

Expedient núm. 158/2021
Resolució núm. 250/2021

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

COMISSIÓ EXECUTIVA

President: Ricardo García Macho

Vocals:

Emilia Bolinches Ribera

Lorenzo Cotino Hueso

Carlos Flores Juberías

Sofia García Solís

València, 29 d'octubre de 2021

Reclamant [REDACTED]

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Conselleria d'Educació, Cultura i Esport.

Vista la reclamació número **158/2021**, interposada per [REDACTED], formulada contra la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport, i sent ponent la vocal del Consell Emilia Bolinches Ribera, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, el 27 d'agost de 2018 [REDACTED] va presentar en el registre d'entrada de la Direcció Territorial d'Alacant de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport una sol·licitud d'informació, en la qual exposava que el seu fill, alumne de 1r d'ESO, havia sigut expulsat del col·legi de manera il·legal i arbitrària, i sol·licitava tota la normativa reguladora vigent a la Comunitat Valenciana en el tema de les expulsions dels alumnes dels centres docents, tant públics com privats.

El 16 de novembre de 2020, [REDACTED] va remetre per correu certificat una carta al conseller d'Educació, Cultura i Esport, en què sol·licitava el seu pronunciament per a resoldre la que considerava arbitrària expulsió del seu fill d'un centre docent.

Segon. El 21 de maig de 2021 [REDACTED] va presentar per correu certificat una reclamació amb número de registre 16001/2021/1182, davant del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, contra la presumpta falta de resposta de la Conselleria a la seua sol·licitud d'informació de 27 d'agost de 2018 i a la seua carta al conseller de 16 de novembre de 2020.

Tercer. En data 27 de maig de 2021, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern va remetre a la Conselleria de Educació, Cultura i Esport un escrit pel qual se li atorgava tràmit d'audiència per un termini de quinze dies, perquè poguera formular les al·legacions que considerara oportunes, així com per a aportar qualsevol informació sobre aquest tema que considerara rellevant. En resposta a aquest, el 28 de maig de 2021 es van fer arribar les al·legacions del director territorial d'Alacant de la Conselleria, que eren les següents:

“S'ha rebut en aquesta direcció territorial un escrit del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, datat el 26 de maig de 2021, pel qual se sol·licita informació

relativa a una reclamació presentada per [REDACTED]. En aquesta es reclama contra una presumpta falta de resposta d'aquesta direcció territorial a una sol·licitud d'accés a informació pública, presentada el 27 d'agost de 2018. El Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern sol·licita qualsevol informació relativa a aquesta que puga resultar rellevant.

Davant d'aquesta petició, cal dir el següent:

La sol·licitud que [REDACTED] va presentar davant d'aquesta direcció territorial el 27 d'agost de 2018 va ser objecte d'un informe del cap del servei d'inspecció amb data 3 de setembre de 2018. La directora territorial va emetre una resolució amb data 6 de setembre de 2018, que es va traslladar a la interessada per correu certificat. La interessada no estava al seu domicili els dies del lliurament (11 de setembre a les 10.43 i 13 de setembre a les 19.45). Se li va deixar un avís que la resposta estava a disposició seua a l'oficina de Correus, però no va acudir a recollir-lo. Tots els documents esmentats s'adjunten a aquest escrit.”

Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'aquesta comissió executiva, s'adopta aquesta resolució, amb 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 (d'ara 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 impugnar-lo en la jurisdicció contenciosa administrativa.

Segon. Així mateix, l'Administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte d'aquest recurs –la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport– està subjecta a les exigències de l'esmentada llei, en virtut del que es disposa en l'article 2.1.a, que es refereix de manera expressa a “l'Administració de la Generalitat”.

Tercer. Pel que fa a la reclamant, es reconeix el seu dret a acollir-se al que es preveu en l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, bon govern i participació ciutadana de la Comunitat Valenciana, atés que l'article 11 d'aquesta llei garanteix el dret a la informació pública de “qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització legalment constituïda, sense que siga necessari motivar la sol·licitud ni invocar la llei”.

Quart. Finalment, la informació sol·licitada (“normativa reguladora vigent a la Comunitat Valenciana en el tema de les expulsions dels alumnes dels centres docents, tant públics com privats”) constitueix informació pública, d'acord amb el que s'estableix en l'article 13 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entén per informació pública els continguts o documents, siga quin siga el seu format o suport, que estiguen en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions.

Cinqué. Entrem ara en el tema important de la notificació a la reclamant. Segons les al·legacions realitzades per la mateixa Administració, i que han sigut comprovades amb les recepcions corresponents aportades, queda demostrat que la notificació va ser feta segons estableix la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que, en l'article 42, desplega detalladament com ha de realitzar-se la pràctica de les notificacions en paper:

“1. Totes les notificacions que es practiquen en paper hauran de ser posades a la disposició de l'interessat en la seua electrònica de l'Administració o organisme actuant perquè puga accedir al contingut d'aquestes de manera voluntària.

2. Quan la notificació es practique al domicili de l'interessat, si no està present en el moment d'entregar-se la notificació, podrà fer-se càrrec d'aquesta qualsevol persona major de catorze anys que

es trobe al domicili i faci constar la seua identitat. Si ningú es fa càrrec de la notificació, es farà constar aquesta circumstància en l'expedient, juntament amb el dia i l'hora en què es va intentar la notificació, intent que es repetirà per una sola vegada i en una hora diferent dins dels tres dies següents. En cas que el primer intent de notificació s'haja realitzat abans de les quinze hores, el segon intent haurà de realitzar-se després de les quinze hores i viceversa, deixant en tot cas almenys un marge de diferència de tres hores entre els dos intents de notificació. Si el segon intent també resulta infructuós, es procedirà en la forma prevista en l'article 44.”

