

Resolució 624/2020, de 5 de novembre

Número d'expedient de la reclamació: 307/2020

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 i expedients de robatoris, actes del Consell d'Administració, pagaments i contractes menors.

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. Contractes. Factures. Actes. Personal. Retribucions. 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 307/2020, 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 7 de maig de 2020 la persona reclamant demana la informació següent a l'Ajuntament de Tarragona: "1. Actes de les reunions del Consell d'Administració de l'EMMCT des de l'any 2007 (inclòs) a l'actualitat. 2. Expedient complet sobre l'afer d'una treballadora que va ser descoberta furtant diners de Tarragona Ràdio de de l'EMMCT fa uns anys i que va comportar el seu acomiadament. 3. Documentació de l'expedient sobre l'afer actual de desaparició de factures de l'esmentada empresa i del presumpte robatori de diners o de factures desviades a un compte corrent diferent de l'EMMCT. 4. Llistat de persones que han cobrat diners periòdics de l'EMMCT des de l'any 2007 fins a l'actualitat, siguin treballadors, col·laboradors i altra mena de serveis prestats a l'empresa o a l'emissora de ràdio. 5. Pagaments fets a l'ex regidor AM per part de l'EMMCT en qualsevol moment del període 2007-2019, ambdós inclosos. 6. Relació de contractes



menors de l'EMMCT des del 2007 al 2019 (ambdós inclosos): data, motiu del servei i quantitat del pagament”.

3. L'1 de juliol de 2020 l'EMMCT respon la sol·licitud anterior, tot indicant el següent: 1. Denega l'accés a les actes del Consell d'Administració tot invocant el límit de l'article 14.k de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (confidencialitat en els processos de presa de decisions) (LTAIPBGE). 2. Denega l'accés als expedients sobre els robatoris tot invocant els límits dels articles 21.1.2 i 23 LTAIPBG (investigació d'infraccions i dades personals especialment protegides). 3. Requereix major concreció a la part de la sol·licitud que demana els pagaments de qualsevol naturalesa fets des del 2007. 4. Indica que no consta cap pagament en el lapse de temps demanat a l'ex regidor AM. 5. Dona l'enllaç on es poden consultar els contractes menors des de l'entrada en vigor de la Llei vigent de contractes del sector públic (9 de març del 2018). Dona també un enllaç on podria consultar les despeses efectuades per l'EMMCT. Al presentar la Reclamació insisteix a demanar la informació sol·licitada següent: les actes del Consell d'Administració, perquè considera que són un document oficial que expressa les decisions preses per responsables públics en la gestió de recursos públics, motiu pel qual no es poden considerar privades; els expedients dels furts, amb anonimització del noms de persones físiques que hi pugui haver, ja que tenen incidència directa en la gestió i protecció dels recursos públics; la contractació des del 2007, bé de contractes menors o tots els contractes; el llistat de persones que han cobrat pagaments periòdics des del 2007, petició que considera prou clara i que no creu que s'hagi de concretar més.
4. La Reclamació presentada el 3 de juliol de 2020 insisteix a accedir a les actes del Consell d'Administració atès que hi consten les manifestacions dels assistents.
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 dona les següents respostes als diversos apartats de la sol·licitud: 1. Actes dels consells d'administració: considera que no es poden facilitar perquè representen un gran volum de documentació, que ha de ser revisada prèviament, la qual cosa constitueix una tasca complexa de reelaboració. 2. Expedient sobre una treballadora que furtava: dona les dates d'inici de l'expedient i d'acomiadament i indica que no s'hauria localitzat cap acord o resolució d'acomiadament. 3. Expedient sobre la desaparició de diners i de factures actuals: enumera algunes actuacions fetes per l'empresa i indica que s'han



- adoptat mesures perquè no es torni a donar el cas. 4. Llista de persones que han cobrat periòdicament de l'Empresa: insisteix que és una petició genèrica i formula alguns dubtes, tot manifestant també la voluntat de facilitar aquesta informació. 5. Pagaments fets a l'ex regidor AM: no hi ha resposta. 6. Contractes menors: assenyala que els ve publicant des de 2016 i que, en relació amb el període anterior, caldria concretar més la sol·licitud.
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 de la forma següent: "les parts han concretat part de la informació inicialment reclamada; concretament la informació relativa al llistat de persones que reben pagaments periòdics i als pagaments formalitzats per l'EMMCT per un import entre 1.000 i 18.000 euros si són serveis i per imports entre 50.000 i 100.000 euros si es tracta d'obres o construccions entre els anys 2007 a 2019, ambdós inclosos, informació que l'EMMCT anirà lliurant a la persona reclamant a mesura de què en disposi. Durant la sessió de mediació s'ha acordat que es demanarà informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) per tal que es pronunciï sobre la protecció de dades personals en l'accés a les actes. Les parts acorden que es reuniran en una segona sessió de mediació quan es disposi de informe de l'APDCAT, aproximadament a partir d'un mes d'aquesta sessió, per debatre l'accés a les actes i recollir en un eventual acord l'accés a la informació relativa al llistat de persones que reben pagaments periòdics i la informació dels pagaments efectuats per l'EMMCT per un import de 3.000 a 18.000 euros entre els anys 2007 a 2019, ambdós inclosos, si la persona reclamant encara no ha rebut aquesta documentació al dia de la segona sessió de mediació. Així mateix, es deixa de banda debatre l'accés sobre: 2. Expedient complet sobre l'afer d'una treballadora que va ser descoberta furtant diners de Tarragona Ràdio de de l'EMMCT fa uns anys i que va comportar el seu acomiadament. 3. Documentació de l'expedient sobre l'afer actual de desaparició de factures de l'esmentada empresa i del presumpte robatori de diners o de factures desviades a un compte corrent diferent de l'EMMCT. 5. Pagaments fets a l'ex regidor AM per part de l'EMMCT en qualsevol moment del període 2007-2019, ambdós inclosos".
 10. El 22 de setembre de 2020 la Comissió sol·licita a l'APDCAT que emeti l'informe previst per l'article 42.8 LTAIPBG en relació amb el primer punt de la sol·licitud corresponent a les "actes de les reunions del Consell d'Administració de l'EMMCT des de l'any 2007 (inclòs) a l'actualitat". I comunica l'ampliació del termini per a resoldre a les parts.



