

Resolució 589/2021, de 22 de juny

Número d'expedient de les Reclamacions: 276/2021 i 280/2021 (acumulades)

Administració reclamada: Ajuntament de Santa Oliva

Informació reclamada: Còpia de diversos expedients i decrets d'alcaldia.

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. Electe local. Decrets d'alcaldia. Expedients. Acumulació. Reclamació contra lliurament parcial. Mediació. Acord de mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 30 de març de 2021 entren a la GAIP les Reclamacions 276/2021 i 280/2021, presentades contra l'Ajuntament de Santa Oliva, en relació amb les instàncies que s'indiquen 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. La Reclamació 276/2021 deriva de dues instàncies del 18 de març de 2021 mitjançant les quals demana: "Junta de govern local en data 11 de febrer de 2021, que havent vist el punt 2.5 referent a l'expedient 1879/2020 contracte menor de subministrament d'un remolc. Sol·licito: Accés a l'expedient Accés a l'informe de secretaria Còpia de l'operació comptable; vist el punt 2.9 exp. Núm.: 1778/2020, contracte menor subministrament instal·lació parc de salut a les pedreres. Sol·licito: accés a l'expedient, Accés a l'informe de secretaria Còpia de l'operació comptable. Junta de govern en data 20 de gener de 2021, que havent vist el punt 2.6 de la referent a l'expedient 1417/2020, aprovació de l'expedient per a la licitació del contracte administratiu d'obres de manteniment i conservació de la pavimentació dels vials del barri de sant Jordi i la reposició de la xarxa d'aigua potable dels encreuaments del barri de sant Jordi, sol·licito accés a l'expedient, accés a l'informe de secretaria i còpia de l'operació comptable; vist el punt 2.7 de la mateixa junta, expedient



2121/2020 adjudicació del contracte menor de subministrament de bomba pou 1. Accés a l'expedient Accés a l'informe de secretaria i còpia de l'operació comptable. Junta de govern local en data 28 de gener de 2021, que havent vist el punt 2.1 referent a l'expedient 2146/2020 contracte de subministrament d'un camió. Sol·licito: accés a l'expedient, accés a l'informe de fiscalització prèvia i còpia de l'operació comptable; que havent vist el punt 2.8 exp. Núm.: 172/2020 adjudicació definitiva del contracte de subministrament i instal·lació de dos bombes i variador de freqüència (fase 1 del projecte de renovació del grup de pressió del nucli de santa oliva), sol·licito accés a l'expedient, accés a l'informe de fiscalització prèvia i còpia de l'operació comptable. Accés als següents expedients: expedient habitatges desocupats expedient de subvencions a les entitats 2020, expedient arranjament parcs, expedient ajudes a empreses i famílies, expedient reis 2021, expedient piscina 2020, expedient mercat municipal, expedient venda mini bus municipal, expedient borsa escola bressol, expedient nou tractament d'herbes. Sol·licitem la publicació de les juntes de govern que manquen per publicar al portal de transparència. També sol·licitem, emparant-nos en la legislació vigent, accés al registre d'entrada de l'ajuntament mitjançant el gestor gestiona. Sol·licitem resposta dins del termini previst per l'ordenament jurídic". El formulari d'aquesta Reclamació indica que l'Ajuntament li hauria lliurat parcialment la informació demanada.

3. La Reclamació 280/2021 deriva d'una sol·licitud del 23 de març de 2021, mitjançant la qual demana a l'Ajuntament: "la còpia dels següents decrets d'alcaldia: "771, 783, 786, 789, 790 i 807 de 2020 i 18, 23, 37, 56, 57, 60, 61, 62, 63, 64, 68, 75, 115, 120, 122, 166, 170, 177, 178, 179, 181, 185, 199 i 205 de 2021". Per decret d'Alcaldia de 25 de març de 2021 s'estima l'accés als decrets referits. El formulari de la Reclamació 280/2021 indica que el regidor reclamant, com a membre del Ple, hauria de rebre còpia dels decrets d'Alcaldia emesos des de la sessió anterior juntament amb la convocatòria, tal com s'havia fet anteriorment, ja que de no ser així es dificulta l'exercici de la seva tasca representativa. També indica que, malgrat l'estimació anterior de la seva sol·licitud, encara no ha rebut els decrets en qüestió.
4. El 31 de maig de 2021 la GAIP admet provisionalment les reclamacions, 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.



