

Expedient: 4317850006-2023-0001376
Òrgan competent: Alcaldia

DECRET

Resolució Recurs de reposició

Fets

Mitjançant instància de data 29 de setembre de 2023, es presenta al registre de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs (número d'assentament 4317850006-1-2023-002750-2), per part de la Sra. regidora Paula Tre Carrascosa, recurs de reposició contra el Decret d'Alcaldia número 2023-0000182, de 29 d'agost.

En data 3 d'octubre de 2023 s'ha emès informe per part del secretari interventor, els fonaments de dret i conclusions del qual es transcriuen a continuació:

"FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- Sobre el recurs de reposició

L'article 52.1 LRBRL estableix que contra els actes i acords de les entitats locals que posin fi a la via administrativa, els interessats podran exercir les accions que procedeixin davant la jurisdicció competent, podent no obstant això interposar amb caràcter previ i potestatiu recurs de reposició.

Així mateix, l'apartat 2.a) del mateix article preveu que posen fi a la via administrativa, les resolucions del ple, els alcaldes i les juntes de govern, llevat dels casos excepcionals en què una llei sectorial requereixi l'aprovació ulterior de l'Administració de l'Estat o de la Comunitat Autònoma, o quan procedeixi recurs davant aquestes en els supòsits de l'article 27.4 de la LRBRL.

De conformitat amb l'article 123.1 de la LPACAP, els actes administratius que posin fi a la via administrativa podran ser recorreguts en reposició davant l'òrgan que els hagués dictat.

L'article 124.1 de la LPACAP estableix que el termini per a la interposició del recurs de reposició serà d'un mes, si l'acte fos exprés. Transcorregut l'esmentat termini, únicament podrà interposar-se recurs contenciós administratiu, sense perjudici, en el seu cas, de la procedència del recurs extraordinari de revisió.

Així mateix, l'apartat segon de l'article 124 de la LPACAP preveu que si l'acte no fos exprés, el sol·licitant i altres possibles interessats podran interposar recurs de reposició en qualsevol moment a partir del dia següent a aquell en què, d'acord amb la seva normativa específica, es produeixi l'acte presumpte.

Per altra banda, l'article 124.3 de la LPACAP preveu que el termini màxim per dictar i notificar la resolució del recurs serà d'un mes.

Els articles 24 de la LPACAP i el 54.2. g) de la LRJPAPC disposen que el sentit del silenci tindrà caràcter desestimatori en els procediments d'impugnació d'actes i disposicions i, en concret, en la interposició de recursos potestatsius de reposició.

Així mateix, s'estableix que la desestimació per silenci administratiu té els sols efectes de permetre als interessats la interposició del recurs contenciós administratiu que resulti procedent.

De conformitat amb l'article 119.1 de la LPACAP, la resolució del recurs, estimarà en tot o en part o desestimarà les pretensions formulades en aquest o declararà la seva inadmissió.

En el present supòsit el recurs ha sigut degudament presentat en temps i forma **SEGON.- Sobre el dret d'accés a la informació dels regidors de l'Ajuntament i el deure de confidencialitat**

L'article 23.1 CE consagra com un dret fonamental la participació dels ciutadans en els assumptes públics, directament o mitjançant representants. El dret a la informació dels regidors s'incardina, per tant, a l'article 23 de la CE, raó per la qual ha d'interpretar-se en un sentit ampli (STS de 25 d'abril de 2000), havent-se de motivar la resolució denegatòria per part de l'Alcaldia.

Cal tenir present, que la facultat dels regidors d'accedir a la documentació i informació municipal és una manifestació del dret d'accés als arxius i registres que, amb caràcter general, tenen tots els ciutadans. Aquest dret s'enuncia a l'article 105 CE i es regula a l'article 13.d) LPACAP i també als articles 207 i 203.2 del ROF.

No obstant, és necessari posar de manifest que el dret d'accés a la informació i documentació específic dels regidors és independent del dret d'accés a arxius i registres que té qualsevol ciutadà: és un dret propi del càrrec, no podent-se dur a terme interpretacions que suposin limitacions superiors a les establertes, amb caràcter general, per la ciutadania.

