



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 16/2023



Antecedents

1. En data 19.04.2023 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. 16/2023 (Reg. E-1223/2023). L'objecte de la sol·licitud era l'accés a l'informe de resolució de les actuacions d'investigació de l'Oficina núm. 172-25112015/094.
2. En data 02.05.2023 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).

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, qualssevol 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 persona sol·licitant té per objecte l'informe que resol les actuacions d'investigació núm. 172-25112015/094.

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.
- 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.
- 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.
- 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.

- Finalment, s'hauran d'aplicar 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

Quant a la informació que consta a l'informe sol·licitat, 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 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).

Cal doncs dur a terme aquesta ponderació en relació amb la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada, tot tenint en compte que el sol·licitant, per la seva especial condició en relació amb aquestes concretes actuacions d'investigació, ja ha rebut informació relativa a la finalització de les esmentades actuacions (ofici de l'Oficina Antifrau de data 20.04.2023).

4.1 Informe raonat de data 01.03.2023 adreçat a l'Administració de la Generalitat de Catalunya; consideracions generals

En relació amb la informació sol·licitada, l'objecte de la sol·licitud és accedir a l'informe de resolució de les actuacions d'investigació núm. 172-25112015/094. Amb caràcter previ a l'anàlisi concreta del document, cal dir que les actuacions d'investigació han versat sobre matèries sensibles a la normativa de transparència, com serien determinats procediments de pública concurrència relacionats amb la gestió patrimonial i l'urbanisme, entre d'altres, fet que ha de determinar, amb caràcter general, l'accés a la informació, en aquest cas a l'Informe raonat sol·licitat, excepte quan siguin d'aplicació alguna de les limitacions relatives al dret d'accés que preveu la normativa de transparència.

D'altra banda, els subjectes concernits per les actuacions són diversos operadors públics i privats en una sèrie d'operacions sobre el patrimoni i, entre d'altres, una empresa pública participada per l'Administració de la Generalitat de Catalunya, diversos ens locals i una cambra de comerç, tots ells dins de l'àmbit subjectiu d'aplicació de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, Norma que imposa diferents

obligacions en relació amb la publicitat activa i el dret d'accés en funció de la tipologia de subjectes obligats.

4.2.Anàlisi de l'accés a l'informe raonat de data 01.03.2023:

En el context a què s'acaba de fer referència, un cop analitzat amb detall el document esmentat, es conclou, però, que conté determinades informacions que cal protegir d'acord amb la normativa d'aplicació; aquesta afectació només es correspon a determinades parts del document:

- Es protegeixen les informacions de diversos paràgrafs de l'Informe raonat (apartat III encapçalament, apartat 1.2.1, apartat 1.3.1, apartat 2 i apartat 3.7) atès que es tracta de valoracions emeses en el marc de la funció investigadora de l'Oficina que, a judici de l'OAC, manquen de rellevància per a la finalitat pretesa en la sol·licitud.
- Les identitats de les persones que formen part del Consell d'Administració d'una empresa pública així com el contingut de la majoria de les actes que es transcriuen en l'informe raonat no s'han protegit d'acord amb la doctrina de l'Òrgan de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública (GAIP) que es conté en les resolucions 245/2021, de 12 de març, 247/2021, de 12 de març i 349/2021, de 23 d'abril, en el sentit que l'accés es pot emparar, en relació amb les dades personals que s'hi contenen, en les previsions de l'art. 24.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, ja que la identitat dels membres del Consell d'Administració ha de ser objecte de publicitat activa per imperatiu de l'art. 9.1 de la Llei 19/2014 i la divulgació de la informació sobre la seva participació en l'adopció dels acords ha de prevaldre amb caràcter general sobre la protecció de la seva identitat.
- Cal protegir, no obstant l'anterior, la transcripció de la minuta del Consell d'Administració de l'apartat 1.3.1 de l'Informe raonat atès que tracta d'una manifestació d'un membre del Consell d'Administració sobre la situació financera de l'empresa pública, que es considera que és aliena a l'actuació investigadora.
- Finalment, en base a la limitació prevista a l'art. 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, cal protegir les informacions que incloquin valoracions de l'Oficina sobre determinades conductes atribuïbles a persones físiques determinades; d'altra banda, també serien d'aplicació les garanties previstes a l'art. 39 de la Llei 2/2023, del 20 de febrer, quant a la preservació de la identitat de les persones afectades per les

actuacions que entren dins l'àmbit de protecció de la Llei esmentada.

Pel que fa a la resta d'informacions que consten en l'informe raonat, tal i com s'ha exposat prèviament, no es troben afectades per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència, i escau, per tant, donar-ne accés. Caldrà advertir, però, la persona sol·licitant que les conclusions a què arriba l'Oficina en l'informe raonat s'han de valorar juntament amb les respostes rebudes dels ens concernits; en aquest cas es constata que en la comunicació duta a terme per l'OAC de data 20.04.2023 s'ha informat la persona sol·licitant de les respostes rebudes a l'informe raonat i de l'eventual iniciació d'un procediment de revisió d'ofici com a conseqüència del contingut de l'Informe raonat tramès.

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 i lliurar còpia de l'informe raonat sol·licitat sobre el qual s'ha determinat l'accés en els fonaments jurídics d'aquesta Resolució, aplicant les limitacions legals 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 en el moment en què es notifiqui aquesta Resolució.
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 Ángel
Gimeno Jubero**
Director

Fecha:
2023.05.16
16:44:50
+02'00'