'ha d'inadmetre perquè, al no demanar informació pública, resta al marge de les competències de la GAIP.



La segona part de la Reclamació, en canvi, té per objecte una sol·licitud d'informació pública, ja que les actes de les juntes de govern local i dels plens municipals són sens dubte informació pública, ja que estan en poder de l'Ajuntament respectiu i, per tant i en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, s'han de facilitar davant l'exercici del dret d'accés a la informació, llevat que hi hagin límits fixats expressament per llei que puguin justificar la seva denegació. En aquest cas no concorren límits legals, i en qualsevol cas no s'han invocat per l'Ajuntament, que puguin justificar la denegació de la informació sol·licitada.

L'informe municipal indica que "no hi ha cap acord de la Junta de Govern Local o del Ple de l'Ajuntament de Cervelló vigent que versí sobre els criteris de concessió de les comissions de servei dels seus funcionaris". Si la informació sol·licitada no es troba en poder de l'Administració a la que s'ha sol·licitat, és impossible de donar-hi accés i, en conseqüència, l'afirmació municipal de què aquesta informació pública no existeix hauria de ser suficient per entendre satisfeta la sol·licitud d'informació.

No obstant, en aquest cas la resposta municipal indica que el que no existeix és cap acord de la Junta de Govern Local o del Ple "vigent" que versí sobre concessions de serveis, no que no existeixi cap acord dels esmentats òrgans, vigent o no, que estableixi els criteris de concessió de les comissions de serveis. I la persona reclamant demana qualsevol acord que tingui l'objecte indicat, sigui vigent o no. A més, a la resposta municipal no queda clar si el qualificatiu de vigent s'aplica a l'acord o al Ple.

Per tant, la resposta donada per l'informe municipal no pot satisfer plenament la sol·licitud d'informació formulada per la persona reclamant, de manera que cal que especifiqui que no hi ha cap acord dels òrgans indicats que estableixi criteris per a la concessió de comissions de serveis, sense fer referència a si és o no vigent, si és aquest el cas, o que faciliti a la persona reclamant la còpia sol·licitada de l'acord indicat, si és que n'hi ha algun que no sigui vigent.

A les seves últimes al·legacions (antecedent 7) la persona reclamant, després d'argumentar que els criteris que sol·licita haurien d'estar reflectits a l'última comissió de serveis concedida per l'Ajuntament, demana que s'investigui si això és efectivament així. Aquesta petició no pot ser estimada per aquesta Resolució, ja que excedeix de la sol·licitud inicial d'informació i del plantejament inicial de la mateixa Reclamació, i la GAIP només es pot pronunciar en relació amb el contingut de sol·licituds prèvies d'informació pública i amb el plantejament de la Reclamació. Per raons de congruència, les persones reclamants no poden anar ampliant al llarg del procediment de reclamació l'objecte definit a la seva sol·licitud d'informació. Si la persona reclamant considera que la informació que necessita pot estar en seu municipal sota un títol o una referència diferents als que ha fet servir per sol·licitar-la a l'Ajuntament, pot presentar una nova sol·licitud amb l'enunciat que consideri més convenient.



2. *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 previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per 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.

3. *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 21 de novembre de 2018, resol per unanimitat:

1. Estimar la Reclamació 381/2018 i declarar el dret de la persona reclamant a què l'Ajuntament de Cervelló li faciliti còpia de l'acta de la Junta de Govern Local o del Ple que va adoptar criteris per a la concessió de comissions de serveis, siguin o no vigents, o que li indiqui per escrit que aquesta informació no existeix.
2. Desestimar la part de la Reclamació que demana la concessió de la comissió de serveis sol·licitada.



3. Requerir a l'Ajuntament de Cervelló que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, tot informar-ne a la GAIP.
4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 381/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 21 de novembre de 2018

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 adreci 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.