És per aquest motiu que l'article 77 LRBRL declara, en els termes següents, el dret dels electes locals a la informació de la respectiva entitat: *"Tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o president o de la comissió de govern tots els antecedents, dades o informacions que estiguin en poder dels serveis de la corporació i siguin*

necessaris per al desenvolupament de la seva funció. La sol·licitud d'exercici del dret recollit al paràgraf anterior ha de ser resolta motivadament en els cinc dies naturals següents al de la seva presentació”.

L'article 164 TRLMRLC desenvolupa l'anterior precepte:

“164.1 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.

164.2 Els serveis de la corporació han de facilitar directament informació als membres de les corporacions quan:

- a) Exerceixin funcions delegades i la informació es refereixi a assumptes propis de llur responsabilitat.*
- b) Es tracti d'assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats dels quals són membres.*
- c) Es tracti de l'accés a informació o documentació de la corporació local que sigui de lliure accés als ciutadans.*

164.3 En els altres casos, la sol·licitud d'informació s'entén com a acceptada per silenci administratiu si no es dicta resolució denegatòria en el termini de quatre dies a comptar de la data de presentació de la sol·licitud. En qualsevol cas, la resolució denegatòria s'ha de motivar, i només es pot fonamentar en els supòsits següents:

- a) Quan 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.*
- b) Quan es tracti de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial.*

164.4 El que disposen els apartats anteriors s'entén sens perjudici de l'obligació de facilitar a tots els membres de la corporació 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. Quan es tracti d'un assumpte inclòs per declaració d'urgència, s'haurà de distribuir, com a mínim, la documentació indispensable per poder tenir coneixement dels aspectes essencials de la qüestió sotmesa a debat.

164.5 Els membres de la corporació tenen dret a obtenir còpia de la documentació a la qual tenen accés. Aquesta còpia es pot obtenir en format paper o bé en el suport tècnic que permeti d'accedir a la informació requerida.

164.6 Els membres de la corporació han de respectar la confidencialitat de la informació a què tenen accés per raó del càrrec si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers.”

Les disposicions legals anteriors són complementades pels articles 14, 15, 16 i 84 del ROF. En alguns aspectes aquests preceptes són més restrictius per al dret d'accés que les disposicions de l'article 164 TRLMRLC; en aquests casos s'ha d'entendre que la llei catalana de règim local desplaça l'aplicació del ROF a les sol·licituds d'informació dels i de les electes locals de Catalunya.

Val a dir que, en les qüestions sobre les quals no hi ha pronunciament de la legislació de règim local, s'aplica supletòriament la legislació de transparència i dret d'accés a la informació pública. Així ho preveu clarament la disposició addicional 1ª.2 LTAIPBG, segons la qual l'accés a la informació pública en les matèries que tenen establert un règim d'accés especial és regulat per llur normativa específica i, amb caràcter supletori, per aquesta llei. Certament, el dret dels membres de les Corporacions Locals a la informació de la respectiva entitat constitueix un règim especial d'accés, de manera que s'ha de regir preferentment per la seva normativa especial (articles 77 LRBRL i 164 TRLMRLC i 14, 15, 16 i 84 ROF).

El dret a la informació dels membres dels Ajuntaments és ampli, ja que pot tenir per objecte pràcticament tota la informació que es troba en poder de l'Administració municipal. Només en quedaria exclosa, per l'article 164.3 TRLMRLC, la que vulneri el dret a l'honor, la intimitat personal o familiar o la pròpia imatge i l'afectada per la declaració de secret oficial o sumarial. Cal tenir en compte que els membres de les Corporacions Local, quan demanen informació de la respectiva entitat, exerceixen un dret d'accés a la informació pública reforçat pel fet que ho fan també en exercici del dret de representació política de l'article 23 de la Constitució. És precisament aquesta major intensitat del dret d'accés dels i les electes locals, respecte del dret general d'accés a la informació pública, l'element que determina que els i les electes locals tinguin un deure de confidencialitat respecte de la informació a la qual poden accedir per raó del seu càrrec i, que per tant, no estaria a l'abast de la ciutadania en general (art. 164.6 TRLMRLC).

