

Reclamació: 251/2017

Informe jurídic emès a petició de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en relació amb la reclamació interposada per un Ajuntament per la denegació per part del Consell Comarcal de l'accés a diversos expedients en matèria de serveis socials relatius a dues persones

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 251/2017 presentada per un Ajuntament per la denegació per part del Consell Comarcal de l'accés a diversos expedients en matèria de serveis socials relatius a dues persones.

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 19 de gener de 2017, l'Ajuntament va demanar al Consell Comarcal l'accés i l'obtenció de còpia dels documents continguts en diversos procediments relacionats amb dues persones que s'identificaven a la sol·licitud. Els procediments eren un procediment de tramitació de la renda mínima d'inserció (PIRMI), un procediment de diligències prèvies tramitat al jutjat de Primera instància número 2 de (...), un expedient relatiu a una situació de desemparament i un expedient relatiu a pobresa energètica.
2. Consta a l'expedient un escrit de 10 de febrer de 2017 pel qual el Consell Comarcal comunicava a l'Ajuntament que atès que la informació formava part d'un expedient tramitat des de l'àrea de serveis socials que estava "*incurs en un procediment de prèvies al Jutjat d'Instrucció número 2 de (...)*" i els informes del procediment havien estat requerits en el marc d'un procés judicial, s'havia plantejat a la jutgessa instructora del cas la procedència de la cessió de la dita documentació. Aquesta sol·licitud al jutjat, formulada en la mateixa data, també consta a l'expedient.
3. Consta també a l'expedient un escrit de data 17 de gener de 2017 de l'Ajuntament, adreçat al Jutjat, en relació amb les diligències prèvies esmentades, en el qual s'exposen les circumstàncies relatives als expedients sol·licitats al Consell Comarcal.
4. També hi ha a l'expedient un informe dels serveis socials del Consell Comarcal on s'informa sobre les característiques de cadascun dels quatre tipus de procediments a que es refereix la sol·licitud, i un informe jurídic de la secretària accidental del Consell Comarcal.
5. En data 7 de març de 2017, i en resposta a l'escrit de 10 de febrer de 2017 del Consell Comarcal, la Lletrada de l'Administració de Justícia del Jutjat de Primera Instància número 2 de

(...), indica que *“procede ceder los informes emitidos por los responsables técnicos al Ajuntament de (...)”*, sense concretar però els informes als quals es refereix ni incloure cap argumentació o precepte legal que fonamenti l'esmentada decisió.

6. En no haver-li estat lliurada la documentació, en data 6 de juny de 2017 l'Ajuntament interposa reclamació davant la GAIP.

7. Consta també a l'expedient una resolució que porta per data 5 de juliol de 2017, de denegació de la sol·licitud d'accés- Aquesta resolució però no està signada.

8. En el marc d'aquesta reclamació, la GAIP ha sol·licitat a aquesta Autoritat l'emissió del present informe.

9. En data 14 de juliol de 2017, la GAIP ha fet arribar a aquesta Autoritat un escrit de l'Ajuntament on, després d'exposar un seguit d'antecedents en relació amb les persones afectades pels expedients sol·licitats, concreta la informació a la qual pretén accedir en els següents punts:

- a) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), si es va informar als Serveis Territorials de Benestar i/o al Jutjat de Primera Instància 2 de (...), del rebuig dels tres habitatges de lloguer social per part de la família que ocupava il·legalment l'habitatge de (...).
- b) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), si durant el període de contractació del Sr. (...) per part dels Consell, es varen efectuar gestions en el sentit de reconduir a la família a la legalitat.
- c) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), un informe en relació a la pobresa energètica o de quins extrems es va informar a la companyia Endesa.
- d) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), o bé en els protocols d'actuació del Consell Comarcal en matèria de Serveis Socials, quines actuacions es varen efectuar i quin protocol es va endegar en relació a la pressió mediàtica.

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 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 R. 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 .

