

Reclamació: 54/2017

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb una reclamació presentada per un regidor per la denegació d'accés a diversa informació sobre pagaments fets a l'Alcalde, a una associació privada i altres particulars.

La Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) demana a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) que emeti un informe sobre la reclamació 54/2017 presentada per un regidor contra l'Ajuntament, per la manca de resposta o denegació de l'accés a determinada informació relacionada amb diversos pagaments o transferències a comptes de particulars o de l'Alcalde entre els anys 2011 i 2015.

Analitzada la sol·licitud, que s'acompanya d'una còpia de l'expedient administratiu tramitat davant la GAIP, i d'acord amb l'informe de l'Assessoria Jurídica emeto l'informe següent.

Antecedents

1. En data 21 de setembre de 2016, un regidor de l'Ajuntament sol·licita a aquest Ajuntament la informació següent:

- Detall de totes les dietes i compensacions per quilometratge o per altres raons (amb inclusió de la data i la causa) rebudes per l'Alcalde entre els anys 2011 i 2015 inclosos.
- Llistat de totes les transaccions i/o transferències dineràries fetes a comptes de titularitat de l'Alcalde durant els exercicis 2011 a 2015 (ambdós inclosos), així com els xecs pagats a l'Alcalde provinents de la caixa-corporació durant aquest mateix període.

2. En data 28 de setembre de 2016 el mateix regidor sol·licita a l'Ajuntament la informació següent:

- Si hi ha algun conveni vigent entre una associació privada i l'Ajuntament, i en cas que sigui així, la còpia d'aquest document.
- Relació de pagaments fets a aquesta associació des del 2011 fins al 2015, incloent-hi les subvencions i pagaments d'obligacions i factures concretes i compromeses per aquesta entitat, que ha assumit l'Ajuntament, com dinars, sopars, pernoctacions d'orquestrats i músics, factures d'actuacions, actes públics, materials diversos, etc...

- Relació d'ingressos fets al compte o comptes particulars de membres de la comissió de festes des de l'any 2011 fins al 2015.
- Relació de pagaments fets a treballadors municipals per rendiments de treball no inclosos en la seva nòmina, des de l'any 2011 fins al 2015.

3. En data 1 d'octubre de 2016, el regidor presenta una nova sol·licitud en que demana a l'Ajuntament la informació següent:

- L'ordenança o normativa municipal o s'especifiquen els criteris per a l'atorgament de subvencions a les associacions o fundacions privades
- Llistat de subvencions atorgades per l'Ajuntament els darrers cinc exercicis fiscals i que hauria de ser penjada al portal de transparència

4.- En data 10 de febrer de 2017, el regidor presenta reclamació davant la GAIP contra l'Ajuntament, per falta de resposta o lliurament parcial de la informació sol·licitada. Segons consta en el full de reclamació, la informació sol·licitada consisteix en "*els convenis sobre entitats privades, factures, dietes de l'alcalde, certificacions d'ingressos fets a comptes de particulars, certificacions de complements de nòmina pagats fora de la nòmina, etc...*".

El regidor al·lega que l'Ajuntament no ha donat resposta a dues peticions de documentació i altres dues haurien estat satisfetes parcialment i només pel que fa a la informació a partir del juliol de 2015, data de presa de possessió del càrrec.

5. En el sí del procediment l'Ajuntament tramet a la GAIP un informe sobre la reclamació presentada el qual consta en l'expedient tramés.

6. En data 31 de març de 2017, la GAIP sol·licita a aquesta Autoritat que emeti l'informe previst per l'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en relació amb la reclamació presentada.

Fonaments Jurídics

I

De conformitat amb l'article 1 de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, l'APDCAT és l'organisme independent que té per objecte garantir, en l'àmbit de les competències de la Generalitat, els drets a la protecció de dades personals i d'accés a la informació que hi està vinculada.

L'article 42.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que regula la reclamació contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, estableix que si la denegació s'ha fonamentat

en la protecció de dades personals, la Comissió n'ha de emanar informe a l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, el qual ha de ser emès en el termini de quinze dies.

Per això, aquest informe s'emet exclusivament pel que fa a la valoració de la incidència que l'accés sol·licitat pot tenir respecte de la informació personal de les persones afectades, entesa com qualsevol informació referida a qualsevol informació referent a persones identificades o identificables (article 3.a) de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD), en concret, qualsevol informació numèrica, alfabètica, gràfica, fotogràfica, acústica o de qualsevol altre tipus relativa a persones físiques identificades o identificables sense esforços desproporcionats (arts. 5.1.f) i 5.1.o) del Reglament de desplegament de l'LOPD (RLOPD), aprovat pel Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre.