5. En la mateixa data, la GAIP comunica les Reclamacions a l'Ajuntament de Santa Oliva i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre elles, així com també còpia dels expedients de les sol·licituds d'informació de les quals deriven i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre les Reclamacions. També li demana el nom de la persona que representarà l'Ajuntament en el procediment de mediació.

6. En relació amb la Reclamació 276/2021, el dia 15 d'abril de 2021, la GAIP rep l'informe municipal i la còpia de l'expedient requerits. En relació amb els expedients sol·licitats, l'informe indica que l'Ajuntament hauria estimat l'accés als expedients, llevat dels que es troben en fase d'instrucció d'acord amb les següents consideracions: "Quant al dret d'accés als expedients municipals, mitjançant resolució d'Alcaldia s'han denegat aquells els quals es troben en fase d'instrucció, i que per la seva naturalesa hauran de ser públics una vegada resolts, de conformitat amb la normativa de transparència dins el termini de tres mesos des de la seva resolució. Tot això de conformitat amb l'article 29.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que s'inadmetran les sol·licituds a informació els expedients en fase d'elaboració els quals hagin de fer públics, d'acord amb les obligacions de transparència del títol II, dins del termini de tres mesos". Per una altra banda, l'informe municipal denega l'accés al registre d'entrades i sortides mitjançant el gestor d'expedients en base a les següents consideracions: "Quant a la reclamació del dret d'accedir al registre d'entrada de l'Ajuntament mitjançant el gestor d'expedients Gestiona, s'informa que per part dels regidors sense delegacions de competències ni àrees de govern no existeix aquest dret reconegut expressament. L'article 16 del ROF, disposa que el lliurament de còpies es limitarà als casos d'accés lliure dels Regidors a la informació i als casos en què això sigui expressament autoritzat pel President. Així mateix, la normativa catalana de règim local no preveu aquest dret d'accés directe i general a regidors que no tinguin funcions delegades, d'acord amb el ja mencionat article 164.2 del TRLMRLC (...) Per tant, l'accés a expedients i registres municipals dels regidors i regidores sense funcions delegades, es troba subjecte a autorització expressa, d'acord amb la legislació vigent de règim local. En conseqüència, el règim d'accés sol·licitat pels regidors sense funcions delegades és de tipus indirecte, i en cap cas es tracta del règim d'accés directe, al qual sí que gaudeixen els regidors amb funcions delegades, a la informació relativa a les àrees de govern les quals tenen atribuïda la delegació. En aquest sentit, cal tenir en compte que de nombrosa jurisprudència sobre la matèria, s'infereix que en el desenvolupament de l'article 23 CE no existeix norma que consagri el dret dels regidors a obtenir de manera indiscriminada accés legitimat dels documents que integren el registre d'entrades o de sortides, o bé l'accés indiscriminat a tots els expedients complets municipals, a l'examen dels quals tenen dret, segons



