



Ref.: Consulta no vinculant formulada per un ens local en relació amb informació continguda en actuacions d'examen de l'Oficina Antifrau (exp. CNV 4/2024)

[Redacted]

[Redacted]

En resposta a la consulta que va formular a l'Oficina Antifrau de Catalunya d'acord amb les previsions de l'article 33 de les nostres Normes d'actuació i de règim interior, es transcriuen a continuació les consideracions elevades des de la Direcció de Prevenció de l'Oficina:

1. Antecedents

1.1. En data 11.10.2024 (Reg. E-6342/2024) va tenir entrada una consulta no vinculant formulada per l'Alcalde d'un ens local de Catalunya.

1.2. L'objecte de la consulta és en relació amb una sol·licitud d'accés a la informació presentada per un càrrec electe sobre determinades dades relatives a actuacions de l'Oficina Antifrau. L'Alcalde sol·licita si, a parer de l'Oficina, hi hauria alguna limitació per tal de facilitar les dades sol·licitades, atès que d'acord amb la consulta, hi hauria procediments en tràmit i altres actuacions que tenen resolució d'arxiu.

2. Consideracions prèvies

2.1. Legitimats a consultar

Les consultes no vinculants adreçades a l'Oficina estan regulades a l'article 33 de les Normes d'actuació i règim interior de l'Oficina (en endavant NARI), que van ser aprovades per la Comissió d'Affers Institucionals del Parlament de Catalunya el dia 25.11.2009.

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00

Aquest article legitima els ens integrants del sector públic – definits en els termes de l'article 2 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant LOAC) – a formular per escrit consultes no vinculants a l'Oficina respecte de les matèries que especifiquen els articles 1.2, 4, 5 i 6 de la LOAC.

En tot cas, cal assenyalar que l'article 33 de les NARI legitimaria els òrgans de relació amb l'Oficina que descriu la mateixa llei i, en el cas de les universitats, fundacions i consorcis, haurien de formular les consultes no vinculants per mitjà de llurs màxims òrgans de representació.

Tanmateix, cal posar en relleu que aquest criteri s'ha anat flexibilitzant amb la finalitat d'atendre el màxim nombre possible de consultes no vinculants formulades pels ens integrants del sector públic.

2.2. Context normatiu i objecte de la consulta

2.2.1. La consulta és relativa a una qüestió d'accés a la informació per part d'una regidora de la Corporació, així com el règim de confidencialitat que regeix les actuacions de l'Oficina.

2.2.2. Per tal de contextualitzar la consulta, cal tenir en compte que en el marc de les funcions atribuïdes per la Llei 14/2008, de 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (LOAC), els ens locals i altres subjectes previstos en l'àmbit d'actuació de la Norma poden rebre informes raonats conseqüència de les actuacions l'Oficina i posteriorment, hauran d'informar sobre les mesures que s'han adoptat o bé els motius que impediria actuar d'acord amb les recomanacions i recordatoris formulats.

A banda d'aquesta atribució, la Llei 2/2023, del 20 de febrer, reguladora de la protecció de les persones que informin sobre infraccions normatives i de lluita contra la corrupció, ha vingut a atribuir altres funcions a determinades autoritats competents. Aquestes funcions han estat atribuïdes a l'Oficina Antifrau, de manera provisional, d'acord amb la Llei del Parlament de Catalunya 3/2023, del 16 de març, de mesures fiscals, financeres, administratives i del sector públic per al 2023, a la disposició addicional setena, que estableix que *"fins que no es desplegui una normativa en matèria de protecció de les persones que alertin d'infraccions normatives en l'àmbit del sector públic de Catalunya, s'assignen a l'Oficina Antifrau de Catalunya les funcions que, d'acord amb la Llei de l'Estat 2/2023, del 20 de febrer, reguladora de la protecció de les persones que informin sobre infraccions normatives i de lluita contra la corrupció, corresponen a les institucions o els òrgans competents de les comunitats autònomes"*.

En aquest context normatiu, en exercici de les seves atribucions i com a conseqüència de les actuacions portades a terme l'Oficina pot trametre informes raonats o també les comunicacions (denúncies) rebudes, entre

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00



d'altres, a les autoritats competents (que inclou els ens locals afectats per les actuacions d'examen que s'iniciïn per l'OAC).