Per tant, queda fora de l'objecte d'aquest informe qualsevol altre límit o aspecte que no afecti les dades de caràcter personal que constin en la informació sol·licitada.

El termini transcorregut per a l'emissió d'aquest informe pot comportar una ampliació del termini per resoldre la reclamació, si així ho acorda la GAIP i es notifica a totes les parts abans que conclougui el termini per resoldre.

En conseqüència, el present informe s'emet en base a les esmentades previsions de la Llei 32/2010, de l'1 d'octubre, de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades i la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, LTC).

D'acord amb l'article 17.2 de la Llei 32/2010, aquest informe es publicarà al web de l'Autoritat un cop notificat a les persones interessades, amb l'anonimització prèvia de les dades de caràcter personal.

II

Abans d'entrar a analitzar el fons de la reclamació convé determinar el règim jurídic aplicable a la sol·licitud.

La disposició addicional primera, apartat segon, de l'LTC estableix que *"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."*

En el cas que ens ocupa, la persona reclamant té la condició de regidor. Per tant, són d'aplicació les disposicions que estableix la legislació de règim local, fonamentalment, la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local (LRBRL) i el 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), pel que fa a l'accés dels regidors, els consellers comarcals o els diputats provincials a la informació municipal.

Això sens perjudici que a la persona reclamant se li hagi de reconèixer com a mínim les mateixes garanties pel que fa a l'accés a la informació –incloent la possibilitat d'interposar reclamació davant la GAIP- que a la resta de ciutadans que no tinguin aquesta condició de càrrec electe, atesa l'aplicació supletòria de la LTC (D.A.1a. apartat 2).

Com ha fet avinent aquesta Autoritat en ocasions anteriors (entre d'altres, els informes IAI 35/2016 o IAI 1/2017, que es poden consultar al web <http://apdcat.gencat.cat>), la legislació de règim local (article 77 LRBRL i article 164.1 TRLMRLC), reconeix un dret d'accés a tots els càrrecs electes, independentment que es trobin en l'equip de govern o bé en l'oposició, a la informació de què disposi llur corporació local i que pugui resultar necessària per a l'exercici de les funcions que els corresponen.

Atesa la jurisprudència (STS de 5 de novembre de 1999 (FJ 2), entre d'altres), cal tenir en compte que la legislació de règim local no exigeix als càrrecs electes que hagin d'explicitar o fonamentar la finalitat de la seva petició, atès que la raó de la seva sol·licitud s'ha d'entendre implícita en l'exercici de les funcions que els corresponen com a càrrecs electes, en els termes previstos en la dita legislació de règim local.

L'accés a dades personals incloses en informació dels ens públics per part d'un regidor que no té atribuïdes responsabilitats de govern –com en el cas examinat– hauria de trobar la seva justificació, des del punt de vista de la protecció de dades, en l'exercici de les funcions que té atribuïdes com a membre d'òrgans col·legiats de la pròpia corporació local i, de manera especial, en les funcions de control, com ara la formulació de preguntes, interpellacions, mocions o, fins i tot, la moció de censura, que li atribueix la legislació de règim local.

Cal tenir en compte que els càrrecs electes participen d'una actuació pública que es manifesta en una àmplia gamma d'assumptes concrets, entre els quals destaca el dret a la fiscalització de les actuacions de la corporació i al control, anàlisi, estudi i informació dels antecedents necessaris, que tinguin els serveis de l'Ajuntament, per a la seva tasca de control i per a documentar-se als efectes d'adoptar decisions en el futur (entre d'altres, STS de 29 de març de 2006).

Ara bé, això no vol dir que aquest dret dels regidors sigui un dret absolut. Si entra en conflicte amb altres drets caldrà fer una ponderació dels diferents drets en joc, per tal de decidir quin ha de prevaldre i en quina mesura.

Així ho ha vingut a reconèixer la mateixa legislació de règim local. L'esmentat article 164 del TRLMRLC, en regular les condicions de l'exercici del dret d'accés a informació municipal pels membres de les corporacions (apartats 2 i 3), estableix, com a possible fonament per denegar motivadament la sol·licitud d'informació, que *“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”* (apartat 3, lletra a)), però òbviament també caldrà tenir en compte altres drets fonamentals que puguin veure's afectats per la sol·licitud d'informació.

Atès que l'exercici del dret d'accés del regidor podria comportar una limitació del dret fonamental a la protecció de dades de caràcter personal (article 18.4 CE), caldrà veure si es tracta d'una limitació proporcionada, atès que, segons reiterada doctrina del Tribunal Constitucional, la limitació de drets fonamentals només es pot produir de manera proporcionada (SSTC 11/1981, 57/1994, 66/1995, 11/2006, 206/2007, entre d'altres).

