

## **Resolució 779/2019, d'11 de desembre**

**Número d'expedient de la reclamació:** 412/2019

**Administració reclamada:** Consorci Mar Parc de Salut de Barcelona

**Informació reclamada:** Llistat de metges emèrits i retribucions.

**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. 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:** Consorci. Salut. Personal. Retribucions. Compatibilitat. Reclamació contra estimació parcial. Mediació. Acord.

**Mediador:** Josep Mir Bagó

**Ponent:** Josep Mir Bagó

### **Antecedents**

1. El 15 de juliol de 2019 entra a la GAIP la Reclamació 412/2019, presentada contra el Consorci Mar Parc Salut de Barcelona (CMPSB), en relació amb la informació 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 28 de maig de 2019 la persona reclamant demana la informació següent al CMPSB: *1. Llistat de metges emèrits actual. 2. Llistat de treballadors que compleixen criteris de compatibilitat per treballar en l'empresa pública i privada. 3. Retribucions anuals dels emèrits. 4. Ingressos extraordinaris del servei de radioteràpia per activitat no assistencial dels anys 2017, 2018 i 2019.*
3. El 28 de juny del 2019 el CMPSB resol estimar la reclamació en relació amb allò sol·licitat pel segon apartat de la sol·licitud i desestimar-la en relació amb la resta. En relació amb els apartats 1 i 3, la resolució considera que la informació sol·licitada no està emparada per l'article 9.1.d LTAIPBG, és protegida per la legislació de dades personals i no es pot fer una valoració de proporcionalitat perquè no consta la finalitat de la sol·licitud. Invoca el dictamen CNS 20/2018 de l'Autoritat catalana de protecció de dades (APDCAT) per considerar que les retribucions dels emèrits només es poden donar agrupades per categories i indica el lloc de la intranet on es pot consultar la informació retributiva d'aquest personal. Dóna l'enllaç del portal de transparència on es pot consultar la informació sol·licitada a l'apartat 2 de la sol·licitud. En relació amb l'apartat 4



de la sol·licitud, indica que, llevat d'error, no existeixen ingressos extraordinaris del CMPSB derivats d'activitat no assistencial del Servei de Radioteràpia.

4. La Reclamació presentada el 15 de juliol de 2019 indica que el CMPSB no ha facilitat la informació sol·licitada.
5. El 18 de juliol de 2019 la GAIP comunica la Reclamació al CMPSB 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 30 de juliol de 2019, vist que el Consorci desestima parcialment la sol·licitud d'informació invocant la legislació de protecció de dades personals, la GAIP demana a l'APDCAT l'informe previst per l'article 42.8 LTAIPBG i informa les parts de la demora que aquest fet pot implicar en el procediment.
7. El 30 de juliol de 2019 la GAIP, emparant-se en el deure de col·laboració establert per l'article 34.1 RGAIP, demana al CMPSB la llista actual dels seus metges emèrits, amb l'adreça electrònica i DNI de cada un d'ells, per tal de notificar-los la Reclamació i donar-los l'oportunitat de formular-hi alegacions, en compliment del previst per l'article 34.1 RGAIP.
8. El 30 de juliol de 2019 la GAIP demana a la persona reclamant que aclareixi i millori la Reclamació, als efectes de determinar si només reclama en relació amb els seus apartats 1, 3 i 4, o si també ho fa en relació amb el 2 i, en aquest darrer cas, tot demanant que exposi els motius.
9. El 2 d'agost de 2019 la GAIP rep l'informe del CMPSB. Reitera els arguments de la seva resolució indicada a l'antecedent 3. Considera que la Reclamació únicament té per objecte els apartats 1 i 3 de la sol·licitud transcrita a l'antecedent 2.
10. El 2 d'agost de 2019 la GAIP rep l'aclariment i millora indicats a l'antecedent 8. La persona reclamant fa constar la seva condició de representant dels treballadors del CMPSB (secretari del comitè d'empresa) i afirma que la informació sol·licitada li és necessària per a la negociació col·lectiva i que coneix el seu deure de confidencialitat en relació amb la informació econòmica de l'empresa. Exposa la seva conformitat a obtenir la informació relativa al llistat i a la retribució dels emèrits de forma anonimitzada (per exemple, amb les inicials o amb els darrers dígits del DNI), perquè el que l'interessa és saber el nombre d'emèrits que hi ha i la retribució anual de cada un d'ells, sense necessitat de conèixer la seva identitat. En relació amb l'apartat 2 de la sol·licitud, la persona reclamant indica que vol saber si hi ha emèrits que, a més de cobrar per aquest concepte, treballen també com a privats.
11. El 4 de setembre de 2019 la GAIP trasllada l'escrit d'esclariment i millora indicat a l'antecedent anterior al CMPSB i a l'APDCAT.



12. El 10 de setembre de 2019 la GAIP rep l'informe de l'APDCAT, que conclou el següent: *El dret a la protecció de dades no impediria lliurar a la persona reclamant un llistat individualitzat amb les retribucions anuals percebudes per les persones que han estat nomenades com a metges emèrits de l'entitat. No obstant això, atesos els termes en què es concreta la reclamació, d'acord amb el principi de minimització podria ser suficient la identificació substituïnt el nom i cognoms per un codi numèric. No hi hauria inconvenient en facilitar al reclamant la identitat del personal emèrit que tingui autoritzada la compatibilitat*".
13. El 16 de setembre de 2019 la GAIP trasllada l'informe de l'APDCAT a les parts i inicia les actuacions per convocar la primera sessió de mediació.
14. El 9 d'octubre de 2019 es celebra la primera sessió de mediació que finalitza amb l'acord 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”.*

L'article 42 LTAIPBG estableix que les reclamacions es poden tramitar mitjançant un procediment de mediació, durant el qual se suspèn el còmput del termini de què disposa la GAIP per resoldre. L'acord de les parts sobre l'accés a la informació suposa la finalització del procediment. Si aquest acord entre les parts no s'aconsegueix, o és parcial, la Comissió ha de resoldre sobre el fons de la discrepància jurídica en la part que es mantingui.

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. L'acord en el procediment de mediació*

Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada i que en l'expedient consta degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord que satisfà la part reclamant i que s'adjunta a continuació d'aquesta Resolució.

Atès que l'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi a la reclamació i havent constatat aquest Ple que l'acord no és contrari a l'ordenament jurídic, correspon finalitzar el procediment.

## *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 d'11 de desembre de 2019, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 412/2019, en haver-se assolit acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc del procediment de mediació.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra i 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.



## ACORD DE MEDIACIÓ

del 9 d'octubre de 2019, relatiu a la Reclamació 412/2019

### REUNITS

La persona reclamant,

- el senyor [...];

En representació del Consorci Mar Parc de Salut de Barcelona (CMPSB);

- el senyor [...], de l'Assessoria Jurídica del CMPSB.

### ACORDEN

#### **Primer. Administració obligada i informació a lliurar**

El CMPSB es compromet a lliurar la informació relativa al nombre total de metges emèrits que presten els seus serveis al CMPSB així com el cost total que representa per a l'entitat la seva retribució.

#### **Segon. Termini**

La informació es facilitarà en suport electrònic a l'adreça facilitada per la persona reclamant. El termini de lliurament s'acorda de 5 dies hàbils des de la celebració d'aquesta sessió.

La persona 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, de 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:**

*Consten les firmes*