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

En primer lloc, s'imposa fer algunes precisions sobre el règim aplicable i sobre l'objecte de la sol·licitud.

La documentació a la qual es demana accés consisteix, segons la sol·licitud presentada per l'Ajuntament de (...) en els documents continguts en quatre expedients relatius a dues persones que s'identifiquen en la mateixa sol·licitud:

- Expedient de la renda mínima d'inserció
- Procediment de prèvies 103/2016 del Jutjat de Primera Instància de (...)
- Expedient de desamparament
- Expedient de pobresa energètica

Cal tenir en compte que l'expedient de renda mínima d'inserció, el procediment de prèvies 103/2016 del Jutjat de Primera Instància de (...), i l'expedient de pobresa energètica, no es tracta d'expedients tramitats pel Consell Comarcal, segons s'indica a l'informe de 3 de febrer de 2017 dels serveis socials del Consell Comarcal que figura a l'expedient, sinó per altres entitats. En el cas de l'expedient de renda mínima d'inserció, és un procediment la resolució del qual correspon a l'Administració de la Generalitat, tot i que el Consell Comarcal participi en la tramitació; el procediment de prèvies 103/2016 del Jutjat de Primera Instància de (...) és un

procediment judicial en el qual el Consell Comarcal no és part i la seva intervenció només ha estat l'emissió d'un informe; en l'expedient de pobresa energètica la intervenció del Consell Comarcal s'ha limitat a l'emissió d'un informe sobre la possible existència d'una situació de vulnerabilitat. Per altra banda pel que fa a l'expedient de desemparament, el mateix informe afirma que *“a l'Àrea Bàsica de Serveis Socials de (...) no consta cap expedient administratiu de desemparament de menors en relació amb les persones indicades.”*.

La sol·licitud d'accés manifesta que s'empara en els articles 4, 13.d) i 53.1.a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC) en relació amb els articles 25.b) i 31.2 i 34.3 de la Llei 12/2007, d'11 d'octubre, de serveis socials, atès que, segons s'afirma, l'Ajuntament tindria la consideració d'interessat.

Cal tenir en compte que la disposició addicional primera de la Llei 19/2014 estableix que l'accés de les persones interessades als procediments administratius en tràmit es regeix pel que determina la legislació sobre règim jurídic i procediment administratiu.

Malgrat això, en el cas que ens ocupa no tan sols resulta discutible, tal com veurem a continuació, que se li pugui reconèixer la condició d'interessat a l'Ajuntament respecte aquestes expedients, sinó que en realitat no ens trobaríem davant de cap procediment que s'estigui tramitant davant el Consell Comarcal. Per tant, d'acord amb l'esmentada disposició addicional primera, no serà d'aplicació la normativa de procediment administratiu, sinó la normativa de transparència.

Per altra banda, al seu escrit de data 17 de febrer de 2017, l'Ajuntament fa referència al règim d'accés dels càrrecs electes. S'ha de dir al respecte que malgrat que la persona que signa la sol·licitud d'accés sigui un càrrec electe municipal, el dret d'accés que es reconeix a l'article 164 del Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, és aplicable al seu accés a la informació que estigui en poder de la corporació de la qual formen part, però no d'altres corporacions locals com seria el Consell Comarcal.

Pel que fa a l'objecte de la reclamació, cal tenir en compte que, segons es desprèn de l'informe dels serveis socials del Consell comarcal de l(...) que figura a l'expedient, *“a l'Àrea Bàsica de Serveis Socials de l(...) no consta cap expedient administratiu de desemparament de menors en relació amb les persones indicades.”*.

L'article 2.b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTC) defineix *“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”*.

D'acord amb això, en no disposar-se d'informació sobre aquest aspecte, no pot ser procedent en cap cas l'accés en no estar la informació en poder del Consell. Per tant resulta innecessari analitzar l'aplicabilitat del límit consistent en la protecció de dades personals. Això sens perjudici que, quant al fons, les consideracions que es formularan respecte la renda mínima d'inserció o l'informe de vulnerabilitat a efectes de pobresa energètica també podrien ser extensibles a aquest supòsit.