L'exercici d'aquest dret d'accés a la informació municipal es troba sotmès a determinades condicions previstes en el TRLMRLC, en el Reglament d'organització,

funcionament i règim jurídic de les entitats locals (ROF), aprovat pel Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, sens perjudici del que pugui establir el reglament d'organització i funcionament de cada ens local.

Per tot això, cal examinar els termes i la concreció de les sol·licituds del regidor, la finalitat pretesa, les possibles persones afectades i la naturalesa de la informació personal sol·licitada, especialment, si hi ha informació personal que sigui innecessària per assolir la dita finalitat o que requereixi una especial protecció.

En aquest cas, el conjunt d'informació que es reclama està relacionat amb determinades despeses realitzades per la corporació durant el període comprés entre els anys 2011 i 2015, però tenint en compte que la reclamació agrupa tres instàncies o sol·licituds amb informació de diferent naturalesa és convenient analitzar el seu contingut de manera separada.

III

En la primera instància el regidor sol·licita l'accés a determinada informació sobre quanties percebudes per l'Alcalde durant el període comprés entre els anys 2011 i 2015. D'una banda, demana el detall de les dietes, compensacions per quilometratge o d'altre tipus percebudes, i d'altra, el llistat de les transaccions i/o transferències dineràries o en efectiu abonades per l'Ajuntament a comptes particulars de l'Alcalde.

Pel que fa a la primera part de la sol·licitud, "*detall de totes les dietes, compensacions per quilometratge o per altres raons..*" percebudes per l'Alcalde *durant els exercicis 2011 a 2015*, els articles 166 del TRLRMC, 75 de l'LRBRL i 13 del ROF, regulen les contraprestacions de caràcter econòmic que corresponen als electes locals per l'exercici dels seus càrrecs. L'article 75 LRBRL distingeix entre: les retribucions (de caràcter salarial) que es perceben per la dedicació exclusiva o parcial (art.75.1 i 75.2 LRBRL); les assistències o remuneracions que es perceben per la concurrència efectiva als òrgans col·legiats municipals – cas d'electes que no tenen dedicació exclusiva o parcial (art. 75.3 LRBRL) - o per la concurrència a consells d'administració d'empreses amb capital municipal o d'altres ens dependents de l'ens local, d'òrgans col·legiats diferents dels de la corporació en la que s'integren o participen (art. 13.6 ROF), i les indemnitzacions o compensacions per les despeses efectives ocasionades en l'exercici del seu càrrec (art.75.4 LRBRL), despeses que han de comptar amb la prèvia justificació documental segons les normes d'aplicació general de les administracions públiques i les que aprovi el Ple de la Corporació.

Per tant, dins del concepte de dietes, es poden entendre incloses, tant les assistències, que tenen la finalitat de retribuir una dedicació (assistència a una comissió, reunió, etc.), com les indemnitzacions que tenen una naturalesa compensatòria de les despeses ocasionades per desplaçaments, àpats, allotjament, etc..

En matèria de gestió econòmica, comptable, pressupostària i patrimonial, l'article 11.1.b) de la Llei 19/2014, obliga les administracions a publicar al portal de transparència les "*retribucions, indemnitzacions i dietes ... dels alts càrrecs de l'Administració Pública..*" En la mesura que aquesta informació ha d'esser pública, també pot ser coneguda per la persona reclamant.

El regidor demana, però, el detall de les quanties percebudes per aquest conceptes amb indicació de la data i el motiu (assistència a una comissió, jornada, conferència, reunió, etc..) durant els anys 2011-2015, ambdós inclosos. La informació reclamada, inclouria, doncs, tant la quantia percebuda, com la justificació de la despesa realitzada i la data en que aquesta es produeix.

El grau d'afectació sobre la privacitat que pugui suposar l'accés als motius que justifiquen el cobrament de les dietes o indemnitzacions dependrà del grau de detall amb el que aquestes apareguin especificades. En principi, cal pensar que la informació consistirà en la descripció de la jornada, comissió, acte o reunió, al qual la persona assisteix i que justificaria l'abonament de la dieta o despesa efectiva ocasionada, amb especificació en tot cas del concepte de la despesa (allotjament, trasllat, àpats, o quilometratge). No es pot descartar que hi puguin aparèixer el nom de terceres persones amb les quals s'hagi mantingut una reunió, o altres dades més concretes sobre els llocs on s'han celebrat dinars o sopars.