D'acord amb la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, és informació pública 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 (art. 2 b).

Per tant, és indubtable que la informació tramesa per l'Oficina a un ens local en el marc d'unes actuacions d'examen tindria la consideració d'informació pública d'acord amb aquesta definició prevista a la Llei de transparència.

2.2.3. La Llei 19/2014, del 29 de desembre, també ha atorgat un paper rellevant a l'OAC en el sistema de garanties de la normativa de transparència, en el sentit que ha de vetllar, juntament amb altres institucions, pel compliment de les obligacions i els drets establerts per aquesta llei, d'acord amb les funcions que tenen atribuïdes (art. 75.1).

2.2.4. Atès que, en el cas que ens ocupa, la consulta es refereix a qüestions relacionades amb les actuacions de l'Oficina, escau admetre-la a tràmit.

Cal però assenyalar que l'autoritat competent per donar resposta a consultes relatives a la protecció de dades personals que formulen les entitats que es troben dins el seu àmbit d'actuació és l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades Personals (APDCAT), de manera que l'opinió de l'Oficina es formula en el context normatiu esmentat als antecedents d'aquesta consulta i sens perjudici d'un eventual pronunciament que pogués emetre l'APDCAT en aquest cas.

2.2.5. Finalment i a manera d'avertiment previ, volem deixar constància que l'enfoc d'aquesta Oficina a l'hora de donar resposta a les consultes no vinculants no és tant oferir una solució unívoca al cas concret, sinó que únicament constitueix una anàlisi de la normativa d'aplicació i, en aquest cas, des del punt de vista de l'Oficina Antifrau com a institució de control extern del sector públic de Catalunya i com a autoritat competent designada expressament pel Parlament de Catalunya (canal extern) i especialment, en relació amb la naturalesa de les actuacions investigadores i d'examen que duu a terme en relació amb els subjectes inclosos en l'àmbit d'actuació de la LOAC.

2.3. Competència per respondre

D'acord amb l'article 13.2 g) de les NARI, correspon a la Direcció de Prevenció de l'Oficina la funció de «preparar les respostes a les consultes no vinculants a què fa referència l'article 33.»

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00



Així mateix, l'article 8.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya, determina que al capdavant de l'OAC hi ha el director o la directora, nomenat segons estableix aquesta Llei. L'article 5 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'OAC, estableix que el director o la directora la dirigeix i n'exerceix la representació institucional i legal i l'article 6 d) li atribueix la competència de dictar resolucions i acords, emetre comunicacions i sol·licituds i fer requeriments i recordatoris, d'acord amb la naturalesa i l'abast de l'acte. Les lletres c) i d) de l'article 6 de les NARI atribueixen a la Direcció de l'Oficina la funció d'emetre informes, dictàmens, propostes, recomanacions i exposicions raonades, així com de dictar resolucions i acords, emetre comunicacions i sol·licituds i fer requeriments i recordatoris, d'acord amb la naturalesa i abast de l'acte.

3. Anàlisi de la consulta

La consulta formulada és en relació amb una sol·licitud d'accés a la informació presentada per un càrrec electe sobre determinades dades relatives a actuacions de l'Oficina Antifrau, en exercici de les seves potestats de control i fiscalització. L'Alcalde sol·licita si, a parer de l'Oficina, hi hauria alguna limitació per tal de facilitar les dades sol·licitades, atès que d'acord amb la consulta, hi hauria procediments en tràmit i altres actuacions que tenen resolució d'arxiu.

Segons l'escrit presentat, en la Comissió Especial de Transparència que s'hauria celebrat el dia 19.09.2024, es va donar informació sobre el nombre d'actuacions de l'Oficina en relació amb l'ens local relatives al mandat 2023-2027 i només es van facilitar **dades numèriques**.

En data 1.10.2024, a l'empara de l'art. 89 del Reglament d'Organització Municipal de l'ens local, una persona portaveu d'un grup municipal formula diverses preguntes que s'adjunten a la consulta com a Annex 1.

