

Resolució 511/2024, de 25 d'abril

Número d'expedient de la Reclamació: 755/2023

Administració reclamada: Departament d'Educació. Generalitat de Catalunya

Informació reclamada: Dades de les transferències econòmiques i en espècie, contractacions que realitzen les AMPA/AFA de les escoles públiques en la localitat de Terrassa.

Sentit de la resolució: Pèrdua parcial i estimació parcial

Resum: En conclusió, la informació sol·licitada pel reclamant i tractada en aquest fonament, és informació pública, prèviament existent a la sol·licitud, en la que no s'hi aprecia que operi cap límit, doncs no s'ha al·legat pel Departament, i des de la GAIP estimem poc probable que existeixin límits aplicables. Part de la documentació, la que fa referència a les donacions, ja ha estat facilitada pel Departament, excepte les corresponents al curs 2022-2023. La resta de la informació de la que manca el lliurament, el propi Departament ha fet l'ofertament (antecedent 5) de lliurament: "Pel que fa a la informació que consta en els pressupostos dels centres a les partides d'altres ingressos de famílies, els centres docents han de publicar al seu web aquesta informació. No obstant això, es podria lliurar una extracció del pressupost dels centres que consta a l'aplicació de gestió econòmica dels centres".

Per tant el Departament haurà de completar la informació que ha donat tant en la resposta estimatòria de la SAIP del 10 de juliol de 2023, com a l'informe aportat a requeriment d'aquesta Comissió el 14 de setembre de 2023, en els termes establerts en aquest fonament, tal i com per d'altra banda, ja s'ha ofert a fer.

Però quan aquestes entitats, segons indicis aportats el reclamant, acaben contractant personal docent i personal no docent que participen, o gestionen, de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar per activitats que d'acord amb les lleis han d'assumir l'administració educativa, aquestes AMPA i AFA passen a situar-se en l'apartat d) de l'article 3.1 de la Llei 19/2014 LTAIPBG, ja que passen a ser persones jurídiques que contribueixen a l'exercici de funcions públiques o potestats administratives ja que presten un servei públic. Llavors, aquesta informació, passa a ser informació pública.

Paraules clau: Generalitat. Departament Educació. AMPA. AFA. Transferències. Donacions. Dades econòmiques. Escoles públiques. Contractació. Personal docent. Personal no docent. Horari lectiu. Centre escolar. Terrassa. Reclamació contra estimació. Reclamació contra inadmissió.

Ponent: Iolanda Pineda Balló

Antecedents

1. El 10 d'agost de 2023 entra a la GAIP la Reclamació 755/2023, presentada per una persona contra el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent.



2. El 5 de juny de 2023 la persona reclamant presenta una sol·licitud d'accés a informació pública als Serveis Territorials del Vallès Occidental del Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya on expressament demana:

“Primera.- Per a cada curs lectiu, entre els cursos lectius 2019-2020 i 2022-23: relació de les AMPAs o AFAs (associacions de famílies d'alumnes, sigui quina sigui la denominació) i quantitat econòmica total transferida i finalitat de les transferències (conceptes), a les corresponents de cadascuna de les escoles públiques del segon cicle de l'educació infantil i de l'educació primària de la localitat de Terrassa (Vallès Occidental, Barcelona). En el cas de la finalitat, els conceptes generals desglossats (tipus de d'objectes transferits, com ara "mobiliari", "equipament informàtic", etc.). No demano les quantitats econòmiques desglossades en la finalitat (només els conceptes generals de tot el curs lectiu corresponent).

Segona.- Per a cada curs lectiu, entre els cursos lectius 2019-2020 i 2022-23: relació de les AMPAs o AFAs (associacions de famílies d'alumnes, sigui quina sigui la denominació) i transferències en espècie, a les corresponents de cadascuna de les escoles públiques del segon cicle de l'educació infantil i de l'educació primària de la localitat de Terrassa (Vallès Occidental, Barcelona). En el cas de la finalitat, els conceptes generals desglossats (tipus de d'objectes transferits, com ara "mobiliari", "equipament informàtic", etc.). No demano les quantitats econòmiques desglossades en la finalitat (només els conceptes generals de tot el curs lectiu corresponent).

