

Resolució 90/2019, de 22 de febrer

Número d'expedient de la reclamació: 410/2018

Administració reclamada: Consorci d'Educació de Barcelona

Informació reclamada: Còpia de la licitació i contracte del Servei de menjador d'un CEIP.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resumen: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, i s'ha lliurat documentació relacionada en la mateixa sessió de mediació. La GAIP no aprecia elements contraris a l'ordenament jurídic en aquest acord, i de conformitat l'article 42.5, posa fi al procediment de mediació.

Paraules clau: Consorci. Educació. Contractació. Servei menjador. Reclamació contra silenci. Mediació. Acord

Mediador: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 16 de novembre de 2018 entra a la GAIP la Reclamació 410/2018, presentada contra el Consorci d'Educació de Barcelona (CEB), en relació amb la informació indicada a l'antecedent següent. La persona reclamant 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 aprovat pel Decret 111/2017, de 18 de juliol (RGAIP).
2. El 8 d'octubre de 2018, després d'invocar el seu dret d'accés a la informació pública, la persona reclamant demana al CEB el següent:
 - 2.1 "Còpia de la licitació (plecs de clàusules tècniques i administratives) del servei de menjador del CEIP Mediterrània de Barcelona, situat al Passeig Marítim 5-7. Actualment el servei el gestiona l'empresa Barcilleure SL ...".
 - 2.2 "Còpia del contracte que es va signar amb l'empresa guanyadora de la licitació i de les pròrrogues posteriors".
3. La Reclamació presentada el 16 de novembre de 2018 indica que el CEB no hauria donat cap resposta a la sol·licitud anterior, malgrat haver transcorregut més d'un mes.
4. El 21 de novembre de 2018 la GAIP comunica la Reclamació al CEB 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.

5. El 10 de desembre de 2018 el CEB notifica a la persona reclamant la resolució d'estimació de la seva sol·licitud, amb la que li annexa "còpia de la documentació que disposa el CEB facilitada pel centre educatiu i que en el marc de la seva autonomia de centre ha signat aquests contractes: contracte de servei de menjador de l'empresa Barcilleure SL a l'Escola Mediterrània durant el curs escolar 2015/2016 i contracte de servei de menjador de l'empresa Barcilleure SL a l'Escola Mediterrània durant el curs escolar 2018/2019". La resolució del Consorci també adverteix "a la persona sol·licitant que té el deure de mantenir la confidencialitat de la informació que li sigui lliurada en exercici de la corresponent resolució d'accés i que podria incórrer en responsabilitat personal si en fes un ús abusiu o inadequat".
6. El 7 de gener de 2019 la persona reclamant indica el següent a la GAIP, mitjançant correu electrònic: "us faig arribar el mail i la documentació que la Generalitat em va enviar al respecte. He de dir que no estic massa d'acord amb el que m'envien ja que hi manca part del que jo sol·licitava, els documents de licitació corresponents al servei de menjador de la nostre escola. Vaig demanar fer mediació i en aquest cas crec que convindria ja que m'agradaria saber per quin motiu no se m'ha enviat el que demano. Tinc les meves sospites però vull que algú del Consorci m'ho aclareixi".
7. El 8 de gener de 2019 la GAIP trasllada l'anterior resposta de la persona reclamant al CEB i inicia les actuacions per celebrar la primera sessió de mediació, el 21 de gener.
8. El 17 de gener de 2019 el CEB notifica a la GAIP la resolució indicada anteriorment.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast generals del dret d'accés a la informació pública

L'article 39.1 LTAIPBG estableix que "Les resolucions expresses o presumptes en matèria d'accés a la informació pública i, si escau, les que resolguin el recurs de reposició poden ésser objecte de reclamació gratuïta i voluntària davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, encarregada de vetllar pel compliment i les garanties del dret d'accés a la informació pública que regula aquest títol". L'article 29 RGAIP desenvolupa aquest precepte i concreta que també poden ser objecte de reclamació davant la GAIP les comunicacions que substitueixen les resolucions. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que es presenta en relació amb una sol·licitud prèvia d'informació pública en la tramitació de la qual s'hauria produït silenci administratiu.