La naturalesa de la informació que ha de ser facilitada, és en principi, de tipus econòmic o ocupacional, vinculada a l'activitat laboral i no afectaria a dades especialment protegides (art.7 LOPD) o a l'esfera íntima personal o familiar.

L'Ajuntament, en la resposta donada al regidor hauria facilitat informació sobre les despeses realitzades per aquests conceptes des de la data de presa de possessió del càrrec -13 de juny de 2015-, tenint en compte que la seva tasca s'inicia en aquest moment. Així, indica que des d'aquesta data, no s'haurien percebut quantitats en concepte de dietes i compensacions. Respecte de la informació anterior a la data de la presa de possessió, manifesta que aquesta *"ha estat aprovada per la Comissió de Comptes, el Ple de l'Ajuntament, i presentada i fiscalitzada pel Departament de Governació de la Generalitat de Catalunya, Sindicatura de comptes i Ministeri d'Hisenda sense que hi hagi a hagut cap advertiment ni requeriment respecte al seu contingut."*

En efecte la informació sol·licitada no s'inclouria en el marc del compte general de la corporació corresponent a l'any en curs que ha de ser sotmès a l'aprovació del Ple, d'acord amb l'article 212.4 del Reial decret legislatiu 2/2004, de 5 de març, pel qual s'aprova el text refós de la llei reguladora de les Hisendes Locals (TRLHL). Certament, les despeses per aquests conceptes, ja haurien estat intervingudes i fiscalitzades pels òrgans i ens corresponents. Tot i així, cal tenir en compte que el dret d'accés dels regidors de l'article 164.1 TRLMRLC, inclou *"tots les antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de la seva funció..."*.

El dret dels regidors a obtenir tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació local i necessàries per a l'exercici de les seves funcions, de conformitat amb jurisprudència reiterada sobre aquesta qüestió (SSTS 27 de setembre de 2002, 15 de juny de 2009, entre d'altres), forma part del dret fonamental a la participació política consagrat a l'article 23.1 de la Constitució Espanyola, segons el qual *"els ciutadans tenen dret a participar en els assumptes públics, directament o per mitjà de representants, lliurement escollits en eleccions periòdiques per sufragi universal"*.

Per tant, cal tenir en compte que la petició d'accés dels regidors a la informació sol·licitada té el seu fonament en el dret fonamental de l'article 23.1 CE, el qual "*para los asuntos públicos municipales se desarrolla, en uno de sus aspectos, en el artículo 77 de la LRBRL (...)*" (STS 15 de setembre de 1987).

Escau recordar que la legislació de règim local no exigeix als càrrecs electes que, per accedir a la informació en poder de la corporació, hagin d'explicitar o fonamentar la finalitat de la seva petició, atès que la raó de la seva sol·licitud s'ha d'entendre implícita en l'exercici de les funcions que els corresponen com a càrrecs electes, en els termes previstos en la dita legislació de règim local.

Des de la perspectiva de la protecció de dades, i tal com s'ha apuntat en informes anteriors (IAI 11/2016, 12/2016, 13/2016, 15/2016) el que és rellevant és que l'accés a determinada informació personal per part d'un càrrec electe, sigui necessari i proporcional per a l'exercici de les funcions legítimes que li són pròpies, de manera que hagi de prevaldre aquest sobre el dret a la protecció de dades de les persones afectades. Per tant, en la mesura que sigui rellevant conèixer informació o dades relatives a despeses realitzades amb anterioritat, per a l'exercici de les funcions d'electe, l'accés a aquestes dades anteriors estarà igualment justificat.

En aquest sentit, l'article 4 de l'LOPD, a més d'exigir que l'accés es produeixi en el marc d'una finalitat legítima, determinada i explícita (com succeeix en aquest cas), també disposa que les dades de caràcter personal només es poden recollir per ser tractades, així com sotmetre-les a aquest tractament quan siguin adequades, pertinents i no excessives en relació amb la finalitat en qüestió.

En aquest cas, el coneixement del detall de les despeses generades per les actuacions pròpies del càrrec de president de la corporació durant el mandat anterior pot ser necessari per avaluar i comparar les despeses generades en l'actual mandat, avaluació de la gestió de recursos públics que forma part de les funcions de control i fiscalització dels òrgans de govern (art.22.1.a) LBRLR) i el retiment de comptes per part d'aquests.

