

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 22.1.2018 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA NÚM. 88/2017

ANTECEDENTS

Primer. En data 28.12.2017 l'Oficina Antifrau va rebre un correu electrònic en el qual es demanava determinada informació en relació amb unes actuacions d'investigació encara en tramitació.

Segon. La persona sol·licitant figura com a denunciant en les actuacions d'investigació seguides sota el núm. 033-04052016/049.

FONAMENTS DE DRET

Primer. Subjecció a la Llei de transparència.

D'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, l'Oficina Antifrau de Catalunya és una entitat de dret públic amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar que s'adscriu al Parlament de Catalunya. La Institució té com a finalitat prevenir i investigar possibles casos concrets d'ús o destinació il·legals de fons públics o qualsevol altre aprofitament irregular derivat de conductes que comportin conflictes d'interès o l'ús en benefici privat d'informacions derivades de les funcions pròpies del personal al servei del sector públic. L'Oficina Antifrau actua amb independència de les administracions públiques en l'exercici de les seves funcions.

Quant a l'aplicació a l'Oficina de la normativa sobre transparència, accés a la informació pública i bon govern, d'acord amb l'article 3.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, l'Oficina s'encabeix en el concepte d'entitats de dret públic que actuen amb independència funcional o amb una autonomia especial reconeguda per la llei que exerceixen funcions de regulació o supervisió externa sobre un determinat sector o activitat. En conseqüència l'Oficina resta subjecta a les disposicions de la Llei quant a publicitat activa i dret d'accés a la informació pública.

Segon. Objecte de la sol·licitud.

L'article 2 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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», concepte que es complementa amb la previsió de l'apartat primer de l'article 19 relativa a la indiferència de la forma o suport d'elaboració o conservació.

D'acord amb l'anterior, la informació sol·licitada reuneix els trets per tal de ser considerada com a informació pública.

Tercer. Admissibilitat.

Atès que no concorre en aquesta sol·licitud cap dels motius d'inadmissió establerts per l'article 29 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, és procedent admetre-la a tràmit.

Quart. Ponderació dels interessos en joc.

El paràgraf primer de l'article 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que l'aplicació de límits al dret d'accés a la informació pública ha de ser proporcionada a l'objecte i finalitat de la seva protecció i ha d'atendre les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés.

L'anterior implica fer un doble test consistent, en primer lloc, a valorar el risc de perjudici per a algun dels interessos o bens jurídics protegits per les limitacions legals (test del dany); i en segon lloc, en el cas que es constati el risc, ponderar-lo amb l'interès públic d'accedir a la informació (test de ponderació o de proporcionalitat).

Amb relació al test del dany, i d'acord amb l'article 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, el dret d'accés podrà ser limitat quan accedir a la informació impliqui un perjudici per a la investigació o sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries. Alhora, l'article 14 de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, amplia el possible objecte del perjudici a la prevenció dels esmentats il·lícits.

Al seu torn, l'article 18.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, estableix que les actuacions de l'Oficina Antifrau de Catalunya s'han de portar a terme i han d'ésser tramitades assegurant en tot cas la reserva màxima per a evitar perjudicis a la persona o a l'entitat investigades i com a salvaguarda de l'eficàcia del procediment jurisdiccional o administratiu que es pugui iniciar a conseqüència de les dites actuacions.

En aquest marc normatiu i específicament en relació amb la previsió de l'article al qual s'acaba de fer referència, cal constatar que en aquest moment no ha finalitzat la investigació de l'Oficina a la qual es refereix la sol·licitud presentada, de manera que encara no s'ha arribat a un posicionament sobre la forma en què ha de concloure la investigació d'entre les previstes a l'article 20 de les Normes d'actuació i règim interior de l'Oficina.

Test de ponderació. En aquest supòsit concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant d'accedir a la informació pública; l'altre interès concurrent és el que protegeix el límit previst en els articles 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, i 14.1 e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, límit establert a nivell legislatiu per limitar el risc de comprometre l'eficàcia en la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris.

La sol·licitud objecte d'aquesta resolució planteja la problemàtica que, si s'estimés, implicaria avançar en aquests moments informació relativa a les actuacions indagatòries, la qual cosa significaria que l'Oficina perdria l'exclusiu control

d'informacions sensibles i que eventualment es podria perjudicar a concretes persones o als eventuais procediments jurisdiccionals o administratius que es puguin iniciar com a conseqüència de les esmentades actuacions; i això està especialment exclòs pel mandat contingut a l'article 18 de la Llei de l'Oficina Antifrau de Catalunya.

En virtut de l'exposat,

RESOLC:

1. Desestimar la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 88/2017.
2. Que es notifiqui aquesta Resolució a la persona interessada amb la indicació que contra aquesta resolució, que exhaureix la via administrativa, pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director de l'Oficina en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la notificació d'aquesta Resolució (art. 38 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i art. 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques), o bé reclamació davant de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública en el termini d'un mes comptador des de l'endemà de la notificació de la Resolució (art. 39 i 42 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre), o bé directament un recurs contenciós administratiu davant dels jutjats contenciosos administratius de Barcelona, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà de la notificació esmentada (articles 8.3, 25, 46 i concordants de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa).

Igualment la persona interessada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

3. Que es faci pública aquesta Resolució en el web corporatiu una vegada hagi estat comunicada a la persona sol·licitant i prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.

Barcelona, 22 de gener de 2018

Miguel Ángel Gimeno Jubero
Director