Tercera.- Per a cada curs lectiu, entre els cursos lectius 2019-2020 i 2022-23: relació de les escoles públiques de Terrassa i contractació via AMPAs o AFAs (associacions de famílies d'alumnes, sigui quina sigui la denominació) a personal docent i personal no docent que participen, o gestionen, de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar (demano el tipus de personal, com ara "mestre/a d'anglès", "educació física", "vetlladors/es "gestió administrativa", "bibliotecari/ària", etc.).

Quarta.- D'acord amb el que es disposa a l'article 36 de la Llei 19/2014 LTAIPBG, manifesto que sol·licito l'accés a la informació pública en els següents termes: • Forma d'accés i format : notificació electrònica E-NOTUM amb la informació pública sol·licitada en format PDF o similar”.

La Reclamació presentada el 10 d'agost de 2023 indica que el Departament d'Educació va contestar la sol·licitud però no ha lliurat la informació / documentació sol·licitada. La persona reclamant aporta resolució de la secretària general del Departament d'Educació, per la qual s'estima parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública, de data 10 de juliol de 2023. La resolució en el fonament de dret 6è indica que: “En relació amb la informació sobre les contractacions de personal fetes per les AFA demanada en la sol·licitud d'accés a la informació pública no s'ha admès per ser un supòsit recollit com a



causa de no admissió 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 no es disposa d'aquesta informació que està en poder de cada associació. Aquestes són entitats jurídiques amb personalitat jurídica pròpia i que, d'acord amb l'article 3 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, no entren dintre de l'àmbit d'aplicació de la normativa de transparència".

La resolució adjuntada acaba resolent:

"1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a informació pública presentada en data 05/06/2023.

2. Subministrar la informació de les donacions de les AFA a les escoles públiques de segon cicle de l'educació infantil i de l'educació primària de la localitat de Terrassa:

Escola Ponent de Terrassa:

Juny 2019. Donació d'un equip de so (2743,07€) i una cortina per l'aula d'EE (118,81).

Total 2.861,88€

Gener 2020. Donació d'un armari encasta valorat en 2.687,41€

3. No admetre la informació relativa a les contractacions de personal realitzades directament per les AFA, d'acord amb el fonament jurídic 6".

El reclamant en escrit adjunt a la reclamació mostra el seu desacord amb la resolució en resum perquè entén que tot i que part de la seva SAIP ha estat estimada, no s'ha executat legítimament, doncs el propi reclamant confirma que la SAIP que va presentar no es circumscriu sols a "donacions", com acota la resolució recorreguda, sinó a qualsevol tipus de transferència econòmiques i en espècie realitzades per les AMPAs a les escoles públiques de Terrassa entre els cursos 2019 i 2023. El reclamant relaciona sis exemples de diverses escoles de Terrassa que en liquidació de pressupostos, actes de les AMPA, pressupostos, o bé informacions que consten en les seves webs, s'hi fan constar aportacions, transferències, inversions, col·laboracions que a parer del reclamant comporten transferències en diners o en espècies de les AMPAs als centres públics. Per tot això acaba conclouent que: "Ni és cert que jo hagi sol·licitat només dades quant a les anomenades "donacions", ni és veraç que entre els anys 2019 i 2023 només l'AMPA d'una única escola a tot Terrassa hagi fet transferències als centres educatius corresponents".

Respecte la part de la SAIP que fa referència a la contractació via AMPAs o AFAs de personal docent i personal no docent que participen, o gestionen, de forma directa o indirecta activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar, que ha estat inadmesa, perquè el Departament afirma que no es tracta d'informació pública, doncs les AMPA/AFA són entitats no sotmeses a la Llei 19/2014. El reclamant aporta alguns exemples sobre la contractació de personal per part de les AMPA/AFA en horari lectiu per la gestió de les



biblioteques escolars, professionals dels idiomes, de TEI i d'altres professionals i insisteix que el que està peticionant són: "...les contractacions de personal docent i personal no docent PER L'HORARI LECTIU que les escoles públiques de Terrassa fan amb el sector privat, específicament amb les AMPAs". (...)

