



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 25/2023



Antecedents

1. En data 06.07.2023 l'Oficina Antifrau de Catalunya (l'Oficina o OAC, en endavant) va rebre una sol·licitud d'accés a la informació pública, a la qual es va assignar com a núm. de registre d'entrada "E-2581/2023" i com a identificador del procediment "SAIP núm. 25/2023." L'objecte de la sol·licitud és una Resolució del director de l'Oficina, mitjançant la qual es declarava finalitzada la fase d'avaluació prèvia de versemblança d'uns determinats fets i conductes denunciats davant l'Oficina.
2. En data 20.07.2023 l'Oficina va trametre a la persona sol·licitant l'acusament de la recepció a què fan referència els articles 27.5 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG, en endavant) i 56 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i l'accés a la informació pública (DTAIP, en endavant).
3. La sol·licitant va accedir al contingut de l'acusament de recepció referit el mateix dia, segons consta en les evidències del procés de notificació.

1. 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 (LOAC, en endavant), l'Oficina 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'Oficina 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 i accés a la informació pública, d'acord amb l'article 3.1 b) de la LTAIPBG, l'Oficina es pot entendre inclosa en el concepte de "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'article 2 de la LTAIPBG, l'Oficina 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.

2. Admissibilitat

2.1 L'article 2 b) de la LTAIPBG 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. L'article 53 del DTAIP concreta aquest concepte legal en el sentit que la informació pública inclou tota la informació, qualsevol 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.

2.2. Un cop analitzada la sol·licitud presentada, es considera que la documentació que en conforma l'objecte s'encabeix en el concepte legal d'informació pública, i que és procedent admetre-la, atès que no hi concorren cap dels motius d'inadmissió previstos a l'article 29 de la LTAIPBG.

3. Previsions normatives d'aplicació

L'objecte de la sol·licitud d'accés a la informació pública que es tramita és una Resolució del director de l'Oficina, mitjançant la qual es declarava finalitzada la fase d'avaluació prèvia de versemblança d'uns determinats fets i conductes denunciats davant l'Oficina i es decidia arxivar les actuacions.

Per resoldre sobre les pretensions de la sol·licitant cal tenir en compte les previsions normatives següents (i les que hi concordin):

- L'article 18.1 de la LOAC: que 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.
- L'article 19 de la LOAC: que preveu que les dades obtingudes per l'Oficina 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'OAC 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.
- L'article 20 de la LTAIPBG: que estableix que les limitacions legals al dret d'accés s'han d'aplicar d'acord amb la seva finalitat, tenint en compte les circumstàncies del cas concret i s'han d'interpretar sempre restrictivament.
- L'article 21 de la LTAIPBG: que preveu que l'accés a la informació pública ha de ser denegat o restringit si el coneixement o la divulgació de la informació comporta un perjudici per alguna de les matèries llistades en el segon apartat d'aquest mateix precepte (entre les quals hi ha la investigació o sanció d'infraccions penals, administratives o disciplinàries).
- L'article 22 de la LTAIPBG: que preveu que l'aplicació de límits al dret d'accés a la informació ha de ser proporcionada a l'objecte i finalitat de la seva protecció i ha d'atendre circumstàncies del cas concret, especialment a la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés.
- L'article 25 de la LTAIPBG: que preveu que si és aplicable algun dels límits d'accés a la informació pública establerts a la

normativa de transparència la denegació d'accés aquest només pot afectar la part corresponent de la documentació, i s'ha d'autoritzar l'accés restringit a la resta de les dades.

- L'article 68.3 del DTAIP: que estableix que la resolució de les sol·licituds d'accés a la informació pública ha d'indicar, si escau, el moment a partir del qual la informació deixarà d'estar afectada per l'aplicació de límits.
- L'article 23 de la LTAIPBG: que preveu que les sol·licituds d'accés relatives a la informació pública han de ser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública de l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.
- L'article 24 de la LTAIPBG: que preveu uns criteris ponderatius en relació amb l'accés a la informació pública que conté dades personals que no entren en la categoria de dades personals especialment protegides.
- les de la Directiva europea 2019/1937, del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2019, de protecció de les persones que informen sobre infraccions del Dret de la Unió, i la Llei que l'ha transposat a l'ordenament jurídic (Llei 2/2023, de 20 de febrer, reguladora de la protecció de les persones que informen sobre infraccions normatives i de lluita contra la corrupció).
- Finalment, els articles 23 de la Constitució i 29 de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya, i la interpretació que els tribunals n'han fet, en concret pel que fa al paper que l'ordenament atribueix als càrrecs electes en relació amb el dret de participació ciutadana.

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

4.1. Com s'ha posat de manifest anteriorment, l'objecte de la sol·licitud és una Resolució del director de l'Oficina, mitjançant la qual es declarava finalitzada la fase d'avaluació prèvia de versemblança d'uns determinats fets i conductes denunciats davant l'Oficina i es decidia arxivar les actuacions (en concret: la Resolució **OAC/ANL/068/2023**, relativa a l'expedient APV 413/2022).