Cal tenir en compte a més a més que tot i que l'eventual responsabilitat política dels òrgans de govern pugui ser exigible per part dels membres electes respecte de les actuacions realitzades dins del mandat en el qual els correspon l'exercici del control polític, hi poden haver altres responsabilitats derivades d'eventuals actuacions irregulars exigibles inclús amb posterioritat a la finalització del seu mandat. Des d'aquesta perspectiva, el regidor ha de poder disposar de la informació necessària a efectes d'avaluar actuacions de mandats anteriors i procedir en conseqüència, tasca que es correspon amb les funcions de control i fiscalització atribuïdes.

D'altra banda, el fet que aquesta informació es demani respecte de les despeses ocasionades per aquests conceptes en relació amb exercicis del mandat anterior, no té, des de la perspectiva de la protecció de dades, major incidència que l'accés a les dades actuals, ans el contrari, el transcurs del temps suposa en tot cas una menor intrusió en la privacitat de la persona afectada.

Per tot això es conclou que cal admetre l'accés del regidor a la informació personal reclamada.

Pel que fa a la segona part de la sol·licitud *“l·listat de totes les transaccions i/o transferències dineràries fetes a comptes de titularitat de l’Alcalde (...) , així com els “xecs pagats per l’Ajuntament al seu Alcalde-President” i el “l·listat de pagaments rebuts per l’Alcalde procedents de la caixa corporació”*, aquesta informació inclouria qualsevol pagament fet en metàl·lic o a comptes de l’Alcalde, incloent-hi retribucions (sou i assistències), indemnitzacions per compensar despeses efectives realitzades per l’Alcalde per a l’exercici del càrrec (dietes o despeses de representació) així com qualsevol altra quantitat que s’hagi abonat per qualsevol altre concepte.

Al igual que en el supòsit anterior aquesta informació és de caràcter econòmic i/o ocupacional, relacionada amb l’activitat professional de l’Alcalde, i per tant no afecta a dades especialment protegides (art.7 l’LOPD), o altres dades de l’esfera íntima personal o familiar.

La persona la informació de la qual es demana exerceix un càrrec públic i les quanties que pugui percebre per qualsevol concepte, siguin de naturalesa retributiva - sou o assistències per dedicació-, siguin de naturalesa indemnitzatòria o compensatòria (despeses per allotjament, viatges, àpats, quilometratge, etc..), o siguin per altres conceptes repercuteixen directament en la gestió dels recursos públics, i en l’estat del compte de despeses de la corporació.

L’Ajuntament hauria facilitat al regidor el l·listat amb les transferències o quanties abonades des de la data de la presa de possessió del càrrec, 13 de juny de 2015, limitant l’accés a la informació sobre actuacions referides al mandat anterior. Respecte a aquesta qüestió i tenint en compte els arguments exposats pel que fa a l’accés al l·listat de les dietes i altres compensacions percebudes, cal concloure que el coneixement d’aquesta informació, encara que referida a anteriors mandats, pot ser necessari per al regidor, per tal de formar-se una opinió crítica i fonamentada sobre l’evolució de determinades despeses a càrrec de les diferents partides del pressupost de despeses, amb clara repercussió sobre la gestió de recursos públics i el retiment de comptes i el control de la utilització dels recursos públics, raó per la qual ha de prevaldre el dret d’accés del regidor a la informació sol·licitada sobre el dret a la protecció de dades de la persona afectada.

IV

En la segona instància el regidor sol·licita diversa informació sobre l’Associació , i altres persones - membres de la comissió de festes i treballadors de l’Ajuntament-.

Pel que fa a la primera part de la sol·licitud, *“informació sobre l’eventual existència d’un conveni de col·laboració vigent entre (...) i l’Ajuntament”*, es fa avinent que aquesta informació ja ha d’esser pública, d’acord amb l’article 14 de l’LTC., el qual disposa que *“La transparència en l’àmbit dels convenis de col·laboració és aplicable a tots els convenis i encàrrecs de gestió subscrits entre els subjectes obligats i les persones privades i públiques. “ (Apartat 1). La informació a publicar ha d’incloure, com a mínim: “ a) La relació dels convenis vigents, amb la indicació de la data, les parts que els signen, l’objecte, els drets i les obligacions de qualsevol mena que generin i el període de vigència. b) Les eventuais modificacions de qualsevol dels paràmetres a què fa referència la lletra a, i la data i la forma en què s’hagin produït. c) La informació relativa al compliment i l’execució dels convenis.” (Apartat 2).*

L'ens privat afectat és segons informació del web d'aquest Ajuntament, una associació. No es disposa d'informació sobre el seu règim estatutari però tenint en compte la seva naturalesa de persona jurídica, qualsevol informació referida a aquesta entitat, resta exclosa del règim d'aplicació de la normativa de protecció de dades, aplicable a la informació referent a persones físiques identificades o identificables (article 3.a) l'LOPD amb exclusió de les persones jurídiques (l'article 2.2 del Reglament de desplegament de l'LOPD, aprovat pel Reial decret 1720/2007, de 21 de desembre, en endavant RLOPD).