l'ordenat en els article s77 LBRL i 15 i 16 ROG. Per citar-ne una de recent, la sentència del Jutjat Contenciós Administratiu de Conca, número 1, de 1 de setembre de 2017 (...): "En definitiva, entiende este Juzgador, de acuerdo con lo expuesto, que dicho acceso en sede electrónica al Registro de entradas y salidas de documentos, debe ser autorizado a los Concejales recurrentes como medio de llevar a cabo sus funciones de control y fiscalización de los órganos de gobierno de la Corporación Local, ahora bien, ese acceso no debe ser enteramente libre, tal como postula la parte actora, sino tal y como se indica en el informe del Secretario, que sirve de motivación a la resolución impugnada, dicho derecho de acceso debe ser interpretado con racionalidad y proporcionalidad, estableciendo determinados controles vinculados con la posible afectación del derecho a la intimidad, y así, dicho acceso en sede electrónica debe ser llevado en todo momento en las Dependencias Municipales, y tan sólo por medios técnicos que permitan dicha entrada a los Concejales recurrentes mediante claves o contraseñas personales de tal manera que dicho acceso sea permitido, pero limitado única y exclusivamente al Concejal correspondiente, no a otra persona, en dependencias municipales, no fuera de ellas, a fin de obtener la información precisa, que garantiza el derecho fundamental que se dice vulnerado, art. 23 Constitución, permitiendo llevar a cabo las funciones conferidas al respecto, y siempre cumpliendo dichos Concejales el deber de reserva y confidencialidad que deriva del contenido del art. 16.3 ROF, sin utilización de datos personales para fines distintos de los permitidos, con las consecuencias que puedan derivarse de una utilización indebida de dicha información. Ahora bien, el derecho de acceso a la información, esto es, al contenido del Registro de entradas y salidas de documentos, amparado por el derecho fundamental contemplado en el art. 23 Constitución, en relación al derecho reconocido en el art. 14 ROF, no significa que se tenga derecho, en base a dicho precepto, para obtener copias, vía impresora, de manera indiscriminada, sin control alguno, el derecho a la información se colma con el derecho de acceso solicitado, a fin de conocer dicho Registro de documentos, y los documentos que entran y salen, ahora bien, para obtener copia de los mismos es preciso, a juicio de este Juzgador, que exista un control en cada caso concreto de los documentos cuya copia se pretende obtener, sin que ello suponga merma al ejercicio de las funciones de fiscalización y control de los Concejales recurrentes, la información se posee, lo que permite ejercer dichas funciones, ahora bien, si se quiere obtener soporte documental, entiende este Juzgador, de conformidad con lo dispuesto en el art. 16.1 ROF, para la obtención de copias, cuando no se trata de la información de acceso libre del art. 15 ROF, y esta información, genérica e indiscriminada, no lo es, que es preciso obtener la correspondiente autorización del Alcalde, justificando debidamente la necesidad de dichas copias y la finalidad de las mismas, a fin de garantizar también otros intereses en juego, entendiéndolo, por tanto, a la vista de la pretensión formulada por la



parte actora, que la resolución impugnada, en cuanto deniega la solicitud de acceso, en sede electrónica, al Registro de entrada y salidas de documentos, debe ser anulada, en cuanto vulneradora del derecho consagrado en el art. 23 Constitución, tal como se ha razonado, si bien en los términos establecidos en la presente resolución judicial, en especial, en cuanto a la obtención de copias de dichos documentos, que en todo caso deben ser autorizadas expresamente por el Alcalde de la Corporación.”. Així mateix, cal esmentar que la costum establerta a l'Ajuntament de Santa Oliva per a l'accés dels regidors i regidores als arxius i registres municipals, és la d'assignar el rol de visualitzador dels registres d'entrada i sortida als regidors i regidores que tenen competències delegades per Alcaldia, únicament en els codis de les seves respectives àrees de responsabilitat. Per altra banda, el costum establert per a l'accés dels regidors regidores sense delegació de competències, és que l'accés a informació que no és d'accés directe, s'ha de sol·licitar de forma expressa. Per altra banda, en aquells expedients els quals es té accés directe (convocatòries d'òrgans col·legiats, etc), s'autoritza l'accés directe a l'expedient per mitjà del gestor electrònic *Gestiona*. Impossibilitat de minimització de dades. D'acord amb diverses resolucions de la GAIP, en relació amb informes de l'Autoritat de Protecció de Dades de Catalunya (APDCAT), s'informa que el gestor documental de l'Ajuntament de Santa Oliva (denominat *Gestiona*, subministrat pel contractista *EsPublico*), no està organitzat i compartimentat separant les dades segons si aquestes són susceptibles de ser protegides, així com tampoc realitza el gestor d'expedients una minimització de dades de caràcter personal, ni una pseudonimització ni anonimització de les dades de conformitat amb la definició que en fa l'article 4 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament i del Consell d'Europa. Per la qual cosa, l'accés indiscriminat dels regidors ens els registres i arxius municipals, comportaria una vulneració de la normativa vigent en matèria de tractament i protecció de dades, amb unes conseqüències incertes en la protecció de la intimitat personal o familiar (per exemple, i entre d'altres, els expedients de subvencions a persones físiques per raó de vulnerabilitat social, els expedients relatius a la prestació de serveis socials o de dependència, els expedients relatius a menors o els expedients sancionadors a persones físiques, expedients relatius a deutes tributaris, expedients que afectin al dret a l'honor, a motivacions de tipus religiós, entre altres). En conseqüència, no es pot autoritzar l'accés indiscriminat a aquests registres, atès que a la data actual l'Ajuntament de Santa Oliva no pot donar compliment al principi de minimització de dades personals establert a l'article 4 del Reglament (UE) 2016/679 del Parlament i del Consell, de 27 d'abril de 2016, relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (RGPD). Aquest principi estableix, com a criteri general que ha d'inspirar la cessió de dades



