

Resolució 370/2019, de 20 de juny

Número d'expedient de la reclamació: 247/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Gavà

Informació reclamada: Autoritzacions de flexibilització horària sense pèrdua retributiva.

Sentit de la Resolució: Desestimació

Resum: La informació facilitada per l'Ajuntament dona resposta adequada a la sol·licitud, de manera que la reclamació presentada un dia més tard no té objecte i no pot ser estimada.

Paraules clau: Ajuntament. Sindicat. Personal. Horaris. Conciliació de la vida laboral. Retribucions. Reclamació contra silenci.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 12 d'abril de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 247/2019, presentada per un Delegat Sindical contra l'Ajuntament de Gavà, en relació amb la sol·licitud d'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 14 de febrer de 2019, la persona reclamant va presentar la sol·licitud d'accés en la qual demana "les mesures de flexibilitat horària per conciliació familiar sense pèrdua de retribucions que s'han autoritzat durant els darrer quatre anys, que haurien quedat justificades per correu electrònic, per escrit, decret o a través del sistema de control amb empremta dactilar."
3. La Reclamació, presentada el 12 d'abril de 2019, posa de manifest que no s'hauria rebut resposta per part de l'Ajuntament de Gavà a la sol·licitud de 14 de febrer.
4. El 24 d'abril de 2019, la GAIP trasllada la Reclamació a l'Ajuntament de Gavà i li demana que, dins d'un termini de quinze dies, li remeti un informe que reculli el seu posicionament i actuacions dutes a terme en relació amb la sol·licitud d'accés en què es fonamenta la reclamació, i que li remeti l'expedient complet.
5. El 29 de maig de 2019 l'Ajuntament de Gavà informa a la GAIP de la resposta lliurada a la persona reclamant el dia 11 d'abril de 2019 on posa de manifest que "no s'han autoritzat ni



pres mesures de flexibilitat horària per conciliació familiar sense pèrdua de retribucions en els darrers quatre anys ja que no esta contemplat a l'Acord de les condicions de treball per als treballadors públics de l'Ajuntament de Gavà. Així mateix, a l'article 10 d'aquest acord sí esta especificada la flexibilitat horària sense pèrdua de retribucions, no sent necessària la seva sol·licitud ni la seva autorització”

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 pública realitzada a una administració, l'Ajuntament de Gavà, subjecte a l'àmbit d'aplicació de l'LTAIPBG (art. 3 LTAIPBG) .

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".*

L'article 42.7 LTAIPBG disposa que la Comissió pot demanar els informes i dades que consideri necessaris per a fonamentar les seves Resolucions, i l'article 33.4 RGAIP fixa en quinze dies el termini de què disposa l'Administració per a l'emissió de l'informe requerit per al GAIP. Particularment, l'article 42.8 LTAIPBG preveu que, si la denegació de l'accés per part de l'Administració s'ha fonamentat en la protecció de dades personals, la Comissió haurà de sol·licitar a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) que emeti informe sobre l'adequació de l'accés a la normativa de protecció de dades, que en tal cas tindrà caràcter preceptiu però no vinculant per a la Comissió.

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

2. Manca d'objecte

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament hauria donat resposta a la persona reclamant amb data 11 d'abril del fet que no s'havien autoritzat ni pres mesures de flexibilitat horària per conciliació familiar sense pèrdua de retribucions en els darrers quatre anys ja que no estava contemplat a l'Acord de les condicions de treball per als treballadors públics de l'Ajuntament de Gavà. Aquesta resposta proporciona tota la informació requerida a la sol·licitud ("mesures de flexibilitat horària per conciliació familiar sense pèrdua de retribucions que s'han autoritzat durant els darrer quatre anys")



Afegeix la resposta donada per l'Administració que, pel que fa a altres mesures de flexibilitat horària sense pèrdua de retribucions (no referides, per tant, a la conciliació familiar objecte de la sol·licitud), no requereixen autorització.

La informació facilitada per l'Ajuntament dóna resposta adequada a la sol·licitud, de manera que la reclamació presentada un dia més tard no té objecte i no pot ser estimada.

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 20 de juny de 2019, resol per unanimitat:

1. Desestimar la Reclamació 247/2019, per manca d'objecte.
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 247/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

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.