GAIP

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

Resolució 409/2022, 26 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 223/2022

Administració reclamada: Ajuntament de Pineda de Mar

Informació reclamada: Documentació diversa d'un procés selectiu de personal.

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. Personal. Processos selectius. Reclamació contra desestimació. Mediació. Acord de mediació

Ponent: Josep Mir Bagó

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 8 de març de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 223/2022, presentada contra l'Ajuntament de Pineda de Mar, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. 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 25 de gener de 2022 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud a l'Ajuntament de Pineda de Mar: "En relació a la Notificació de Resolució/Acord, Registre Codi S/357/2022, data 20-01-2022, decret d'Alcaldia núm. 76 de data 19 de gener de 2022, que dona resposta a la instància de data 10/11/2022, (RE 22817/2021). Tenint en compte, tal i com es fa constar en el decret, que els principis d'igualtat, de mèrit i capacitat han de respectar-se en tot procés selectiu per a l'accés a la funció pública, els quals predica la Constitució a l'article 103.1, i també en la normativa específica, article 55 del RDL 5/2015, de 30 d'octubre, del Text Refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, així com l'article 42 del DL 1/1997, i fent ús del dret d'accés a la informació pública, llei 19/2014, de 29 de desembre, sol·licito: Els documents oficials corresponents a les convocatòries de places de la categoria d'Auxiliar Tècnic de Biblioteca C1 i/o Tècnic Auxiliar de Bibliologia C1, relatius a la seva publicació tant de l'oferta pública, bases específiques, convocatòria,

llistat d'admesos i exclosos, tribunal qualificador, data de la prova i llistat definitiu del resultat, des de l'exercici 2008 fins a data d'avui, en tant no he tingut mai coneixement de cap oferta o convocatòria per a la cobertura de places amb categoria d'Auxiliar Tècnic de Biblioteca C1 i/o Tècnic Auxiliar de Bibliologia C1, tal i com es refereix a la notificació de data 20.01.2022, ja que a la pàgina web del consistori, entre d'altres, no hi ha res publicat que faci referència en aquest sentit".

3. La Reclamació presentada el 8 de març de 2022 indica que l'Ajuntament no ha contestat la sol·licitud anterior i fa les consideracions següents: "En relació a la notificació (Annex II) on diu que: La Sra. xxxx no s'ha presentat a cap procés selectiu ni de convocatòria de borsa, ni d'interinatge ni de cobertura de personal indefinit o funcionari de carrera per a la cobertura de places d'auxiliar tècnic de biblioteca. En tant que, fins a data d'avui i des de l'any 2005 (darrera publicació a la que he pogut tenir accés) no he trobat cap publicació de cap procés selectiu ni de convocatòria de borsa, ni d'interinatge ni de cobertura de personal indefinit o funcionari de carrera per a la cobertura de places d'auxiliar tècnic de biblioteca C1 i/o Tècnic/a Auxiliar de Bibliologia C1, tot i que, a la RLT de 2011 (Annex VI) sembla ser que es creen dues places amb la categoria de Tècnic/a Auxiliar de Bibliologia C1, ocupades des de 2011 amb nomenament de funcionari interí, vull saber de quin procés selectiu, convocatòria, etc., es va fer la selecció de personal de les dues places, així com també la informació sol·licitada a l'apartat anterior".

4. El 15 de març de 2022 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Pineda de Mar 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 15 de març 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 rebi de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.

6. El 31 de març de 2022 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Pineda de Mar, que adjunta el decret d'Alcaldia de 28 de març de 2022, que estima la sol·licitud i facilita a la persona reclamant diversos documents relatius al procés selectiu que és objecte de la sol·licitud.