Ara verificarem si es va procedir segons l'article 44 després de la notificació infructuosa per no estar la interessada al seu domicili els dies 11 de setembre a les 10.43 i el 13 de setembre a les 19.45, a la qual es va deixar un avís per a indicar-li que la resposta estava a disposició seua a l'oficina de Correus, però no va acudir a recollir-lo.

L'article 44 estableix el següent:

“Quan els interessats en un procediment siguin desconeguts, s'ignore el lloc de la notificació o bé, intentada aquesta, no s'haja pogut practicar, la notificació es farà per mitjà d'un anunci publicat en el *Boletín Oficial del Estado*.

Així mateix, prèviament i amb caràcter facultatiu, les administracions podran publicar un anunci en el butlletí oficial de la comunitat autònoma o de la província, en el tauler d'edictes de l'ajuntament de l'últim domicili de l'interessat o del consolat o secció consular de l'ambaixada corresponent.

Les administracions públiques podran establir altres formes de notificació complementàries a través dels restants mitjans de difusió, que no exclouran l'obligació de publicar el corresponent anunci en el *Boletín Oficial del Estado*.”

Aquest Consell ha comprovat que la notificació no va ser publicada en el *Boletín Oficial del Estado* ni tampoc, amb caràcter facultatiu, en el butlletí oficial de la comunitat autònoma o de la província ni en el tauler d'edictes de l'ajuntament de l'últim domicili de la interessada. Per tant, hem de reconèixer que, encara que per part de l'Administració es va procurar la notificació en paper segons l'article 42, aquesta no va acabar de realitzar-se en l'última etapa com hem vist que estableix l'article 44. Per consegüent, no es pot donar per notificada la resposta a la sol·licitud realitzada, encara que la mateixa Administració li havia reconegut el dret d'accés i havia realitzat un intent de notificació que no va ser completat.

Sisé. Així doncs, en vista del que s'ha exposat, considerem que cal estimar la reclamació presentada i reconèixer a la reclamant el dret d'accés a la informació sol·licitada, tenint en compte, a més, que aquest dret ja havia sigut reconegut per la mateixa Administració, però pel que sembla la notificació va resultar infructuosa, perquè la sol·licitant podia haver canviat de domicili, ja que l'adreça aportada a efecte de notificacions en la reclamació presentada davant d'aquest Consell [REDACTED] no és la mateixa on es va intentar practicar la notificació per l'Administració [REDACTED]

Alhora, i vist el contingut de la resposta que la Conselleria pretén comunicar a la reclamant, “En resposta a aquesta consulta, cal dir que la convivència es regula mitjançant el Decret 39/2008, de 4 d'abril, del Consell, sobre la convivència en els centres docents no universitaris sostinguts amb fons públics i sobre els drets i deures de l'alumnat, pares, mares, tutors o tutores, professorat i personal d'administració i serveis (DOCV 09.04.2008).

Quant als centres privats, cadascun disposa del seu propi reglament de règim interior i les seues pròpies normes de convivència, que les famílies del seu alumnat accepten quan es matriculen en aquests centres educatius”, és procedent recordar a la Conselleria el que es disposa en l'article 56 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, al regular la formalització de l'accés a la informació, que en l'apartat 5 disposa que “Si la informació ja ha sigut publicada –com és el cas del Decret 39/2008, de 4

d'abril, del Consell (DOCV 09.04.2008)—, la resolució indicarà al sol·licitant com pot accedir-hi, proporcionant expressament l'enllaç que accedeix a la informació i, dins d'aquest, els epígrafs, capítols, dades i informacions exactes que es refereixen al que s'ha sol·licitat; serà requisit que la remissió siga precisa i concreta i porte, de manera inequívoca, ràpida i directa, a la informació”.

Per tant, l'Administració no sols ha de resoldre i notificar degudament la reclamant, sinó que a més ha de facilitar-li la informació de manera que pugua accedir-hi de manera precisa, inequívoca, ràpida i directa, i si és el cas, proporcionant-li expressament l'enllaç que la du directament a aquesta. Quant a la notificació, haurà de procedir conforme al que s'estableix en els articles 42 i 44 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, podent, si és el cas, intentar-ho a l'adreça facilitada a aquest Consell per a notificacions [REDACTED] en virtut del que es disposa en l'article 155 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic.

RESOLUCIÓ

Atenent els antecedents i fonaments jurídics descrits, la Comissió Executiva del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern acorda:

Primer. Estimar la reclamació [REDACTED], presentada per correu certificat amb número de registre 16001/2021/1182, el 21 de maig de 2021, davant d'aquest Consell.

Segon. Instar la Direcció Territorial d'Alacant de la Conselleria d'Educació, Cultura i Esport a facilitar a la reclamant la informació sol·licitada i a notificar-la en tots les qüestions que conté, en un termini màxim d'un mes comptat des de l'endemà de la recepció d'aquesta resolució.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos comptats des de l'endemà de ser notificada, de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

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

Ricardo García Macho