L'article 2.c LTAIPBG defineix el dret d'accés a la informació pública com *"el dret subjectiu que es reconeix a les persones per a sol·licitar i obtenir la informació pública, en els termes i les condicions regulats per aquesta llei"*. Per la seva banda, l'apartat b del mateix precepte defineix la informació pública com *"la informació elaborada per l'Administració i la que aquesta té en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, inclosa la que li subministren els altres subjectes obligats d'acord amb el que estableix aquesta llei"*.

Segons l'article 18.1 LTAIPBG, *"Les persones tenen el dret d'accedir a la informació pública, a què fa referència l'article 2.b, a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda"*. I l'article 20.1 de la mateixa llei afegeix que *"El dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix aquesta llei. El dret d'accés a la informació pública només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis"*.

Així mateix, els apartats 2 i 3 de l'article 20 LTAIPBG estableixen els següents requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública: *"2. Les limitacions legals al dret d'accés a la informació pública han d'ésser aplicades d'acord amb llur finalitat, tenint en compte les circumstàncies de cada cas concret, s'han d'interpretar sempre restrictivament en benefici d'aquest dret i no es poden ampliar per analogia. 3. Per a aplicar límits al dret d'accés a la informació pública, l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. En la motivació cal explicitar el límit que s'aplica i raonar degudament les causes que en fonamenten l'aplicació"*.

A més, els límits legals al dret d'accés a la informació pública no són d'aplicació automàtica i absoluta (l'encapçalament de l'article 21 LTAIPBG es refereix expressament a què els límits enumerats per aquest precepte "poden" dur a la denegació de l'accés sol·licitat), de manera que l'article 22 de la mateixa llei requereix que siguin aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat: *"Els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. L'aplicació d'aquests límits ha d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació. 2. Els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació"*.

2. L'Acord en procediment de mediació

L'article 42.5 LTAIPBG estableix que l'acord assolit per les parts en el marc d'un procediment de mediació posa fi al procediment de reclamació i en cap cas no pot ser contrari a l'ordenament jurídic. Segons es desprèn de l'acta aixecada al finalitzar la sessió de mediació celebrada, degudament signada pels assistents, les parts han assolit un acord, que consta annex a aquesta Resolució, a satisfacció de la persona reclamant. Amb la informació de què disposa la GAIP, no s'aprecia que



aquest Acord contingui elements contraris a l'ordenament jurídic, per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

3. 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 22 de febrer, resol:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 410/2018, en haver-se assolit l'acord de les parts en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, en el marc de la mediació.
2. Disposar la publicació de la present resolució en el web de la GAIP.

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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 21 de gener, relatiu a la Reclamació 410/2018

REUNITS

En representació de reclamant;

- la senyora [...].

En representació del Consorci d'Educació de Barcelona;

- el senyor [...], el senyor [...], i el senyor [...].

ACORDEN

Primer. Administració obligada i informació facilitada

El Consorci ha lliurat la informació de què disposa, en relació amb l'objecte de la Reclamació, durant la sessió de mediació.

La part reclamant, mitjançant aquest acord de mediació es dona per satisfeta de la seva reclamació en relació amb l'accés a la informació pública sol·licitada, sens perjudici de les actuacions i accions ulteriors que li puguin correspondre.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i segueix el previst pel *Manual de mediació de la GAIP*, els aspectes més destacats del qual són recollits per les adjuntes "*Característiques bàsiques del procediment de mediació per a l'accés a la informació pública*". Tots aquests documents són coneguts per les parts i mereixen la seva conformitat.

L'acord es presentarà al Ple de la GAIP, a fi que aquesta en tingui coneixement, dicti la resolució que posa fi al procediment de reclamació, ordeni la seva execució i la seva publicació al web de la GAIP.

Firmes:

Per la persona reclamant

Per l'Administració reclamada

Consten les firmes