

Resolució 936/2022, d'11 de novembre

Número d'expedient de la Reclamació: 812/2022

Administració reclamada: Ajuntament de l'Escala

Informació reclamada: La darrera data d'adscripció a la plaça de treballador/a social de l'Ajuntament.

Sentit de la resolució: Estimació parcial

Resum: Atès que la reclamació presentada no faria cap referència al fet d'haver rebut una resposta de l'Ajuntament, la GAIP trasllada l'informe municipal en què afirmaria haver-li respost per correu electrònic a la persona reclamant, la qual no nega la veracitat d'aquesta afirmació, Tanmateix, formula al·legacions en contra de considerar-se'n satisfeta, que no concreten, com li requeria la GAIP, la informació que li mancava per rebre, més enllà de qualificar-la d'incompleta i lliurada a "contracor". Vist l'exemple que aporta d'un altre ajuntament que considera adequat, se'n podria inferir que la informació que li mancava per rebre és la data concreta de la darrera adscripció, que completés la informació ja lliurada referida a l'any. Si així fos, es tractaria d'informació pública objecte del dret d'accés, i no afectada per cap límit a l'accés ja que es demana desvinculada de cap dada personal, i per tant, la reclamació quedaria estimada en la pretensió de ser informada de la data concreta, amb dia mes i any, de la darrera adscripció a la plaça.

Paraules clau: Ajuntament. Persona interessada. Selecció de personal. Oferta d'ocupació. Reclamació contra silenci.

Ponent: Elisabet Samarra Gallego

Antecedents

1. El 10 de setembre de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 812/2022, presentada per una persona interessada en un procés selectiu contra l'Ajuntament de l'Escala 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 9 d'agost de 2022 la persona reclamant presenta una instància que literalment diu: "D'acord amb la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la Informació pública i bon govern, com a part interessada en el procés selectiu per a la cobertura d'una plaça de treballadora social, per a la provisió definitiva d'una plaça de treballador/a social adscrita a l'Àrea de Serveis Socials de l'Ajuntament de l'Escala pel sistema de concurs en el marc dels processos d'estabilització de l'ocupació temporal, en el qual soc persona interessada, voldria saber la darrera data d'adscripció a la plaça".



3. La Reclamació presentada el 10 de setembre indica que “actualment aquesta dada no està disponible a la web del consistori, així com tampoc la informació associada al corresponent procés selectiu portat a terme en el seu moment per a la cobertura de la plaça referenciada”.
4. El 16 de setembre 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, mentre duri la Reclamació.
5. El 19 de setembre la GAIP comunica la Reclamació a l'Ajuntament de l'Escala 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. Vençut a bastament el termini indicat, no consta a la GAIP la recepció de la documentació requerida a l'Ajuntament.
6. El 30 de setembre de 2022, l'Ajuntament de l'Escala aporta a la GAIP l'informe i l'expedient requerit. En aquest es contenen les següents valoracions: “- D'acord a la naturalesa de la sol·licitud formulada per correu electrònic, i valorant els aclariments l'Ajuntament va estimar que no concorria cap de les casuístiques enumerades a la normativa que poguessin suposar un límit per a l'exercici del dret d'accés a la informació pública, pel que es va determinar que es podien facilitar les dades sol·licitades en resposta al correu electrònic enviat per la Sra. Xxx. – Donada la resposta el dia 10/8/22 a la Sra. Xxx per correu electrònic, i vist que el contingut de la sol·licitud entrada per registre amb data 9/8/22, l'Ajuntament va considerar que no era necessari respondre de nou la sol·licitud ja que aquesta resposta ja s'havia tramès el dia 10/8/22 per correu electrònic. – D'acord a l'article 24 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, a sol·licitud de la persona interessada el silenci administratiu és positiu; per tant entenent que s'havia donat resposta a la sol·licitud per correu electrònic i ja s'havia donat resposta no es va procedir a remetre una notificació de resposta a la Sra. Xxx.” A més, adjunten una captura de pantalla de l'enviament del correu electrònic del dia 10 d'agost de 2022.
7. El 10 d'octubre de 2022, la GAIP trasllada a la persona reclamant la resposta municipal, advertint que disposa de cinc dies per fer al·legacions contradient, en cas de no ser cert, allò afirmat per l'Ajuntament, o indicant quina informació li mancava per rebre i és objecte de la reclamació. El 15 d'octubre de 2022, la persona reclamant es comunica amb la GAIP i manifesta: “Adjunto còpia sol·licitud d'informació a l'Ajuntament de l'Escala i resposta de l'Ajuntament de l'Escala, així com un exemple de transparència d'un altre Ajuntament, on apareix la darrera data d'adscripció de les places convocades dins el procés d'estabilització de la ocupació temporal en les administracions públiques. En el seu moment l'Ajuntament de l'Escala em va facilitar una dada incompleta i a contracor i, per tant, NO vaig considerar que em facilités la informació sol·licitada.



