

Resolució 656/2021, de 16 de juliol**Número d'expedient de la Reclamació:** 414/2021**Administració reclamada:** Ajuntament de Caldes d'Estrac**Informació reclamada:** Informació relativa al procés de provisió de tres vacants de la Policia Local.**Sentit de la resolució:** Estimació

Resum: La informació sol·licitada i reclamada, relacionada íntegrament a l'antecedent 2, són diversos informes emesos per personal municipal, actes de la Mesa de negociació, Decrets de convocatòria de places, la relació de llocs de treball vacants i els acords municipals en relació amb la forma de proveir-les, que si existeixen, són informació pública, ja que resultarien de l'exercici de les funcions d'organització de personal de l'Ajuntament. Aquesta existència prèvia de la informació sol·licitada és requisit derivat de la pròpia definició que en fa l'article 2.b LTAIPBG, i suposa que per la via del procediment del dret d'accés no es pot satisfer la pretensió d'accedir a informació que prèviament no existís en poder de l'Administració. En la mateixa línia, l'article 29.2 LTAIPBG declara la inadmissibilitat de les sol·licituds d'elaboració d'informes. Per tant, si algun dels informes que es reclamen no existissin prèviament elaborats, el dret d'accés quedaria satisfet amb la manifestació expressa de l'Ajuntament en aquest sentit, amb independència de si és informació que hauria de constar documentada en l'expedient de la convocatòria, com afirma la reclamant, o no. El mateix cal dir en relació amb el document que acrediti la publicació de la convocatòria, l'acta de la Mesa de negociació o els acords sobre la forma de proveir les vacants: seran informació pública sobre la què es projectarà en dret d'accés en la mesura en què existeixin, i cas contrari, el dret d'accés obligarà a deixar constància de la seva inexistència, però no a crear-los per satisfer la sol·licitud.

Paraules clau: Ajuntament. Delegada de personal. Personal. Processos selectius. Expedients. Reclamació contra silenci. Manca de col·laboració de l'Administració. Informació existent.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. L'11 de maig de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 414/2021, presentada per una persona representant dels treballadors contra l'Ajuntament de Caldes d'Estrac, en relació amb la sol·licitud 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 29 de març de 2021 la persona reclamant presenta una instància davant l'Ajuntament de Caldes d'Estrac on es posa de manifest que, després d'haver sol·licitat i obtingut l'accés a l'expedient 1052/2020, relatiu a la provisió de tres places d'agent de la Policia Local, troba a faltar-hi els següents documents:
"1r) Informe emès en data 14 d'octubre de 2020 pel cap accidental de la Policia Local, segons consta



en els antecedents de l'informe-Proposta de Secretaria de data 30/11/20 de l'expedient núm. 1052/2020. 2n) Informe de Secretaria del Pressupost general municipal, i les places vacants a la plantilla de personal per l'exercici 2020. 3r) Relació de llocs de treball i places vacants d'agent (funcionaris de carrera i/o interins), així com el sistema de selecció aprovat per proveir les places d'agent, d'acord amb la fitxa núm. 24 de la relació de llocs de treball aprovada pel Ple municipal el 16 de desembre de 2019 per l'exercici 2020, publicada definitivament en el BOPB de data 03/02/2020. 4t) Acta de la Mesa General de Negociació, on s'acrediti que ha estat objecte de negociació amb els delegats de personal i acords als quals han arribat les parts, en relació a les Bases de la Convocatòria dels procés selectiu de 3 places d'agent. 5è) Document que acrediti la publicació en els diaris oficials de l'oferta pública d'ocupació, de 3 places d'agent de la Policia Local, d'acord amb l'establert als articles 56 i següents del Decret 214/1990, pel qual s'aprova el Reglament de Personal al Servei de les Entitats Locals. 6è) Decret 2020-0987 de 9 de desembre de 2020, per comprovar si en la seva redacció constava aprovar les Bases reguladores de les proves selectives per a la provisió en propietat de 3 places d'agent de la Policia Local, segons consta en la resolució d'Alcaldia núm. 2021-0066 de data 5 de febrer de 2021. 7è) Que d'acord amb la Disposició addicional vuitena, de la Llei 16/2991, de 10 de juliol, de les Polícies Locals, i el Pla Municipal d'Igualtat, se'ns faciliti l'informe corresponent, per comprovar quines han estat les causes per les quals no consta en les Bases de la Convocatòria, quantes de les places convocades es reserven per a les dones, amb l'objectiu de potenciar la igualtat en el cos de la policia local de Caldes d'Estrac." I demana vista i còpia d'aquests documents.