En aquest sentit el reclamant acaba conclouent respecte a aquest assumpte: "Llavors, les coses són així: les escoles públiques són responsabilitat de la part reclamada i aquestes privatitzen gestions que contracten al sector privat de les AMPAs. Si la privatització és contractada a les AMPAs (com podria ser a qualsevol altra entitat privada), no exclou que és informació pública, atès que és personal de la institució pública. La ciutadania tenim dret a conèixer les gestions de la Generalitat de Catalunya, fins i tot si poden ser irregularitats".

3. El 23 d'agost de 2023 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, mentre duri la Reclamació.
4. En la mateixa data 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 la Reclamació, així com també 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.
5. El 14 de setembre de 2023 la Comissió rep l'expedient i informe requerits. L'informe en síntesi exposa el concepte de donacions incondicionals de les associacions als centres i que aquestes es publiquen al DOGC. L'informe relaciona els anuncis al DOGC per cursos per facilitar la seva consulta. El Departament indica que pel que fa a la informació 2022-2023, està pendent de publicació al DOGC. Així mateix exposa que les donacions dineràries es consignen al pressupost d'ingressos del centre i les donacions de bens mobles passen a formar part de l'inventari del centre. També apunta que la direcció de cada centre es el responsable de la seva gestió econòmica i que els centres utilitzen l'aplicació informàtica Esfer@ per elaborar, gestionar i, posteriorment, liquidar el pressupost, els centres públics del Departament d'Educació.
L'informe també fa referència a una altra categoria d'ingressos que poden formar part del pressupost d'un centre escolar que són aquells que fan les famílies a través de l'AMPA/AFA, utilitzant l'associació com a vehicle per al cobrament. En aquest cas no es



tracta d'ingressos propis de l'AMPA/AFA, sinó de les famílies que transfereixen a l'AFA com a intermediari.

L'informe acaba conclouent respecte aquest assumpte: "Així, en relació amb la resposta donada a la SAIP, la informació que consta al Departament sobre bens mobles i quantitats dineràries aportats per les AFA amb recursos propis, ja s'ha lliurat a la persona reclamant amb la resolució. Pel que fa a la informació que consta en els pressupostos dels centres a les partides d'altres ingressos de famílies, els centres docents han de publicar al seu web aquesta informació. No obstant això, es podria lliurar una extracció del pressupost dels centres que consta a l'aplicació de gestió econòmica dels centres".

En relació amb la informació sobre les contractacions de personal fetes per les AFA, l'informe reitera la no admissió d'aquesta part de la sol·licitud: "atès que aquesta informació no és informació pública en no ser informació en poder del Departament d'Educació. La informació que es demana és sobre personal contractat directament per les AFA, així doncs aquesta informació estarà en poder de cada entitat, que ha fet la contractació.

Les AFA són entitats amb personalitat jurídica pròpia i que, d'acord amb l'article 3 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, no entren dintre de l'àmbit d'aplicació de la normativa de transparència. Així, el Departament no és competent per demanar aquesta informació a aquestes entitats".

6. El 18 de setembre de 2023 es dona trasllat de l'informe del Departament d'Educació al reclamant per tal que en el termini de cinc dies al·legui si ho estima convenient, cosa que fa el 26 de setembre de 2023 i en les quals el reclamant es referma amb les consideracions que va fer en presentar la reclamació.

Concretament respecte de les transferències econòmiques que reclama el reclamant conclou que: "I el cas és que efectivament es tracta de transferències que les AMPAs realitzen a les escoles públiques i la part reclamada diu que consta en els pressupostos públics. Per tant, entren perfectament en el marc de la informació pública que sol·licito i és informació pública preexistent a la meva SAIP".

