

## RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 9.2.2017 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 01/2017

### ANTECEDENTS

**Primer.** En data 10.01.2017, l'Oficina Antifrau va rebre escrit de sol·licitud núm. 1/2017 (REG. E. 0052) en què es demanava “[...] obtenir vista i copia del Expediente de investigación ya concluso nº 058-19092011/119 y más específicamente, copia de la denuncia [...] y documentos acompañados a dicha denuncia, las resoluciones de esta Oficina Antifrau incoando expediente e impulsando la investigación, en su caso, la resolución declarando el secreto de las actuaciones, de su resolución dando por concluido el expediente y de la resolución remitida a la Fiscalía Provincial de Barcelona [...]”.

**Segon.** La persona sol·licitant figura com a denunciada en les actuacions d'investigació seguides en aquesta Oficina sota el núm. 058-19092011/119.

### FONAMENTS DE DRET

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

L'Oficina Antifrau de Catalunya, d'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, 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.

L'Oficina Antifrau, d'acord amb l'article 3.1b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, s'encabeix en el concepte d'«entitats de dret públic que actuen amb independència funcional o amb una especial autonomia reconeguda per 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, l'Oficina té, als sols efectes d'aquesta llei, la consideració de Administració Pública i, per tant, resta plenament subjecta a les disposicions dels Títols II i III de la Llei (transparència i dret d'accés a la informació pública).

**Segon.** Règim jurídic aplicable.

Atesa la manca de naturalesa administrativa de l'Oficina, segons resulta de l'antecedent anterior, les seves actuacions no es desenvolupen en el si d'un

procediment administratiu i, en conseqüència, les persones sol·licitants no tenen la condició d'interessades, no resultant aplicable l'article 53.1a) de la Llei 39/2015 en relació amb la Disposició adicional primera de la Llei 19/2014.

#### **Tercer.** Objecte de la sol·licitud.

L'article 2b) de la Llei 19/2014 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 tal.

#### **Quart.** Admissibilitat.

No concorren en la present sol·licitud cap dels motius expressats en l'article 29 de la Llei 19/2014, és procedent admetre-la a tràmit.

#### **Cinquè.** Ponderació dels interessos en joc.

El paràgraf primer de l'article 22 de la Llei 19/2014 preveu que l'aplicació dels límits 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 comporta efectuar un doble test consistent: en primer lloc, valorar el risc de perjudici per 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 21.1b) de la Llei 19/2014, 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. Alhora, l'article 14 de la llei estatal 19/2013 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 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.

Test de ponderació. En el supòsit present concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant en accedir a informació pública; l'altre interès concurrent és el que protegeix el límit previst en l'article 21.1 c) de la Llei 19/2014 i que consisteix en preservar el secret o la confidencialitat en els

procediments tramitats per l'Administració Pública, si el secret o la confidencialitat són establerts per una norma amb rang de llei, en aquest cas, en termes de l'article 19 de la Llei 14/2008, equivaldria a divulgar els antecedents comprensius de les dades obtingudes per aquesta Oficina en el desenvolupament de la investigació.

L'amplitud dels termes amb què, en primer lloc, està formulada la sol·licitud, planteja la problemàtica que comportaria desvelar els procediments seguits en les seves investigacions per part d'aquesta Oficina la qual cosa significaria que l'Oficina perdria l'exclusiu control d'informacions sensibles, no podent garantir que no se'n fes un ús inadequat, negligent o que, de qualsevol altra manera, no es pogués perjudicar a l'entitat examinada o a concretes persones.

L'interès manifestat per la persona sol·licitant en obtenir informació pot veure's parcialment satisfet fent-la posseïdora de les actuacions que es concreten a la part dispositiva d'aquesta resolució.

Pel que fa a la denuncia que la sol·licitant demana, en segon lloc, aquesta normalment seria una informació afectada plenament per la reserva dels articles 21.1 c) i 24 de la Llei 19/2014. Així mateix, atès que aquí està en joc la figura del denunciant o informant, s'ha d'advertir de la necessària salvaguarda de les finalitats i funcions pròpies d'aquesta Oficina ja que resultaria crític per a l'eficàcia i desenvolupament de les funcions d'aquest organisme de prevenció i control, desvelar la identitat del denunciant sense la col·laboració del qual difícilment es podria arribar a conèixer els fets o circumstàncies a què es refereix l'article 1 de la llei 14/2008. No obstant l'anterior, i atès que la sol·licitant aporta document del que es desprèn que el Ministeri Fiscal ha posat en el seu coneixement la identitat dels denunciants, aquesta Oficina entén que deixa de ser procedent protegir la seva identitat en aquest cas concret i davant a questa sol·licitud.

**Sisè.** Accés parcial.

Preveu l'article 25 de la Llei 19/2013 que en els casos en què l'aplicació d'alguns dels límits previstos no afecti la totalitat de la informació, s'ha de concedir l'accés parcial prèvia omissió de la informació afectada pel límit llevat que d'això resulti una informació distorsionada o que no tingui sentit.

D'acord amb l'anterior, en el present cas resulta procedent donar accés parcial a la informació sol·licitada en el sentit de donar a conèixer únicament els documents rellevants de la investigació.

En virtut de l'exposat,

## RESOLC.<sup>i</sup>

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 01/2017 en el sentit posar en coneixement de la persona sol·licitant les actuacions d'investigació núm. 058-19092011/119 següents:
  - i) Denúncia interposada en data 21.10.2010 i documentació adjunta.
  - ii) Resolució de finalització d'avaluació prèvia de versemblança i d'inici d'actuacions d'investigació.
  - iii) Comunicació enviada a la Fiscalia Superior de Catalunya en data 21.05.2013.
  - iv) Informe Raonat adreçat a l'Ajuntament de Sant Vicenç dels Horts en data 21.05.2013.
  
2. Fer pública, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal, la present resolució en el web corporatiu una vegada hagi estat comunicada a la persona sol·licitant.

Barcelona, 9 de febrer de 2017



Miguel Ángel Gimeno Jubero  
Director de l'Oficina Antifrau de Catalunya

---

<sup>i</sup> Contra la present resolució, que exhaurix la via administrativa, la persona interessada pot interposar recurs potestatiu de reposició davant el director d'aquesta Oficina en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la notificació de la present Resolució a la persona interessada, o bé reclamació davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública o bé directament un recurs contenciós administratiu davant els Jutjats del contenciós-administratiu de Barcelona o d'on tingui el seu domicili la persona interessada, a elecció seva, en el termini de dos mesos des de l'endemà de la notificació referida, de conformitat amb els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, i amb els articles 8.3, 14, 25, 46 i concordants de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciós-administrativa. Igualment la persona interessada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.