

Resolució 540/2019, de 27 de setembre

Número d'expedient de la reclamació: 428/2019

Administració reclamada: Ajuntament de Cunit

Informació reclamada: Publicació de les bases de convocatòria d'una plaça.

Sentit de la resolució: Estimació

Resum: L'Ajuntament ha de disposar de la informació relativa a la publicació al taulell d'anuncis electrònic d'aquesta corporació, i l'ha de tenir en el format concret que es sol·licita (amb el segell CSV i amb la certificació de segell d'òrgan del gestor d'expedients), ja que així s'afirma expressament a l'informe del tècnic de Recursos Humans que serveix de fonamentació per a la desestimació del recurs de reposició. És, per tant, informació pública sobre la què es projecta el dret d'accés de manera il·limitada, ja que no s'al·lega per l'Ajuntament, ni s'endevina pel contingut de la informació reclamada, que pugui quedar afectada per cap límit a l'accés legalment establert. En canvi, és d'apreciar la concurrència d'un interès personal prevalent de la persona reclamant, considerant que la informació està lligada al seu dret de defensa i a l'impuls de les accions judicials que corresponguin, si pot acreditar que la convocatòria no ha tingut la publicitat de les bases adequada.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Personal. Provisió de llocs. Convocatòria. Publicitat. Taulell d'anuncis electrònic. Reclamació contra silenci.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 26 de juliol de 2019, entra a la GAIP la Reclamació 428/2019, presentada contra l'Ajuntament de Cunit, 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 28 de maig de 2019, la persona reclamant va adreçar un escrit a l'Ajuntament de Cunit en el què exposava que havia rebut una notificació del decret d'alcaldia 2019-2223 que resolva el recurs de reposició presentat contra l'acord d'aprovació inicial de les bases que han de regir el concurs-oposició per a la contractació interina d'un/a tècnic/a mitjà categoria enginyer/a de l'Ajuntament de Cunit, i que l'informe tècnic de Recursos Humans que serveix

de motivació a la resolució adoptada, indicava que no es podia admetre l'al·legació de la part recurrent de que s'hauria omès la publicitat de les bases al taulell d'anuncis electrònic ja que *“ha quedat acreditat en els antecedents del present informe així com també obra a l'expedient certificació amb segell d'òrgan del gestor d'expedients Es público conforme corrobora la publicació de les esmentades bases en aquest suport digital des del 17 d'abril al 30 d'abril de 2019”*. Exposa la persona ara reclamant en aquella sol·licitud que creu que hi ha un error en aquella afirmació, ja que l'edicte publicat amb data 17 d'abril no seria el de les bases, sinó un de posterior, de correcció de les bases, *“amb una informació parcial i incompleta”*, cosa que no pot comprovar ja que l'edicte ja no està disponible al taulell d'anuncis electrònic, i per aquest motiu i als efectes de poder acreditar l'error comès i interposar els recursos procedents, demana:

“-Edicte d'aprovació inicial de les bases de la convocatòria publicat al taulell d'edicte, amb el corresponent Codi Segur de Verificació (CSV) que s'incorpora a la signatura.

-Certificació amb segell d'òrgan del gestor d'expedients Es publico conforme corrobora la publicació de les esmentades bases en aquest suport digital des del 17 d'abril al 30 d'abril de 2019, amb indicació del Codi Segur de Verificació (CSV) del document publicat. En el cas que aquest CSV no coincideixi amb el de l'eddicte d'aprovació inicial, demano còpia del document que correspon a aquest CSV”.

3. La reclamació indica que l'Ajuntament de Cunit no li hauria donat resposta a la seva sol·licitud d'informació.
4. El 2 d'agost de 2019 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Cunit i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella on s'exposin els antecedents i fonaments de dret, l'aplicació, si escau, d'algun dels límits establerts per l'article 21 de l'LTAIPBG, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i la identificació de les terceres persones que resultin afectades per l'accés que es reclama, si n'hi ha.
5. El 6 de setembre de 2019 la GAIP reclama novament a l'Ajuntament de Cunit l'informe jurídic i l'expedient esmentats a l'antecedent anterior, atès que el termini per a emetre l'informe jurídic va finalitzar el passat 26 d'agost. L'Ajuntament no ha atès els successius requeriments de la GAIP.



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. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb el silenci administratiu produït arrel de la presentació d'una sol·licitud d'informació pública.

