

Resolució 807/2021, de 2 de setembre¹**Número d'expedient de la reclamació:** 606/2021**Administració reclamada:** Consorci d'Educació de Barcelona.**Informació reclamada:** Documentació de l'Escola Superior d'Hostaleria de Barcelona.**Sentit de la resolució:** Inadmissió

Resum: La legislació de transparència i del dret d'accés a la informació pública (els preceptes que se citen a continuació corresponen a l'LTAIPBG, però coincideix plenament amb el seu contingut la Llei estatal bàsica 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern) regula al seu article 3 les Administracions i altres entitats subjectes a les obligacions determinades per ella; aquest precepte distingeix dos tipus de subjeccions: la directa (apartat 1, lletres a, b i c), que afecta les Administracions públiques i altres entitats públiques o del sector públic, i la indirecta (apartats 1, lletres d i, i apartat 2), que afecta les entitats privades que presten serveis públics, exerceixen funcions públiques o duen a terme activitats d'interès general; doncs bé, a cap dels apartats que s'acaben de citar de l'article 3 LTAIPBG no s'inclouen les fundacions privades que, com és el cas de l'Escola d'Hostaleria de Barcelona, presten únicament activitats enterament privades. Per tant, aquesta Escola no està subjecta a la legislació de transparència i accés a la informació pública. Fet que no obsta perquè la Fundació de Restauració i Hostalatge, que és el nom oficial de l'Escola, estigui subjecta, com les altres fundacions privades, a obligacions de transparència (les de l'article 3.4 LTAIPBG, si procedeixen, i les de la legislació de fundacions, si els són aplicables, segons el previst per la disposició addicional 7a LTAIPBG). Però es tracta d'obligacions que queden al marge de les competències de la GAIP, que es limiten als procediments d'accés a la informació pública, clarament diferenciats de les obligacions de transparència (l'accés a la informació pública, inclosa la GAIP, està regulat pel títol III de l'LTAIPBG, mentre que les obligacions de transparència ho són pels títols I i II d'aquesta Llei). Per tant, es recomana a la persona reclamant que consulti la pàgina web de l'Escola i, en la mesura que això no satisfaci les seves pretensions, es dirigeixi a la Direcció General de Dret i Entitats Jurídiques, del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya, que té la responsabilitat d'exercir les funcions legals de control i de garantia de transparència de les fundacions privades de Catalunya.

Paraules clau: Consorcis. Fundacions privades. Escoles privades. Reclamació contra inadmissió. Falta de col·laboració de l'Administració. Informació privada. Transparència. Control econòmic. Contractació. Àmbit d'aplicació de la llei. Subjectes obligats al dret d'accés a la informació.

Ponent: Josep Mir Bagó**Antecedents**

1. El 2 de juliol de 2021 entra a la GAIP la Reclamació 606/2021, presentada contra el Consorci d'Educació de Barcelona (CEB), en relació amb la sol·licitud d'accés a la

¹ El text original d'aquesta resolució, redactat pel ponent, s'ha escrit en castellà.



informació pública indicada a l'antecedent 2. La persona reclamant demana el procediment de mediació previst per 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 31 de maig de 2021 la persona reclamant demana al Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya la documentació pública de l'Escola Superior d'Hostaleria de Barcelona (ESHOB), detallant que per això s'entén diversa documentació econòmica i comptable del centre, contractes menors, ajuts econòmics i declaracions fiscals.
3. Per Resolució de 9 de juny de 2021 el CEB inadmet la sol·licitud en atenció a les següents consideracions: "A 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. Així mateix, l'article 53.3 estableix que no és objecte sol·licituds d'accés a la informació pública a entitats privades incloses a l'article 3.1, apartats d) i e), de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, per la qual cosa una fundació privada no entra dins del seu àmbit d'actuació. En aquest sentit, l'Escola Superior d'Hostaleria de Barcelona, amb nom oficial "Fundació de Restauració i Hostalatge", amb codi de centre 08058970, és un centre de titularitat privada, no concertat, i no li seria d'aplicació l'establert per la Llei 19/2014, de 29 de desembre".
4. La Reclamació presentada el 2 de juliol de 2021 demana a la GAIP que requereixi la informació sol·licitada, que considera pública i emparada per l'LTAIPBG i la faciliti a la persona reclamant.
5. El 7 de juliol de 2021 la GAIP demana a la persona reclamant que concreti l'Administració contra la qual reclama.
6. El 17 de juliol de 2021 la persona reclamant contesta indicant que reclama contra el Departament d'Educació o contra l'Administració que sigui competent.
7. El 27 de juliol de 2021 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 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, mentre duri la Reclamació.
8. El 27 de juliol de 2021 la GAIP comunica la Reclamació al Consorci d'Educació de Barcelona i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre la mateixa, així com una còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser



rellevants per resoldre la Reclamació. Després de transcórrer àmpliament el termini indicat, no consta resposta del Consorci d'Educació de Barcelona a aquest requeriment.