Respecte de les donacions no publicades corresponents al 2023 el reclamant al·lega que tot i que és lògic que no estiguin publicades perquè encara no ha finalitzat l'any, no excusa que el Departament hagi de lliurar les que constin fins al moment.

Respecte de les transferències de les AMPA/AFA als centres conclou que: "Si són fons de l'entitat, o no són fons de l'entitat, no és contradictori amb què, de fet, són transferències que les AMPAs realitzen a les escoles públiques de la localitat de Terrassa. I, precisament, la meva SAIP és en el marc de tota transferència de les AMPAs a les escoles públiques de la localitat de Terrassa".



D'altra banda, el reclamant reitera que tota la informació sol·licitada és preexistent a la presentació de la SAIP, però no tota és accessible, doncs no totes les escoles públiques de Terrassa publiquen els seus pressupostos i liquidacions al web, ni tampoc es troben disponibles entre 2019 i 2023. Fins i tot el mateix Departament afirma que “podria lliurar una extracció del pressupost dels centre que consta a l'aplicació de gestió econòmica dels centres”. Finalment el reclamant fa referència a l'existència de llibres comptables amb tots els ingressos, que d'acord amb la llei vigent els centres educatius han de disposar. Respecte de la inadmissió de la reclamació per no tractar-se d'informació pública, el reclamant torna a insistir en què: “...allò que estic sol·licitant en la meva SAIP és relatiu - en exclusiva - al personal docent i no docent que LES ESCOLES PÚBLIQUES de la localitat de Terrassa contracten amb el sector privat, en concret amb les AMPA, en la gestió directa o indirecta de les activitats en l'horari lectiu dins del recinte escolar”. “I el fet que ens trobem davant unes privatitzacions contràries a les lleis, no és justificació perquè que no s'admetin les meves pretensions legítimes. El present procediment és d'accés a la informació pública i les gestions de les escoles públiques són informació pública”.

7. El 15 de novembre de 2023 la Comissió trasllada les al·legacions del reclamant al Departament per tal que en el termini de set dies es posicioni al respecte. El 24 de novembre de 2023 el Departament remet nou informe de posicionament on bàsicament es ratifica en tot allò ja exposat amb anterioritat. L'11 de desembre de 2023 es dona trasllat al reclamant de l'informe pel seu coneixement.
8. El 20 de febrer de 2024 el reclamant presenta escrit interessant l'impuls del procediment.

Fonaments jurídics

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

D'acord amb l'article 39.1 LTAIPBG i 29 del RGAIP aquesta Comissió és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació. L'article 2.b i c LTAIPBG defineixen la informació pública i preveuen el dret d'accés a les persones per a sol·licitar i obtenir-la que d'acord amb l'article 18.1 LTAIPBG, tan a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda.

L'article 20 LTAIPBG preveu els requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública, que l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. Els articles 21 i 22 LTAIPBG estableixen



que aquests límits no són d'aplicació automàtica i absoluta i han de ser aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat i han 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. Sobre el dret a la informació sol·licitada

La informació sol·licitada: Quantitats econòmiques transferides / transferències en espècie realitzades per les AMPA / AFA als centres públics de Terrassa en els cursos lectius indicats i en els cicles indicats, és informació pública tal i com preveu l'article 2.b) de la Llei 19/2014 LTAIPBG: "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".

Concretament l'article 53.1 del Decret 8/2021, de 9 de febrer: "la informació pública objecte del dret d'accés inclou tota la informació, qualssevol dades o documents que les administracions públiques han elaborat, posseeixen, o poden legítimament exigir a terceres persones com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions". L'article 53.2 aclareix que: " 2. En tot cas, la informació pública objecte del dret d'accés ha de ser temporalment preexistent a la presentació de la sol·licitud d'accés". En aquest cas el reclamant acota la seva petició d'informació als cursos lectius existents entre el 2019-2020 a 2022-2023, i per tant és sens dubte informació preexistent.