III

En el cas que ens ocupa no consta que el Consell Comarcal hagi resolt i notificat la sol·licitud d'accés dins el termini establert per la normativa vigent. Sí que és cert que en data 10 de febrer de 2017 el Consell Comarcal va comunicar a l'Ajuntament que havia plantejat a la jutgessa instructora del cas la procedència de la cessió d'"informes" a l'Ajuntament, però aquest escrit no sembla que es pugui considerar una resolució de la sol·licitud presentada. Així ho corrobora el fet que consti a l'expedient una resolució denegatòria que porta per data 5 de juliol de 2017, tot i que no està signada.

En qualsevol cas, cal tenir en compte que l'article 35 de la Llei 19/2014 estableix que transcorregut el termini per resoldre, la sol·licitud es pot entendre estimada. No obstant això, afegeix que no es pot adquirir per silenci administratiu el dret d'accés si concorre algun dels límits previstos per aquesta o altres lleis.

En el cas que ens ocupa, és obvi que entre la informació sol·licitada hi ha informació de caràcter personal en diversos documents dels sol·licitats.

Per tant, i amb independència que, d'acord amb el que analitzarem a continuació, el límit consistent en el dret a la protecció de dades de caràcter personal hagi de prevaler o no sobre el dret d'accés a la informació pública, és innegable que, *a priori*, concorre aquest límit, per la qual cosa en cap cas el silenci podria haver estat positiu respecte a la informació que contingui dades de caràcter personal.

IV

L'LTC, que té per objecte regular i garantir la transparència de l'activitat pública, disposa en l'article 18 que *"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"* (apartat 1).

També cal fer referència a la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació i bon govern (LT), que es pronuncia en termes similars en el seu article 12.

D'acord amb l'article 20 i s. de l'LTC, el dret d'accés a la informació pública pot ser denegat o restringit per les causes expressament establertes a les lleis. En concret, i pel que fa a la informació que conté dades de caràcter personal, cal valorar si el dret a la protecció de dades de les persones afectades justifica o no la limitació del dret d'accés a la informació pública regulat a la legislació de transparència que invoquen la persona sol·licitant, o dit d'una altra manera, si la Llei de transparència donaria cobertura legal a una comunicació o cessió de dades com la que es planteja en aquest cas, als efectes de l'article 11 i 7.3 de la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal (LOPD).

L'article 23 de la Llei 19/2014 estableix el següent:

“Les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la ideologia, l'afiliació sindical, la religió, les creences, l'origen racial, la salut i la vida sexual, i també les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.”

I l'article 24 d'aquesta mateixa llei estableix:

“1. S'ha de donar accés a la informació pública si es tracta d'informació directament relacionada amb l'organització, el funcionament o l'activitat pública de l'Administració que contingui dades personals merament identificatives llevat que, excepcionalment, en el cas concret hagi de prevaler la protecció de dades personals o altres drets constitucionalment protegits.

2. Si es tracta d'altra informació que conté dades personals no incloses a l'article 23, es pot donar accés a la informació, amb la prèvia ponderació raonada de l'interès públic en la divulgació i els drets de les persones afectades. Per a dur a terme aquesta ponderació s'ha de tenir en compte, entre altres, les circumstàncies següents:

- a) El temps transcorregut.*
 - b) La finalitat de l'accés, especialment si té una finalitat històrica, estadística o científica, i les garanties que s'ofereixin.*
 - c) El fet que es tracti de dades relatives a menors d'edat.*
 - d) El fet que pugui afectar la seguretat de les persones.*
- (...)”*

La necessitat de dur a terme aquesta ponderació ens obliga a distingir per una banda la informació referent a les Diligències prèvies 103/2016 i per una altra la informació continguda a l'expedient de la renda mínima d'inserció i l'expedient de pobresa energètica.