Essent així, no hi hauria per tant, des de la perspectiva de la protecció de dades de caràcter personal cap inconvenient en facilitar al regidor, còpia de l'eventual conveni de col·laboració existent entre ambdues entitats.

Pel que fa a la segona part de la sol·licitud: *la relació de pagaments fets a aquesta associació, des del 2011 fins al 2015, incloent-hi les subvencions i pagaments d'obligacions i factures concretes i compromeses per aquesta entitat, que ha assumit l'Ajuntament, com dinars, sopars, pernoctacions d'orquestrats i músics, factures d'actuacions, actes públics, materials diversos, etc...*, d'acord amb els termes de la sol·licitud, l'accés inclouria, la informació sobre les quanties rebudes per aquesta associació amb càrrec als comptes de despeses de l'Ajuntament.

Partint de la premissa que la destinatària d'aquests pagaments és una persona jurídica, la informació que es pugui facilitar sobre els imports o quanties abonades a comptes de l'entitat, així com el concepte o origen d'aquests pagaments no és informació de caràcter personal a efectes de l'LOPD i per tant, cap inconvenient hi ha d'haver en aquest sentit.

El regidor fa referència a les subvencions i pagaments d'obligacions, factures concretes i compromeses per aquesta entitat, la qual cosa suposaria l'accés a la documentació justificativa que acrediti el compliment de l'objecte de l'eventual subvenció atorgada (article 30 de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions).

D'entrada, convé fer avinent que hi ha determinada informació relativa a la justificació de les subvencions atorgades per l'Ajuntament que, en la mesura que ha d'ésser pública, també pot ser coneguda per la persona reclamant.

Cal tenir en compte que l'article 15.1.e) de la LTC estableix l'obligació de publicar, al lloc web de l'Ajuntament o a llur seu electrònica (article 5 LTC), *"la justificació o retiment de comptes per part dels beneficiaris de la subvenció o ajut atorgats"*.

Tal i com es va assenyalar en l'informe IAI 10/2017, aquesta previsió, no s'ha d'entendre com una habilitació general per publicar tots i cadascun dels documents aportats pels beneficiaris d'una determinada subvenció o ajut públic, els quals poden contenir informació de diversa naturalesa, incloses dades personals, fins i tot, de caràcter sensible o mereixedores d'especial protecció (article 7 LOPD)). Així, i als efectes de donar compliment a aquesta obligació, pot resultar suficient publicar l'informe de fiscalització resultant del control intern o revisió de la documentació justificativa aportada per les entitats beneficiàries de la subvenció que es du a terme per l'ens local amb la finalitat de procedir al pagament de la dita subvenció o, si escau, a la revocació de la mateixa.

En aquest cas, es demana l'accés als pagaments d'obligacions i factures concretes i compromeses per aquesta entitat. Es desconeix quin és el contingut concret de les factures o dels altres documents amb valor probatori equivalent, però pot entendre's que hi constaran, principalment, dades identificatives tant de l'obligat a expedir-les com del destinatari dels serveis facturats, així com informació vinculada a la despesa originada. Es fa menció a factures d'àpats, pernoctacions d'orquestrats i músics, o d'actuacions, les quals podrien ser justificatives de les despeses pagades per l'Associació i subvencionades per l'Ajuntament.

Tenint en compte que, com s'ha dit, l'LOPD no és d'aplicació a la informació relativa a persones jurídiques), el dret a la protecció de dades de caràcter personal no seria un impediment per facilitar l'accés del regidor a la documentació justificativa aportada per l'entitat beneficiària en què només consti informació de persones jurídiques.

És previsible que aquestes factures estiguin girades a nom de l'Associació, i en la mesura que els creditors siguin persones jurídiques o empresaris individuals que ostentin la condició de comerciants, industrials o naviliers, no hi hauria cap impediment en facilitar l'accés del regidor a aquesta informació.

Fer avinent, en aquest punt, que les dades relatives a empresaris individuals, quan hi facin referència en la seva qualitat de comerciants, industrials o naviliers, això és a la seva activitat empresarial, també s'han d'entendre excloses del règim d'aplicació de la protecció de dades de caràcter personal (article 2.3 RLOPD).