Malgrat la SAIP està dirigida als Serveis Territorials del Vallès Occidental del Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, fa referència a les escoles públiques de Terrassa. Amb independència de l'òrgan concret que hagi de contestar la SAIP, les escoles públiques de Terrassa formen part del sistema educatiu públic de Catalunya circumscrites al Departament d'Educació de la Generalitat, i per tant es troben dins l'àmbit subjectiu d'actuació de l'LTAIPBG, d'acord amb allò establert en el seu article 3.1.a).

Aquestes dues qüestions primerament emmarcades no han estat objecte de discussió en la SAIP i resposta a la SAIP que fa el Departament d'Educació, doncs la resolució del Departament d'Educació de 10 de juliol de 2023 (antecedent 2) estima parcialment la sol·licitud respecte a aquestes dues informacions i subministra part d'una informació: les donacions corresponents al curs 2019-2020.

La informació lliurada amb la contesta d'estimació parcial de la sol·licitud per part del Departament no satisfà al reclamant, doncs al·lega que expressament ha fet constar "transferències econòmiques i en espècie", i no sols donacions que és el que respon el Departament. És evident que la resposta que en primera instància dona el Departament al



reclamant el 10 de juliol de 2023 és incompleta en relació a la sol·licitud d'informació, malgrat l'estimació, doncs quan presenta informe a instàncies d'aquesta Comissió, el propi Departament amplia considerablement la seva resposta (antecedent 5). Aleshores facilita la publicació al DOCG referents al cursos 2020-2021 i 2021-2022 respecte de les donacions, on no hi consta cap donació d'AMPA/AFA a les escoles de Terrassa. No facilita la publicació al DOCG referent al curs 2019-2020 (ja estava contestada) i respecte del 2023 indica està pendent de publicar perquè no ha acabat l'any.

A banda de la publicació al DOGC de les donacions, el Departament puntualitza que les donacions dineràries es consignen al pressupost d'ingressos del centres, i sobre les donacions de béns mobles el Departament aclareix que no es consignen al pressupost, sinó que passen a formar part de l'inventari del centre.

Llavors el Departament introdueix el concepte de transferències que les AMPAs / AFAs fan a les escoles per compte de les famílies, o sigui quan l'AMPA / AFA sols vehicula un ingrés de les famílies cap el centre escolar. Assenyala que aquest tipus d'ingressos s'han de consignar en el pressupost de cada centre. Fins i tot el Departament acaba fent l'ofertament: "Pel que fa a la informació que consta en els pressupostos dels centres a les partides d'altres ingressos de famílies, els centres docents han de publicar al seu web aqueta informació. No obstant això es podria lliurar una extracció del pressupost dels centres que consta a l'aplicació de gestió econòmica dels centres". Malgrat l'ofertament, la informació no s'ha facilitat.

No hem de perdre de vista les obligacions de publicitat activa respecte de la gestió econòmica, comptable i pressupostària que estableix l'article 11.1.a), el relació a l'article 5.1 de la LTAIPBG, que inclou la obligació que la informació subjecte al règim de transparència, entre ella el pressupost i liquidació dels mateixa, s'ha de fer pública en les seus electròniques i llocs web dels subjectes obligats d'una manera clara, estructurada i en format reutilitzable. Així doncs, les escoles públiques, en tant que subjectes obligats haurien de complir amb aquesta obligació de publicitat activa i de fet, com el propi reclamant admet hi ha escoles que així ho fan. No obstant, les webs dels centres escolars no solen incloure els pressupostos dels exercicis passats o la seva liquidació. Sols tenen publicat les dades pressupostàries del present exercici, en el millor dels casos.

