

Resolució 87/2018, de 25 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 60/2018.

Administració reclamada: Departament d'Ensenyament. Serveis Territorials del Baix Llobregat.

Informació reclamada: Percentatge d'alumnes de tres escoles que han utilitzat el servei de menjador.

Sentit de la Resolució: Desestimació.

Resum: Les escoles en relació amb les quals es demana informació sobre el seu servei de menjador per a l'alumnat de batxillerat són privades, no tenen concertat el batxillerat i el servei de menjador a aquest alumnat en cap cas no forma part dels concerts educatius, de manera que sempre és una activitat privada quan és gestionat per escoles que no són públiques; això fa que la informació demanada s'hagi de qualificar de privada, i no de pública. Els efectes presumptament estimatoris del silenci administratiu només es donen si el que es demana és informació pública (i no és afectada per límits legals a l'accés), i no és aquest el cas.

Paraules clau: Generalitat. Ensenyament. Escoles privades. Servei de menjador. Concerts educatius. Reclamació contra desestimació. Informació privada.

Ponent: Josep Mir Bagó.

Antecedents

1. El 2 de març de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 60/2018, presentada contra els Serveis Territorials del Baix Llobregat del Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant no sol·licita el procediment de mediació previst a l'article 42 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i regulat pels articles 36 a 41 del Reglament de la GAIP promulgat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 15 de novembre de 2017, després d'invocar l'LTAIPBG i precedents de la GAIP i de l'Autoritat catalana de protecció de dades (APDCAT), segons els quals la difusió de dades estadístiques sobre persones menors d'edat no afecta límits legals al dret d'accés a la informació pública, la persona reclamant sol·licita als Serveis Territorials del Baix Llobregat del Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya *que s'emeti informe on es reculli el percentatge d'alumnes de l'ensenyament de Batxillerat de les escoles de Sant Joan Despí – Escola Ateneu Instructiu-, de Sant Feliu de Llobregat –Escola Bon Salvador- i de Sant Just Desvern –Escola la Miranda- que han utilitzat el servei de menjador escolar durant el curs*



escolar corresponent als anys 2015-2016 i 2016-2017 i, subsidiàriament, i únicament en el cas que no sigui possible calcular el percentatge d'alumnes, que s'indiqui el nombre d'alumnes globals del Batxillerat existent a dites escoles i el nombre d'alumnes corresponents al Batxillerat que han utilitzat aquest servei de menjador durant el curs escolar corresponent als anys 2015-2016 i 2016-2017, per poder calcular personalment aquest percentatge. El 23 de novembre de 2017 el Departament d'Ensenyament emet un ofici de recepció d'aquesta sol·licitud.

3. El 20 de desembre de 2017 el Departament d'Ensenyament tramet a la persona reclamant la resolució de la mateixa data de la Directora dels Serveis Territorials al Baix Llobregat del Departament d'Ensenyament, de desestimació de la sol·licitud indicada a l'antecedent 2. La desestimació es fonamenta en què la informació sol·licitada no s'ajusta a cap dels objectes definits per l'article 1 LTAIPBG, ja que "el servei de menjador escolar en un centre concertat o en un centre privat no correspon a una competència del Departament d'Ensenyament".
4. El 8 de gener de 2018 la persona reclamant s'adreça de nou als Serveis Territorials del Baix Llobregat del Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya, al·lega que en aplicació dels articles 33 i 35 LTAIPBG les sol·licituds d'accés a la informació pública han de ser resoltes en el termini d'un mes i que si no ho són s'han d'entendre estimades per silenci administratiu positiu, que en aquest cas ha transcorregut més d'un mes de la presentació de la sol·licitud, de manera que s'ha de considerar estimada i, per tant, demana que li sigui lliurada dins del termini de 30 dies previst per l'article 36.1 LTAIPBG.
5. El 23 de gener de 2018 el Secretari dels Serveis Territorials al Baix Llobregat del Departament d'Ensenyament dona resposta a l'escrit de la persona reclamant indicat a l'antecedent 3, on argumenta l'estimació de la seva sol·licitud per silenci administratiu positiu. Després de reconèixer que la resolució referida a l'antecedent anterior va ser notificada fora de termini, un cop transcorregut el termini legal per resoldre-la, al·lega que segons l'article 35.2 LTAIPBG no es pot adquirir per silenci administratiu el dret d'accés si concorre algun límit legal, motiu pel qual s'ha d'entendre desestimada la sol·licitud.
6. La Reclamació presentada el 2 de març de 2018 és motivada en els termes següents: "El Departament d'Ensenyament denega la sol·licitud d'informació sobre la base que no disposa de les dades sol·licitades, per no ser competent a tal efecte, però considero que es tracta de dades de les quals hauria de disposar en tant que les activitats de menjador donen servei als centres escolars públics i als concertats, que reben subvencions del Departament d'Ensenyament".