11. El 20 d'octubre de 2020 l'APDCAT notifica a la Comissió l'informe que ha emès en relació amb la Reclamació en el qual conclou: "A la vista de la normativa de protecció de dades personals, i en consideració de les circumstàncies concretes, no resultaria justificat l'accés generalitzat a les actes de les reunions del Consell d'Administració des del 2007 fins la data de la sol·licitud, així com als expedients disciplinaris. Per altra banda, la normativa de protecció de dades no impedeix facilitar un llistat que inclogui, únicament, les dades merament identificatives respecte al personal funcionari, laboral i interí, ni tampoc una relació dels contractes adjudicats". La GAIP trasllada l'informe a les parts i convoca la segona sessió de mediació pel 29 d'octubre de 2020.
12. El 29 d'octubre de 2020 es du a terme la segona sessió de mediació la qual finalitza per l'Acord de les parts annex a la Resolució.
13. El 30 d'octubre de 2020 la persona reclamant s'adreça a la Comissió i comunica que tal i com es va exposar a la sessió de mediació, en relació amb la certificació dels acords adoptats a les reunions del Consell d'Administració, el reclamant proposa acotar el període sol·licitat des de l'1 de gener de 2015 fins al 31 d'agost de 2019. El mateix dia, la Comissió trasllada aquesta acotació a les representants de l'EMMCT per tal que facin les seves consideracions a la Comissió.
14. El 2 de novembre les representants de l'EMMCT retornen a la Comissió l'acta i l'acord signats sense fer cap comentari en relació amb el període temporal acotat.

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 substitueixen 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 5 de novembre de 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 307/2020, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés de la informació següent: el nomenament del gerent, els pagaments periòdics realitzats per l'EMMCT i els contractes menors fets per aquesta empresa des de l'any 2007 fins l'any 2016, ambdós inclosos, en la mesura que es pugui obtenir la informació de l'empresa gestora i una certificació dels acords adoptats pel Consell d'Administració de l'EMMCT des de l'1 de gener de 2015 a 31 d'agost de 2019, en el marc de la mediació.
2. Requerir a l'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona que lliuri a la persona reclamant el nomenament del gerent, amb caràcter immediat, que lliuri la informació relativa als



pagaments periòdics realitzats per l'EMMCT en el termini màxim d'un mes des de la celebració de la segona sessió de mediació i en relació amb la certificació dels acords adoptats l'haurà de lliurar en el termini màxim d'un mes, a comptar a partir del 30 d'octubre de 2020.

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 sobre la Reclamació 307/2020 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.

ACORD DE MEDIACIÓ

del 29 d'octubre de 2020, relatiu a la Reclamació 307/2020

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. Informació lliurada entre la primera i la segona sessió de mediació

L'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona el 22 d'octubre va lliurar a la persona reclamant: els expedients d'acomiadament dels treballadors, juntament amb la relació de pagaments periòdics realitzats entre l'any 2017 i 2020 i els contractes menors a partir del 2017.

Segon. Informació que l'EMMCT es compromet a lliurar

L'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona es compromet a lliurar a la persona reclamant:

- el nomenament del gerent, amb caràcter immediat.
- els pagaments periòdics realitzats per l'EMMCT i els contractes menors fets per aquesta empresa des de l'any 2007 fins l'any 2016, ambdós inclosos, en la mesura que es pugui obtenir la informació de l'empresa gestora

En relació amb les actes del Consell d'Administració de l'EMMCT, després de que la persona reclamant acoti el període temporal sol·licitat, l'EMMCT facilitarà una certificació dels acords adoptats en el seu Consell d'Administració.



Tercer. 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 dels pagaments periòdics i els contractes s'acorda inicialment d'un mes des de la celebració de la sessió de mediació, i de les actes també d'un mes, des de la concreció que faci la persona reclamant. En tot cas, aquest termini, justificadament, podria ampliar-se.

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 que 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 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

Hi consten les signatures