L'exercici del dret d'accés dels electes locals no és un dret absolut, i quan afecta el dret a la protecció de dades personals cal efectuar la corresponent ponderació de drets. L'accés dels electes a la informació –llevat de les infranquejables dades especialment protegides- resta sotmès a l'exigència d'un deure de confidencialitat màxim ex article 164 del TRLMC, que arbitra l'exigència dels membres de la corporació de respectar la confidencialitat per raó del càrrec si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers. Per tant, un cop obtinguda la informació per part del regidor sol·licitant cal que aquest observi el deure de sigil, ja que l'incompliment d'

aquest deure i l'ús de dades de caràcter personal, podria donar lloc a la incoació del corresponent expedient sancionador per part de l'autoritat de control competent.

TERCER.- Requisits dels membres de l'Ajuntament per tenir dret a informació

La jurisprudència consolidada del Tribunal Suprem s'ha manifestat contrària a la motivació o justificació de les sol·licituds d'informació per part dels electes locals. A tall d'exemple, la STS de 26 de juny de 1998, invocant una altra resolució de 7 de maig de 1996, ja va establir el següent:

“Este derecho de los miembros electivos de las Corporaciones locales a obtener del Alcalde cuantos datos e informaciones precisen para el desarrollo de su función no exige a los solicitantes explicación o justificación de la razón por la que se piden, como se recoge en la sentencia del Tribunal Supremo de 26 de junio de 1998, al indicar, invocando otra anterior de 7 de mayo de 1996, que:

“la legislación vigente no exige que los solicitantes de una información tengan que explicitar o fundamentar la finalidad de sus peticiones. La razón de la solicitud de una información se debe entender implícita en el ejercicio de sus funciones por parte de los Concejales, a quienes corresponde el control y fiscalización de los órganos de gobierno de la Corporación (artículo 22 LRBL) lo que implica que éstos no tengan por qué dar una razón formal de todas sus actividades de control, más aun cuando no es infrecuente que pueda convenirles “no decir” para que quieren la información a fin de no desvelar sus estrategias de actuación política.”

Aquesta posició jurisprudencial és la que també segueix la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP). Així doncs la GAIP, en el fonament jurídic 1 del Dictamen núm. 7/2019, ja va fixar que *“l'únic requisit que han de complir els membres de l'Ajuntament per tenir dret a qualsevol informació que estigui en poder de l'Administració municipal és que la necessitin per a l'exercici de les seves funcions; la GAIP ja s'ha pronunciat en diverses resolucions sobre que qui millor pot decidir si una determinada informació municipal és necessària per a l'exercici de les funcions representatives és el propi regidor o regidora que fa la sol·licitud, no sent admissible la denegació per l'Alcaldia d'informació sol·licitada pels electes de l'oposició per la mera consideració que no la necessiten per a l'exercici de les seves funcions, llevat en el cas que de forma manifesta sigui demanada amb finalitats estrictament privades; en el cas dels membres de l'oposició, la seva capacitat per decidir quina és la informació que necessiten per a l'exercici de*

les seves funcions és especialment intensa, perquè les seves funcions de control del Govern i de l'Administració municipal es poden projectar a qualsevol àmbit d'actuació i poden requerir tota mena d'informacions”.

QUART.- Termini de resolució i de posada a disposició de la informació sol·licitada

L'article 164 TRLMRLC fixa un termini de 4 dies hàbils per resoldre les sol·licituds d'informació dels membres de l'Ajuntament. En canvi el TRLMRLC no fixa cap termini concret per facilitar la informació demanada. Davant d'aquest buit normatiu i d'acord Dictamen núm. 1/2021 de la GAIP, cal entendre que escau *“aplicar supletòriament (sobre la base d'allò previst per la disposició addicional 1a.2 LTAIPBG), l'article 36.1 LTAIPBG, que estableix un termini màxim de 30 dies (hàbils) per facilitar l'accés material a la informació estimada per la resolució expressa o presumpta de la sol·licitud”.*

CINQUÈ.- Dret a l'obtenció de còpies per part dels regidors

El Tribunal Suprem només reconeix el dret a obtenció de còpies, de conformitat amb l'article 16.1.a, en relació amb l'article 15 del ROF, en els supòsits legalment autoritzats d'accés lliure dels regidors a la informació o bé quan sigui expressament autoritzat pel president o presidenta. Fora d'aquests supòsits, es manté contrari. Entén que no existeix el dret dels electes locals a obtenir de manera indiscriminada còpies legítimes o fotocòpies dels documents que integren expedients complets, d'acord amb l'article 77 de la LBRL i els articles 15 i 16 del ROF.

