

Resolució 540/2020, de 8 d'octubre

Número d'expedient de la reclamació: 306/2020

Administració reclamada: Ajuntament i Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona

Informació reclamada: Expedient d'acomiadament de part de la plantilla i nomenament del gerent.

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. Periodista. Equipaments esportius. Esdeveniments esportius. Obres. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord de mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 3 de juliol de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 306/2020, presentada per una persona que té la condició de periodista contra l'Ajuntament i Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació (EMMCT) de Tarragona, 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 28 d'abril de 2020 la persona reclamant demana la informació següent a l'Ajuntament de Tarragona: "1. Expedient d'acomiadament d'un grup de treballadors de Tarragona Radio, l'any 2012 (7 o 8 professionals, crec): informes de la situació financera de l'emissora, informes de per què es van triar aquells treballadors i no uns altres, indemnitzacions d'acomiadament que es van pagar, pla de sanejament econòmic de l'emissora, etc. És a dir: tota la documentació en relació amb aquells acomiadaments i el pla de viabilitat de l'empresa municipal en el qual es van fonamentar els acomiadaments. 2. Expedient pel qual es nomenava gerent de l'EMMCT a JMB. Procediment per a la seva tria, elecció, etc.".
3. L'1 de juliol de 2020 l'EMMCT respon la sol·licitud anterior tot adjuntant els comptes anuals de l'empresa de l'any 2012 i la quantia de les indemnitzacions percebudes per cada persona acomiadada. Argumenta que el criteri de selecció de les persones a acomiadar és informació confidencial degut a la reserva dels processos de presa de decisions. Quant al nomenament del



gerent, la resposta indica que en aquell moment no hi havia cap procediment determinat per designar aquests càrrecs i adjunta el nomenament.

4. La Reclamació presentada el 3 de juliol de 2020 insisteix a demanar la informació completa dels acomiadaments, inclosos els criteris per seleccionar el personal afectat, que creu que haurien de ser objectius i, per tant, no afectats per cap límit. També al·lega no haver rebut el nomenament del gerent sol·licitat.
5. El 9 de juliol de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Tarragona i a l'EMMCT i els requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trametin 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. També els demana el nom de les persones que les representaran en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
6. El 31 de juliol de 2020 la GAIP rep l'informe de l'EMMCT, que posa de manifest el següent: "En data 1 de juliol es dona resposta al sol·licitant, tot adjuntant els comptes anuals de l'empresa de l'any 2012, taula d'indemnitzacions i no es facilita els criteris que varen determinar les persones que havien de ser acomiadades per entendre que forma part de la confidencialitat o secret dels processos de presa de decisió. A més, i tal com consta a l'escrit de resposta, es fa constar que no s'ha localitzat cap expedient relatiu a un procés selectiu per cobrir la plaça de gerent, però que s'adjunta el nomenament. Revisats els arxius obrants a aquesta EMMCT, a l'expedient administratiu no s'ha localitzat l'acord corresponent a la presa de decisió d'acomiadament d'aquest grup de treballadors. En quant al nomenament del gerent, cal dir que existeix un error al no adjuntar-se el nomenament del senyor i fer-ne referència a l'escrit. És per aquest motiu que es facilita el nomenament".
7. El 3 d'agost de 2020 la GAIP trasllada a la persona reclamant la informació facilitada per l'EMMCT i inicia els tràmits per convocar la primera sessió de mediació.
8. El 6 d'agost de 2020 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Tarragona el qual exposa que l'11 de maig de 2020 va derivar les peticions a l'Agrupació d'Empreses Municipals AIE, per ser l'administració competent i al mateix dia va comunicar aquesta derivació a la persona reclamant.
9. El 21 de setembre de 2020 es celebra la primera sessió de mediació la qual finalitza per 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, ja que deriva 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".



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 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 8 de 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 306/2020, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.



2. Requerir a l'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'Acord annex a la Resolució dins del termini màxim de quinze dies hàbils des de la formalització de l'Acord.
3. Requerir a l'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona 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 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.

ACORD DE MEDIACIÓ

del 21 de setembre de 2020, relatiu a la Reclamació 306/2020

REUNITS

La persona reclamant,

- el senyor [...]

En representació de l'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona

- la senyora [...], responsable de la Unitat de Contractació, Administració Electrònica i Transparència de l'Agrupació d'Empreses Municipals de Tarragona i la senyora [...], administrativa comercial.

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació a lliurar

L'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona es compromet a lliurar a la persona reclamant el nomenament del gerent i es compromet a indagar als seus arxius amb la finalitat de poder lliurar a la persona reclamant la documentació econòmica que justifiqui la necessitat dels acomiadaments d'un grup de treballadors.

Segon. Termini i format de lliurament de la informació

La informació es facilitarà en suport electrònic a l'adreça facilitada per la persona reclamant. El termini de lliurament s'acorda de 15 dies hàbils des de la formalització del present Acord.

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·licitada, 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*



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

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:

Per la persona reclamant:

Per l'Administració reclamada

Hi consten les signatures