

Resolució 866/2022, de 21 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 777/2022

Administració reclamada: Departament d'Empresa i Treball

Informació reclamada: Còpia d'expedients i actuacions practicades.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i pèrdua sobrevinguda parcial d'objecte de la Reclamació

Resum: El que està en qüestió és l'efectivitat de l'accés a la informació pública sol·licitada, efectivitat que el DET posposa al trasllat de la reclamació a la tercera persona afectada, que es deixa a mans de la GAIP. En aquest sentit, a les conclusions de l'informe del Departament referit per l'antecedent 8 s'hi pot llegir: "Atès que la sol·licitud en qüestió no va ésser tramitada com a sol·licitud d'accés a la informació pública, caldria efectuar-ne el trasllat al tercer afectat, l'empresa xxxx, tràmit que efectuarà la GAIP d'acord amb l'article 34 del Decret 111/2017, de 18 de juliol. Les dades dels tercers afectats van ser facilitades a la GAIP via correu electrònic en data 02/09/2022". Els antecedents posen de manifest que la GAIP ha informat la tercera persona afectada d'aquesta i altres reclamacions que l'afecten i li ha donat el termini previst normativament per formular al·legacions, sense que se n'hagi rebut cap a la data d'aprovació d'aquesta Reclamació. Per tant, és procedent requerir al DET que faciliti a la persona reclamant la documentació que consta a l'ordre de servei indicada a l'antecedent 2, en execució del dret d'accés a aquesta informació que li reconeix el mateix Departament.

Paraules clau: Administració de la Generalitat. Denunciant. Persona interessada. Inspecció de treball. Expedients. Reclamació contra desestimació. Efectivitat de l'accés al qual s'ha reconegut dret. Tercera persona afectada. Renúncia a la mediació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 19 d'agost de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 777/2022, presentada contra la Direcció General de la Inspecció de Treball (DGIT) del Departament d'Empresa i Treball (DET) de la Generalitat de Catalunya, 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 12 de maig de 2022 la persona reclamant demana a la DGIT la documentació que consta a l'ordre de servei 8/0027046/21 (sol·licitud amb número de registre: E/08-009724/22).
3. El 22 de juliol de 2022 la Inspecció de Treball comunica a la persona reclamant que no té dret a accedir a una còpia dels expedients sol·licitats, perquè no té la condició de persona interessada.
4. La Reclamació presentada el 19 d'agost de 2022 indica que malgrat no sigui persona interessada, com a denunciant té la condició de part implicada i interès en saber què és allò que s'analitza.
5. El 26 d'agost de 2022 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.
6. El 26 d'agost de 2022 la GAIP comunica la Reclamació al DET 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.
7. El 2 de setembre de 2022 la GAIP rep les dades de l'empresa afectada per la Reclamació.
8. El 9 de setembre de 2022 la GAIP rep l'informe i l'expedient del DET. L'informe conclou el següent: "La Inspecció de Treball va denegar la sol·licitud en virtut de l'article 20.4 LOSITSS, com a norma d'aplicació a tot el Sistema d'Inspecció de Treball i Seguretat Social, el qual, a banda d'establir el dret del denunciant a ser informat, li nega la condició de persona interessada en aquesta fase de les actuacions inspectores prèvies: "el denunciant no podrà al·legar la consideració d'interessat a cap efecte en la fase de recerca, si bé tindrà dret a ser informat de l'estat de tramitació de la seva denúncia, així com dels fets que s'hagin constatat i de les mesures adoptades al respecte únicament quan el resultat de la investigació afecti els seus drets individuals o col·lectius reconeguts per la normativa corresponent a l'àmbit de la funció inspectora." La Inspecció de Treball ha revisat la sol·licitud d'accés des de la perspectiva la normativa reguladora del dret d'accés a la informació pública i, concretament, quant al seu àmbit subjectiu, infereix que s'hauria de facilitar l'accés als arxius de les ordres de servei de referència a la persona reclamant,



deixant de banda la limitació anteriorment considerada des de la perspectiva de persona interessada". I afegeix: "Atès que la sol·licitud en qüestió no va ésser tramitada com a sol·licitud d'accés a la informació pública, caldria efectuar-ne el trasllat al tercer afectat, l'empresa xxxx, tràmit que efectuarà la GAIP d'acord amb l'article 34 del Decret 111/2017, de 18 de juliol. Les dades dels tercers afectats van ser facilitades a la GAIP via correu electrònic en data 02/09/2022".