V

Pel que fa a l'accés a les Diligències prèvies 103/2016 del Jutjat de Primera Instància de (...), s'ha de tenir en compte que segons l'informe de 3 de febrer de 2017 dels serveis socials del Consell Comarcal de (...) que figura a l'expedient, es tracta d'un procediment en el qual el Consell Comarcal no n'és part, i tampoc es té constància que l'Ajuntament en sigui part. La intervenció del Consell Comarcal ha estat només l'emissió d'un informe, que segons s'indica en l'informe de 3 de febrer de 2017, inclou dades personals i familiars sensibles i especialment sensibles.

En emetre aquest informe es desconeix quines són en concret aquestes dades, però com a mínim sembla plausible que hi consti informació relacionada amb la comissió de delictes, o altra informació que pot permetre obtenir un perfil social i econòmic de les persones afectades.

Essent així, i tenint en compte que no consta que l'Ajuntament sigui part del procediment, per aplicació de l'article 23 LTC no es podria donar accés a la informació relacionada amb la comissió de delictes o que tingui la consideració de dades especialment protegides, com seria el cas de les dades relacionades amb la salut d'aquestes persones.

Pel que fa a altra informació que es pugui contenir en aquest informe que sense tenir la consideració d'especialment protegida pugui permetre l'obtenció d'un perfil econòmic, social o familiar de les persones afectades, tampoc sembla que resulti justificat l'accés pels mateixos motius que s'exposen en el següent fonament jurídic.

Ara bé, en l'escrit de data 12 de juliol de 2017 de l'Ajuntament, a banda d'altres extrems es concreta que el que es demana és si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), si es va informar als Serveis Territorials de Benestar i/o al Jutjat de Primera Instància 2 de (...), del rebuig dels tres habitatges de lloguer social per part de la família que ocupava il·legalment l'habitatge de (...).

En l'escrit de data 17 de febrer de 2017 de l'Ajuntament s'exposa que l'oferta d'aquests tres habitatges es va dur a terme per part de l'Ajuntament en sengles reunions en les quals van participar tant l'Ajuntament com el Consell Comarcal i les persones afectades.

No es pot passar per alt que els municipis disposen de competències en matèria d'habitatge. En aquest sentit, l'article 8 de la Llei 18/2007, de 28 de desembre, del dret a l'habitatge estableix aquestes competències:

"1. Els ens locals, sota el principi d'autonomia per a la gestió de llurs interessos, exerceixen les competències d'habitatge d'acord amb el que estableixen la legislació de règim local, la legislació urbanística i aquesta llei, sens perjudici de la capacitat de subscriure convenis i concertar actuacions amb altres administracions i agents d'iniciativa social i privada que actuen sobre el mercat d'habitatge protegit i lliure.

2. A més de les competències de promoció i gestió que els reconeix la legislació de règim local, els ens locals poden concertar polítiques pròpies d'habitatge amb l'Administració de la Generalitat, en el marc dels instruments locals i supralocals de planificació que estableixen aquesta llei i la legislació urbanística, i poden demanar la creació de consorcis o oficines locals d'habitatge per a la gestió conjunta de funcions i serveis vinculats a l'habitatge.

3. Els ens locals que, per llur dimensió o per manca de recursos, no puguin exercir plenament les competències en matèria d'habitatge poden sol·licitar a les administracions d'àmbit territorial superior la prestació d'assistència tècnica, financera i jurídica.

4. Els ens locals la dimensió dels quals els dificulti l'exercici eficient de les competències que aquesta llei els atribueix sobre el control de la qualitat del parc immobiliari, sobre la igualtat en l'accés i l'ocupació dels habitatges i sobre les activitats de control i sanció poden encarregar a un altre ens local o al departament competent en matèria d'habitatge que faci les gestions vinculades a aquestes competències, d'acord amb el que estableix l'article 15 de la Llei de l'Estat 30/1992, del 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú."

