

Resolució 139/2022, de 17 de febrer

Número d'expedient de la Reclamació: 80/2022

Administració reclamada: Servei Català de la Salut

Informació reclamada: Actuacions d'atenció sanitària a la filla de la persona reclamant.

Sentit de la resolució: Estimació parcial i inadmissió parcial.

Resum: L'objecte dels dos últims apartats no és informació pública, ja que el 6 demana una reunió i el 7 demana una certificació. Segons l'article 53.3 del Decret 8/2021, "no són sol·licituds d'accés a informació pública les sol·licituds o peticions que tinguin per objecte la pretensió que les administracions públiques duguin a terme qualsevol altra actuació diferent de la de proporcionar informació pública preexistent" a la sol·licitud, i una certificació no és preexistent, perquè s'ha d'elaborar i comporta activitat addicional (de comprovació, de valoració, de certificació), que excedeix el dret d'accés a la informació pública. En aplicació de l'article 33.2 RGAIP, que estableix la inadmissibilitat de les reclamacions que no tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública, s'ha d'inadmetre la Reclamació en relació amb aquests dos apartats 6 i 7. Així mateix, l'informe de l'SCS posa de manifest que allò sol·licitat per l'apartat 2 és una informació que ha d'estar en poder de la persona reclamant, perquè demana data i nombre de reunions amb la família i l'escola, i la persona reclamant, que forma part de la família en qüestió, forçosament ha de conèixer aquestes dades. En diverses ocasions semblants, la GAIP ha considerat que les sol·licituds d'informació pública han de cercar l'obtenció d'informació o coneixement, i una sol·licitud que demana una dada que la persona sol·licitant ja coneix no compleix aquest requisit, fa treballar a l'Administració sense obtenir benefici, motiu pel qual s'ha de considerar abusiva i ser inadmesa. El cas és, tanmateix, que l'SCS afirma que no disposa de la informació sol·licitada, si bé considera que deu estar en poder del Cap de Santa Perpètua de Mogoda i probablement també de l'Escola on va la filla de la persona reclamant. És procedent retrotreure el procediment d'accés a la informació pública requerir l'SCS perquè dins d'un termini breu derivi la sol·licitud d'informació de la persona reclamant a l'òrgan que consideri que pot disposar-ne i n'informi a la persona reclamant, la qual podria presentar una nova reclamació si al cap d'un mes de la data de la derivació no li ha estat notificada la informació a la qual aquesta Resolució li declara el dret a accedir-hi.

Paraules clau: Organismes de la Generalitat. Persona interessada. Assistència sanitària. Educació. Reclamació contra inadmissió. Certificats. Abús de dret. Informació en poder de la persona reclamant. Retroacció del procediment. Derivació.

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 21 de gener de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 80/2022, presentada per una persona interessada contra el Servei Català de la Salut (SCS), en relació amb la sol·licitud 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, del 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 2 de gener de 2022 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud d'informació pública adreçada al SCS: "Actuacions concretes realitzades per l'equip d'atenció primària del CAP de Santa Perpetua de Mogoda per garantir l'atenció sanitària de la xxxx a l'escola xxxx. Contingut de la sol·licitud: 1. Data en que l'equip del CAP es va desplaçar al centre per avaluar les necessitats de la xxxx. 2. Data i nombre de reunions amb la família i l'escola per a la detecció de necessitats. 3. Formació diabetològica realitzada a l'equip docent de primer cicle de primària abans de l'inici del curs escolar. 4. Data de la formació diabetològica realitzada a la seva vetlladora, nombre d'hores i personal que la realitza. 5. Recull del recursos que s'han planificat per garantir l'atenció sanitària de la xxxx a l'escola, a les sortides i a les colònies per garantir la participació en condicions d'equitat i igualtat d'oportunitats (que fer, com fer-ho i qui ho fa). 6. Reunió per al traspàs d'informació amb la família i l'escola, així com detecció de necessitats emergents. 7- Certificació per part del Departament de Salut que acrediti que la seva vetlladora té competències per realitzar tasques sanitàries i aquestes formen part de les funcions d'una vetlladora escolar, i concreció de les tasques".
3. El 20 de gener de 2022 la Directora del SCS resol la inadmissió de la sol·licitud anterior en base a les següents consideracions: "La sol·licitud d'accés a la informació pública presentada no s'ha admès per ser un supòsit recollit com a causa de no admissió, tal i com s'exposa a continuació: En l'article 64.1 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, en remissió a l'article 53, en tant que la informació demanada no té la consideració d'informació pública als efectes de l'article 2.b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre. Concorre aquesta causa d'inadmissió atès que la informació sol·licitada correspon a la tramitació d'un procediment individual". El resolc de la resolució estableix el següent: "No admetre la sol·licitud d'accés a informació pública presentada en data 02/01/2022 per la persona sol·licitant. Per fer aquesta consulta s'hauria d'adreçar a l'escola o a l'equip d'atenció primària corresponent".
4. La Reclamació presentada el 21 de gener de 2022 indica que no s'ha facilitat la informació sol·licitada a la persona reclamant i fa les següents consideracions: "La informació sol·licitada està subjecta a transparència d'acord amb l'art.8 de la Llei 19/2014, i la causa d'inadmissió no s'ajusta a dret, atès l'art.30 de la Llei 19/2014 que estableix que la meva sol·licitud hauria d'haver estat derivada pel Servei Català de la Salut a les administracions concretes a les que m'insta a dirigir la meva sol·licitud".
5. El 26 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació al SCS 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.
6. El 26 de gener de 2022 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que



ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada.

7. El 6 de febrer de 2022 la GAIP rep l'informe de la Unitat d'informació del SCS, que assenyala el següent: "- En aquesta petició, demanava unes dades que com a mare de la nena hauria de conèixer, com són les sol·licitades en els punts 2 i 6. - La sol·licitud l'adreçava en concret a la Infermera adjunta a la Direcció CAP Santa Perpetua de Mogoda i a la gerent de la Gerència de Processos Integrats de Salut Consultada la gerent de la Gerència de Processos Integrals de Salut del CatSalut, ens va indicar que des del CatSalut no es disposava d'aquesta informació individualitzada, ja que es tractava de dates de reunions, formació realitzada a la vetlladora des del CAP, etc. I que aquesta informació es disposava tant des del CAP com des de l'escola. - Atès que en cap moment la Sra. xxxx va indicar que hagués sol·licitat aquesta informació i se li hagués denegat, i a més ja que adreçava la sol·licitud també a la Infermera adjunta al CAP, la nostra resposta va ser que no disposàvem de dades individualitzades i que el millor seria que s'adreçés al seu CAP i/o a l'escola per demanar aquesta informació. - Altrament, i en la mateixa data de 2 de gener, la Sra. xxxx ens va adreçar una altra SAIP en la que ens demanava: 1. Text íntegre de l'Acord Març Salut Educació. 2. Text íntegre Pla Escola Inclusiva que suposadament s'està desplegant als CAPs. 3. Dades en relació a l'alumnat amb situacions sanitàries complexes: a) Nombre de casos identificats X regions sanitàries o educatives. b) Percentatge d'assignació d'hores d'infermeria per alumne, nombre de formacions realitzades a l'equip docent i/o altres recursos per garantir la participació (menjador, sortides, colònies...) A aquesta sol·licitud se li va donar resposta en data 27 de gener amb tota la informació demanada. S'adjunta en annex".
8. El 7 de febrer de 2022 la GAIP trasllada l'informe del SCS a la persona reclamant, a la que requereix que, a la vista de la resposta de l'Administració, concreti quina és la informació sol·licitada que li manca obtenir, amb el ben entès que si no respon en el termini de cinc dies la Reclamació finalitzarà per la pèrdua del seu objecte.
9. El 15 de febrer de 2022 la GAIP rep les següents consideracions de la persona reclamant: "En relació a la notificació de l'informe de reclamació prego que la Senyora xxxx sol·liciti aquesta informació al CAP de Santa Perpètua de Mogoda, atès que tenen competències per supervisar com s'està desplegant l'Acord Marc Salut Educació. I en tot cas si ells no disposen d'aquestes dades poden sol·licitar-les als serveis territorials de la regió metropolitana nord. Al mes de juliol vam signar una autorització per a què el personal del CAP pogués atendre la nostra filla. En el cas que no s'hagi dut a terme cap actuació per a garantir l'atenció sanitària de la xxxx durant la jornada escolar, voldríem que quedés reflectit per escrit. Pensem que és important deixar



constància ja que la nostra filla no pot participar d'activitats escolars, com sortides i colònies, segregant-la per condició de malaltia”.

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 substitueixin les resolucions i l'incompliment material del dret d'accés, quan aquest ha estat reconegut expressament o presumpta. D'acord amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació.