En conclusió, la informació sol·licitada pel reclamant i tractada en aquest fonament, és informació pública, prèviament existent a la sol·licitud, en la que no s'hi aprecia que operi cap límit, doncs no s'ha al·legat pel Departament, i des de la GAIP estimem poc probable que existeixin límits aplicables. Part de la documentació, la que fa referència a les donacions, ja ha estat facilitada pel Departament, excepte les corresponents al curs 2022-2023. La resta de la informació de la que manca el lliurament, el propi Departament ha fet l'ofertament (antecedent 5)



de lliurament: "Pel que fa a la informació que consta en els pressupostos dels centres a les partides d'altres ingressos de famílies, els centres docents han de publicar al seu web aquesta informació. No obstant això, es podria lliurar una extracció del pressupost dels centres que consta a l'aplicació de gestió econòmica dels centres".

Per tant el Departament haurà de completar la informació que ha donat tant en la resposta estimatòria de la SAIP del 10 de juliol de 2023, com a l'informe aportat a requeriment d'aquesta Comissió el 14 de setembre de 2023, en els termes establerts en aquest fonament, tal i com per d'altra banda, ja s'ha ofert a fer.

3. Sobre si la contractació de les AMPA /AFA a personal docent o no docent en horari lectiu dins el recinte escolar és o no informació pública

Qüestió diferent és la que planteja el reclamant respecte de la informació que sol·licita sobre les contractacions que fan les AMPA/AFA a personal docent i no docent que participen o gestionen de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins el recinte escolar. Aquesta sol·licitud d'accés a informació fou inadmesa pel Departament d'Educació i durant la tramitació de la present reclamació ha mantingut la mateixa postura al respecte. El Departament reclamat inadmet la petició perquè entén que no es tracta d'informació pública i no disposa de la mateixa d'acord amb 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. Manté que la informació es troba en mans de les associacions que són entitats jurídiques amb personalitat jurídica pròpia i que, d'acord amb l'article 3 de la Llei 19/2014 LTAIPBG, no entren dintre de l'àmbit d'aplicació de la normativa de transparència.

D'altra banda el reclamant insisteix i aporta amb els seus escrits prova de la contractació de bibliotecàries per atendre la biblioteca escolar per part de l'AMPA/AFA d'una escola. En el cas de les biblioteques de les escoles, tal i com assenyala el reclamant, ens trobem amb què l'article 88 de la Llei 12/2009 de 10 de juliol d'educació estableix l'obligació que tots els centres disposin d'una biblioteca escolar, i l'obligació de l'Administració educativa de proveir els centres de recursos adequats. Així mateix l'article 88 de la Llei Orgànica 2/2006, de 3 de maig d'educació estableix la prohibició que els centres públics o privats concertats percebin quantitats de les famílies per rebre els ensenyaments de caràcter gratuït.

El cert és que les AMPA's o AFA's són entitats jurídiques amb personalitat jurídica pròpia de l'àmbit privat que reuneixen mares, pares i d'altres familiars dels infants i joves que estan escolaritzats en una escola. És evident que existeix una col·laboració entre AMPA / AFA i centres educatius públics, actuant en benefici de l'alumnat del centre i pel bon funcionament del



mateix. Des d'aquest punt de vista, i d'acord amb el que exposa el Departament, la seva activitat econòmica i de contractació, quedaria fora de l'àmbit del dret d'accés a la informació pública.

Però quan aquestes entitats, segons indicis aportats el reclamant, acaben contractant personal docent i personal no docent que participen, o gestionen, de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar per activitats que d'acord amb les lleis han d'assumir l'administració educativa, aquestes AMPA i AFA passen a situar-se en l'apartat d) de l'article 3.1 de la Llei 19/2014 LTAIPBG, ja que passen a ser persones jurídiques que contribueixen a l'exercici de funcions públiques o potestats administratives ja que presten un servei públic. Llavors, aquesta informació, passa a ser informació pública.

Cal fixar-nos que el Departament en cap moment nega que les AMPA / AFA contractin aquest tipus de personal. Simplement afirma que: "En relació amb la informació sobre les contractacions, allò que es demana és sobre personal contractat directament per les AFA, així doncs aquesta informació estarà en poder de cada entitat, que ha fet la contractació. Les AFA són entitats amb personalitat jurídica pròpia i que, d'acord amb l'article 3 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, no entren dintre de l'àmbit d'aplicació de la normativa de transparència. Així, el Departament d'Educació no és competent per demanar aquesta informació a aquestes entitats i no en disposa d'aquesta informació. el Departament no disposa d'aquesta informació, que la informació la tenen les AMPAs o AFAs". Corresponent a la resposta a les al·legacions del reclamant de 23 de novembre de 2023.

