

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 13.1.2017 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 99/2016

ANTECEDENTS

En data 20.12.2016, mitjançant correu electrònic, l'Oficina Antifrau va rebre escrit de sol·licitud núm. 99/2016 (REG. E. 1869) en què es demanava accés a determinada documentació pública, emesa per aquesta Oficina en relació amb les següents actuacions d'investigació:

- a) Actuacions 151-22072015/065 relatives al Departament de Territori i Sostenibilitat en què es demana accés l'informe raonat i a la seva resposta
- b) Actuacions 050-27122013/113 relatives al Departament d'Agricultura, Ramaderia, Pesca i Alimentació, en què es demana accés l'informe raonat i a la seva resposta.
- c) Accés als dos informes raonats (actuacions 034-10102013/076 i 030-30082013/078) arran de l'arxivament per part de Fiscalia de dues comunicacions trameses l'any 2015 i en concret:
 1. Comunicació a Fiscalia realitzada per l'OAC, incloent qualsevol informe o documentació que l'OAC hagi pogut elaborar de forma prèvia a la comunicació sobre l'ens fiscalitzat en el marc d'aquestes actuacions.
 2. Qualsevol documentació emesa per la Fiscalia i comunicada a l'OAC al llarg del procediment d'investigació (i, en especial, la resolució d'arxivament amb la seva corresponent exposició de motius).
 3. Informe raonat de l'OAC producte de l'arxivament de Fiscalia.

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 addicional primera de la Llei 19/2013.

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. Test del dany i 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 19/2013 o a l'art. 21 de la Llei 19/2014.

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).

5.1. Test del dany: limitacions aplicables

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 (l'article 14.1 e) de la Llei 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.

Pel que fa les **dades de caràcter personal**, tenen la consideració **d'especialment protegides**, d'acord amb l'article 23 de la Llei 19/2014, entre d'altres, les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública de l'infractor. Per a aquesta mena d'informació, i llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud, el legislador no només presumeix el dany sinó que exclou la necessitat de ponderació entre els interessos perquè prioritza la protecció de dades personals a l'interès públic en la divulgació de la informació. En aquest sentit, no és possible donar l'accés a cap de les dues comunicacions adreçades per aquesta Oficina al Ministeri Fiscal posant-li en coneixement fets de rellevància penal. Amb independència de què el ministeri públic hagi optat per l'arxiu d'aquestes comunicacions, la divulgació del contingut de dites comunicacions comportaria necessàriament revelar la identitat de persones concretes, ja fos de manera directa o de manera indirecta, atès que en tots els supòsits a què es refereix la present sol·licitud el relat fàctic incorporat a les comunicacions resulta materialment indestruïble de l'atribució a persones concretes dels fets comunicats.

En el supòsit de l'actuació número 050-27122013/113 relatives al Departament d'Agricultura, Ramaderia, Pesca i Alimentació no resulta procedent facilitar tota la informació sol·licitada atès que la divulgació de la informació continguda en els documents sol·licitats comportaria necessàriament revelar la identitat de persones concretes, ja fos de manera directa o de manera indirecta, atès que en tots els supòsits a què es refereix la present sol·licitud el relat fàctic incorporat a l'informe i als documents sol·licitats resulta materialment indestruïble de l'atribució a una persona

concreta de les eventuais responsabilitat que s'hi apuntaven, i això amb independència de què finalment dites responsabilitats no hagin estat formalment declarades.

Sisè. Accés parcial.

Preveuen els articles 16 de la Llei 19/2013 i 25 de la Llei 19/2014 que, en els casos en què l'aplicació d'algun dels límits previstos no afecti la totalitat de la informació, s'ha de concedir l'accés parcial, prèvia omisió de la informació afectada pel límit, llevat que d'això resulti una informació distorsionada o que no tingui sentit.

En virtut de l'exposat,

RESOLC.

1. Estimar la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 99/2016 en el sentit de posar a disposició de la persona sol·licitant, juntament amb la comunicació de la present resolució:
 - i) còpia dels documents obrants en les actuacions d'investigació núm. 151-22072015/065 següents: l'informe raonat adreçat al Departament de Territori i Sostenibilitat emès en data 5 de febrer de 2015, així com a la seva resposta de data 2 de març.
 - ii) Còpia del documents obrants en les actuacions d'investigació núm. 034-10102013/076 següents: informe raonat adreçat a l'Ajuntament de Mataró en data 9 de febrer de 2016 així com la resposta de data 16 de desembre de 2016.
 - iii) Còpia dels documents obrants en les actuacions d'investigació número 030-30082013/078 següents: informe raonat adreçat a l'Ajuntament de les Borges Blanques de data 14 d'abril de 2016 i la resposta de data 28 de juliol.
2. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació en el sentit de posar a disposició del sol·licitant prèvia dissociació de dades de caràcter personal:
 - iv) còpia dels documents obrants en les actuacions d'investigació núm. 050-27122013/113 següents: l'informe raonat adreçat al Departament d'Agricultura, Ramaderia, Pesca i Alimentació de data 14 d'abril de 2016, així com la resposta de data 17 de maig de 2016.
3. Denegar l'accés a la resta d'informacions públiques objecte de la present sol·licitud.

4. 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, 13 de gener de 2017



Miguel Àngel Gimeno Jubero
Director

¹ Contra aquesta Resolució podeu interposar els recursos legalment procedents.