D'acord amb la normativa d'aplicació a què ens acabem de referir, s'ha d'analitzar, doncs, el contingut de la Resolució referida per tal de determinar si la informació concreta que conté està afectada per alguna de les limitacions legals o es correspon a dades personals que s'hagin de protegir i, si escau, fer la corresponent ponderació.

4.2. Un cop feta aquesta anàlisi es constata que la Resolució en qüestió conté informació de naturalesa diversa en relació amb la qual cal fer les precisions següents:

- a. La majoria del document conté **informació pública que no està afectada per cap limitació legal, per la qual cosa escau donar-hi accés**. A això cal afegir-hi que, en el cas concret que ens ocupa, la doble condició d'informant i de càrrec electe de la persona sol·licitant reforça especialment el dret d'accedir a la informació.
- b. Com posava de manifest la mateixa Resolució, **alguns apartats contenen informació el coneixement o la divulgació de la qual podria comportar un perjudici per a l'eventual investigació posterior de determinades conductes que hauria de dur a terme una altra autoritat a què s'ha donat notícia de les actuacions de l'Oficina**; circumstància que, com hem apuntat anteriorment, pot limitar el dret d'accés a la informació pública. Es fa aquesta consideració perquè la Resolució referida va decidir posar en coneixement de l'Autoritat Catalana de la Competència (ACCO) alguns dels fets analitzats, atès que podrien ser constitutius d'una infracció de la competència d'aquest organisme. La comunicació es va produir mitjançant un ofici de data 20.06.2023.

Tanmateix, d'acord amb l'article 22 de la LTAIPBG, l'existència d'una limitació legal no ha de portar de manera automàtica a la denegació o restricció del dret d'accés a la informació pública, sinó que la seva aplicació **ha de ser proporcionada i ha d'atendre a les circumstàncies del cas concret**.

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 o privat superior que justifiqui l'accés a la informació sol·licitada (test de ponderació o de proporcionalitat).

En el cas concret que ens ocupa, el fet que la persona sol·licitant ocupi un càrrec electe reforçaria l'interès públic en l'accés a la informació sol·licitada, però el fet que la comunicació a l'ACCO sigui relativament recent en el temps fa que en el test de ponderació hagi de prevaler la protecció de la posterior investigació que es pugui dur a terme. Per consegüent, **escau denegar l'accés a aquells apartats de la Resolució que contenen informació que, en cas de ser**

divulgada, podria comportar un perjudici per a les actuacions d'investigació que pogués tramitar l'ACCO.

No obstant això, cal deixar constància que, se'n podrà autoritzar l'accés quan la limitació a què s'acaba de fer referència deixi de concórrer.

- c. Hi ha altres apartats breus del document que contenen dades personals **especialment protegides; escau denegar l'accés als fragments concrets que les contenen.**
- d. Finalment, s'ha de fer referència a un apartat que conté informació relativa a altres actuacions d'investigació de l'Oficina en relació amb la qual no s'ha sol·licitat accés i que no és pública, per la qual cosa també cal excloure de l'accés la informació corresponent.

5. Protecció de dades personals

Atesa la naturalesa de la documentació sol·licitada i de les consideracions que s'exposen en aquesta Resolució, la persona sol·licitant ha de tenir en compte que, d'acord amb l'article 15.5 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, la persona a qui es dona accés a la informació pública esdevé responsable dels tractaments posteriors de les dades personals que s'hi puguin contenir, i que es troben sotmesos als principis i a les garanties establerts a la normativa d'aplicació, específicament d'acord amb la normativa de protecció de dades personals.

Per tot això,

Resolc:

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada en el sentit de lliurar la informació identificada en els antecedents en els termes especificats en el fonament jurídic quart d'aquesta Resolució.
2. Que es faciliti la documentació de què s'ha determinat l'accés en aquesta Resolució en el termini de trenta dies d'acord amb l'article 36.1 de la LTAIPBG, sens perjudici que es pugui lliurar de manera gradual abans que finalitzi aquest termini.
3. Advertir les persones sol·licitants de l'obligació de tractar la informació facilitada d'acord amb les previsions normatives en vigor.

4. Fer pública aquesta resolució a la pàgina web institucional, una vegada que hagi estat comunicada a les persones sol·licitants, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.
5. Fer avinent a les persones sol·licitants que contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, poden 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 (article 38 de la LTAIPBG i article 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 (article 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).

Oficina Antifrau de Catalunya, a data de la signatura

**María Begoña
Ballvé Jerez**
Directora adjunta

2023.08.04

10:17:25

+02'00'

La directora adjunta de l'Oficina Antifrau de Catalunya
(Substitució per absència del director de l'Oficina, d'acord amb l'art.
25 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de
Catalunya)