Ara bé, atès que no disposem d'informació sobre el contingut concret d'aquestes factures (o documents probatoris de la despesa o equivalents), no es pot descartar que en aquesta documentació acabin constant dades de caràcter personal (article 3.a) LOPD), com seria en el cas que els creditors que les expedeixen siguin empresaris individuals que no ostentin la dita condició de comerciants, industrials o naviliers, o bé professionals liberals. Tampoc es pot descartar que hi hagi documentació que inclogui dades identificatives dels treballadors de l'Associació (entitat beneficiària) i les retribucions brutes percebudes, a efectes de control de la justificació (articles 30 i 32 LGS).

En qualsevol cas, i tot i que la informació pugui referir-se a persones físiques, aquesta estaria referida a la seva esfera econòmica o professional, i no serien dades especialment protegides efectes de l'article 7 LOPD, ni relacionades a l'esfera íntima o personal. Es tractaria de documentació que formaria part de l'expedient o expedients de subvencions o ajuts atorgats a aquesta entitat, amb una repercussió directa sobre els recursos públics, informació que es considera necessària i pertinent per al compliment de la funció de control i fiscalització atribuïda als regidors.

És cert que es demanen els pagaments i la documentació justificativa corresponent a despeses per subvencions realitzades durant l'anterior legislatura (2011-2015), documentació que no estaria directament vinculada a l'estat de despeses del compte general que ha de ser sotmès a l'aprovació del Ple en aquest exercici. Però, d'acord amb les previsions de l'article 164.1TRLMRLC, el coneixement del detall de despeses generades per ajuts atorgats durant el mandat anterior, pot ser necessari a efectes de formar-se el regidor una opinió crítica i fonamentada indispensable per al control i

fiscalització d'actuacions d'aquest mandat, i donada la finalitat legítima perseguida en aquest cas, cal admetre l'accés del regidor a la dita informació.

Pel que fa a la tercera part de la sol·licitud, *“relació d'ingressos fets al compte o comptes particulars de membres de la comissió de festes des de l'any 2011 fins al 2015”*.

No es disposa d'informació sobre quines són les persones que formarien part d'aquesta Comissió de Festes, però és possible que entre aquests membres hi pugui haver treballadors municipals i altres particulars, persones físiques o jurídiques (ex. entitats municipals). Sigui com sigui, la informació estaria relacionada amb les eventuais transferències dineràries que s'hagin pogut realitzar als comptes d'aquests membres, amb càrrec al pressupost de despeses de l'Ajuntament corresponent als exercicis 2011 al 2015.

En línia amb el criteri mantingut en els supòsits anteriorment analitzats, si bé és cert que la informació sobre despeses realitzades en exercicis pressupostaris anteriors no estaria directament relacionada amb l'aprovació del compte general de l'últim exercici tancat, en la mesura que es tracta de despeses a càrrec de fons públics, qualsevol antecedent pot ser necessari per a l'avaluació de la gestió dels recursos del període actual per part dels òrgans de govern, activitat pròpia de les funcions de control i fiscalització atribuïda al regidor.

Des de la perspectiva del dret a la protecció de dades de les persones afectades, la informació que es pugui facilitar no constitueix informació de caràcter especialment protegit (art.7 LOPD), ni afecta a la intimitat personal o familiar de les persones afectades. El fet que sigui informació anterior i no actual, no suposa una major afectació en la seva privacitat ans el contrari. El transcurs del temps, seria en tot cas un element més a tenir en compte en favor de l'accés.

Essent per tant, una informació pertinent i adequada a la finalitat perseguida cal admetre en aquest cas també, l'accés per part del regidor a la informació sol·licitada.

Pel que fa a la quarta part de la sol·licitud: *“Relació de pagaments fets a treballadors municipals per rendiments de treball no inclosos en la seva nòmina, des de l'any 2011 fins al 2015.”*

Dins el que poden ser rendiments de treball no inclosos en la nòmina dels treballadors municipals, hi podríem entendre aquelles quanties percebudes fora del que seria pròpiament el sou, això és assistències per dedicació a tasques no incloses dintre de les funcions pròpies del lloc de treball, o qualsevol altre complement de caràcter retributiu que s'hagi estipulat per exemple, fora d'un conveni laboral .

Dit això, i tornant a la mateixa línia argumental sostinguda per a la resta d'informació sobre despeses realitzades amb càrrec a pressupostos d'exercicis anteriors, tot i que aquesta no es correspongui amb la informació sobre els comptes de l'exercici tancat que ha de ser sotmès a l'aprovació del Ple, conèixer els antecedents sobre aquesta qüestió, pot ser igualment necessari a efectes de formar-se una opinió crítica i fonamentada sobre quina és la gestió dels recursos humans duta a terme pels òrgans de govern ara, i avaluar el cost que aquests representen dins del pressupost municipal en comparació amb el que van suposar en exercicis anteriors. Ens trobem per tant, en

aquest cas, també, amb informació que es considera necessària, pertinent i adequada per a l'exercici de les funcions de control i fiscalització atribuïdes al regidor, fet que legitima l'accés a la informació personal reclamada.