7. L'1 d'abril de 2022 la GAIP rep al·legacions de la persona reclamant en relació amb la informació indicada a l'antecedent anterior, que li hauria facilitat l'Ajuntament: "Aquests

documents manquen de transparència, tenint en compte que, s'han suprimit i modificat els noms i cognoms per unes inicials, incomplint d'aquesta forma els articles 23 i 24 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern. Amb aquesta praxis, sembla evident, la pretensió d'eludir possibles vinculacions de consanguinitat de primer grau entre el personal que realitza el "procés selectiu" i els candidats (art.23 Llei 40/2015 Règim Jurídic del Sector Públic). (...) La informació és incompleta, sol·licito: Els documents oficials, sense omissions i/o modificacions de dades, corresponents a les convocatòries de places de la categoria d'Auxiliar Tècnic de Biblioteca C1 i/o Tècnic Auxiliar de Bibliologia C1, relatius a la seva publicació tant de l'oferta pública, bases específiques, convocatòria, llistat d'admesos i exclosos, tribunal qualificador, data de la prova i llistat definitiu del resultat, des de l'exercici 2008 fins a data d'avui, en tant que, des de l'any 2005 (darrera publicació a la que he pogut tenir accés), no he trobat cap publicació de cap procés selectiu ni de convocatòria de borsa, ni d'interinatge ni de cobertura de personal indefinit o funcionari de carrera per a la cobertura de places d'auxiliar tècnic de biblioteca C1 i/o Tècnic/a Auxiliar de Bibliologia C1, tot i que, a la RLT de 2011, es creen dues places amb la categoria de Tècnic/a Auxiliar de Bibliologia C1, ocupades des de 2011 amb nomenament de funcionari interí, vull saber de quin procés selectiu, bases, convocatòria, etc (expedient complert), es va fer la selecció de personal de les dues places, i on van ser publicades, tal i com estableix la norma".

8. El 20 d'abril de 2022 la GAIP notifica a l'Ajuntament les al·legacions anteriors i li requereix el nom de la persona que el representarà en el procediment de mediació demanat per la persona reclamant.

9. El 6 de maig de 2022 es celebra la primera sessió de mediació que finalitza amb l'acord de les parts annex a aquesta Resolució.

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. L'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 ni als interessos generals, per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

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 26 de maig de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 223/2022 amb l'acord assolit per les parts a la sessió de mediació.

2. Requerir a l'Ajuntament de Pineda de Mar que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'acord de mediació dins del termini màxim de quinze dies des de la celebració de la sessió de mediació.

3. Requerir a l'Ajuntament de Pineda de Mar 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.

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. 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 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.

GAIP

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

ACORD DE MEDIACIÓ

de 6 de maig de 2022, relatiu a la Reclamació 223/2022

REUNITS

Per la part reclamant,

- la senyora [...]

Per part de l'Administració reclamada

- la senyora [...], TAG de l'Àrea de Serveis Interns
- la senyora [...], TAE/Lletrada de la Secretaria General

ACORDEN

En relació amb la Reclamació 223/2022, que té per objecte l'accés a les evidències de publicació oficial dutes a terme per l'Ajuntament de Pineda de Mar en relació amb procés selectiu dut a terme l'any 2009 per a la provisió d'una llista de reserva per a tècnics auxiliars de biblioteca, així com la identitat de les dues persones finalment seleccionades arrel de l'esmentat procediment, l'Ajuntament de Pineda de Mar es compromet a cercar la documentació sol·licitada i a lliurar les evidències de publicació o bé a manifestar per escrit que no se'n disposa en un termini de 15 dies hàbils des de la celebració de la sessió de mediació.

Així mateix, l'Ajuntament de Pineda de Mar es compromet, a lliurar a la persona reclamant, en el termini d'un mes des de la celebració de la sessió de mediació, còpia de la documentació ja facilitada en resposta a la sol·licitud d'accés a informació objecte d'aquest procediment on hi consti el nom i cognoms de les dues persones finalment nomenades arrel del procés selectiu per a la provisió d'una llista de reserva per a tècnics auxiliars de biblioteca celebrat l'any 2009, després de concedir el corresponent tràmit d'audiència per un termini de 10 dies a les terceres persones afectades i tret que es posi de manifest cap circumstància o eventual perjudici per als tercers afectats, derivat de la difusió de la seva identitat que facin exigible la omissió d'aquesta difusió.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licita, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el què estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern,

comunicant-li expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, 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:

Part reclamant: Administració reclamada:

Hi consten les firmes