I l'article 46, dedicat a l'acció protectora de les administracions en matèria d'habitatge estableix tot un seguit de mesures entre les quals podrien tenir cabuda les actuacions dutes a terme per l'Ajuntament:

"1. Les mesures protectores que han d'adoptar les administracions públiques poden consistir en l'adopció d'accions positives en favor de col·lectius i persones vulnerables, la prohibició de conductes discriminatòries i l'exigència de l'eliminació d'obstacles i restriccions a l'exercici del dret a l'habitatge i d'ajustaments raonables per a garantir el dret a l'habitatge.

2. S'entén per ajustaments raonables les mesures dirigides a atendre les necessitats singulars de determinades persones per a facilitar-los, sense imposar una càrrega desproporcionada, la inclusió social i el gaudi del dret a l'habitatge en igualtat de condicions amb la resta de persones.

3. Per a establir si una càrrega és proporcionada o no ho és, les administracions públiques han de tenir en compte el cost de les mesures, els efectes discriminatoris que comporti no adoptar-les, les característiques de la persona física o jurídica, l'entitat o l'organització que les ha de posar en pràctica i la possibilitat d'obtenir finançament oficial o qualsevol altre ajut.

4. Les administracions públiques competents poden establir un règim d'ajuts públics per a contribuir a finançar les despeses derivades de l'obligació d'aplicar els ajustaments raonables a què fa referència aquest article."

Certament en els informes presentats pel Consell Comarcal pot constar-hi informació especialment protegida de les persones afectades o, com a mínim relativa a una situació de vulnerabilitat social. Això pot justificar la denegació de l'accés a aquests informes. Ara bé, tenint en compte la participació de l'Ajuntament en la recerca d'un habitatge per a la família afectada, no resulta desproporcionat poder accedir a conèixer si es va informar els Serveis Territorials de Benestar i el Jutjat de Primer Instància núm. 2 de (...) del rebuig dels habitatges. Això sense necessitat d'accedir al contingut dels informes.

VI

Pel que fa a la informació continguda a l'expedient de la renda mínima d'inserció i l'expedient de pobresa energètica, no es concreta quin tipus d'informació hi ha en aquests expedients. No obstant això, per la naturalesa dels mateixos és fàcilment previsible que en l'expedient o en els informes que hagin elaborat els serveis socials del Consell Comarcal hi pugui constar informació que permeti obtenir un perfil familiar, laboral, econòmic o social de les persones afectades, especialment si es tracta de persones que poden estar afectades per una situació de vulnerabilitat.

No es pot descartar que alguna d'aquesta informació pugui tenir la consideració d'especialment protegida, amb la qual cosa, en principi, tal com hem vist, caldria denegar l'accés. Però fins i tot

en el cas que aquesta informació no tingui la consideració d'especialment protegida, en el moment de fer la ponderació a què es refereix l'article 24 de l'LTC cal ser conscient d'aquestes circumstàncies i de les conseqüències estigmatitzadores per a les persones afectades que pot tenir la difusió indeguda d'aquest tipus d'informació.

En qualsevol cas i com a element comú a l'anàlisi d'aquestes tres situacions, cal recordar que segons l'article 9.2.h) de la Llei 12/2007, d'11 d'octubre, de serveis socials, *“Els destinataris dels serveis socials, d'acord amb el que estableix l'apartat 1, tenen dret a (...) La confidencialitat de les dades i de les informacions que constin en llurs expedients, d'acord amb la legislació de protecció de dades de caràcter personal.”*

Cal ser conscient que l'accés als serveis socials és un dret de les persones i que, com a tal dret, es basa en el consentiment de les persones afectades, pel que fa a qualsevol actuació que les afecti personalment (art. 24.1 EAC).

L'Ajuntament per recolzar la seva sol·licitud d'accés al·lega les seves competències en matèria de serveis socials. De ser així, i en la mesura que el seu accés fos necessari per a l'exercici de les seves competències, podria fonamentar-se el seu accés en l'exercici de la mateixa competència per part de l'administració cessionària o per a l'exercici de competències diferents que versin sobre una mateixa matèria, tal com preveu l'article 21 LOPD. No sembla però que sigui el cas que ens ocupa.