V

En la tercera instància el regidor demana informació sobre l'ordenança o normativa municipal on s'especifiquen els criteris per a l'atorgament de subvencions a les associacions o fundacions privades, d'una banda, i el llistat de subvencions atorgades per l'Ajuntament els darrers cinc exercicis fiscals i que hauria de ser penjada al portal de transparència

Res a dir respecte a la primera qüestió, *el lliurament l'ordenança o normativa municipal on s'especifiquen els criteris per a l'atorgament de subvencions a les associacions o fundacions privades*, atès que no és informació el contingut de la qual afecti a dades personals.

Pel que fa al llistat de subvencions atorgades per l'Ajuntament els darrers cinc exercicis fiscals, convé recordar que l'article 15 de la LTC, relatiu a la transparència en l'activitat subvencional, disposa que:

"1. La informació relativa a les subvencions i els ajuts públics que els subjectes obligats han de fer pública en aplicació del principi de transparència ha d'incloure:

a) (...)

b) (...)

c) Les subvencions i els ajuts públics atorgats, amb la indicació de l'import, l'objecte i els beneficiaris. Aquesta informació ha d'incloure les subvencions i els ajuts, ha d'estar actualitzada i ha de fer referència als darrers cinc anys. També ha d'incloure les subvencions i els ajuts atorgats sense publicitat i concurrència si aquests requisits s'han exceptuat, en els casos establerts legalment. En el cas de subvencions i ajuts públics atorgats per motius de vulnerabilitat social, s'ha de preservar la identitat dels beneficiaris.

(...)"

La normativa de transparència obliga per tant, a publicar les subvencions i els ajuts atorgats per la corporació, amb indicació entre d'altres de quina és la persona beneficiària, sigui persona física o jurídica. Només per al cas que l'ajut s'hagi atorgat per motius de vulnerabilitat social, cal preservar la identitat dels beneficiaris. Essent per tant, informació que ha d'estar a l'abast de la ciutadania, amb més motiu ha d'esser facilitada aquesta informació al regidor que la sol·licita. Aquest, com a regidor i per al compliment de la finalitat de control i fiscalització dels òrgans de govern, podria accedir, en cas de ser necessari, a la identitat de les persones beneficiàries d'ajuts per motius de vulnerabilitat social, qüestió que hauria de ser valorada si aquest fos el cas.

VI

Finalment, recordar que el dret d'accés de tots els regidors a la informació també haurà de regir-se, entre d'altres, pel deure de reserva, en els termes de l'article 164.6

del TRLMRLC citat. Segons aquest article, els membres de la Corporació tenen el deure de guardar reserva en relació amb les informacions que se'ls faciliti per a fer possible el desenvolupament de les seves funcions.

El deure de secret també es preveu explícitament en l'article 10 de l'LOPD, segons el qual *"el responsable del fitxer i els que intervinguin en qualsevol fase del tractament de les dades de caràcter personal estan obligats al secret professional pel que fa a les dades i al deure de guardar-les, obligacions que subsisteixen fins i tot després de finalitzar les seves relacions amb el titular del fitxer o, si s'escau, amb el seu responsable."*

En relació amb el deure de secret, segons disposa el Codi Penal en els articles 197 i 198, l'autoritat o funcionari públic que, fora dels casos permesos en la llei i prevalent-se del seu càrrec, difongui, reveli o cedeixi a tercers determinades dades, estaria realitzant una conducta que podria ser constitutiva del delictes de descobriment i revelació de secrets.

Conclusió

La normativa de protecció de dades no impedeix l'accés d'un regidor a la informació reclamada en aquest expedient i que es concreta en la informació sobre les dietes i altres compensacions rebudes per l'Alcalde, les transferències o pagaments en efectiu realitzats a l'Alcalde o als seus comptes particulars, sobre els pagaments realitzats a una associació privada, la documentació justificativa de les subvencions o ajuts concedits a aquesta entitat, els ingressos realitzats al membres de la Comissió de Festes, i els pagaments en concepte de rendiments de treball efectuats fora de nòmina als treballadors municipals, tot això respecte del període corresponent als exercicis 2011-2015 ambdós inclosos. Tampoc impedeix l'accés al llistat de les subvencions o ajuts atorgats per l'Ajuntament durant aquest mateix període.

Barcelona, 19 d'abril de 2017