



## **Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 19/2021**



### **Antecedents**

---

- 1.** En data 01.10.2021 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública, a la qual es va donar com a referència SAIP 19/2021. L'objecte de la sol·licitud és conèixer si durant el període 2020-2021 s'haurien tramitat o s'estarien tramitant, per part de l'Oficina Antifrau de Catalunya, actuacions d'investigació que afectarien a un Consell Comarcal. D'altra banda, la persona sol·licitant demana tenir accés a les esmentades actuacions en cas que se'n confirmés l'existència.
- 2.** En data 18.10.2021 es va trametre a la persona sol·licitant, mitjançant la plataforma e-NOTUM, un ofici on es notificava la recepció de la seva sol·licitud d'accés en els termes de l'art. 27.5 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, Llei 19/2014, del 29 de desembre) i de l'art. 56 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública (en endavant, Decret 8/2021, de 9 de febrer).
- 3.** La persona sol·licitant té la condició de conseller en un Consell Comarcal de Catalunya i és càrrec electe d'un Ajuntament.

### **Primer. Subjecció a la Llei de transparència**

D'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, LOAC), l'OAC 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 conflicte d'interessos o l'ús en benefici privat d'informacions derivades de les funcions pròpies del personal al servei del sector públic. L'OAC actua amb independència de les administracions públiques en l'exercici de les seves funcions.

Quant a l'aplicació a l'OAC 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'OAC es podria assimilar al 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, i atès el que disposa l'apartat f) de l'art. 2, l'OAC té, als sols efectes de l'esmentada Llei, la consideració d'administració pública i per tant resta plenament subjecta a les disposicions de la Llei quant a transparència i a dret d'accés a la informació pública.

### **Segon. Admissibilitat**

**2.1** 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 pel que fa a la forma o suport d'elaboració o conservació.

**2.2.** En la sol·licitud objecte d'aquesta Resolució es demana, per una banda, rebre informació sobre l'eventual existència d'actuacions d'investigació de l'Oficina Antifrau de Catalunya que afectarien a un Consell Comarcal en el període 2020-2021 i, de l'altra, tenir accés a aquestes actuacions en cas que se'n confirmés la seva existència.

Un cop analitzada la sol·licitud presentada, es considera que se sol·licita informació que s'encabeix en el concepte legal d'informació pública i que no hi concorre cap dels motius expressats en l'article 29

de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, que hagin de portar a inadmetre la sol·licitud.

**2.3.** No obstant això, i en relació amb la sol·licitud d'accés a les eventuais actuacions d'investigació relatives a un Consell Comarcal, escau valorar si no es tractaria d'una sol·licitud imprecisa en els termes que estableix la normativa d'aplicació.

L'art. 60.2 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, estableix que una sol·licitud és imprecisa quan la descripció de la informació a la qual es pretén tenir accés s'expressi de manera vaga, equívoca o ambigua, en termes que no permetin o dificultin la identificació de la informació o dades concretes objecte de la sol·licitud. D'altra banda, aquest mateix article afegeix que no es pot qualificar d'imprecisa una sol·licitud d'accés atenent a l'abast ampli de la informació sol·licitada, sempre que els termes que identifiquen la informació siguin clars i concrets.

En aquest punt cal dir que ambdues parts de la sol·licitud (existència de procediments i accés) estan directament relacionades i que, en aquest sentit, la persona sol·licitant no coneix la informació relativa a l'existència d'actuacions d'investigació objecte de la seva sol·licitud i que afectin al Consell Comarcal que s'hi indica; d'aquesta manera, difícilment la persona sol·licitant podria concretar els termes de la seva sol·licitud i especificar els documents concrets dels expedients als quals tindria interès a accedir.

Atès això, i sens perjudici de l'anàlisi d'aquesta qüestió posteriorment, no es considera que s'hagi de qualificar la sol·licitud presentada com una sol·licitud imprecisa.

### **Tercer. Limitacions aplicables**

#### **3.1. Normativa aplicable**

En el cas objecte d'aquesta Resolució, l'accés a la informació pública pretès per la persona sol·licitant té per objecte, d'una banda, conèixer si s'han tramitat o es tramiten actuacions d'investigació en què estaria afectat un Consell Comarcal; d'altra banda, se sol·licita accedir a aquestes actuacions en el supòsit en què se'n confirmés l'existència.

Per resoldre sobre aquesta pretensió caldrà tenir en compte les previsions normatives següents (i les que hi concordin):

- 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 suposi un perjudici per a la investigació o sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries. L'article 21.2 de la mateixa Llei prescriu que el dret d'accés també pot ésser denegat si la

informació té la condició de protegida i així ho estableix expressament una norma amb rang de llei.