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 sol·licitar els informes i dades que consideri necessàries per fonamentar les seves resolucions. L'article 33.4 RGAIP disposa que les administracions han d'emetre informe i proporcionar la resta de la informació sol·licitada per la Comissió dins el termini màxim de quinze dies, i l'apartat 7 del mateix article disposa que la manca de remissió de la informació o la no emissió de l'informe sol·licitat per la Comissió no impedeix que aquesta continuï amb la tramitació, sense perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents.

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 de col·laboració amb la GAIP

L'Ajuntament reclamat no ha facilitat a la GAIP ni l'expedient relatiu a la sol·licitud d'accés, ni tampoc ha aportat la informació requerida per aquesta Comissió, incomplint així el deure de col·laboració de les administracions amb la GAIP que estableix l'article 33.4 RGAIP, de conformitat amb el qual les administracions reclamades han d'aportar dins el termini de quinze dies còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o antecedents que puguin ser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació.

L'article 33.6 RGAIP disposa que la manca de remissió de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeixen que aquesta continuï amb la tramitació, i considerant que la persona reclamant ja s'ha vist perjudicada pel silenci de l'Ajuntament en el procediment previ de sol·licitud d'informació i que una nova dilació en la resolució d'aquest procediment de reclamació el agreujaria injustificadament aquest perjudici, s'ha continuat amb el procediment sense comptar amb l'aportació de l'Ajuntament de Cunit, que quedarà igualment vinculat i obligat pel sentit i els termes d'aquesta Resolució.



3. *Sobre l'objecte de la reclamació*

La sol·licitud demana obtenir informació sobre la publicació d'unes bases per a la provisió per concurs oposició d'una plaça interina d'enginyer/a. Dels antecedents es desprèn que la persona reclamant hi té un interès directe, ja que hauria presentat recurs per considerar que no s'haurien publicat les bases al taulell d'edictes electrònic de la Corporació, sinó només una correcció d'errades que contenia informació parcial i incompleta d'elles.

L'Ajuntament ha de disposar de la informació relativa a la publicació al taulell d'anuncis electrònic d'aquesta Corporació, i l'ha de tenir en el format concret que es sol·licita (amb el segell CSV i amb la certificació de segell d'òrgan del gestor d'expedients, ja que així s'afirma expressament a l'informe del tècnic de Recursos Humans que serveix de fonamentació per a la desestimació del recurs de reposició. És, per tant, informació pública sobre la què es projecta el dret d'accés de manera il·limitada, ja que no s'al·lega per l'Ajuntament ni s'endevina pel contingut de la informació reclamada que pugui quedar afectada per cap límit a l'accés legalment establert. En canvi, és d'apreciar la concurrència d'un interès personal prevalent de la persona reclamant, considerant que la informació està lligada al seu dret de defensa i a l'impuls de les accions judicials que corresponguin, si pot acreditar que la convocatòria no ha tingut la publicitat de les bases adequada.

En aquestes condicions, cal estimar la reclamació.

4. *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 l'obligació de facilitar la informació dins del termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment, i que la desatenció d'aquest requeriment pot donar lloc a l'exigència de responsabilitats en el marc del règim sancionador previst a la mateixa llei. Concretament, a la vista de la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, la desatenció dels requeriments d'aquesta Comissió constitueix una infracció qualificada de molt greu que pot



ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG. Amb aquesta finalitat, l'article 49.2 RGAIP preveu que la Comissió n'informi als òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador 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 per l'Administració i que se n'hi faci difusió mentre duri l'incompliment.

5. *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 electrònic 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 27 de setembre de 2019, resol per unanimitat:

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir de l'Ajuntament de Cunit la informació següent referida als exercicis anuals 2017 i 2018:

Edicte d'aprovació inicial de les bases de la convocatòria publicat al taulell d'edictes, amb el corresponent Codi Segur de Verificació (CSV) que s'incorpora a la signatura.

Certificació amb segell d'òrgan del gestor d'expedients Es publico conforme corrobora la publicació de les esmentades bases en aquest suport digital des del 17 d'abril al 30 d'abril de 2019, amb indicació del Codi Segur de Verificació (CSV) del document publicat.
2. Requerir l'Ajuntament de Cunit a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
3. Requerir l'Ajuntament de Cunit a informar a la GAIP de l'òrgan o la persona responsable de l'execució d'aquesta Resolució així com de les actuacions dutes a terme per al seu compliment, dins del termini de quinze dies.
4. Convidar la persona reclamant a comunicar a la GAIP qualsevol incidència que sorgeixi en l'execució d'aquesta Resolució i que pugui perjudicar els seus drets i interessos.



5. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 428/2019 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra i 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.