Malgrat les reticències de la doctrina del Tribunal Suprem a entendre que el dret d'accés a la informació conté el dret a l'obtenció de còpies, a Catalunya decau aquest criteri jurisprudencial davant la determinació expressa de l'article 164.5 del TRLMC, que reconeix als membres de la corporació el dret a obtenir còpia de la documentació a la qual tenen accés, ja sigui en format paper o en el suport tècnic que permeti accedir a la informació sol·licitada.

SISÈ.- Vies dels electes locals davant d'una resolució denegatòria de l'Alcaldia

El regidor o regidora disposa de la via substantiva dimanant del règim jurídic local del recurs potestatiu de reposició, del recurs contenciós administratiu – incloent-hi el procediment de protecció de drets fonamentals- i el recurs d'emparament davant el Tribunal Constitucional.

Però l'electe local a Catalunya pot acudir també a la Comissió de Garanties del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) Té legitimació per acudir a la GAIP emparant-se en un cos normatiu diferent del del règim jurídic local, que afecta els ciutadans i és recollit en l'article 39 de la Llei de transparència catalana.

La GAIP sosté la seva competència en conèixer les reclamacions relatives al dret d'accés a la informació pública per part de qui té la condició d'electe local, havent-se confirmat i reconegut aquest criteri a través de Sentència 312/2022, de 10 de març, del Tribunal Suprem.

SETÈ.- En relació a la sol·licitud formulada

No existeix impediment legal per accedir a petició formulada per la regidora i per tant, procedeix estimar el recurs de reposició.

En el cas dels electes locals no operen els límits previstos a l'article 21 de la LTAIPBG, quedant desplaçats aquests pels límits previstos a l'article 164.3 TRLMRLC, que en el present supòsit no concorren.

La regidora, en tot cas, haurà de tenir present el deure de confidencialitat establert a l'article 164.6 TRLMRLC.

CONCLUSIONS:

PRIMERA.- Procedeix estimar el recurs de reposició formulat per la Sra. regidora Paula Tre Carrascosa i posar a disposició d'aquesta còpia de l'informe sol·licitat.

SEGONA.- Procedeix recordar que, de conformitat amb l'article 164.6 TRLMRLC, els membres de la Corporació han de respectar la confidencialitat de la informació a què tenen accés per raó del càrrec, de manera que el tractament que en facin haurà d'estar sempre vinculat a l'exercici de les seves funcions de control i fiscalització de l'actuació municipal."

Fonaments de dret

Pel que fa al recurs potestatiu de reposició:

- Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LRBRL).
- Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (LPACAP).
- Llei 26/2010, de 3 d'agost, del Règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (LRJPAPC).

Pel que fa al dret d'accés a la documentació municipal dels electes locals:

- L'article 23.1 de la Constitució Espanyola (CE).
- L'article 164 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMRLC).
- L'article 77 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local (LRBRL).

- Els articles 14, 15, 16 i 84 ROF del Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals (ROF).
- L'apartat segon de la Disposició addicional primera de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG).

En conseqüència, RESOLC:

Primer.- Estimar el recurs de reposició presentat per la Sra. regidora Paula Tre Carrascosa, en data 29 de setembre de 2023.

Segon.- Lliurar còpia de l'informe sol·licitat. La còpia de l'informe sol·licitat estarà disponible a la Secretaria de la Corporació.

Tercer.- Comunicar a l'interessada la present Resolució amb indicació dels recursos que procedeixin.

Es recorda que, de conformitat amb l'article 164.6 TRLMRLC, els membres de la corporació han de respectar la confidencialitat de la informació a què tenen accés per raó del càrrec, de manera que el tractament que en facin haurà d'estar sempre vinculat a l'exercici de les seves funcions de control i fiscalització de l'actuació municipal.

Quart.- Donar compte de la present Resolució al Ple de l'Ajuntament en la propera sessió que celebri.

Règim de recursos:

Contra aquest acte administratiu es podrà interposar recurs contenciós administratiu en el termini de dos mesos, a comptar des del dia següent al de la recepció d'aquesta notificació, davant els jutjats contenciosos administratius de la província de Tarragona.

No obstant això, també es podrà presentar reclamació gratuïta davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en els termes establerts per la Llei 19/2013 i 19/2014.

**L'alcalde,
Arnau Guasch Girona**