- També caldrà tenir en compte les previsions de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, del 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i específicament els apartats e) i g).
- Alhora, també són d'aplicació en aquest cas les previsions de l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, respecte de les dades personals especialment protegides, atès que les actuacions d'investigació de l'OAC impliquen l'anàlisi de decisions que podrien ser contràries a les previsions normatives en vigor.
- Per la seva banda, quant a l'específica normativa aplicable a l'OAC, l'article 18.1 de la LOAC determina que les actuacions de l'OAC 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.
- Finalment, l'article 19 del mateix Text legal preveu que les dades obtingudes per l'OAC com a conseqüència de les potestats d'investigació i inspecció que aquesta llei li atribueix, especialment les de caràcter personal, tenen la protecció de confidencialitat establerta per la legislació vigent. L'Oficina Antifrau no pot divulgar les dades esmentades ni posar-les en coneixement d'altres persones o institucions que no siguin les que, d'acord amb les disposicions vigents, poden conèixer-les per raó de llurs funcions; tampoc no pot utilitzar aquestes dades amb finalitats diferents de les de la lluita contra la corrupció i contra qualsevol altra activitat il·legal connexa.

Aquest límit específicament previst per la normativa de l'Oficina Antifrau opera molt especialment en relació amb la identitat de les persones denunciants, que s'ha de protegir especialment, protecció que es veu reforçada pels mandats de la Directiva (UE) 2019/1937, del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2019, relativa a la protecció de les persones que informin sobre infraccions del Dret de la Unió. Aquesta protecció s'ha d'estendre també a les persones denunciants anònimes si la seva identitat és revelada en qualsevol moment del procediment i compleixen els requisits de protecció establerts per la Directiva (art. 6.3 de la Directiva).

- Finalment caldrà tenir en compte que l'article 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que l'aplicació dels límits ha de ser proporcionada a l'objecte i finalitat de la seva protecció i ha d'atendre circumstàncies del cas concret, especialment la

concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés.

### **3.2. Ponderació dels interessos en joc i aplicació, si escau, dels límits a l'accés a la informació pública**

**3.2.1.** Com s'ha senyalat, el primer paràgraf de l'art. 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que l'aplicació dels límits al dret d'accés a la informació pública ha de ser proporcionada a l'objecte i la finalitat de la seva protecció i ha d'atendre a les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la documentació sol·licitada.

Això comporta dur a terme un doble test consistent, d'una banda, en la valoració del risc de perjudici per a algun dels interessos o béns jurídics protegits per les limitacions legals i, de l'altra, 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).

**3.2.2.** En relació amb la informació sol·licitada relativa a l'existència d'actuacions d'investigació relatives a determinat consell comarcal, un cop analitzada la informació de què disposa l'Oficina i les previsions normatives d'aplicació, cal assenyalar el següent:

- En el període comprès entre l'any 2020 i 2021 l'Oficina Antifrau de Catalunya ha tramitat tres actuacions d'investigació relatives o que podrien afectar indirectament el Consell Comarcal indicat en la sol·licitud.
- Quant a aquestes tres actuacions d'investigació, en la data de la sol·licitud dues actuacions es troben concloses en els termes de l'art. 20 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina Antifrau de Catalunya.
- Aquestes dues actuacions d'investigació referenciades han finalitzat mitjançant:
  - o la Resolució OAC/ANL/443/2021, de tancament d'avaluació prèvia de versemblança i arxivament, de data 15.06.2021 (tramitació acumulada APV-164/2021 i APV-165/2021);
  - o la Resolució OAC/ANL/196/2021, d'avaluació prèvia de versemblança i arxivament, de data 12.03.2021 (APV 038/2021).

Tot això, sens perjudici de la possibilitat de reobrir o iniciar noves actuacions connexes en el cas que es tingués coneixement de noves dates o circumstàncies de les quals no es tingués coneixement en el moment de dictar les esmentades Resolucions.

- Finalment, hi ha una tercera actuació d'investigació en què es veuria afectat el Consell Comarcal objecte de la sol·licitud, aquestes actuacions es troben actualment en curs i han rebut com a referència el núm. 025-13072020/115.

Mitjançant la informació que s'acaba de facilitar a la persona sol·licitant se satisfà la primera pretensió manifestada en el seu escrit, això és, rebre informació sobre la tramitació, per part de l'Oficina Antifrau de Catalunya, d'actuacions relatives a determinat consell comarcal.