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. Sobre la informació sol·licitada i el dret a accedir-hi

La informació sol·licitada en aquest procediment és la indicada a l'antecedent 2, concretament: Actuacions concretes realitzades per l'equip d'atenció primària del CAP de Santa Perpetua de Mogoda per garantir l'atenció sanitària de la xxxx a l'escola xxxx. Contingut de la sol·licitud: 1. Data en què l'equip del CAP es va desplaçar al centre per avaluar les necessitats de la xxxx. 2. Data i nombre de reunions amb la família i l'escola per a la detecció de necessitats. 3. Formació diabetològica realitzada a l'equip docent de primer cicle de primària abans de l'inici del curs escolar. 4. Data de la formació diabetològica realitzada a la seva vetlladora, nombre d'hores i personal que la realitza. 5. Recull dels recursos que s'han planificat per garantir l'atenció sanitària de la xxxx a l'escola, a les sortides i a les colònies per garantir la participació en condicions d'equitat i igualtat d'oportunitats (que fer, com fer-ho i qui ho fa). 6. Reunió per al traspàs d'informació amb la família i l'escola, així com detecció de necessitats emergents. 7. Certificació per part del Departament de Salut que acrediti que la seva vetlladora té competències per realitzar tasques sanitàries i aquestes formen part de les funcions d'una vetlladora escolar, i concreció de les tasques.

L'objecte dels dos últims apartats no és informació pública, ja que el 6 demana una reunió i el 7 demana una certificació. Segons l'article 53.3 del Decret 8/2021, "no són sol·licituds d'accés a informació pública les sol·licituds o peticions que tinguin per objecte la pretensió que les administracions públiques duguin a terme qualsevol altra actuació diferent de la de proporcionar informació pública preexistent" a la sol·licitud, i una certificació no és preexistent, perquè s'ha d'elaborar i comporta activitat addicional (de comprovació, de valoració, de certificació), que excedeix el dret d'accés a la informació pública. En aplicació de l'article 33.2 RGAIP, que estableix la inadmissibilitat de les reclamacions que no tenen per objecte el dret d'accés a la informació pública, s'ha d'inadmetre la Reclamació en relació amb aquests dos apartats 6 i 7.

Així mateix, l'informe de l'SCS posa de manifest que allò sol·licitat per l'apartat 2 és una informació que ha d'estar en poder de la persona reclamant, perquè demana data i nombre de reunions amb la família i l'escola, i la persona reclamant, que forma part de la família en qüestió, forçosament ha de



conèixer aquestes dades. En diverses ocasions semblants, la GAIP ha considerat que les sol·licituds d'informació pública han de cercar l'obtenció d'informació o coneixement, i una sol·licitud que demana una dada que la persona sol·licitant ja coneix no compleix aquest requisit, de manera que fa treballar a l'Administració sense obtenir benefici, motiu pel qual s'ha de considerar abusiva i ser inadmesa.

En atenció a les anteriors consideracions, és procedent inadmetre la Reclamació en relació amb els apartats 2, 6 i 7 de la sol·licitud.

La resta d'apartats demanen, sens dubte, informació pública, atesos els termes en què defineix aquest concepte l'article 2.b LTAIPBG. En conseqüència, i en aplicació dels articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona té dret a accedir-hi, llevat que hi concorrin causes legals que en puguin determinar la denegació. Tenint en compte que qui demana la informació és la mare i representant legal de la menor afectada per la sol·licitud, difícilment hi poden concórrer límits al dret d'accés a la informació pública o altres causes legals que puguin justificar-ne la denegació, i en tot cas l'SCS no n'ha invocat cap. En conseqüència, seria procedent declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada.

El cas és, tanmateix, que l'SCS afirma que no disposa de la informació sol·licitada, si bé considera que deu estar en poder del Cap de Santa Perpètua de Mogoda i probablement també de l'Escola on va la filla de la persona reclamant. Per a aquesta mena de situacions, l'article 30 LTAIPBG estableix el següent: "1. En el supòsit que la sol·licitud d'accés a la informació es dirigeixi a una entitat o òrgan administratiu que no disposi de la informació, aquest ha de derivar-la a l'entitat o l'òrgan que en disposi, si el coneix, o a l'oficina responsable de la informació pública que correspongui, en un termini de quinze dies naturals, i comunicar al sol·licitant a quin òrgan s'ha derivat la sol·licitud i les dades per contactar-hi". Els articles 57 i 58 del Decret 8/2021 desenvolupen i concreten l'aplicació del precepte citat.

Tenint en compte l'anterior, és procedent retreure el procediment d'accés a la informació pública requerir l'SCS perquè dins d'un termini breu derivi la sol·licitud d'informació de la persona reclamant a l'òrgan que consideri que pot disposar-ne i n'informi a la persona reclamant, la qual podria presentar una nova reclamació si al cap d'un mes de la data de la derivació no li ha estat notificada la informació a la qual aquesta Resolució li declara el dret a accedir-hi.

3. Seguiment de l'execució

L'article 43.5 LTAIPBG estableix que "l'Administració ha de comunicar a la Comissió les actuacions fetes per a executar els acords de mediació i per a donar compliment a les resolucions dictades per la Comissió". Sobre la base d'aquestes comunicacions i de les efectuades per les persones interessades, la GAIP ha de fer seguiment del compliment de les seves resolucions, d'acord amb el



que preveuen els articles 48 i 49 RGAIP i l'apartat 30 del seu Manual de reclamació, i pot adoptar les mesures que s'hi preveuen en cas d'incompliment.

