

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 25.07.2017 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM.62/2017

ANTECEDENTS

Primer.- En data 13.07.2017 l'Oficina Antifrau va rebre, mitjançant correu electrònic, escrit de sol·licitud que s'ha identificat com a sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) número 62/2017 (reg. E 1123/2017) mitjançant el qual es demanava informe raonat adreçat a la Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell així com informe adreçat a l'Ajuntament d'Albesa, tots dos en relació amb dues investigacions de l'any 2017.

Segon.- Aquesta sol·licitud d'accés porta causa d'una sol·licitud d'accés anterior, identificada com a SAIP 40/2017 en la qual el mateix sol·licitant va demanar informació, però únicament sobre la investigació número 071-09042014/106 relativa a la Fundació Sant Hospital de la Seu d'Urgell.

Aquesta sol·licitud es va resoldre en data 17.05.2017 en el sentit de denegar l'accés a la informació sol·licitada. La Resolució a què s'acaba de fer referència es va fonamentar, entre d'altres, en el següent raonament:

"En el present cas, el Patronat de la Fundació Sant Hospital de La Seu d'Urgell al que va ser adreçat l'informe raonat encara no ha donat resposta al mateix.

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 14.1 e) de la Llei estatal 19/2013, al·ludeix al risc de comprometre l'eficàcia en la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris.

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.

L'absència de resposta en el cas concret comporta la incertesa sobre si l'ens afectat decidirà o no iniciar els procediments administratius que escaiguin. Davant el dubte i, per tant, la necessitat d'evitar perjudicis als eventuals i futurs procediments administratius sancionadors, aquesta Oficina tan sols pot informar sobre l'estat de tramitació de les actuacions i el seu número d'actuacions."

Tercer.- En la data de la signatura d'aquesta Resolució l'Oficina Antifrau continua sense haver rebut resposta a l'informe raonat adreçat a la Fundació Sant Hospital de La Seu d'Urgell.

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 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, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, 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 perquè sigui considerada informació pública.

Tercer.- Admissibilitat

Atès que en la sol·licitud objecte d'aquesta Resolució no concorre cap dels motius expressats en 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 dret d'accés a la informació pública només pot ser limitat quan resulti aplicable alguna de les limitacions previstes a l'article 14 de la Llei estatal 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern o a l'art. 21 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.

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

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

En aquest marc, quant a la primera informació sol·licitada cal constatar que aquesta Oficina encara no disposa de la resposta a l'informe raonat adreçat a l'ens esmentat en data 06.04.2017. Atès això, s'ha de resoldre aquesta sol·licitud en el mateix sentit que es va fer en la Resolució de 17.05.2017 i d'acord amb els mateixos arguments jurídics, part dels quals s'han reproduït amb anterioritat.

També s'ha de fer una ponderació dels interessos en joc en relació amb la segona documentació sol·licitada, la referent a l'Ajuntament d'Albesa (actuacions número 058-12022014-108 / informe de 02.05.2017).

Quant a l'informe raonat corresponent, cal posar en relleu que s'hi fa referència a possibles responsabilitats administratives i hi consten dades personals, per la qual cosa caldrà tenir especialment en compte les previsions de l'art. 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre. En tot cas, l'article 25 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, estableix que si és aplicable algun dels límits d'accés a la informació pública establerts pels articles anteriors, la denegació d'accés només afecta la part corresponent de la documentació i s'ha d'autoritzar l'accés restringit a la resta de dades. Ponderades, doncs, totes les circumstàncies esmentades, es conclou que en relació amb les actuacions número 058-12022014-108 relatives a l'Ajuntament d'Albesa es pot lliurar la documentació corresponent, degudament anonimitzada

En virtut de l'exposat,

RESOLC

Primer.- Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 62/2017 d'acord amb la fonamentació exposada.

Segon.- Lliurar l'informe raonat de data 02.05.2017 relatiu a les actuacions d'investigació número 058-12022014/108 amb les dades identificatives degudament anonimitzades.

Tercer.- Notificar 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 d'aquesta 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.

Quart.- Fer 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, 25 de juliol de 2017

El director de l'Oficina Antifrau de Catalunya

Miguel Àngel Gimeno Jubero