La Llei 12/2007, d'11 d'octubre de serveis socials, en els seus articles 31 i 32, estableix les competències dels municipis i dels ens supramunicipals, en aquest cas, el Consell Comarcal.

L'article 32 de la Llei estableix entre les competències dels ens supramunicipals, com ara el Consell Comarcal, donar suport tècnic, econòmic i jurídic als ens gestors de les àrees bàsiques de serveis socials, programar els serveis socials en llur àmbit territorial, d'acord amb els criteris de planificació i coordinació de la Generalitat, el pla estratègic corresponent i la Cartera de serveis socials, en matèria de serveis socials, i convocar una taula territorial amb els consells comarcals i els Ajuntaments dels municipis de més de vint mil habitants de llur àmbit territorial, així com promoure i gestionar els serveis, les prestacions i els recursos propis de l'atenció social especialitzada per a garantir la cobertura de les necessitats socials de la població de llur àmbit territorial.

Pel que fa als municipis de menys de 20.000 habitants, com seria el cas del municipi que formula la sol·licitud, l'article 31 estableix la titularitat en la gestió dels serveis socials de la següent manera: *“2. Les comarques supleixen els municipis de menys de vint mil habitants en la titularitat de les competències pròpies dels serveis socials bàsics que aquests municipis no estiguin en condicions d'assumir directament o mancomunadament.”*

No hi ha constància que l'Ajuntament hagi assumit directament la prestació dels serveis socials bàsics. Ans al contrari, la mateixa constància que l'Ajuntament demani accés als expedients de serveis socials bàsics que està prestant el Consell Comarcal a ciutadans del seu municipi ve a confirmar, tal com sosté el Consell Comarcal, que en el municipi afectat qui presta aquests serveis és el Consell Comarcal.

Per tant, no sembla que es pugui emparar en l'article 21 LOPD la comunicació de les dades preteses en la mesura que l'Ajuntament no disposa de serveis socials propis.

VII

En data 14 de juliol de 2017, la GAIP ha fet arribar a aquesta Autoritat un escrit de l'Ajuntament, on després d'exposar un seguit d'antecedents en relació amb les persones afectades pels expedients sol·licitats, concreta la informació a la qual pretén accedir en els següents punts:

- a) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), si es va informar als Serveis Territorials de Benestar i/o al Jutjat de Primera Instància 2 de (...), del rebuig dels tres habitatges de lloguer social per part de la família que ocupava il·legalment l'habitatge de (...).
- b) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), si durant el període de contractació del Sr. (...) per part del Consell, es varen efectuar gestions en el sentit de reconduir a la família a la legalitat.
- c) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), un informe en relació a la pobresa energètica o de quins extrems es va informar a la companyia Endesa.
- d) Es demana si consta en l'expedient de la família dels Srs. (...) i (...), o bé en els protocols d'actuació del Consell Comarcal en matèria de Serveis Socials, quines actuacions es varen efectuar i quin protocol es va endegar en relació a la pressió mediàtica.

L'Ajuntament a més, fonamenta les seves pretensions en el fet que en l'any 2016 i anteriors ha satisfet el 34% de la despesa ocasionada pels serveis socials del Consell Comarcal en el seu municipi.

Deixant de banda el contingut de la lletra a), al qual ja ens hem referit al fonament jurídic V, a la vista d'aquesta concreció sembla que ja no es sol·licitaria la informació relativa a les Diligències prèvies, ni tampoc informació en relació amb l'expedient del PIRMI. En canvi, es segueix sol·licitant l'informe sobre pobresa energètica i a més també es sol·licitaria altra informació que no s'havia sol·licitat inicialment davant el Consell Comarcal, com ara si es van efectuar gestions per reconduir la família a la legalitat o quines actuacions es van dur a terme pels serveis socials i quin protocol es va endegar en relació amb la pressió mediàtica.