Així doncs, en la mesura que les AMPA / AFA hagin contractat personal docent o no docent que participin, o gestionin, de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar, i que aquestes activitats siguin d'obligatori compliment per part del Departament, d'acord amb la legislació vigent, aquestes entitats presten un servei públic, art. 3.2.d) LTAIPBG; i al prestar un servei públic, és d'aplicació l'article 3.2 LTAIPBG: "el compliment de les obligacions establertes per aquesta llei l'ha de fer efectiu l'Administració responsable. A aquesta efecte, les persones i entitats privades han d'informar l'Administració de les activitats directament relacionades amb l'exercici de funcions públiques, la gestió de serveis públics, i aquesta passa a ser informació pública".

És probable, que tal i com indica el Departament, no disposi d'aquesta informació. No obstant, com que d'acord amb l'article 3.2 LTAIPBG, és l'administració responsable, si una AMPA / AFA està duent a terme contractacions de les indicades pel reclamant, per contribuir a donar serveis que son de prestació obligatòria per part del Departament d'Educació, el Departament haurà de recavar la informació a través dels centres docents, i facilitar-la al reclamant pels cursos, centres escolar i cicles que consten a la petició. Si un AMPA / AFA contracta personal docent o



no docent que participen, o gestionen, de forma directa o indirecta, en les activitats en l'horari lectiu, dins del recinte escolar, i aquestes activitats son de prestació obligatòria per part del Departament, aquestes AMPA / AFA estan contribuint a la prestació del un servei públic, i el Departament haurà de recopilar la informació a través del centres educatius i facilitar-la al reclamant pels cursos, centres escolars i cicles que consten a la petició.

4. *Obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD)*

L'article 7 de la Llei 10/2001, de 13 de juliol, d'arxius i gestió de documents modificada per la Llei 20/2015, de 29 de juliol estableix l'obligatorietat dels titulars de documents públics a disposar d'un sistema de gestió documental (SGD) que garanteixi el tractament correcte dels documents en tot el seu cicle de vida i que permeti complir amb les obligacions de transparència.. Un concepte molt ampli que requereix dotar-se d'un seguit d'eines i instruments que permetin la millora dels processos, la seva normalització i estandardització, per tal de garantir el compliment de la normativa i la qualitat de la informació i la implementació de solucions que permetin garantir la correcta gestió de la informació pública. L'article 8 afegeix que l'organització, l'avaluació i la conservació dels documents públics i l'accés a aquests són responsabilitat directa dels titulars respectius.

En l'àmbit de la Generalitat, les seves entitats autònomes, empreses públiques i consorcis amb participació majoritària de la Generalitat, el SGD es regula pel Decret 76/1996, de 5 de març, pel qual es regula el sistema general de gestió de la documentació administrativa i l'organització dels arxius de la Generalitat de Catalunya.

Pel que fa a la gestió de les dades, el referit Decret 76/2020 li dedica el capítol I del títol II. Concretament, l'article 10 estableix un model de govern de les dades, que és l'instrument organitzatiu que determina els criteris i elements que defineixen el govern de les dades de l'Administració de la Generalitat, estableix els criteris, els responsables del seu desplegament, principis i requeriments així com els subjectes obligats. L'article 19 regula l'accés de les persones a les dades i l'apartat 1, diu "els subjectes de l'article 2 d'aquest Decret impulsen, per defecte, l'obertura de totes les dades que estan en el seu poder com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions, incloses les que li subministren altres subjectes obligats per qualsevol normativa, i faciliten tots els mecanismes per garantir l'accés de les persones a aquestes dades, d'acord amb la normativa vigent de protecció de dades i la de transparència i dret d'accés. Se n'exceptuen les dades la publicitat de les quals resti prohibida d'acord amb l'ordenament jurídic vigent".



