

Resolució 447/2021, de 20 de maig

Número d'expedient de la Reclamació: 102/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Caldes d'Estrac

Informació reclamada: Vista i còpia de l'expedient de compatibilitat de serveis amb l'exercici privat

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: En aquest cas, no resulta aplicable la limitació derivada de la protecció de dades personals, ja que a l'expedient no hi consta informació personal sensible exclosa de l'accés per l'article 23 LTAIPBG, ni informació que es pugui considerar de l'esfera íntima o privada, sinó només dades identificatives d'un empleat públic associades a una petició de l'estricta esfera professional. Igualment, l'informe de la Secretària Interventora no esmenta cap situació personal de la persona afectada que pugui considerar-se privada, més enllà d'al·ludir a la sol·licitud de compatibilitat amb l'exercici privat. Igualment, cal tenir en compte que, traslladada la reclamació a la persona afectada, res ha al·legat en contra de què es permeti l'accés. Atenent l'exposat, en aplicació del règim de ponderació previst a l'article 24.2 LTAIPBG i atenent la finalitat de l'accés, vinculada a l'exercici de la funció de control de la legalitat que correspon a la persona reclamant, d'acord amb l'article 40 del Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, és procedent estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a accedir i obtenir còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud i atorgament de compatibilitat de serveis amb activitat privada reclamada, assenyalat a la sol·licitud d'informació com el número 396/2019, així de l'expedient número 940/2020, relatiu a la sol·licitud d'informació de la pròpia reclamant.

Paraules clau: Ajuntament. Junta de personal. Sindicats. Personal. Compatibilitat. Reclamació contra silenci. Dades personals. Trasllat. Estimació.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 27 de gener de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 102/2021, 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 20 de març de 2019 la persona reclamant i la resta de delegats del personal del sindicat CSIF manifesten: "Que en data 06/11/20 hem rebut notificació de l'expedient 940/2020 que dona resposta a les sol·licituds R.E. núm. 1205/19, de 19 de març, i R.E. núm. 3015/19, de 9 de juliol de 2019. Que el document indicat signat per l'Alcalde se'ns informa del



següent: a) Que revisat l'expedient número 396/2019, en el que consta la sol·licitud de compatibilitat de serveis emesa pel Sr. [...], de data 14 d'abril de 2015, en la que demana la compatibilitat de serveis amb activitat privada, per a l'exercici professional d'advocat conforme l'article 14 de la Llei 53/1984, d'incompatibilitat del personal al Servei de les Administracions públiques. b) Que d'acord amb l'informe emès per la Sra. [...], secretària-interventora d'aquest Ajuntament, de data 25 de març de 2019, la compatibilitat de serveis sol·licitada va ser concedida per silenci administratiu positiu, conforme el disposat a l'article 14 de la citada Llei 53/1984, de 26 de desembre d'incompatibilitats del personal al servei de les Administracions Públiques, en relació amb el llavors vigent article 43.2 Llei 30/1992 i conforme a notable jurisprudència en aquest sentit (STSJ Castilla- La Mancha, sec 2ª, de 20-05-2009 EDJ2009/128332)." i sol·liciten a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac la següent informació: "Vista i còpia dels expedients números 940/2020 i 396/2019, d'acord amb l'establert a 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.
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 5 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 108/2021, posa de manifest el següent:

“D’una banda la reclamació es refereix a la sol·licitud i atorgament de la compatibilitat de serveis del tècnic d’administració general amb activitat com a lletrat privat. Aquesta qüestió ha quedat suspesa d’informació tot i que consta informe emès per la secretaria-interventora que assistia la Corporació en aquell moment, amb informe favorable a la compatibilitat per silenci administratiu.

Que així mateix sol·licita la representació sindical l’obertura d’un expedient disciplinari a l’esmentat treballador.

Que fins a l’emissió del dictamen que té encarregat l’Ajuntament a la Diputació de Barcelona, en relació a la reclamació 95, s’ha considerat no emetre informació al respecte, afectant directament els drets personals del treballador a la intimitat.

Que l’expedient 940/2020 recull les respostes que paulatinament es van donant a la representació sindical del CSIF en la mesura que aquests es van resolent, donat que alguns d’ells estan en tràmit per tal de respondre el que concretament s’exposa en les instàncies.”