Respecte aquestes noves informacions que es sol·liciten, recordar la necessitat d'haver sol·licitat la informació davant l'Administració amb caràcter previ a la presentació de la reclamació, tal com es desprèn de l'article 39 de la LTC.

Al marge d'això, tal com ja hem recollit en altres informes, segons l'article 62 de la Llei 12/2007, el finançament dels ajuts a domicili correspon als Ajuntaments i a l'Administració de la Generalitat:

“Article 62

Finançament dels serveis socials bàsics

*1. Els ajuntaments i l'Administració de la Generalitat comparteixen el finançament dels serveis socials bàsics, incloent-hi els equips de serveis socials, **els programes i projectes, el servei d'ajuda a domicili** i els altres serveis que es determinin com a bàsics. Sens perjudici que els serveis socials bàsics han de tendir a la universalitat i la gratuïtat, l'usuari o usuària pot haver de copagar el finançament de la teleassistència i dels serveis d'ajuda a domicili.*

2. L'aportació de la Generalitat als serveis socials bàsics s'ha de fixar en els seus pressupostos, d'acord amb el que estableixin el Pla estratègic de serveis socials i la Cartera de serveis socials, i s'ha de pagar mitjançant un conveni quadriennal amb la corporació local titular de l'àrea bàsica de serveis socials. Aquesta aportació no pot ésser inferior, en cap cas, al 66% del cost dels equips de serveis socials bàsics, dels programes i projectes, i dels serveis d'ajuda a domicili i de teleassistència que el Pla i la Cartera estableixen per a l'àmbit territorial de cada àrea bàsica de serveis socials.

3. El finançament de la infraestructura, dels locals, del material, del manteniment del sistema d'informació, del suport administratiu i de les prestacions econòmiques d'urgència social és a càrrec de l'ens local gestor de l'àrea bàsica de serveis socials.

4. (...)

5. L'ens local titular de l'àrea bàsica de serveis socials pot decidir el sistema de provisió de serveis, per a l'ajuda a domicili i la teleassistència, d'acord amb les formes de prestació que s'estableixin per reglament.”

Per tant, els ciutadans que voluntàriament accedeixen a aquests serveis, han de conèixer que això comportarà no només la intervenció del Consell Comarcal, sinó també del municipi corresponent i de l'Administració de la Generalitat, en la mesura que estan obligats al pagament d'una part del cost de les prestacions realitzades.

Atesa aquesta previsió legal de finançament a càrrec del municipi queda clara l'habilitació per a que l'Ajuntament pugui accedir al nom i cognoms de la persona afectada per l'expedient, com també el nombre d'hores de l'ajut, el cost del servei i la part imputable a l'Ajuntament, dades indispensables per a que l'Ajuntament pugui tenir coneixement del concepte pel qual se li reclama el pagament. Però tal com hem exposat més amunt, en l'expedient hi poden constar també dades de salut i altres dades que poden permetre obtenir un perfil socioeconòmic de la persona afectada. Tot i que aquestes altres dades no serien estrictament necessàries per fer el pagament, la seva comunicació pot resultar justificada la seva comunicació per les obligacions legals que corresponen a l'administració municipal pel que fa a la fiscalització de la despesa, tal com ja va sostenir aquesta Autoritat en el dictamen CNS 8/2010.

L'article 136 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, disposa que

*“1. La función pública de control y fiscalización interna de la gestión económico-financiera y presupuestaria, en su triple acepción de función interventora, función de control financiero y función de control de eficacia, corresponderá a un órgano administrativo, con la denominación de Intervención general municipal.
(...)”*

El Text refós de la Llei reguladora de les hisendes locals, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2004, de 5 de març, concreta en el capítol IV del Títol VI, que les entitats locals exerceixen les funcions de control intern respecte de la seva gestió econòmica, dels organismes autònoms i de les societats mercantils que en depenen, en la seva triple acepció de funció interventora, funció de control financer i funció de control d'eficàcia (article 213). En els articles següents d'aquesta mateixa norma, es concreta l'àmbit d'aplicació i les modalitats d'exercici de les tres funcions (interventora, de control financer i de control d'eficàcia) en què es desglossa la funció pública de control i fiscalització interna.