personals, que cal evitar la desprotecció i comunicació de dades personals que no siguin necessàries, adequades i rellevants per a la finalitat que legitima la cessió. En el cas que ens ocupa, la finalitat que legitima la cessió de dades personals és la funció dels electes locals, de control de l'actuació municipal, entès en sentit ampli, no obstant, de conformitat amb allò establert a l'article 164.3 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, existeixen límits a l'accés a la informació com són: (...) Vist que les dades personals de l'esfera íntima, o que afectin al dret a l'honor i a la pròpia imatge es trobarien desprotegides en el gestor municipal de l'Ajuntament de Santa Oliva, per la falta d'aplicació d'aquest principi de minimització de dades personals, per les quals no s'estaria protegint a les dades personals de categoria especial que constin als registres i expedients municipals. En aquest sentit, l'accés directe als registres i arxius municipals per part dels electes, d'una forma indiscriminada, no dona garantia jurídica suficient a les dades personals que aquests contenen, la qual cosa s'estaria cedint la funció del tractament de dades a tercers, ja que els regidors podrien fer-ne un ús inadequat. Aquest ús inadequat podria comportar greus conseqüències per l'Ajuntament, amb sancions pecuniàries per reclamacions de vulneracions del dret a la protecció de dades de quanties molt significatives (de fins a 300.000 euros en el cas més greu), amb responsabilitats sobre el delegat de protecció de dades municipal, la Secretaria intervenció municipal, i l'òrgan Alcaldia en última instància. Funció de custòdia de Secretaria. De conformitat amb l'article 3.2 del Reial Decret 128/2018, de 16 de març, *pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració Local amb habilitació de caràcter nacional*, és funció atribuïda a aquesta Secretaria municipal la superior direcció dels arxius i registres de l'Entitat Local. La qual cosa implica garantir-ne la integritat, així com per garantir el compliment del tractament de protecció de dades que en ells s'hi contenen, tals com la protecció del dret constitucional a l'honor la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge. Per la qual cosa en exercici de la funció de fe pública d'aquesta Secretaria, no es considera prudent donar accés directe i general als regidors i regidores a tots els expedients, registres i arxius municipals, per tal d

10a.- Recursos humans a la unitat de Secretaria. En relació a la reclamació de publicació de les actes dels òrgans col·legiats, l'Ajuntament de Santa Oliva compleix amb l'obligació de qualsevol administració local, de publicació activa de tota la informació que és d'accés públic (actes de junta de govern, actes de plens, etc). En aquest sentit, s'informa que aquesta informació es publica a la major celeritat possible que permeten els recursos humans assignats a la unitat de Secretaria municipal. Cal saber que la unitat disposa del Secretari que signa el present informe i una persona més, auxiliar administrativa, per al despatx de tots els assumptes relatius a òrgans de govern (organització i funcionament dels òrgans municipals), és a dir, dos persones. Per la qual cosa existeix una limitació

evident de recursos humans per poder donar resposta a totes les sol·licituds d'accés a informació, a més de la càrrega de treball existent en aquesta matèria (organització i funcionament dels òrgans municipals) a l'Ajuntament de Santa Oliva. S'informa que a la data de la signatura del present informe, la última acta de ple publicada és l'Acta 2020-0010 de ple extraordinari urgent de data 23.12.2020. S'informa que a la data de la signatura del present informe, la última acta de Junta de govern publicada és l'Acta de la sessió 09/2021 de data 11.03.2021. Les actes es poden consultar al portal de transparència que acull el web municipal:

<https://santaoliva.eadministracio.cat/transparency>. En relació a la relació de decrets d'Alcaldia els quals es dona compte al Ple en cada sessió ordinària, aquests s'adjunten a l'expedient objecte de convocatòria en una relació que conté el títol del decret, el número de decret, la data de signatura, i el tipus de procediment. Es facilita als regidors que ho sol·liciten còpia del decret. Així mateix, s'informa que l'Ajuntament de Santa Oliva fa pública a la seu oficial de transparència municipal, la relació en extracte dels Decrets d'Alcaldia dictats, als efectes de donar compliment a les obligacions que estableix la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern. L'espai web és el següent: <https://www.seu-e.cat/ca/web/santaoliva/govern-obert-i-transparencia/accio-de-govern-i-normativa/accio-de-govern-i-partits-politics/resolucions-i-decrets>

7. En relació amb la Reclamació 280/2021, el dia 15 d'abril de 2021 la GAIP rep l'informe municipal i la còpia de l'expedient requerits a l'Ajuntament. L'informe indica que ja s'ha facilitat la informació demanada en el marc d'aquest procediment.
8. El 16 d'abril de 2021 la GAIP demana l'informe de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) previst per l'article 42.8 LTAIPBG, per a les Reclamacions 276/2021 i 280/2021, i notifica a les parts l'ampliació del termini per resoldre que comporta aquest fet.
9. El 19 d'abril de 2021 la Comissió trasllada a la persona reclamant la documentació aportada per l'Ajuntament a aquest procediment, per al seu coneixement.
10. El 10 de maig de 2021 la GAIP rep l'informe de l'APDCAT que conclou, en relació amb l'accés demanat a la Reclamació 276/2021: "La normativa de protecció de dades no permet un accés directe del regidor reclamant al registre d'entrada de l'Ajuntament a través de l'aplicació electrònica Gestiona. No resulta justificat l'accés del regidor a tota la informació del registre d'habitatges desocupats, sens perjudici que si ha de poder comprovar la inscripció dels habitatges concrets respecte dels quals pugui tenir indicis que haurien d'estar inscrits al registre. En aquest cas la identificació de la finca es podria fer a través de l'adreça de la finca, sense revelar altra informació que hi pugui constar. Això, sens perjudici que pugui rebre també informació anonimitzada sobre el conjunt d'immobles



inscrits al registre. Respecte de l'expedient relatiu a les subvencions a entitats 2020, la normativa de protecció de dades no impedeix facilitar al regidor la informació referida a persones jurídiques sol·licitants de les subvencions que pugui constar en la documentació sol·licitada. En canvi, d'acord amb el principi de minimització caldria limitar l'accés del regidor a les dades dels representants d'aquestes entitats que puguin constar en l'expedient. Pel que fa a l'expedient relatiu a ajuts a famílies i autònoms afectats per les conseqüències econòmiques de la COVID-19, en el cas que es tracti d'ajuts que s'atorguin per motius de vulnerabilitat social caldria facilitar l'accés als expedients de subvencions eliminant la informació que permeti identificar els beneficiaris. La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés del regidor a les dades personals que constin a l'expedient relatiu a la constitució d'una borsa de treball d'educadors/es de l'escola bressol reclamat relatives a l'anunci de la convocatòria, bases, nom i cognoms de la persona o persones finalment seleccionades, valoració obtinguda, ordre dels seleccionats i, si escau, l'adjudicació d'algun lloc de treball. En canvi, caldrà limita l'accés a les dades de les persones no seleccionades, així com als currículums personals, altra documentació acreditativa dels mèrits al·legats pels participants, o a les proves realitzades de les persones seleccionades. La publicació dels acords de la Junta de Govern Local en el portal de transparència municipal, s'ha de fer amb l'anonimització prèvia de les dades personals de les persones afectades pels acords que es fan públics, llevat de les dades identificatives dels càrrecs electes o dels funcionaris o altres empleats municipals que hagi participat a la sessió”.