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 de 2021 la GAIP requereix a l’Ajuntament de Caldes d’Estrac que li faciliti la còpia de la documentació sol·licitada als efectes de poder valorar la concurrència dels límits invocats a l’informe. Al mateix temps, sol·licita la col·laboració de l’Ajuntament de Caldes d’Estrac en la identificació de les terceres persones els drets de les quals es puguin veure afectats per l’accés objecte de Reclamació als efectes de traslladar-los la reclamació.
10. El 31 de març de 2021 l’Ajuntament de Caldes d’Estrac facilita les dades de contacte de la tercera persona afectada per l’objecte de la Reclamació 102/2021.
11. El 23 d’abril de 2021 la GAIP trasllada la reclamació a la tercera persona afectada concedint un termini de 10 dies per a formular al·legacions. A continuació informa a les parts de l’ampliació del termini per resoldre en 10 dies més. El dia 29 d’abril de 2021 la tercera persona afectada accedeix a la notificació de trasllat de la Reclamació i, un cop transcorregut el termini concedit, no ha formulat al·legacions davant la GAIP.



12. El 24 d'abril de 2021, l'Ajuntament de Caldes d'Estrac facilita a la GAIP els expedients 113/2020 i 396/2019 referents al procés de selecció de la plaça de Tècnic d'Administració General i la seva compatibilitat de serveis.

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. Sobre el dret a la informació sol·licitada

Vista i còpia dels expedients números 940/2020 i 396/2019. El primer és l'expedient relatiu a les sol·licituds d'informació de la pròpia persona reclamant i la seva tramitació, i per tant, res obsta per al seu accés.

Quant al segon, es correspon amb un expedient relatiu a la sol·licitud de compatibilitat de serveis d'un tècnic d'administració general amb activitat com a lletrat privat, que l'Ajuntament ha informat que va quedar estimada per silenci, d'acord amb un informe de la Secretària Interventora. Es desprèn, igualment, de la resposta municipal que la representació sindical ha sol·licitat l'obertura d'un expedient disciplinari a l'esmentat treballador, i que l'Ajuntament ha demanat informe jurídic a la Diputació en relació amb el tema, demorant fins a l'emissió d'aquest dictamen de la Diputació de Barcelona la resposta a la sol·licitud d'informació. Aquesta demora en l'accés a l'expedient no resulta justificada, ja que amb independència de si s'ha adoptat o no una decisió final, l'expedient de la sol·licitud és informació pública, i el seu accés només pot ser desestimat per la concurrència d'un límit a l'accés.

En aquest cas, no resulta aplicable la limitació derivada de la protecció de dades personals, ja que a l'expedient no hi consta informació personal sensible exclosa de l'accés per l'article 23 LTAIPBG, ni informació que es pugui considerar de l'esfera íntima o privada, sinó només dades identificatives d'un empleat públic associades a una petició de l'estricta esfera professional. Igualment, l'informe de la Secretària Interventora no esmenta cap situació personal de la persona afectada que pugui considerar-se privada, més enllà d'al·ludir a la sol·licitud de compatibilitat amb l'exercici privat. Igualment, cal tenir en compte que, traslladada la reclamació a la persona afectada, res ha al·legat en contra de què es permeti l'accés.



Atenent l'exposat, en aplicació del règim de ponderació previst a l'article 24.2 LTAIPBG i atenent la finalitat de l'accés, vinculada a l'exercici de la funció de control de la legalitat que correspon a la persona reclamant, d'acord amb l'article 40 del Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, és procedent estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a accedir i obtenir còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud i atorgament de compatibilitat de serveis amb activitat privada reclamat, assenyalat a la sol·licitud d'informació com el número 396/2019, així de l'expedient número 940/2020, relatiu a la sol·licitud d'informació de la pròpia reclamant.

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 20 de maig 2021, resol per unanimitat:



1. Estimar la Reclamació 102/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a accedir i obtenir còpia de l'expedient relatiu a la sol·licitud i atorgament de compatibilitat de serveis amb activitat privada reclamat, número 396/2019, així de l'expedient número 940/2020, relatiu a la sol·licitud d'informació de la pròpia reclamant.
2. Requerir a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies, i que en aquest mateix termini, informi a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
3. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 102/2021 i 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.