

Resolució 297/2022, de 13 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 20/2022

Administració reclamada: Departament d'Educació

Informació reclamada: Diverses dades sobre menjadors escolars.

Sentit de la resolució: Finalització per acord de mediació

Resum: Les parts han assolit un acord en relació amb l'accés a la informació sol·licitada, a satisfacció de la persona reclamant. 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: Generalitat. Educació. Menjadors escolars. Reclamació contra inadmissió. Acord de mediació.

Mediador: Josep Mir Bagó

Ponent: Josep Mir Bagó

Antecedents

1. El 3 de gener de 2022 entra a la GAIP la Reclamació 20/2022, presentada per una periodista contra el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, 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 27 d'octubre de 2021 la persona reclamant presenta la següent sol·licitud al web de transparència de la Generalitat de Catalunya: "- Relació de totes les escoles (indicar el nom del centre i si són públics o concertats) amb el menjador gestionat directament per la direcció del centre, o bé per les AFAs/AMPAs, o bé pels Ajuntaments (indicar quin, en cada cas), o bé pels Consells comarcals (indicar quin en cada cas). - Indicar, per cada cas, el nom de l'empresa adjudicatària que ofereix els àpats i el cost anual (amb les dades disponibles més recents, si pot ser, les del curs vigent 2021/2022) del contracte amb cada empresa. - Sol·licitem, si és possible, rebre també una còpia dels contractes signats amb aquestes empreses el darrer curs amb dades disponibles".
3. El 18 de novembre de 2021 el Departament d'Educació inadmet la sol·licitud invocant que per al Departament la informació sol·licitada no és preexistent a la sol·licitud, en base a les consideracions següents: "La gestió del menjador del centres del Departament està



delegada en els consells comarcals, majoritàriament. En el cas de la comarca del Barcelonès, en l'Àrea Metropolitana de Barcelona. La delegació de competències es regeix per l'ACORD GOV/128/2021, de 31 d'agost, de delegació de competències als consells comarcals i a l'Àrea Metropolitana de Barcelona en matèria d'educació. Les competències relatives a la gestió dels serveis de menjador i transport escolars es van delegar a les comarques en virtut del Decret 219/1989, de delegació de competències de la Generalitat a les comarques en matèria d'ensenyament. Pel que fa al servei de menjador escolar, la delegació inclou: els serveis de caràcter preceptiu, els de caràcter opcional i els ajuts individuals de menjador. El Departament no disposa actualment de cap base de dades amb la informació sobre les empreses o entitats que presten el servei. Només en unes desenes de centres el servei està contractat per la direcció del centre, però tampoc en aquest cas es disposa de qui presta el servei. Per aquest motiu, el Departament d'Educació està treballant per disposar d'aquesta informació, amb la compra d'una aplicació informàtica que s'està adaptant per tal que els centres públics emplenin aquestes dades, de les quals els centres privats quedarien fora de l'abast ja que es tracta d'un servei complementari prestat per una entitat privada, en què el Departament no intervé. La previsió aproximada per disposar-ne té un horitzó temporal fins no abans de setembre de 2022".

4. La Reclamació presentada el 3 de gener de 2022 reitera l'objecte de la sol·licitud i fa les consideracions següents: "En primer lloc, el Departament podria donar trasllat de la petició presentada als diferents centres per tal que fos possible accedir a la informació sol·licitada, enlloc d'inadmetre la petició amb l'argument que no disposa d'aquestes dades. En cas que el Departament justifiqui que no li és possible dur a terme ara aquest procediment en tots els centres, sol·licitariem que el realitzés, com a mínim, en les escoles concertades que quedin fora de l'abast de l'aplicació informàtica que comprarà Educació per disposar d'aquesta informació".
5. El 19 de gener de 2022 la GAIP comunica la Reclamació al Departament d'Educació 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 19 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 8 de febrer de 2022 la GAIP rep l'informe del Departament, que reitera les consideracions de la resolució impugnada. En relació amb la derivació als centres demanada per l'escrit de reclamació, el Departament indica que té previst de fer una enquesta als centres amb els resultats de la qual compta poder oferir a la persona reclamant la informació sol·licitada abans que acabi el curs, motiu pel qual considera innecessària la derivació.
8. L'11 de febrer de 2022 el mediador fa la proposta següent a les parts: "A la vista de les aportacions d'ambdues parts en el procediment de la Reclamació 20/2022, constato la voluntat de trobar una solució que permeti oferir informació satisfactòria. Amb aquesta disposició, crec que podria ser útil introduir en aquest procediment una fase de mediació, per tal de facilitar un diàleg en temps real que permeti trobar la millor solució que sigui possible. Tot i que les mediacions acostumen a ser demanades per la part reclamant, també és possible celebrar-les a proposta del mediador i amb l'acord de les parts".
9. Les parts accepten la proposta de seguir per al procediment de mediació i el 24 de febrer de 2022 es dur a terme la sessió de mediació la qual finalitzar amb l'acord annex a aquesta resolució.

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. L'acord en el 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 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, ni als



interessos generals o de terceres persones, per la qual cosa correspon posar fi al procediment de reclamació.

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 13 d'abril de 2022, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 20/2022.
2. Requerir al Departament d'Educació que compleixi l'acord assolit per les parts.
3. Requerir al Departament d'Educació 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.



4. Convidar a la persona reclamant que informi a la GAIP de qualsevol incidència que es produeixi amb motiu del compliment d'aquesta Resolució.
5. 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.



ACORD DE MEDIACIÓ

del 24 de febrer de 2022, relatiu a la Reclamació 20/2022

REUNITS

La persona reclamant,

- la senyora [...]

En representació del Departament d'Educació

- el senyor [...], cap del Servei de Projectes Estratègics i Transparència i la senyora [...], responsable en matèria de Transparència i Bon Govern del Servei de Projectes Transversals i Transparència.

ACORDEN

Primer. Finalitzar el procediment de reclamació

La persona reclamant es mostra satisfeta amb les explicacions rebudes per part dels representants del Departament d'Educació en la sessió de mediació i amb el compromís que han assolit de mantenir-la informada del procés de l'enquesta sobre la gestió del servei de menjador que faran arribar als centres educatius.

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.

L'administració reclamada es compromet a informar del compliment del present acord a la GAIP un cop s'hagi fet efectiu, de conformitat amb el que estableix l'article 43.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, comunicant-li expressament en un termini d'una setmana el seu compliment i els termes de la seva execució.

El present Acord de mediació es regeix per la Llei 19/2014, del 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.



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

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

Pel Departament d'Educació

Hi consten les firmes