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 la 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 de la GAIP les comunicacions que substitueixen les resolucions. De conformitat amb aquests preceptes, la GAIP és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació, ja que deriva d'una sol·licitud d'informació pública.

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 part, 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 aplicat 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: "1. 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 justifiquen l'aplicació".

2. *Manca de col·laboració de l'Administració*

L'antecedent 8 posa de manifest que el Consorci no aporta a aquest procediment la informació que li ha estat sol·licitada per la GAIP, d'acord amb el previst per l'article 33.4 RGAIP ("La Comissió comunica la reclamació a l'òrgan o entitat que va dictar la resolució impugnada i li sol·licita una còpia completa i ordenada de l'expedient, un informe sobre la reclamació i tota la informació o els antecedents que puguin ésser rellevants per a la resolució del procediment de reclamació. La documentació, l'informe i la resta d'informació sol·licitada s'han de trametre a la Comissió en un termini màxim de quinze dies"). Si bé aquest fet ha de ser qualificat com una falta de col·laboració de l'Administració amb l'efectivitat dels procediments previstos legalment per a la garantia del dret d'accés a la informació pública, no pot impedir la resolució de la Reclamació, especialment si es té en compte que l'article 33.7 RGAIP preveu expressament que "la manca de tramesa de la informació o la no emissió dels informes sol·licitats per la Comissió no impedeix que aquesta continuï la tramitació, sense perjudici de les responsabilitats disciplinàries que resultin procedents".

3. *Sobre la subjecció de l'Escola d'Hostaleria de Barcelona a l'LTAIPBG*

Els antecedents posen de manifest que l'Administració reclamada ha inadmès la sol·licitud d'informació pública de la persona reclamant amb l'argument que el centre afectat (l'Escola Superior d'Hostaleria de Barcelona) és una fundació privada, que no està subjecta, ni directament ni indirectament, al dret d'accés a la informació pública. Efectivament, aquesta decisió de l'Administració educativa és ajustada a l'ordenament jurídic, en consideració a les consideracions següents.

La legislació de transparència i del dret d'accés a la informació pública (els preceptes que se citen a continuació corresponen a l'LTAIPBG, però coincideix plenament amb el seu contingut la Llei estatal bàsica 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern)



regula al seu article 3 les Administracions i altres entitats subjectes a les obligacions determinades per ella; aquest precepte distingeix dos tipus de subjeccions: la directa (apartat 1, lletres a, b i c), que afecta les Administracions públiques i altres entitats públiques o del sector públic, i la indirecta (apartats 1, lletres d i, i apartat 2), que afecta les entitats privades que presten serveis públics, exerceixen funcions públiques o duen a terme activitats d'interès general; doncs bé, a cap dels apartats que s'acaben de citar de l'article 3 LTAIPBG no s'inclouen les fundacions privades que, com és el cas de l'Escola d'Hostaleria de Barcelona, presten únicament activitats enterament privades. Per tant, aquesta Escola no està subjecta a la legislació de transparència i accés a la informació pública.

No hi ha dubte que l'Escola d'Hostaleria de Barcelona ha de tenir recursos econòmics, contractar prestacions a tercers i portar la seva comptabilitat; però tota la informació relativa a aquestes activitats no és informació pública, sinó privada, i ni l'LTAIPBG, ni la GAIP, no tenen la funció ni la capacitat jurídica necessàries per garantir l'accés a ella. En conseqüència, és procedent inadmetre la Reclamació, en aplicació de l'article 33.2 RGAIP, perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública.

L'anterior no obsta perquè la Fundació de Restauració i Hostalatge, que és el nom oficial de l'Escola, estigui subjecta, com les altres fundacions privades, a obligacions de transparència (les de l'article 3.4 LTAIPBG, si procedeixen, i les de la legislació de fundacions, si els són aplicables, segons el previst per la disposició addicional 7a LTAIPBG). Però es tracta d'obligacions que queden al marge de les competències de la GAIP, que es limiten als procediments d'accés a la informació pública, clarament diferenciats de les obligacions de transparència (l'accés a la informació pública, inclosa la GAIP, està regulat pel títol III de l'LTAIPBG, mentre que les obligacions de transparència ho estan pels títols I i II d'aquesta Llei). Per tant, es recomana a la persona reclamant que consulti la pàgina web de l'Escola i, en la mesura que això no satisfaci les seves pretensions, es dirigeixi a la Direcció General de Dret i Entitats Jurídiques, del Departament de Justícia de la Generalitat de Catalunya, que té la responsabilitat d'exercir les funcions legals de control i de garantia de transparència de les fundacions privades de Catalunya.

4. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP es publicaran al portal de la Comissió previst per l'article 25 RGAIP, prèvia dissociació de les dades personals.



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

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 2 de setembre de 2021, decideix per unanimitat inadmetre la Reclamació 606/2021 perquè no té per objecte el dret d'accés a la informació pública i disposar la publicació de la present resolució al web de la GAIP.

Elisabet Samarra Gallego

Presidenta

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