L'article 43 LTAIPBG estableix que si l'Administració incompleix el termini establert pels acords de mediació o per les resolucions de la GAIP per lliurar la informació reclamada, les persones interessades ho poden comunicar a la Comissió perquè aquesta en requereixi el compliment; la desatenció d'aquest requeriment, vista la remissió expressa feta a aquest precepte per l'article 77.2.b LTAIPBG, ha de ser qualificada d'infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública (que pot ser sancionada de conformitat amb els articles 81 i 82 LTAIPBG). L'article 49.2 RGAIP preveu que, als efectes anteriors, la Comissió pot posar aquests fets en coneixement dels òrgans competents per ordenar la incoació del procediment sancionador corresponent a què fa referència l'article 86 LTAIPBG.

Així mateix, l'article 25.2.k RGAIP preveu la publicació en el web de la Comissió dels casos que els seus requeriments han estat desatesos pels subjectes obligats.

4. 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 17 de febrer de 2022, resol per unanimitat:

1. Estimar parcialment la Reclamació 80/2022 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada pels apartats 1, 3, 4 i 5 de l'antecedent 2 (Data en que l'equip del CAP es va desplaçar al centre per avaluar les necessitats de la xxxx. 3. Formació diabetològica realitzada a l'equip docent de primer cicle de primària abans de l'inici del curs escolar. 4. Data de la formació diabetològica realitzada a la seva vetlladora, nombre d'hores i personal que la realitza. 5. Recull dels recursos que s'han planificat per garantir l'atenció sanitària de la xxxx a l'escola, a les sortides i a les colònies per garantir la participació en condicions d'equitat i igualtat d'oportunitats).
2. Inadmetre la Reclamació 80/2022 en relació amb allò sol·licitat als apartats 2, 6 i 7, perquè o bé és informació que ja està en poder de la persona reclamant (cas de l'apartat 2), o bé no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.
3. Retrotreure el procediment i requerir l'SCS perquè, dins del termini de 10 dies, derivi els apartats 1, 3, 4 i 5 de la sol·licitud, conjuntament amb aquesta Resolució, a l'òrgan o administració que



consideri que té en el seu poder la informació sol·licitada i n'informi a la persona reclamant, de conformitat amb allò previst per l'article 30 LTAIPBG.

4. Requerir a l'SCS a informar la GAIP, dins del termini de quinze dies, de l'òrgan o la persona responsable del compliment d'aquesta Resolució, així com de les actuacions dutes a terme per complir-la.
5. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
6. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 80/2022 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

Els terminis establerts en aquesta Resolució per lliurar la informació s'han de comptar en dies hàbils (descomptant festius i dissabtes) i si no s'especifica una altra cosa comencen a partir de l'endemà de la recepció de la seva notificació per l'Administració reclamada.

L'Administració obligada pot sol·licitar a la GAIP l'ampliació del termini atorgat per fer efectiu el lliurament de la informació. Aquesta sol·licitud només pot ser admesa a consideració si és notificada a la GAIP abans que fineixi el termini fixat a la Resolució, i s'ha de fonamentar en circumstàncies que no hagin pogut ser tingudes en compte per la Comissió abans de dictar la seva Resolució. La GAIP únicament atorgarà l'ampliació sol·licitada, després d'informar-ne a la persona reclamant, si l'Administració obligada ha justificat de forma precisa i consistent la seva necessitat.

Si l'Administració obligada no lliura la informació dins del termini establert per aquesta Resolució, la persona reclamant pot posar-ho en coneixement de la GAIP, preferentment per correu electrònic adreçat a gaip@gencat.cat, per tal que la Comissió en requereixi el compliment. Mentre no s'acompleixi plenament la Resolució, la Comissió difondrà al seu web www.gaip.cat l'incompliment de l'Administració obligada, d'acord amb l'article 25.2.k RGAIP.

Si l'Administració desatén el requeriment d'execució que li adreci la GAIP, la Comissió posarà els fets en coneixement de l'òrgan competent, d'acord amb allò previst per l'article 86 LTAIPBG, i li sol·licitarà la incoació d'un procediment sancionador per infracció molt greu amb relació al dret d'accés a la informació pública, a l'empara de l'article 77.2.b LTAIPBG.

Tot això sens perjudici que la persona reclamant pugui, considerant que aquesta Resolució és un acte administratiu declaratiu de drets que vincula l'Administració, requerir-ne la seva execució davant dels Tribunals, a l'empara de l'article 29.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Aquesta acció es pot interposar després que hagin transcorregut tres mesos des que la persona afectada ha reclamat formalment i directament a l'Administració el compliment d'aquesta Resolució.

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.