7. El 12 de març de 2018 la GAIP comunica la Reclamació al Departament d'Ensenyament i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre ella, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la que deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.
8. El 27 de març de 2018 la GAIP rep l'informe del Departament d'Ensenyament, que té els aspectes rellevants següents:
 - Exposa les incidències del servei de correus que justifiquen els retards patits en les seves notificacions a la persona reclamant.
 - Exposa la regulació del servei de menjador escolar als centres docents públics (Decret 160/1996, de 14 de maig), que exclou la seva prestació a l'ensenyament de batxillerat.
 - Explica que els tres centres sobre els quals la persona reclamant sol·licita informació són privats (un d'ells totalment privat i els altres dos tenen concertats els serveis d'educació infantil, primària i secundària obligatòria) i que cap dels tres té concertats els ensenyaments de batxillerat.
 - Argumenta que els centres privats i els privats concertats organitzen autònomament el seu servei de menjador, si l'ofereixen, i que l'única intervenció que li pot correspondre al Departament d'Ensenyament és el control del preu del menjar, en relació amb els ensenyaments concertats.
9. El 9 d'abril de 2018 la GAIP trasllada l'informe anterior a la persona reclamant i li ofereix cinc dies per formular-hi al·legacions. Vençut aquest termini, consta que la persona reclamant hagi formulat cap al·legació.

Fonaments jurídics

1. La informació sol·licitada no és informació pública

L'informe del Departament d'Ensenyament posa de manifest que la informació sol·licitada és sobre activitats desenvolupades per tres escoles privades, que no tenen la condició d'Administració pública. Aquest fet comporta que, en principi, la informació que es demana no es pugui qualificar d'informació pública i l'accés a ella no estaria garantit per l'ITAIPBG.

Nogensmenys, malgrat el que s'acaba de dir, malgrat tenir per objecte l'activitat d'escoles privades, la informació demanada podria tenir la condició de pública, segons l'article 3.1.d i 3.2 LTAIPBG, si fes referència a la prestació de serveis públics, a l'exercici de funcions públiques o a la gestió de recursos públics, per part de persones o entitats privades. Però no és aquest el cas, ja que si bé



dos dels centres sobre els quals es demana informació són concertats (cosa que vol dir que gestionen serveis públics), el concert no comprèn els estudis de batxillerat i el servei de menjador resta fora del concert i no forma part del servei públic; en el cas del tercer centre, encara menys, ja que és enterament privat, sense prestar cap mena de servei públic d'ensenyament.

A més, l'informe del Departament d'Ensenyament també posa en relleu que fins i tot en els centres públics no s'ofereix servei de menjador a l'alumnat de batxillerat, que és precisament la informació que es demana, essent aquesta una dada addicional per reforçar el caràcter privat que en qualsevol d'aquests centres tindria el servei de menjador sobre el qual es demana informació.

Així mateix, l'informe del Departament també indica que fins i tot en aquells casos en els que el Departament d'Ensenyament fa seguiment del servei de menjador en les escoles concertades, que no és el cas d'una de les demanades i només ho és en les altres dos en els estudis previs al batxillerat, aquest seguiment únicament ho és als efectes de controlar el preu del servei, en cap cas als efectes de conèixer l'oferta i el nombre d'alumnes que han utilitzat el servei.

En conclusió, la informació demanada no és pública i el Departament d'Ensenyament no la té, ni està legalment obligat a tenir-la. I tot i que la resolució desestimatòria d'aquest Departament es va notificar havent vençut el termini d'un mes establert per l'article 33 LTAIPBG, els efectes d'aquest retard difícilment poden ser presumptament estimatoris de la sol·licitud d'informació, ja que aquests efectes només es produeixen quan el que es sol·licita és informació pública (i no és afectada per límits legals al dret d'accés), i no és aquest el cas.

Per tant, la resolució del Departament d'Ensenyament de 20 de desembre de 2018, per la qual es desestima la sol·licitud d'informació de la persona reclamant, és ajustada a dret, motiu pel qual s'ha de desestimar aquesta Reclamació.

2. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 25 d'abril de 2018, resol per unanimitat:

1. Desestimar la Reclamació 60/2018 perquè la sol·licitud de la que deriva demana informació que no és pública i va ser desestimada correctament pel Departament d'Ensenyament.



COMISSIÓ DE GARANTIA
DEL DRET D'ACCÉS
A LA INFORMACIÓ PÚBLICA

2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 60/2018 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 25 d'abril de 2018

Elisabet Samarra i Gallego

Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.