

Resolució 769/2020, de 17 de desembre

Número d'expedient de la reclamació: 549/2020

Administració reclamada: Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona

Informació reclamada: Despeses fetes mitjançant instruments de pagament electrònic.

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: Empresa Municipal. Periodista. Pagaments. Targetes de crèdit. Reclamació contra lliurament parcial. Mediació. Acord de mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 30 de setembre de 2020 entra a la GAIP la Reclamació 549/2020, presentada contra l'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona (EMMCT), 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 17 de juny de 2020 la persona reclamant fa referència a dues sol·licituds anteriors que haurien demanat a l'Ajuntament de Tarragona els pagaments de l'Ajuntament i dels seus diversos organismes, empreses i fundacions fets des de l'any 2015 fins a l'actualitat mitjançant targeta de crèdit o altres instruments de pagament digital i demana a l'Ajuntament la mateixa informació però des de l'any 2000 fins a l'actualitat.
3. L'1 de juliol de 2020 l'EMMCT respon la sol·licitud anterior, que li hauria estat derivada en relació amb el seu àmbit de gestió. Indica que en relació amb la informació dels anys 2007 a 2014 l'empresa hauria demanat la informació sol·licitada a les entitats financeres, perquè no la té en el seu poder, i encara no l'ha rebuda; mentrestant li facilita els extractes bancaris de 2012 a 2014. En quant a la informació dels anys 2015 a 2018, assenjala que inclou més de 200 factures o moviments, que haurien de ser revisades curosament per evitar afectar límits al dret d'accés, la qual cosa constitueix una tasca complexa per a la qual necessitaria uns tres mesos; per tant planteja a la persona



reclamant aquesta opció (tres mesos per lliurar la informació sol·licitada) o bé fer-li un lliurament global i que la persona reclamant seleccioni una relació concreta de factures per a la seva visualització, d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat.

4. La Reclamació presentada el 30 de setembre de 2020 indica que la persona reclamant hauria contestat l'ofertament anterior requerint la informació relativa a totes les factures en el termini d'un mes, en atenció el temps transcorregut des de la seva sol·licitud, i la resposta de l'EMMCT hauria estat que en aquest cas no li facilitaria la informació.
5. El 6 d'octubre de 2020 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 6 d'octubre de 2020 la GAIP comunica la Reclamació a l'EMMCT 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. També li demana el nom de la persona que representarà l'empresa en el procediment de mediació sol·licitat per la persona reclamant.
7. El 20 de novembre de 2020 l'EMMCT envia la GAIP l'informe i l'expedient de la sol·licitud d'informació. A l'informe jurídic es posa de manifest la voluntat de l'EMMCT de facilitar tota la documentació reclamada i descriu les actuacions que han dut a terme per facilitar a la persona reclamant la informació sol·licitada: "28/04/2020: es facilita la informació dels anys 2015-2018, tot indicant, data proveïdor i import. 1/07/2020: es comunica al sol·licitant que no es disposen de les dades corresponents als anys 2007-2014, es faciliten les dades dels anys 2012-2014 i, en quant, a la informació addicional requerida dels anys 2015-2018 es sol·licita un termini addicional de 3 mesos per realitzar la tasca de reelaboració, ja que s'han de revisar tots els moviments de forma individual i independent. 31/02/2020: no s'aporta informació addicional, es remet a la documentació aportada en la notificació del dia 1 de juliol". Així mateix, afegeix que atès que als arxius no es van localitzar els extractes corresponents als anys 2007 a 2014, els van sol·licitar a l'entitat financera i exposen que la resposta de l'entitat financera és que d'acord amb la nova normativa només podien facilitar els moviments dels últims 6 anys i que per aquest motiu només podia facilitar la informació des del 29/06/2014. I a la informació relativa als anys 2008 a 2015 exposa el següent: "es tracta d'un gran volum de moviments (200 aproximadament) i que, feta una primera revisió pormenoritzada i individualitzada (de l'arxiu físic que no disposar-ne del mateix en format digitalitzat), podem facilitar tota aquella informació que consta en els esmentats moviments i justificants de pagament, un cop anonimitzades les dades personals, si s'escau".



8. El dia 23 es celebra la primera sessió de mediació que finalitza amb l'acord de les parts annex a aquesta resolució.

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. 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 17 de desembre 2020, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 549/2020, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Requerir a l'EMMCT que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'Acord annex a la Resolució la informació relativa a les despeses pagades entre els anys 2015 al 2018 en el termini màxim d'un mes des de la formalització del present Acord i a què faciliti l'accés als llibres majors de comptes dels anys 2007 a 2014 en el termini més breu possible.
3. Requerir a l'EMMCT 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.

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 RGAIIP.

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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 23 de novembre, relatiu a la Reclamació 549/2020

REUNITS

La persona reclamant,

- el senyor [...]

En representació de l'EMMCT

- el senyor [...], Gerent de l'EMMCT, càrrec que ocupa i la senyora [...], responsable de la Unitat Contractació Administració Electrònica i Transparència

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació a lliurar

L'Empresa Municipal de Mitjans de Comunicació de Tarragona es compromet a lliurar la informació relativa al detall i motius de les despeses pagades mitjançant targeta de crèdit o altres instruments de pagament digital dels anys 2015 a 2018, ambdós inclosos, que aproximadament són uns 200 moviments, els quals es lliuraran de forma anonimitzada.

Així mateix, es compromet a facilitar l'accés als llibres majors de comptes dels anys 2007 al 2014, ambdós inclosos, sens perjudici dels límits que puguin concórrer i prevaldre, d'acord amb la GAIP, si s'escau.

Segon. Termini de lliurament de la informació

El termini de lliurament de la informació relativa a les despeses pagades entre els anys 2015 al 2018 es fixa en un màxim d'un mes des de la formalització del present Acord.

Pel què fa a l'accés als llibres majors de comptes dels anys 2007 a 2014, les parts acorden facilitar aquest accés en el termini més breu possible.

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 què 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



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

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'EMMCT

Hi consten les signatures