

## **Resolució 570/2021, de 17 de juny**

**Número d'expedient de la Reclamació:** 422/2021

**Administració reclamada:** Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

**Informació reclamada:** Expedients de nomenament de personal.

**Sentit de la resolució:** Estimació

**Resum:** L'Ajuntament, en l'informe emès en el marc d'aquest procediment, insisteix en què en els Decrets de nomenament lliurats amb caràcter previ a la reclamació s'hi reproduïen aquests informes, però això no descredita, ans confirma, que no s'ha facilitat, ni es té intenció de fer-ho, l'accés a la informació sol·licitada i després reclamada, que no eren els Decrets de nomenament sinó l'accés a l'expedient complet de cada nomenament, i als informes jurídics i d'intervenció que els justificaven de manera particular. Que, en la part substancial, els informes es reproduïen en els fonaments dels Decrets de nomenament no obsta ni fa inadmissible el dret de la persona reclamant a consultar l'expedient i obtenir, si la vol, còpia dels informes, i vist que l'Ajuntament no invoca ni al·lega cap límit legal per justificar-ne la desestimació, i que la sol·licitud d'accés a aquests expedients va quedar estimada per silenci transcorreguts quatre dies des de la seva petició, cal estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a accedir als expedients complets dels nomenaments, i als informes jurídics i d'intervenció relatius a aquests nomenaments.

**Paraules clau:** Ajuntament. Electes. Personal. Nomenaments. Expedients. Informes. Reclamació contra lliurament parcial.

**Ponent:** Elisabet Samarra Gallego

### **Antecedents**

1. El 14 de maig de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 422/2021, presentada per un regidor contra l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en relació amb la 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 20 d'abril de 2021 el regidor reclamant presenta una sol·licitud adreçada a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en la que manifesta que "ens consta que el Sr. XXX i la Sra. XXX estan duent a terme gestions, participant en reunions amb personal o contractant serveis en nom de l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles" per això, demana "accés als expedients de nomenament, en cas que hagin estat nomenats per treballar a l'Ajuntament de Sant Fost o accés als expedients de contractació, en cas que hagin estat contractats els seus serveis amb els corresponents informes jurídics i d'intervenció que sustentin una o altra opció".



3. El 12 de maig de 2021 l'Ajuntament respon al regidor reclamant que "En relació a la vostra sol·licitud amb RE 3282 presentada en data 20 d'abril d'enguany, mitjançant la qual demaneu informació dels expedients de contractació o nomenament de dues persones, l'informem que per la darrera sessió de Ple Ordinari, va rebre còpia dels decrets d'alcaldia números 234/2021 i 246/2021, dels quals pot extreure la informació sol·licitada."
4. El 13 de maig de 2021 la persona reclamant s'adreça novament a l'Ajuntament per manifestar que "Que tan sols ens han facilitat els Decrets de Nomenament sense cap accés als expedients ni els informes sol·licitats, essent incompleta la resposta. Sol·licito: Vist que es tracta de "nomenaments", accés als expedients de nomenament amb els corresponents informes jurídics i d'intervenció que els sustentin."
5. La Reclamació presentada el 14 de maig de 2021 indica que el regidor reclamant hauria rebut parcialment la informació sol·licitada.
6. El 18 de maig 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.
7. El 18 de maig de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles 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.
8. El 10 de juny de maig de 2021 la GAIP rep l'informe de l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles en el qual informa que hauria donat resposta, amb data 9 de juny, a la persona reclamant, fent constar que "Que en data 9 de juny, amb número de Registre de Sortida 2101 se li dona resposta a la seva sol·licitud, tot informant-lo que els informes sol·licitats estan inclosos literalment en els Decrets d'Alcaldia 234/2021 i 246/2021".

## **Fonaments jurídics**

### **1. Admissibilitat de la Reclamació**

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”.

La reclamació es presenta per part d'una persona electa del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquesta Reclamació, tal com la GAIP ve assenyalant en nombroses Resolucions - la primera de les quals la que va resoldre la Reclamació 3/2016 - i com ha confirmat el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (TSJC) en la seva sentència 1074/2019, desestimatòria del recurs ordinari 334/2016, que precisament atacava la competència de la GAIP per atendre reclamacions d'electes locals i negava l'admissibilitat de què els electes locals poguessin emprar per a la defensa del seu dret d'accés la via de reclamació prevista a l'LTAIPBG.

El TSJC, en la Sentència 1074/2019, confirma i valida la competència de la GAIP i la possibilitat de què els electes locals puguin fer servir la via de reclamació de l'LTAIPBG remetent-se als propis arguments i fonaments jurídics exposats per la GAIP en les resolucions recorregudes, que es concreten en què tot i que la normativa de règim local (article 164 del Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya, TRLMRLC, aprovat pel Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, que cal recordar que és anterior a l'LTAIPBG) remet per a la seva garantia a la jurisdicció contenciosa administrativa, el cert és que l'aplicació supletòria de la normativa de transparència expressament establerta en la Disposició addicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG permet i legitima la intervenció d'aquesta Comissió en garantia del dret d'accés de les persones regidores, si aquestes voluntàriament opten per demanar la seva empara, sense perjudici del seu dret a obtenir la tutela de la jurisdicció contenciosa administrativa. I de fet, no tindria cap sentit que es negués aquesta via de reclamació gratuïta i voluntària als electes locals perquè no tindria cap sentit que en l'exercici d'un dret fonamental com és el de l'article 23 la CE, tinguessin menors garanties que la resta de ciutadans quan volen accedir a informació pública.

