



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 37/2023



Antecedents

1. En data 21.12.2023 ha tingut entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública que ha rebut com a referència SAIP núm. 37/2023 (Reg. E-6144/2023). L'objecte de la sol·licitud és l'accés a un informe raonat en el marc d'unes actuacions d'investigació de l'Oficina (actuacions d'investigació núm. 046-13092022/310).
2. No s'ha acusat recepció de la sol·licitud en els termes de l'article 27.5 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, atès que aquesta Resolució es dicta abans del transcurs de deu dies hàbils des de l'entrada de la sol·licitud en el registre electrònic de l'Oficina Antifrau de Catalunya (article 56.1 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i l'accés a la informació pública).

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 l'informe raonat 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 raonat

resultant de les actuacions d'investigació núm. 046-13092022/310 duta a terme per l'OAC.

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

- Quant a l'específica normativa aplicable a l'OAC, l'article 18.1 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya 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.
- També 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 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 i de la Llei 2/2023, de 20 de febrer, que la transposa, i que preveuen la protecció de les

persones denunciants, i especialment de la seva identitat, perquè puguin aportar amb total confidencialitat la informació de què disposen a les autoritats competents; també la de les persones afectades, enteses com a persones afectades, en els termes de la Directiva esmentada, les persones físiques o jurídiques a les quals es faci referència a la denúncia o revelació pública com les persones a les quals s'atribueix la infracció o amb les quals s'associa la infracció.

Quart. Ponderació dels interessos en joc; aplicació, si escau, dels límits a l'accés a la informació pública, i anàlisi de l'objecte de la sol·licitud presentada

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 puguin ser objecte de la sol·licitud d'accés, 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).

En relació amb la informació sol·licitada, l'objecte de la sol·licitud és accedir a l'informe raonat de les actuacions d'investigació núm. 046-13092022/310.

En l'anàlisi de la documentació sol·licitada, cal fer referència a diverses qüestions rellevants per a dur a terme la ponderació dels drets i interessos en joc:

- En la data en què es dicta aquesta Resolució encara no s'ha obtingut resposta de l'Administració concernida. Tot i que és criteri d'aquesta Oficina restringir l'accés fins que no s'hagi adoptat un posicionament definitiu en relació amb unes determinades actuacions (a partir de rebre la resposta de les entitats investigades als informes raonats tramesos d'acord amb l'article 21 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre), aquest criteri s'ha flexibilitzat en el cas que l'Administració corresponent no aporti la resposta en el termini legalment establert.
- Aquestes actuacions tenen per objecte el nomenament mitjançant lliure designació d'un càrrec la identitat del qual s'ha fet pública en determinats mitjans de comunicació. Tot i que probablement la persona sol·licitant és coneixedora, doncs, de la seva identitat, la normativa vigent determina que l'autoritat competent ha de vetllar per protegir, entre d'altres informacions, la identitat de les persones concernides per les actuacions. Com a autoritat competent designada per la

disposició addicional 7a de la Llei 3/2023, de 16 de març i en aplicació de la Directiva UE 1937/2019 i de la Llei 2/2023, de 20 de febrer, caldrà protegir, en la documentació sol·licitada, la identitat de les persones denunciants i també la de les persones concernides.

D'altra banda cal advertir a la persona sol·licitant que la normativa de protecció de dades és d'aplicació al tractament posterior de les dades obtingudes en el marc de l'exercici del dret d'accés a la informació pública (art. 15.5 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre) i que 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.

- Quant a la resta del contingut de l'informe sol·licitat, s'hi contenen determinades informacions que, per la seva naturalesa, han de ser objecte de publicitat activa d'acord amb la normativa de transparència (configuració de serveis territorials, relació de llocs de treball, convocatòria de concurs oposició per a l'ingrés i accés a la funció pública docent i per a l'adquisició de noves especialitats). Aquesta informació no es troba afectada 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 i especialment les informacions relatives a la persona afectada per les actuacions.

Analitzada, doncs, la informació sol·licitada i les circumstàncies concurrents, caldrà concloure que cal estimar la sol·licitud presentada, excepció feta de la informació que la normativa legal determina que no es pot lliurar, aquella en relació amb la qual s'estableixen limitacions a l'accés i específicament la relativa a dades personals i la limitada d'acord amb la Llei 2/2023, de 20 de febrer.

Per tot això,

Resolc:

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública formulada en el sentit de lliurar l'informe raonat sol·licitat tret de les dades que escaigui anonimitzar d'acord amb les limitacions previstes normativament.

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.
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
Jimeno Jubero**
Director

Fecha:
2024.01.0
4 13:01:13
+01'00'