



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 07/2023



Antecedents

1. En data 17.03.2023 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública que va rebre com a referència SAIP núm. 07/2023 (Reg. E-0854/2023). L'objecte de la sol·licitud era l'accés a un expedient d'una actuació prèvia de versemblança de l'Oficina (APV núm. 436/2022).
2. En data 30.03.2023 es va trametre a la persona sol·licitant l'acusament de 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 l'accés a la informació pública (en endavant, Decret 8/2021, de 9 de febrer). En aquest ofici, es facilitava també un índex de les actuacions a què la persona representant del grup municipal tenia interès a accedir, per tal que delimités l'objecte de la sol·licitud per a facilitar l'anàlisi de la documentació de l'expedient per part de la Unitat d'Informació de l'OAC i, atès que, en atenció a la seva condició en relació amb les actuacions, ja hauria tingut accés a determinada informació de les actuacions.
3. En la data en què es dicta aquesta Resolució, la persona sol·licitant no ha identificat la documentació de l'expedient a què tindria interès a accedir.
4. La sol·licitud d'accés a la informació pública es presenta per la persona representant d'un grup municipal de Catalunya, que té alhora la condició de regidor.

Fonaments Jurídics

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. L'art. 53 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, 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 conforma l'objecte de la sol·licitud 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.

Tercer. Limitacions aplicables

3.1. Previsions normatives d'aplicació

En el cas objecte d'aquesta Resolució, l'accés a la informació pública pretès per la sol·licitant té per objecte la documentació de l'expedient de l'actuació prèvia de versemblança núm. 436/2022.

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

- Caldrà tenir en compte les previsions de l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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 a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.
- 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.
- 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'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'art. 24 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu també 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.

- 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.
- Finalment, caldrà tenir en compte les previsions 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, així com la Llei que l'ha transposat a l'ordenament jurídic, la Llei 2/2023, de 20 de febrer, reguladora de la protecció de les persones que informin sobre infraccions normatives i de lluita contra la corrupció, especialment pel que fa a les previsions sobre drets i garanties.

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

En primer lloc, cal assenyalar que la persona sol·licitant té la condició de regidor d'un ens local de Catalunya i és representant d'un grup municipal en nom i representació del qual presenta la seva sol·licitud d'accés a la informació pública. El fet que qui sol·licita la informació sigui un grup municipal haurà de ser tingut en compte des del punt de vista dels interessos en joc que s'hagin de valorar en el marc d'aquesta Resolució.

El sol·licitant no motiva la seva sol·licitud, tot i que indica que té la condició de persona interessada en l'actuació. Així mateix, per la seva especial condició en relació amb aquesta concreta actuació prèvia de versemblança, la persona sol·licitant ja ha tingut accés a determinats documents que conformen l'expedient al qual té interès a accedir.

D'altra banda, la ponderació dels interessos en joc i aplicació, si escau, de les limitacions que puguin ser aplicables al dret d'accés, comporta dur a terme, per a cadascun dels documents que conformen l'expedient de l'actuació prèvia de versemblança, un doble test consistent en la valoració del risc de perjudici per a algun dels interessos o béns jurídics protegits per les limitacions legals i, 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).

4.1 Actuació prèvia de versemblança sol·licitada (APV núm. 436/2022)

En relació amb la informació sol·licitada, l'objecte de la sol·licitud és accedir a tot el contingut de l'expedient de l'actuació prèvia de versemblança núm. 436/2022. La documentació que integra l'expedient d'aquestes actuacions prèvies de versemblança és la següent:

- a) Denúncia presentada davant l'Oficina Antifrau de Catalunya de 07.11.2022
- b) Resolució d'inici d'APV 436/2022 de 16.11.2022
- c) Requeriment d'informació a la persona denunciant de 17.11.2022
- d) Resposta al requeriment per part de la persona denunciant de data 18.11.2022
- e) Requeriment a l'ens local concernit de 29.11.2022
- f) Resposta al requeriment per part de l'ens local concernit de 14.12.2022
- g) Requeriment/aclariment d'informació a la persona denunciant de 20.12.22
- h) Resolució d'ampliació de termini de l'APV 365/2022 de 22.12.2022
- i) Reiteració del requeriment/aclariment d'informació a la persona denunciant de 10.01.2023
- j) Resposta per part de la persona denunciant de 30.01.2023
- k) Resposta de l'OAC a la consulta de la persona denunciant en la seva comunicació anterior de 30.01.2023
- l) Informe proposta d'avaluació prèvia de versemblança de 14.02.2022
- m) Consulta de la persona denunciant de 16.02.2023
- n) Resolució de tancament de l'APV 436/2022 de 16.02.2023
- o) Tercer requeriment a l'ens local concernit de 20.02.2023
- p) Resposta al segon/tercer requeriment per part de l'ens local concernit de 27.02.2023
- q) Comunicació de tancament de l'APV 436/2022 a la persona denunciant de 06.03.2023
- r) Petició d'accés a l'expedient per part de la persona denunciant de 13.03.2023
- s) Resposta a la persona denunciant, de 14.03.2023, amb indicació que vehiculi la seva sol·licitud mitjançant una sol·licitud de dret d'accés a la informació pública

4.2. Consideracions prèvies a tenir en compte abans de l'anàlisi de la documentació referenciada

Abans d'analitzar la documentació que s'acaba de referenciar, cal tenir en compte diverses qüestions rellevants per a dur a terme la ponderació dels drets i interessos en joc en aquest cas concret:

- En el marc d'aquestes actuacions prèvies de versemblança es van mantenir diverses comunicacions amb la persona sol·licitant d'accés a la informació pública que, per tant, és

coneixedora del contingut de gran part de la documentació que integra aquestes actuacions.