Recentment, s'ha aprovat el Model de govern de les dades de l'Administració de la Generalitat de Catalunya i del seu sector públic per l'Acord de Govern GOV/158/2023, de 25 de juliol (DOGC 8967) que pretén regular “un dels elements fonamentals de la gestió dels serveis basada en les dades” i “garanteix que podran gestionar-se durant tot el cicle de vida a fi d'obtenir la seguretat, traçabilitat, integritat, confidencialitat, privacitat i disponibilitat d'aquestes dades”. Entre els objectius i eixos (punt 2) d'aquest Model s'estableix garantir l'accés a les dades seguint els estàndards de seguretat i de privacitat (d), determinar les responsabilitats per a una gestió eficaç (e), maximitzar la reutilització (g), entre altres. A més, cal establir una estructura que asseguri la gestió arxivística de les dades i la conservació durant el temps que sigui necessària per a la finalitat per a la qual s'ha generat o incorporat a la gestió documental (punt 5.9).

L'ordre CLT/172/2014, de 14 de maig, per la qual s'aprova el protocol de gestió de documents electrònics i arxiu de la Generalitat de Catalunya, fixa les directrius corporatives en matèria d'arxiu electrònic. Aquesta ordre, d'acord amb la Disposició transitòria sisena del referit Decret 76/2020 és vigent fins que s'aprovi el model organitzatiu que ha preveure la planificació, el seguiment i avaluació dels resultats, participació en la definició dels sistemes d'informació corporatius transversals i disposició dels recursos necessaris per fer efectiu el desplegament de l'Administració digital.

Tanmateix, l'LTAIPBG reconeix els sistemes de gestió de documents públics com a facilitadors de dades i documents autèntics (art. 5.2) i la necessitat d'estructurar la informació seguint criteris temàtics i cronològics, seguint el quadre de classificació documental corporatiu i incorporant-hi índexs o guies de consulta (art. 6.1.d).

Altrament, l'article 19.2 de la Llei 9/1993, de 30 de setembre, del patrimoni cultural català que regula els documents que integren el patrimoni documental de Catalunya inclou, entre altres, “els documents produïts o rebuts, en l'exercici de llurs funcions i com a conseqüència de llur activitat política i administrativa, per la Generalitat, pels ens locals i per les entitats autònomes, les empreses públiques i les altres entitats que en depenen” i en conseqüència estan subjectes al Decret 13/2008, de 22 de gener, sobre accés, avaluació i tria de documents que estableix en l'article 11.4 que “quan l'aplicació d'una taula d'avaluació i accés documental comporti l'eliminació de documents, la persona tècnica que porti a terme aquesta aplicació, abans de procedir a la destrucció, ha de: a) Disposar d'un inventari de la documentació a destruir, b) Obtenir l'autorització de la secretaria general o de la direcció de l'organisme o entitat titular de la documentació, c) Comprovar que cap circumstància administrativa o jurídica hagi alterat el termini de conservació fixat per als documents a eliminar” i ha de disposar del corresponent



Registre de destrucció de documents (article 12) degudament autoritzat per la secretaria general o la direcció de l'organisme o entitat titular dels documents.

5. 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.

6. 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 2024, resol per unanimitat:

1. Declarar la pèrdua parcial respecte de la informació lliurada al reclamant corresponent a les donacions corresponents als cursos 2019-2020, 2020-2021, 2021-2022.
2. Estimar parcialment la Reclamació 755/2023 i declarar el dret de la persona reclamant a la informació sol·licitada, d'acord amb les consideracions fetes als fonaments jurídics 2 i 3.



3. Requerir al Departament que lliuri a la persona reclamant la informació indicada a l'apartat 2 dins del termini màxim de quinze dies.
4. 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.
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 755/2023 i disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló

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 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 adreça 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.