En concret, pel que fa a la funció interventora, té per objecte fiscalitzar tots els actes de les entitats locals i dels seus organismes autònoms que donin lloc al reconeixement i la liquidació de drets i obligacions o despeses de contingut econòmic, els ingressos i pagaments que en derivin, i la recaptació, inversió i aplicació, en general, dels cabals públics administrats, amb la finalitat que la gestió s'ajusti a les disposicions aplicables en cada cas (article 214.1). L'exercici d'aquesta funció comprèn, entre d'altres, la intervenció formal de l'ordenació del pagament i la intervenció material del pagament (article 214.2); pel que fa a la funció de control financer, té per objecte comprovar el funcionament en l'aspecte economicofinancer dels serveis de les entitats locals, dels seus organismes autònoms i de les societats mercantils que en depenen (article 220 del RDL 2/2004); en relació amb el control d'eficàcia, té per objecte comprovar periòdicament el grau de compliment dels objectius, així com analitzar el cost de funcionament i el rendiment dels serveis o inversions respectius (article 221).

En definitiva, les diverses funcions de fiscalització que la normativa atorga als ajuntaments podria portar a que, si be no de manera generalitzada, l'ajuntament que participa en el cofinançament d'un servei hagi de disposar de suficient informació per poder fiscalitzar l'ús adequat de les dotacions pressupostàries consignades als efectes de fer front al pagament de les subvencions o ajuts que en matèria de serveis socials li corresponen. L'exercici legítim de la funció de control per part dels ajuntaments, pot justificar que, més enllà de les dades personals estrictament necessàries per a realitzar els pagaments dels ajuts, l'alcalde sol·licitant pugui accedir a d'altra informació personal sensible continguda en els expedients.

Ara bé, això no implica necessàriament accedir a tota la informació que pugui constar a l'expedient. En un expedient d'aquesta naturalesa es pot recollir molta informació que han de valorar els professionals dels serveis socials i els òrgans que han d'adoptar decisions en relació amb la prestació d'aquests serveis. L'Ajuntament no estaria habilitat per accedir a tota aquesta informació recollida, anotacions subjectives, o altra informació irrellevant per a la seva tasca de control.

En el cas que ens ocupa la informació que es demana pot estar relacionada amb expedients de serveis socials bàsics, però no sembla que sigui rellevant a efectes de poder dur a terme el pagament i, si escau, la fiscalització de la despesa. Per la informació de què es disposa no sembla que sigui aquesta la finalitat de l'accés, malgrat que en l'escrit de 12 de juliol de 2017

l'Ajuntament faci referència als pagaments fets durant els anys 2016 i anteriors però sense concretar si els pagaments obeeixen a aquests serveis. De fet, ni tan sols consta que el Consell Comarcal hagi reclamat el pagament de cap quantitat relacionada amb aquest servei. Ans al contrari, en l'escrit de 5 de juliol de 2017 que consta a l'expedient afirma que *“l'ajuntament no intervé en la tramitació d'aquests possibles ajuts, ni efectua cap tipus d'aportació econòmica que pugui justificar l'accés a la informació en base a les funcions fiscalitzadores que l'ordenament jurídic atribueix als ajuntaments.”*

Essent així, i tenint en compte la naturalesa de la informació sol·licitada, l'accés no resultaria proporcionat.

Conclusió

La normativa de protecció de dades no permet l'accés a les Diligències prèvies 103/2016, ni a la informació continguda a l'expedient de la renda mínima d'inserció i l'expedient de pobresa energètica.

No obstant això, sí que pot resultar proporcionat accedir a la informació sobre si el Consell Comarcal va informar els Serveis Territorials de Benestar i el Jutjat de Primer Instància núm. 2 del rebuig dels habitatges.

Barcelona, 27 de juliol de 2017