- D'altra banda cal tenir en compte l'art. 25 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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 només afecta la part corresponent de la documentació, i s'ha d'autoritzar l'accés restringit a la resta de les dades.

Per tant, d'acord amb aquestes consideracions prèvies i en base a la informació facilitada per la Direcció d'Investigacions, s'analitza a continuació l'accés a la següent documentació que consta en les actuacions prèvies de versemblança:

4.3. Anàlisi de l'accés a la documentació de l'expedient de les actuacions prèvies de versemblança 436/2022:

a) Denúncia presentada davant l'Oficina Antifrau de Catalunya de 07.11.2022

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

b) Resolució d'inici d'APV 436/2022 de 16.11.2022

Un cop analitzada aquesta Resolució i les previsions normatives d'aplicació, cal assenyalar que aquesta Resolució no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

c) Requeriment d'informació a la persona denunciant de 17.11.2022 i resposta al requeriment de 18.11.2022

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

d) Requeriment a l'ens local concernit de 29.11.2022

Un cop analitzat aquest document, no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

e) Resposta al requeriment per part de l'ens local concernit de 14.12.2022

Un cop analitzada la resposta de l'ens local concernit per les actuacions prèvies de versemblança, cal assenyalar que en la seva resposta adjunta un document (compromís d'expropiació) que, un cop examinat, cal concloure que no conté informacions afectades per cap de les limitacions previstes a la normativa de transparència i que, per tant, escau donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés, especialment les de les persones que són parts signatàries del compromís d'expropiació que s'adjunta a la resposta de l'Ajuntament.

f) Requeriment/aclariment d'informació a la persona denunciante de 20.12.2022

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

g) Resolució d'ampliació de termini d'APV 436/2022 de 22.12.2022

Un cop analitzada la informació sol·licitada i les previsions normatives d'aplicació, cal assenyalar que aquesta Resolució no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui protegir les informacions i numeracions relatives a d'altres actuacions que van ser prorrogades en la mateixa Resolució, així com les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

h) Reiteració del requeriment/aclariment d'informació a la persona denunciante de 10.01.2023 i resposta per part de la persona denunciante

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

i) Resposta de l'OAC a la consulta de la persona denunciante en la seva comunicació anterior de 30.01.2023

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

j) Segon requeriment a l'ens concernit de 31.01.2023

Un cop analitzat aquest document, no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

**k) Informe proposta d'avaluació prèvia de versemblança de
14.02.2023**

Un cop analitzat aquest document, no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

l) Consulta de la persona denunciant de 16.02.2023

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

**m) Resolució OAC/ANL/211/2023 de tancament d'avaluació
prèvia de versemblança d'arxivament**

Un cop analitzat aquest document, no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

n) Tercer requeriment a l'ens concernit de 20.02.2023

Un cop analitzat aquest document, no conté informacions afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés, sens perjudici que calgui anonimitzar les dades personals que no siguin necessàries per a la finalitat del dret d'accés.

**o) Resposta al segon i tercer requeriment per part de l'ens
concernit de 27.02.2023**

La resposta de l'ens concernit conté informacions relatives a les factures de materials i ordres de treball dels serveis municipals. En la resposta, s'hi contenen les identitats d'empresaris individuals o professionals que han executat alguns d'aquests serveis.

Un cop analitzada la resposta i la documentació adjunta, des del punt de vista de la protecció de les dades personals i tenint en compte l'especial condició de la persona sol·licitant, esdevé imprescindible que conegui la identitat de les persones adjudicatàries del contracte, en aquest darrer cas per imposició de l'article 63.3 e) de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (en endavant, LCSP); en aquest sentit es pronuncien els dictàmens de l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades (APDCAT) amb referència CNS 58/2018 i CNS 1/2019 i l'informe d'auditoria 1/2018, sobre els portals de la

transparència de l'APDCAT. D'acord amb el criteri de l'Autoritat, aquesta identitat s'ha de publicar també si es tracta de persones físiques, com empresaris individuals i professionals liberals. L'article 151.2 c) de l'LCSP exigeix que es difongui únicament el nom de l'adjudicatari. Per tant, escau donar accés a les identitats d'aquestes persones que consten en la documentació aportada per l'ens local a l'OAC, tot i que caldrà ocultar qualsevol altra dada personal identificativa que no sigui necessària per a la finalitat del dret d'accés del sol·licitant, com per exemple, el número de DNI que es pugui contenir. Així mateix, caldrà ocultar altres informacions excessives des del punt de vista de la normativa de protecció de dades, com les signatures manuscrites que hi poguessin constar en la documentació.

p) Petició d'accés a l'expedient per part de la persona denunciant de 13.03.2023 i resposta de l'OAC de 14.03.2023

La persona sol·licitant ja és coneixedora del contingut d'aquest document i en disposa.

Cinquena. 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 haurà de tenir en compte que, d'acord amb l'art. 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 sotmeses 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 de les actuacions d'investigació sobre la qual s'ha determinat l'accés en els fonaments jurídics d'aquesta Resolució, aplicant les limitacions relatives a la protecció de dades personals que s'hi han determinat.

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'art. 36.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, sens perjudici que es pugui lliurar a la persona sol·licitant la informació de manera gradual abans que finalitzi aquest termini.
3. Advertir 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).

Oficina Antifrau de Catalunya, a data de la signatura

**Miguel Àngel
Gimeno Jubero**
Director

Fecha:
2023.04.12
14:54:48
+02'00'