D'acord amb el que manifesta l'Alcalde en relació amb les preguntes formulades, la informació de què disposa l'Ajuntament actualment és la relativa **al tipus d'expedient** (actuacions d'investigació o actuacions prèvies de versemblança), **assumpte, si estan arxivades les actuacions o si estan pendents de resolució**.

4. Resposta a la consulta

4.1. Preguntes formulades per una regidora de l'ens local a la Regidoria de Bon Govern

En general, cal assenyalar que les preguntes formulades per la regidora no són en relació amb l'accés a documentació concreta, o la que el Reglament d'Organització Municipal citat en la consulta qualifica "d'informació

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00



d'accés directe" i que es troba regulada a l'art. 88, sinó que les preguntes es formulen a l'empara de la previsió de l'art. 89.5 del Reglament que preveu que:

Qualsevol regidor o regidora pot formular preguntes per escrit als regidors i regidores delegats en matèria de l'àrea de la seva gestió, les quals han de ser contestades, també per escrit, en el termini ordinari de 15 dies. De tots els escrits presentats, se n'ha de donar compte a l'Alcaldia.

Un cop analitzat el contingut de les preguntes, cal tenir en compte en primer lloc el dret reforçat d'accés dels electes locals que preveu la normativa de règim local; així, l'article 164.1 TRLMRLC disposa que "tots els membres de les corporacions locals tenen dret a obtenir de l'alcalde o alcaldessa o del president o presidenta, o de la comissió de govern, tots els antecedents, les dades o les informacions que són en poder dels serveis de la corporació i són necessaris per al desenvolupament de llur funció, amb l'obligació de respectar-ne la confidencialitat si el fet de publicar-ho pot perjudicar els interessos de l'ens local o de tercers" (article 164.6 TRLMRLC). El règim d'accés dels electes locals abasta, d'una banda, el dret a obtenir la documentació íntegra de tots els assumptes inclosos en l'ordre del dia de les sessions dels òrgans col·legiats, des del mateix moment de la convocatòria, que l'Ajuntament té l'obligació de proporcionar-los sense necessitat de petició prèvia (article 164.4 TRLMRLC); d'altra banda, els electes locals poden sol·licitar qualsevol altra informació de la corporació, i només es podrà desestimar per resolució motivada, dins dels quatre dies següents a formalitzar la sol·licitud, si el coneixement o la difusió de la informació pot vulnerar el dret constitucional a l'honor, la intimitat personal o familiar o a la pròpia imatge o si es tracta de matèries afectades per la legislació general sobre secrets oficials o per secret sumarial (article 164.3 TRLMRLC).

Per la seva banda, aquest accés també es troba regulat a l'art. 77 de la LBRL.

Es vol també assenyalar que, en el marc de la normativa citada, els electes locals gaudeixen d'un dret d'accés "reforçat", en atenció a la vinculació indissoluble de l'accés a la informació amb l'exercici del seu dret fonamental a la participació política emparat per l'article 23 de la Constitució; tanmateix, cal assenyalar que en contraprestació a la potència d'aquest dret, la normativa ha previst un deure de reserva de la informació a què accedeixin en el seu exercici o, dit d'una altra manera, una obligació legal de mantenir-les sota el règim de confidencialitat i dins l'esfera municipal (veure, entre d'altres, Resolució de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, GAIP, núm. 0046/2021, de 21 de gener).

Un cop analitzades les preguntes formulades, escau assenyalar que se sol·licita informació que versa sobre determinades actuacions de l'Oficina Antifrau de Catalunya, però aquestes preguntes es podrien qualificar de

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00

caràcter descriptiu o informatiu (òrgans contra els quals s'haurien presentat les denúncies, objecte de les denúncies, fase del procediment en què es troben les denúncies i manera de finalització -per exemple, informe raonat, recomanacions, comunicació de responsabilitats disciplinàries, etc.).

Aquesta Oficina entén que el lliurament d'aquesta informació en la manera que se sol·licita no implica, inicialment, una afectació a drets i interessos legítims, i que específicament si l'objecte de les denúncies es facilita sense que es puguin identificar persones concretes, el lliurament de la informació no pot implicar un perjudici singular a les dades personals, o altres drets constitucionalment protegits.