9. El 19 de setembre de 2022 la GAIP trasllada la Reclamació a les terceres persones afectades per ella i els atorga 10 dies per fer al·legacions. També informa les parts de l'ampliació del termini per resoldre que comporta aquest fet.
10. El 19 de setembre de 2022 la GAIP rep la renúncia de la persona reclamant al procediment de mediació.
11. El 29 de setembre de 2022 la GAIP rep una comunicació de la tercera persona afectada on manifesta la seva conformitat a participar en el procediment de mediació i demana conèixer el contingut de les reclamacions que l'afecten.
12. El 4 d'octubre de 2022 la GAIP comunica a la tercera persona afectada la identificació dels expedients que són objecte de les reclamacions que l'afecten i l'informa que la persona reclamant ha renunciat al procediment de mediació.
13. El 5 d'octubre de 2022 la GAIP demana al Departament, amb el compromís de mantenir-ne la confidencialitat, còpia de la documentació sol·licitada en aquest procediment.
14. El 14 d'octubre de 2022 la GAIP rep una comunicació de la persona reclamant, que s'interessa sobre l'accés a la informació sol·licitada, que encara no s'hauria produït.
15. El 14 d'octubre de 2022 la GAIP rep la documentació de caràcter confidencial sol·licitada al Departament.

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.

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. Sobre el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada

Una de les conclusions de l'informe del DET, transcrita a l'antecedent 8, és la següent: “La Inspecció de Treball ha revisat la sol·licitud d'accés des de la perspectiva la normativa reguladora del dret d'accés a la informació pública i, concretament, quant al seu àmbit subjectiu, infereix que s'hauria de facilitar l'accés als arxius de les ordres de servei de referència a la persona reclamant, deixant de banda la limitació anteriorment considerada des de la perspectiva de persona interessada”. Per tant, no està en discussió el dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada, perquè aquest dret li ha estat reconegut explícitament pel mateix Departament reclamat.

El que està en qüestió és l'efectivitat de l'accés a la informació pública sol·licitada, efectivitat que el DET posposa al trasllat de la reclamació a la tercera persona afectada, que es deixa a mans de la GAIP. En aquest sentit, a les conclusions de l'informe del Departament referit per l'antecedent 8 s'hi pot llegir: “Atès que la sol·licitud en qüestió no va ésser tramitada com a sol·licitud d'accés a la informació pública, caldria efectuar-ne el trasllat al tercer afectat, l'empresa xxxx, tràmit que efectuarà la GAIP d'acord amb l'article 34 del Decret 111/2017, de 18 de juliol. Les dades dels tercers afectats van ser facilitades a la GAIP via correu electrònic en data 02/09/2022”.

Els antecedents posen de manifest que la GAIP ha informat la tercera persona afectada d'aquesta i altres reclamacions que l'afecten i li ha donat el termini previst normativament per formular al·legacions, sense que se n'hagi rebut cap a la data d'aprovació d'aquesta Reclamació. Per tant, és procedent requerir al DET que faciliti a la persona reclamant la documentació que consta a l'ordre de servei indicada a l'antecedent 2, en execució del dret d'accés a aquesta informació que li reconeix el mateix Departament.

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 21 d'octubre de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar la pèrdua sobrevinguda parcial de l'objecte de la Reclamació 777/2022 perquè l'Administració reclamada ha reconegut el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, en el marc d'aquest procediment.
2. Estimar parcialment la Reclamació 777/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a què el DET li lliuri la informació sol·licitada.
3. Requerir al que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 1 dins del termini màxim de deu dies.
4. Requerir al DET 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.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.



6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 777/2022 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 adrexi 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.