

Resolució 776/2021, de 19 d'agost

Número d'expedient de la Reclamació: 579/2021

Administració reclamada: Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles

Informació reclamada: Documentació acreditativa dels requisits per ocupar una plaça.

Sentit de la resolució: Finalització per la pèrdua sobrevinguda de l'objecte

Resum: La GAIP ha traslladat a la persona reclamant aquest informe municipal per tal que pogués fer al·legacions, amb l'avertiment que si no manifestava el contrari, es donaria per satisfeta la sol·licitud, i la persona reclamant no ha fet cap al·legació d'oposició. En conseqüència, vist que la sol·licitud d'informació ha estat estimada extemporàniament, en el marc d'aquest procediment, i que les parts no mantenen cap discrepància jurídica sobre la que s'hagi de pronunciar aquesta Comissió, cal considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació o i és procedent finalitzar-lo per aquesta causa. Nogensmenys, cal fer un avertiment a la persona reclamant per l'incompliment del deure de comunicar qualsevol incidència que es produeixi en la tramitació del procediment de reclamació, molt en especial, quan se n'obté la resposta de l'administració, tal i com de forma expressa li va recordar aquesta Comissió en l'escrit d'admissió a tràmit. Aquesta manca de diligència i col·laboració en el procediment que s'està seguint a instància seva ha comportat que s'allargui durant un mes més del necessari i que tant aquesta Comissió com l'Administració reclamada hagin esmerçat inútilment recursos públics, sempre escassos, en la continuació de la tramitació d'un procediment en garantia del seu dret, que ja havia estat satisfet.

Paraules clau: Ajuntament. Electes locals. Personal. Llocs de treball. Reclamació contra lliurament parcial. Lliurament extemporani. Pèrdua d'objecte. Deure de diligència de la persona reclamant.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 25 de juny de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 579/2021, presentada per un regidor en nom del Grup Municipal Esquerra - Junts Per Sant Fost contra l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent. El regidor 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 5 de maig de 2021 el regidor reclamant presenta una instància que demana "Còpia o consulta de la fitxa de la plaça XXX on consten els requisits necessaris per ocupar la plaça. Còpia de la documentació completa on s'acredita que la Sra XXX reuneix els



requisits per ocupar-la i que entenem que l'Ajuntament ha hagut de contrastar amb caràcter previ a la seva incorporació”.

3. La Reclamació presentada el 25 de juny de 2021 indica “que es va nomenar interinament i per urgència una persona per ocupar una plaça de funcionària i, des del nostre grup municipal vam demanar, per una banda, accés a la Fitxa de la plaça (que se'ns va concedir) i, per altra banda, que se'ns demostrés que la persona incorporada reuneix els requisits per ocupar-la. Ningú no ens ha facilitat aquesta informació”
4. El 28 de juny de 2021 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa al regidor 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. El 29 de juny de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles 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.
6. El 29 de juliol de 2021 té entrada l'informe de l'Ajuntament de Sant Fost de Campsentelles, que s'expressa en aquests termes: “Que en data 5 de maig d'enguany, el Sr. XXXX va sol·licitar mitjançant escrit amb número de Registre d'Entrada 3713, còpia o consulta de la fitxa de la plaça SFC/70/2 on consten els requisits necessaris per ocupar la plaça i la documentació on s'acredita que la Sra. XXXX reuneix els requisits per ocupar-la. Que en data 17 de maig amb número de Registre de Sortida 1696 es va informar al regidor que podia consultar la fitxa que sol·licitava. Que en data 10 de junys d'enguany, el Sr. XXXX sol·licita mitjançant escrit amb número de Registre d'Entrada 4843, que se'ls faciliti còpia o consulta de la documentació que acredita que la Sra. XXXX compleix amb els requisits necessaris per a ocupar el lloc del treball pel que se la va nomenar interinament i per urgència. Que en data 23 de juliol d'enguany amb número de Registre de Sortida 2694, es va comunicar al Sr. XXX que té disponible la documentació que ens demana per tal de consultar-la.”
7. El 30 de juliol de 2021 la GAIP notifica aquesta resposta rebuda de l'Ajuntament a la persona reclamant, i vist que s'hi afirma que ja li ha estat facilitat l'accés a la informació, li obre un termini de cinc dies per a fer al·legacions en contra, si escau, amb l'avertiment que si no manifesta oposició, es donarà per satisfeta la reclamació. Transcorregut amb



escreix aquest termini, res ha al·legat la persona reclamant en contra de la informació rebuda.

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".

La reclamació es presenta 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'aquesta Reclamació, 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, desestimàtoria 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 podrà es 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: "1. 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".

La reclamació reuneix els requisits establerts als articles 42.1 LTAIPBG i 30, 31, 32 i 33 RGAIP i, per tant, és admissible a tràmit.

2. Pèrdua d'objecte de la reclamació

Els antecedents posen de manifest que l'Ajuntament, amb data 23 de juliol i amb número de Registre de Sortida 2694, va respondre la sol·licitud que és objecte de reclamació oferint a la persona reclamant la consulta de l'expedient on constaria la documentació reclamada, el que hauria d'haver estat informat per la persona reclamant a aquesta Comissió, tal i com li va ser advertit en l'escrit d'admissió a tràmit.

No hi ha constància de què la persona reclamant hagi accedit materialment a la informació que se li va oferir el 23 de juliol, però cal pressuposar que transcorregut quasi un mes des d'aleshores, ja hi haurà accedit. En tot cas, l'Ajuntament no objecta res a l'accés reclamat, i expressament estima la sol·licitud de la què deriva aquesta reclamació, posant la informació a disposició de la persona reclamant sense cap limitació.



La GAIP ha traslladat a la persona reclamant aquest informe municipal per tal que pogués fer al·legacions, amb l'advertiment que si no manifestava el contrari, es donaria per satisfeta la sol·licitud, i la persona reclamant no ha fet cap al·legació d'oposició.

En conseqüència, vist que la sol·licitud d'informació ha estat estimada extemporàniament, en el marc d'aquest procediment, i que les parts no mantenen cap discrepància jurídica sobre la què s'hagi de pronunciar aquesta Comissió, cal considerar perdut sobrevingudament l'objecte de la reclamació o i és procedent finalitzar-lo per aquesta causa.

Nogensmenys, cal fer un advertiment a la persona reclamant per l'incompliment del deure de comunicar qualsevol incidència que es produeixi en la tramitació del procediment de reclamació, molt en especial, quan se n'obté la resposta de l'administració, tal i com de forma expressa li va recordar aquesta Comissió en l'escrit d'admissió a tràmit. Aquesta manca de diligència i col·laboració en el procediment que s'està seguint a instància seva ha comportat que s'allargui durant un mes més del necessari i que tant aquesta Comissió com l'Administració reclamada hagin esmerçat inútilment recursos públics, sempre escassos, en la continuació de la tramitació d'un procediment en garantia del seu dret, que ja havia estat satisfet.

3. 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 19 d'agost de 2021, resol per unanimitat finalitzar la Reclamació 578/2021, per la pèrdua sobrevinguda del seu objecte, en haver lliurat l'Administració la informació reclamada en el marc d'aquest procediment, i 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.