Cal indicar també, i només **per al cas que se sol·licités accés directe a la documentació derivada d'un expedient d'investigació o d'examen de l'Oficina**, el següent:

- Recentment l'APDCAT ha emès un dictamen relatiu a una consulta formulada per un Ajuntament, en què es dona resposta a la possibilitat d'accés per part dels membres d'una Comissió informativa especial a la informació sobre dos informes emesos per l'OAC; aquest dictamen pot servir de criteri per a futurs accessos que es poguessin plantejar dins la Corporació (CNS 8/2024) i pot ser rellevant per a la resolució de procediments de dret d'accés a informes emesos per l'Oficina que es trobin en poder de l'ens local.
- Tot i que la normativa en matèria de transparència no ho preveu, l'Oficina considera una bona pràctica que es doni un tràmit d'informe a les entitats afectades per una sol·licitud de dret d'accés; és a dir, en el cas que una entitat hagi emès documents concrets que constin en poder de l'Administració a qui s'adreça la sol·licitud, es pot donar tràmit d'informe, per tal de ponderar més adequadament els drets i interessos en joc, perquè pugui donar el seu parer sobre si els documents per ella emesos podrien estar afectats per alguna de les limitacions previstes a la Llei 19/2014, del 29 de desembre; tot això sens perjudici de la valoració que finalment hagi de dur a terme l'ens al qual se sol·licita la informació pública en la Resolució que posi fi al procediment d'accés a la informació pública. En definitiva, si es formulés una sol·licitud d'accés a la informació pública i l'òrgan competent per dictar resolució pogués tenir dubtes sobre l'aplicació d'una limitació concreta en algun dels documents objecte de la sol·licitud, es podria demanar el parer a l'entitat que ha emès el document.
- La Llei 2/2023, de 20 de febrer ha introduït una sèrie de previsions relatives a la protecció de la identitat de les persones denunciants i afectades per les actuacions, així com determinades limitacions quant al règim d'accés a les actuacions de l'Oficina (per exemple, l'accés a la denúncia regulat a l'art. 19.2) que l'Oficina entén que

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00



han de regir com a principis generals en l'accés a la documentació dels seus expedients d'investigació, en el cas que la documentació se sol·liciti directament de l'Oficina o d'altres ens que disposin dels documents corresponents, documents en què no estaran identificats els denunciants davant de l'Oficina però poden estar identificades les persones afectades.

4.2. Conclusions

De l'exposat, l'opinió de l'Oficina és, doncs, la següent:

- La informació sol·licitada per la regidora se sol·licita de manera genèrica i sembla que es pot respondre quant a l'objecte amb una descripció general que no inclogui dades que permetin identificar persones; en aquest context, la informació sol·licitada no estaria afectada per cap limitació al dret d'accés i el lliurament no hauria d'implicar, inicialment, cap perjudici a drets i interessos de terceres persones.
- En el marc d'una sol·licitud d'accés directe a documentació emesa per l'Oficina, en el cas que la Corporació tingués dubtes sobre si és d'aplicació alguna limitació concreta, es pot sol·licitar informe a l'Oficina, sens perjudici de la valoració final en la Resolució que posi fi al procediment.
- El Dictamen amb referència CNS 8/2024, emès per l'APDCAT, pot servir com a referència per respondre qüestions com la plantejada per l'ens local mitjançant aquesta consulta.

5. Publicitat

D'acord amb el que disposa l'article 10.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, cal fer difusió activa de les directives, les instruccions, les circulars i les respostes anonimitzades a les consultes plantejades que tinguin una incidència especial sobre la interpretació i aplicació de les normes.

Així doncs, una vegada aquesta resposta hagi estat comunicada, caldrà publicar-la a la seu electrònica de l'Oficina, prèvia dissociació de les dades personals, si escau.

Ben cordialment,



Oficina Antifrau de Catalunya, a la data de la signatura

Original signat per:

Miguel Angel Gimeno Jubero
En qualitat de Director de l'Oficina
Oficina Antifrau de Catalunya - CIF Q0801684B
Signatura realitzada en data 19/12/2024 09:24:39+01:00