

Exp. núm. 166/2018
Resolució núm. 46/2019

**CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA
I BON GOVERN DE LA COMUNITAT VALENCIANA**

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sr. Carlos Flores Juberías

València, 4 d'abril de 2019

Reclamant: Sr. [REDACTED].

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, Direcció Territorial de Castelló.

VISTA la reclamació número 166/2018, interposada pel Sr. [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport (Direcció Territorial de Castelló), i sent ponent el vocal Sr. Lorenzo Cotino Hueso, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, davant aquest Consell el reclamant manifesta que la Direcció Territorial de Castelló de la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport no ha respost dues sol·licituds d'accés, de dates 2 i 11 de juliol de 2018, a l'expedient de la seua filla [REDACTED].

En concret, en l'escrit de 2 juliol sol·licitava “realitzar la flexibilització a la meua filla [REDACTED]” i pel que ací interessa, el d'11 de juliol afirmava que “ahir 10 de juliol la meua dona va ser al col·legi a veure les proves psicopedagògiques que indiquen que la meua filla [REDACTED] és d'altres capacitats i que li van ser practicades per dues psicopedagogues diferents. Aquestes proves es troben en el col·legi i estan completes, estant com a testimonis la psicopedagoga i la directora i la meua dona” per la qual cosa va sol·licitar “que adjunten una còpia d'aquestes proves a l'expedient de la meua filla que tenen en la Direcció Territorial de Castelló a fi que no es perda i perquè no em permeten quedar-me còpia. I es recorda la petició d'accés a l'informe per a poder reclamar la resolució en la qual no s'accepta l'acceleració de curs”.

Segon. El 17 d'octubre de 2018 presenta reclamació dirigida davant el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana per no haver rebut cap contestació.

Tercer. La Comissió Executiva del Consell de Transparència, va remetre escrit pel qual se li atorgava, prèviament a la resolució de la reclamació presentada, tràmit de requeriment d'informació i formulació d'al·legacions per un termini de quinze dies, perquè poguera aportar qualsevol informació relativa a la reclamació que pugua resultar rellevant, com també formular les al·legacions que considere oportunes. No obstant això, no hi ha hagut cap resposta.

Quart. Efectuada la deliberació de l'assumpte en diverses sessions d'aquesta Comissió Executiva, s'adopta aquesta resolució sota els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb l'article 24.1, en relació amb el 42.1 de la Llei 2/2015, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana (en endavant Llei 2/2015 valenciana), l'òrgan competent per a resoldre les reclamacions que es presenten en el marc d'un procediment d'accés a la informació, és la Comissió Executiva amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segons s'ha exposat en el primer antecedent en el cas present, el pare d'una menor va sol·licitar davant l'Administració educativa l'accés a l'expedient de la seua filla en relació amb les proves psicopedagògiques en relació amb altes capacitats que li van ser practicades per dues psicopedagogues diferents en el col·legi. Segons afirma, aquestes proves es troben en el col·legi i requereix que s'adjunten a l'expedient en la Direcció Territorial de Castelló a fi que no es perda i, pel que ací interessa, còpia d'aquestes. Així mateix amb claredat s'indica que la finalitat és procedir a la reclamació de la resolució en què no s'accepta l'acceleració de curs.

Cap ja assenyalar que no correspon a aquest Consell les referències pel que fa a si convé o no acordar la flexibilització del curs que pretén el reclamant respecte de la seua filla, però sí, la seua sol·licitud d'accés d'informació.

Segon. No hi ha dubte que la petició d'informació d'aquest cas es formula davant un subjecte obligat per la llei i es tracta d'informació pública en els termes de l'article 13 d'aquesta. Cal recordar que, per raó de l'article 13 de la Llei 19/2013 (de transparència, accés a la informació Pública i bon govern), segons el qual: "S'entén per informació pública els continguts o documents, qualsevol que siga el format o suport, que estiguen en poder d'algun dels subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'aquest títol i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions". En el cas present, resulta evident en relació amb l'Administració educativa. I en qualsevol cas, per al cas de la diferent naturalesa de centre educatiu, cal recordar que l'article 4 Llei 19/2013 disposa que "Les persones físiques i jurídiques diferents de les referides en els articles anteriors que presten serveis públics o exercisquen potestats administratives estaran obligades a subministrar a l'administració, organisme o entitat de les previstes en l'article 2.1 a la qual es troben vinculades, després de requeriment previ, tota la informació necessària per al compliment per aquells de les obligacions previstes en aquest títol. Aquesta obligació s'estén als adjudicataris de contractes del sector públic en els termes previstos en el respectiu contracte."

Tercer. En el cas present no pot obviar-se la concurrència del dret accés del sol·licitant amb altres drets constitucionals o, si escau, amb altres drets legals. Bé és cert que la qüestió de la flexibilització de cursos per a alumnat d'altres capacitats és una qüestió de gran importància per als interessats. En qualsevol cas, el Tribunal Suprem en doctrina reiterada ha exclòs del dret fonamental a l'educació o del ple desenvolupament de la personalitat de l'article 27. 2^a CE la flexibilització del període d'escolarització, i és qüestió de legalitat ordinària. (Així, la STS d'1 juny 1993 (RJ 1993\4488), SSTS de 19 de juliol de 2002 (RJ 2002\ 8005 i RJ 2002\8006, la STS de 8 febrer 2005 (RJ 2005\919), la STS de 13 novembre 2006 (RJ 2006\7811) o més recentment, STS de 21 de febrer de 2007 (REC. 1379/2003; S. 3a.).