D'igual manera que no considero que sigui garantia de dret d'accés a la informació pública que la mateixa persona que no em va facilitar la data, respongui la meva sol·licitud. Disculpeu però no entenc que paper juga la GAIP en aquest assumpte a partir d'aquesta darrera resposta de l'Ajuntament de l'Escala; és a dir, si doneu per finalitzat el procediment amb aquesta resposta de l'Ajuntament de l'Escala”.

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 substitueixen 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. Sobre el dret a la informació sol·licitada

Dels antecedents se'n desprèn que l'Ajuntament ja hauria informat a la persona reclamant de l'any de la darrera adscripció de la plaça objecte de la sol·licitud, fruit d'un intercanvi de correus electrònics amb la persona reclamant un dia abans de la presentació formal de la sol·licitud de la mateixa informació al registre d'entrada municipal.

Al·lega l'Ajuntament que no hauria respost aquesta sol·licitud presentada al registre perquè ja hauria respost aquesta mateixa informació a la persona reclamant per correu electrònic el dia anterior.

Atès que la reclamació presentada no faria cap referència al fet d'haver rebut una resposta de l'Ajuntament, la GAIP trasllada l'informe municipal en què afirmaria haver-li respost per correu electrònic a la persona reclamant, la qual no nega la veracitat d'aquesta afirmació, Tanmateix, formula al·legacions en contra de considerar-se'n satisfeta, que no concreten, com li requeria la GAIP, la informació que li mancava per rebre, més enllà de qualificar-la d'incompleta i lliurada a “contracor”.

Vist l'exemple que aporta d'un altre ajuntament que considera adequat, se'n podria inferir que la informació que li mancava per rebre és la data concreta de la darrera adscripció, que completés la informació ja lliurada referida a l'any. Si així fos, es tractaria d'informació pública objecte del dret d'accés, i no afectada per cap límit a l'accés ja que es demana desvinculada de cap dada personal, i per tant, la reclamació quedaria estimada en la pretensió de ser informada de la data concreta, amb dia mes i any, de la darrera adscripció a la plaça.

Si, per contra, la pretensió de la persona reclamant és que l'Ajuntament adopti en la seva actuació el model d'informació que aporta d'un altre Ajuntament, cal desestimar la reclamació en aquesta part, vist que aquesta Comissió no té competències per revisar les decisions administratives en matèria de publicitat activa o difusió legal de la informació, ni pot ser objecte d'aquest procediment una pretensió d'actuació com aquesta, per més que pugui tenir relació amb la difusió d'informació pública..



Igualment, cal desestimar les al·legacions formulades per la persona reclamant en el sentit que “no considero que sigui garantia de dret d'accés a la informació pública que la mateixa persona que no em va facilitar la data, respongui la meua sol·licitud”, ja que, d'acord amb l'RGAIP i la normativa procedimental, resulta adequat declarar la pèrdua d'objecte de la reclamació i finalitzar el procediment si l'administració aporta, en el marc de la tramitació de la reclamació, la informació que n'és objecte, sense que correspongui a aquesta Comissió ni a aquest procediment de garantia cap altra actuació sancionadora pel retard o incompliment inicial del dret d'accés, ni cap altra consideració sobre la manera de procedir per a la millor transparència dels processos de selecció.

D'acord amb l'exposat, s'estima parcialment la reclamació i es declara el dret de la persona reclamant a ser informada de la data exacta, amb dia mes i any, de la darrera ocupació de la plaça indicada a la seva sol·licitud.

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 d'11 de novembre de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 812/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a ser informada de la data exacta, amb dia mes i any, de la darrera ocupació de la plaça indicada a la seva sol·licitud.
2. Requerir a l'Ajuntament de l'Escala 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 l'Escala 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 812/2022 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 adreci 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.