A aquests arguments, la Sentència 1074/2019 afegeix les consideracions següents:

"1ª: Les Resolucions GAIP van indicar -amb un sentit comú aclaparador- que aquells que representen la ciutadania a les institucions públiques, no poden gaudir d'un dret d'accés a la documentació pública, d'abast i qualitat inferior que quan aquest mateix dret l'exerciten llurs representats individualment considerats.

La disposició addicional primera, punt 2, de la Llei 19/2014, estableix que l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial es regularà per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta Llei. Això vol dir que en l'àmbit local, les previsions que regulen l'accés dels electes a la documentació corporativa (art. 77 de la Llei bàsica de règim



local; art. 164 del text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya; i art. 14, 15 i 16 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat mitjançant RD 2568/1986, de 28 de novembre), s'han de veure completades per les previsions de la Llei 19/2014. Amb molta més raó si tenim present:

-Que la Llei 19/2014 té la condició de norma reguladora dels drets, les obligacions i les garanties essencials en les matèries que regula, que són aplicables amb caràcter general a l'actuació, i els funcionaments de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera), i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local serien un cas) s'han d'interpretar d'acord amb el que estableix la Llei 19/2014 i, pel cas d'establir excepcions respecte al règim general, "aquestes han d'ésser explícites i respondre a una causa que les justifiqui" (punt 2 de la disposició final primera)..

D'acord amb això, la GAIP admet les reclamacions presentades a l'empara de l'LTAIPBG per una persona electe local, per bé que, de conformitat amb la disposició adicional primera, apartat 2, de l'LTAIPBG, aplicarà el dret material derivat de la legislació de règim local (art. 164 TRLMRLC) en tot allò que s'hi reguli amb caràcter especial (terminis, límits, silenci), i supletòriament l'LTAIPBG, en allò que no hi és previst (procediment general de garantia del dret d'accés per la via de la reclamació davant la GAIP).

L'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció," amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pugui vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

L'aplicació supletòria de l'LTAIPBG justifica que es tinguin en compte en l'aplicació d'aquests límits els principis i criteris establerts als apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG: " 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 fonamenten la seva aplicació." A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta, de manera que l'article 22 LTAIPBG requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: "1. 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 la seva aplicació".

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

## **2. Objecte de la reclamació**

La sol·licitud d'informació és clara en demanar l'accés als expedients de nomenament complets, amb expressa referència als informes jurídics i d'intervenció que els sustentin. I aquest interès es torna a reiterar en l'escrit que la persona reclamant adreça a l'Ajuntament, el 13 de maig de 2021, declarant la seva insatisfacció amb la informació rebuda ("tan sols ens han facilitat els Decrets de Nomenament sense cap accés als expedients ni els informes sol·licitats, essent incompleta la resposta."). I en això es fonamenta aquesta reclamació.

L'Ajuntament, en l'informe emès en el marc d'aquest procediment, insisteix en què en els Decrets de nomenament lliurats amb caràcter previ a la reclamació s'hi reproduïen aquests informes, però això no desacredita, ens confirma, que no s'ha facilitat, ni es té intenció de fer-ho, l'accés a la informació sol·licitada i després reclamada, que no eren els Decrets de nomenament sinó l'accés a l'expedient complet de cada nomenament, i als informes jurídics i d'intervenció que els justificaven de manera particular. Que, en la part substancial, els informes es reproduïen en els fonaments dels Decrets de nomenament no obsta ni fa inadmissible el dret de la persona reclamant a consultar l'expedient i obtenir, si la vol, còpia dels informes, i vist que l'Ajuntament no invoca ni al·lega cap límit legal per justificar-ne la desestimació, i que la sol·licitud d'accés a aquests expedients va quedar estimada per silenci transcorreguts quatre dies des de la seva petició, cal estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a accedir als expedients complets dels nomenaments, i als informes jurídics i d'intervenció relatius a aquests nomenaments.



### **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 previst pels articles 48 i 49 RGAIP i per 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

### **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 17 de juny de 2021, resol per unanimitat

1. Estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a accedir als expedients de nomenament sol·licitats amb els informes jurídics i d'intervenció que constin elaborats prèviament en relació amb aquests nomenaments
2. Requerir a l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles a que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies, i que en aquest mateix termini informi 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.



3. 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.
4. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 422/2021 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

---

Els terminis donats en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i 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](mailto: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](http://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.