I, en relació amb la Reclamació 280/2021, l'informe de l'APDCAT conclou: “La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés directe del regidor als decrets d'alcaldia que han de ser posats en coneixement del ple. Abans de la posada a disposició d'aquesta informació cal excloure'n la informació relacionada amb categories especials de dades (art. 9 RGPD), o altra informació mereixedora d'especial protecció (informació íntima, infraccions penals o administratives, o qualsevol altra que suposi revelar informació de persones que requereixin una protecció especial per exemple, situacions de vulnerabilitat social, dades de menors, dades relacionades amb la violència de gènere, o que permetin la possibilitat d'elaborar perfils socioeconòmics, etc.). Això, sens perjudici que pugui haver algun cas concret excepcional en què el regidor pugui justificar la necessitat de l'accés a aquestes dades per exercir les seves funcions de control i fiscalització”.

11. La GAIP convoca a les parts a una sessió de mediació els dies 26 de maig i 2 de juny de 2021.



Fonaments jurídics

1. Acumulació de les Reclamacions

L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), preveu que l'òrgan administratiu que tramita un procediment, d'ofici o a instància de part, pot acumular-lo amb altres amb els quals tingui una identitat substancial o una connexió íntima.

Aquesta identitat substancial es produeix clarament en el cas de les reclamacions objecte de Resolució, ja que hi ha una identitat de parts, d'objecte i del motiu de finalització dels procediments.

2. 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 expressives 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".

Les reclamacions són presentades per part d'una persona regidora del mateix Ajuntament. Aquesta condició d'electe local de la persona reclamant no és obstacle per a l'admissió a tràmit d'aquestes Reclamacions, tal i 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, desestimària 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 la competència de la GAIP per atendre reclamacions dels electes locals i valida que els electes locals puguin emprar 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 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 a 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, sens 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 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 funcionament de l'Administració (punt 1 de la Disposició final primera) i

-Que, alhora, les lleis sectorials (les de règim local en 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 addicional 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 del 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 en fonamenten l'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: “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”.

3. 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.



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 22 de juny, resol per unanimitat:

1. Acumular les Reclamacions 276/2021 i 280/2021.
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a les Reclamacions 276/2021 i 280/2021, en haver-se assolit l'acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
3. Requerir l'Ajuntament de Santa Oliva que lliuri a la persona reclamant la informació acordada de manera immediata, si encara no ho ha fet, tot informant-ne a la GAIP.
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

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 2 de juny de 2021, relatiu a les Reclamacions 276/2021 i 280/2021

REUNITS

La persona reclamant,

- Senyor xxx,

En representació de l'Administració;

- Il·lm. Senyor XXX, Alcalde de l'Ajuntament de Santa Oliva
- Senyor XXX Secretari – Interventor de l'Ajuntament de Santa Oliva

ACORDEN

Els representants de l'Ajuntament de Santa Oliva es comprometen a lliurar dins d'aquesta setmana els decrets i l'expedient de l'escola bressol que mancarien per entendre satisfet l'objecte d'aquest procediment de mediació. Així mateix, també es comprometen a facilitar l'accés de la persona reclamant al registre d'entrades i sortides de l'Ajuntament, prèvia signatura d'una declaració responsable. La declaració responsable es podrà signar a partir del dia 15 de juny de 2021, i un cop signada el regidor ja podrà tenir accés a la informació del registre. Aquest accés tindrà lloc a les dependències municipals. La part reclamant es compromet a mantenir la confidencialitat de les dades que obtingui, d'acord amb la normativa de règim local.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, de 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.



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

Firmes:

Per la persona reclamant

Per l'Administració

Hi consten les firmes