Ara bé, sense perjudici que en el cas present no concórrega el dret a l'educació, atés que és dret fonamental, s'aprecia sens dubte connexitat del dret d'accés a la informació amb l'accés a la justícia. En aquest sentit cal recordar que la concurrència del dret d'accés a la informació amb l'accés a la justícia té especial importància en la resolució de l'expedient 66/2016, d'1.7.2017, com també en la resolució que resol l'expedient 21/2016. No en va, i com s'ha esmentat, s'afirma expressament la voluntat de poder controlar la legalitat de l'Administració. I sens dubte hi ha interessos legítims dignes de tutela efectiva en la pretensió del reclamant respecte de la seua filla.

Però, és de singular importància en aquest. D'un costat, la protecció del dret d'accés a la informació queda singularment reforçada i qualificada per la connexitat amb l'important dret d'accés a l'expedient

per l'interessat (article 53. 1r a) Llei 39/2015. Com aquest Consell ha assenyalat, la concurrència de les posicions jurídiques de ciutadà i d'interessat en la sol·licitud d'accés respecte d'un expedient comporta un "règim especialment privilegiat d'accés", de manera que "la posició jurídica d'interessat afavoreix les possibilitats d'accés a la informació" (CTCV Resolució de l'expedient 12/2016, de 10.3.2017). Aquest criteri s'ha subratllat en CTCV Resolució d'expedient 66/2016, 1.7.2017, FJ 4t.

De fet, aquest element no ha passat de cap manera desapercebut a altres autoritats en analitzar supòsits relatius a l'accés a dades personals en l'àmbit educatiu, en el cas concret de selecció de l'alumnat. Referent a això cal remetre a la nostra important resolució en l'expedient núm. 68/2018, relativa a sol·licitud d'informació per progenitors en l'àmbit educatiu.

En conseqüència, no pot desconèixer-se que el dret d'accés a la informació té en el cas present una intensa i qualificada protecció constitucional i legal, la qual té singular importància a l'hora de ponderar l'accés amb altres drets o interessos en lliça. D'igual manera, i especialment, aquesta especial i intensa protecció ha de traduir-se en els especials esforços que l'Administració educativa i els centres que duen a terme la gestió del procés d'admissió per a donar la màxima transparència possible i de dur a terme les accions oportunes perquè aquesta siga efectiva.

Però és més, i de l'altra banda, en el cas present i com succeïa també en la nostra reclamació de l'expedient núm. 63/2018, també relatiu a la sol·licitud de dades de menor pel seu progenitor, concorre la sol·licitud amb el dret fonamental d'accés de protecció de dades. No en va, com hem assenyalat en la resolució de l'expedient 21/2016, de 3.4.2017 en el FJ 4t, "la sol·licitud d'accés a la informació pública en el cas que es tracte sobre informació tractada per poders públics com a responsables, quan es tracta d'informació relativa a la persona del sol·licitant d'informació, suposa la confluència i concurrència del dret d'accés a la informació i el dret a la protecció de dades. Aquesta concurrència pot tindre diferents efectes jurídics, entre aquests i, és clar, en general qualifica i intensifica la protecció constitucional del dret d'accés a les dades sol·licitades i, per tant, redueix les possibilitats de restringir l'accés a la informació sol·licitada. Òbviament, i en qualsevol cas, es tracta d'accessos a informació amb naturalesa, finalitats i règim jurídic diferents." Doncs bé, en aquest cas, sens dubte, es reforça la posició jurídica del sol·licitant d'accés, per la qual cosa escau reconèixer el dret d'accés a la informació sol·licitada i determinada en l'antecedent 1r d'aquesta resolució. En el cas present es requereix l'accés a dades sobre la menor que sol·liciten els qui tenen la capacitat d'obrar i legitimar-los en nom de la interessada.

Quart. En el cas present es tracta d'accés a dades especialment protegides per raó de l'article 9 del Reglament europeu de protecció de dades, com són els tests d'avaluació psicològica. No obstant això, es tracta de les dades de la filla, al mateix temps que, sens dubte, els pares són interessats i tenen la legitimitat per a exigir l'accés a les dades de la interessada. D'altra banda, la inacció de l'Administració no permet albirar cap causa d'excepció per raó de l'interés de la menor (art. 15 de la Llei 19/2013) ni de les excepcions de l'article 14.

Òbviament, les aspiracions de flexibilització segueixen el seu curs administratiu, com la possibilitat dels pares de revisar les actuacions administratives que es produïsquen. No obstant això, l'accés a la informació requerida és essencial per a possibilitar aquest control administratiu. És per això que escau reconèixer l'accés a la informació reclamat i amb aquest l'accés a la documentació relativa a les proves psicopedagògiques que s'hagen realitzat a la filla del reclamant, com també a la informació que puga ser rellevant per a la revisió de les decisions sobre la seua petició d'acceleració de curs que tinga el subjecte obligat.

RESOLUCIÓ

En atenció als antecedents i fonaments jurídics descrits escau:

Primer. ESTIMAR aquesta reclamació interposada per Sr. [REDACTED] davant de la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport, Direcció Territorial de Castelló, i, en conseqüència, reconèixer el dret d'accés de la reclamant a l'accés a la informació i documentació



relativa a les proves psicopedagògiques que s'hagen realitzat a la filla del reclamant, com també a la informació que puga ser rellevant per a la revisió de les decisions sobre la seua petició d'acceleració de curs que tinga el subjecte obligat.

Segon. Instar la Conselleria d'Educació, Investigació, Cultura i Esport perquè informe aquest Consell sobre les actuacions dutes a terme per a executar aquesta resolució.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà de la notificació, de conformitat amb el que estableixen els articles 10 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS
LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN**

Ricardo García Macho