**3.2.3.** Escau analitzar ara la segona pretensió manifestada en l'escrit de sol·licitud, concretament, tenir accés a les actuacions en cas que se'n confirmés l'existència. Quant a això, cal manifestar el següent:

- la manca d'informació sobre l'existència o no de les actuacions, ha impedit a la persona sol·licitar precisar la documentació pública a la qual voldria tenir accés, en el cas que no s'hagués d'aplicar cap límit que ho impedís.

Pel que fa a l'avaluació prèvia de versemblança núm. 164/2021, s'ha de resoldre que es faciliti a la persona sol·licitant un índex relatiu a l'actuació, per tal que pugui concretar la documentació a la qual voldria tenir accés i que no va poder precisar en el moment de la seva sol·licitud.

Un cop determinada la documentació a què vol accedir la sol·licitant s'haurà d'analitzar l'adequació a dret del lliurament de la informació tenint en compte la normativa de transparència i les limitacions que podrien ser aplicables, tenint en compte específicament l'especial règim d'accés i el dret a la participació política previst en l'ordenament jurídic per als càrrecs electes i també les obligacions de confidencialitat previstes per la normativa de règim local.

- Pel que fa a les dues altres actuacions esmentades, l'article 18.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, determina que les actuacions de l'Oficina 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.

La normativa de transparència també determina que les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides (art. 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre). Es consideren, entre d'altres, dades especialment protegides, les relatives a la comissió

d'infraccions penals o administratives que no comporten l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud. Per tant, per accedir a aquesta mena d'informació, i llevat d'aquest consentiment exprés de la persona afectada, el legislador exclou en aquest cas la necessitat de ponderació entre interessos perquè prioritza la protecció de dades personals d'aquesta naturalesa a l'interès públic en la divulgació de la informació.

En relació amb les actuacions prèvies de versemblança núm. 038/2021, cal assenyalar que d'acord amb les informacions proporcionades per l'autoritat a la qual es van trametre aquestes actuacions, l'òrgan competent hauria iniciat actuacions d'investigació i un procediment de revocació d'un ajut públic. Atès que, en el moment en què es presenta aquesta sol·licitud, encara es podrien estar tramitant dites actuacions, escau denegar-hi l'accés, sens perjudici que, un cop que les actuacions hagin finalitzat, es pugui donar accés a la informació sol·licitada, en el cas que ja no sigui d'aplicació cap dels límits que preveu la normativa vigent de transparència.

D'altra banda, en relació amb les actuacions d'investigació núm. 025-13072020/115, cal dir que es troben actualment en curs i tenen per objecte la investigació de dos procediments selectius de personal en què es veuria afectada una persona identificada en la denúncia. Atès això, caldria formular les següents consideracions:

- L'accés a aquestes actuacions comportaria l'afectació dels drets fonamentals d'una persona que podria tenir una implicació individual en els fets denunciats;
- Les seves dades personals, algunes de caràcter sensible, no es podrien dissociar de la informació que consta en la documentació corresponent perquè la persona afectada per les actuacions podria ser fàcilment identificable;
- Aquestes dades tenen la consideració d'especialment protegides d'acord amb la normativa de transparència i la normativa en matèria de protecció de dades.

En atenció a les consideracions efectuades, escau denegar en aquest moment l'accés a les actuacions d'investigació núm. 025-13072020/115. Tot això, sens perjudici que, un cop que les actuacions hagin finalitzat, es pugui donar accés a la informació sol·licitada, en el cas que ja no sigui d'aplicació cap dels límits que preveu la normativa vigent de transparència.

Per tot això,

## **Resolc:**

---

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada en el sentit de proporcionar la informació sol·licitada relativa a l'existència de determinades actuacions d'investigació i també de posar a disposició de la persona sol·licitant un índex de les actuacions d'investigació esmentades en aquesta Resolució, per tal que pugui identificar la informació específica a la qual vol accedir.
2. Denegar l'accés a les actuacions prèvies de versemblança núm. 038/2021 i a les actuacions d'investigació núm. 025-13072020/115 d'acord amb els fonaments jurídics d'aquesta Resolució.
3. Advertir a la persona sol·licitant de l'obligació de tractar la informació facilitada d'acord amb les previsions normatives en vigor.
4. Fer pública aquesta resolució en el web institucional, una vegada que hagi estat comunicada a la persona sol·licitant, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.
5. Fer avinent a la persona sol·licitant que contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya 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 i art. 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre), 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).

Barcelona, a data de la signatura

**Miguel Ángel  
Gimeno Jubero**  
Director

Fecha:  
2021.10.29  
12:52:10 +02'00'