3. La Reclamació presentada l'11 de novembre de 2021 indica que l'Ajuntament de Caldes d'Estrac no hauria lliurat la informació sol·licitada i, fent constar la condició de delegada de personal, reitera la petició de la documentació sol·licitada, especialment de l'informe de 14 d'octubre de 2020 del cap accidental de la Policia Local.
4. El 19 de maig de 2021 la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac 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.
5. El 20 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.
6. El 21 de juny de 2021, un cop passat el termini inicialment concedit, la GAIP torna a reiterar el requeriment adreçat a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac. Vençut a bastament el termini indicat, no consta a la GAIP la recepció de la documentació requerida a l'Ajuntament.



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. Manca de col·laboració de l'Administració

L'antecedent 6 posa de manifest que l'Ajuntament no aporta a aquest procediment la documentació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una manca de col·laboració de l'Ajuntament amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si hom té en compte que, com posa de manifest el fonament jurídic següent, no és previsible la concurrència de límits en la informació sol·licitada i que, a més, l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació".

3. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada i reclamada, relacionada íntegrament a l'antecedent 2, són diversos informes emesos per personal municipal, actes de la Mesa de negociació, Decrets de convocatòria de places, la relació de llocs de treball vacants i els acords municipals en relació amb la forma de proveir-les, que si existeixen, són informació pública, ja que resultarien de l'exercici de les funcions d'organització de personal de l'Ajuntament.

Aquesta existència prèvia de la informació sol·licitada és requisit derivat de la pròpia definició que en fa l'article 2.b LTAIPBG, i suposa que per la via del procediment del dret d'accés no es pot satisfer la pretensió d'accedir a informació que prèviament no existís en poder de l'Administració. En la mateixa línia, l'article 29.2 LTAIPBG declara la inadmissibilitat de les sol·licituds d'elaboració d'informes. Per tant, si algun dels informes que es reclamen no existissin prèviament elaborats, el dret d'accés quedaria satisfet amb la manifestació expressa de l'Ajuntament en aquest sentit, amb independència de si és informació que hauria de constar documentada en l'expedient de la convocatòria, com afirma la reclamant, o no. El mateix cal dir en relació amb el document que acredita la publicació de la convocatòria, l'acta de la Mesa de negociació o els acords sobre la forma de proveir les vacants: seran informació pública sobre la què es projectarà en dret d'accés en la mesura en què existeixin, i cas contrari, el dret d'accés obligarà a deixar constància de la seva inexistència, però no a crear-los per satisfer la sol·licitud.



Amb aquest requisit de preexistència a la sol·licitud, no s'aprecien límits que puguin actuar restringint l'accés que es reclama màxim tenint en compte que es tracta d'informació relacionada amb un procés de provisió de tres places de personal i que qui la demana té la condició de representant de les persones treballadores com a delegada de personal, i com a tal, la funció de control de la legalitat de les actuacions de l'Ajuntament en matèria de personal i el dret a la informació necessària per fer-ho.

En aquests termes, correspon estimar la reclamació i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir la informació sol·licitada, d'acord amb l'antecedent 2, o la constància expressa de la seva inexistència.

4. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix 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.

5. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal 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 16 de juliol de 2021, resol per unanimitat:



1. Estimar la Reclamació 414/2021 i declarar el dret de la persona reclamant a obtenir còpia dels informes, actes, acords, decrets, relació de llocs de treball, i altres documents indicats a l'antecedent 2, tots ells relacionats amb la provisió de tres places d'agent interí, o a obtenir de l'Ajuntament la constància de la seva inexistència.
2. Requerir a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de quinze dies.
3. Requerir a l'Ajuntament de Caldes d'Estrac 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. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 414/2021 i 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.