



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 03/2022



Antecedents

1. En data 15.02.2022 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública (Reg. E-0374/2022), a la qual s'ha donat com a referència SAIP núm. 03/2022.
2. L'objecte de la sol·licitud era que es fes públic o es facilités un informe relatiu a unes actuacions d'investigació (núm. 02603052021/102) així com l'accés o publicació d'unes altres actuacions a què es feia referència a la web institucional de l'Oficina.
3. En data 22.02.2022 es va trametre a la persona sol·licitant, mitjançant la plataforma e-NOTUM, un ofici en què es notificava 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 el dret d'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.

2.2. Analitzada la sol·licitud presentada, es considera que se sol·licita documentació que 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. Escau, doncs, admetre la sol·licitud presentada.

Tercer. Limitacions aplicables

3.1. Normativa aplicable

En el cas objecte d'aquesta Resolució, la persona sol·licitant té interès a accedir al contingut de l'informe relatiu a les actuacions d'investigació núm. 026-03052021/102 així com a un altre informe raonat informació relativa al qual es troba publicada a la web institucional de l'Oficina Antifrau.

Alternativament, la persona sol·licitant demana que es facin públics els continguts dels informes resultants d'aquestes actuacions d'investigació.

Primerament, cal tenir en compte que d'acord amb l'art. 20.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, el dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix l'esmentada Norma. Aquest mateix article també preveu que el dret d'accés només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis.

Així mateix, l'art. 25 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que si és aplicable algun dels límits d'accés a la informació pública establerts per 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. En el cas d'accés parcial a la informació pública, el subjecte obligat per la normativa de transparència ha de garantir, pels mitjans més adients, la reserva de la informació afectada per les limitacions legals.

Per altra banda, per resoldre sobre la pretensió d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant, caldrà tenir en compte les previsions normatives següents (i les que hi concordin):

- D'acord amb l'article 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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. L'article 21.2 de la mateixa Llei prescriu que el dret d'accés també pot ésser denegat si la informació té la condició de protegida i així ho estableix expressament una norma amb rang de llei.
- També caldrà tenir en compte les previsions de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, del 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i específicament els apartats e) i g) relatives a les limitacions al dret d'accés aplicable quan l'accés suposi un perjudici per a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris així com les funcions administratives de vigilància, inspecció i control.

- Alhora, també poden ser d'aplicació en aquest cas les previsions de l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, respecte de les dades personals especialment protegides, atès que aquestes actuacions d'investigació de l'Oficina Antifrau contenen dades considerades especialment protegides per aquest article així com categories especials de dades personals d'acord amb la normativa en matèria de protecció de dades.
- 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.
- Així mateix, 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'Oficina Antifrau 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.
- Finalment 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.

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

3.2.1. Com s'ha senyalat, el primer paràgraf de l'art. 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que l'aplicació dels límits al dret d'accés a la informació pública ha de ser proporcionada a l'objecte i la finalitat de la seva protecció i ha d'atendre a les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la documentació sol·licitada.

Això comporta dur a terme un doble test consistent, d'una banda, en la valoració del risc de perjudici per a algun dels interessos o béns jurídics protegits per les limitacions legals i, de l'altra, 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).

3.2.2. En relació amb la informació sol·licitada, d'acord amb les limitacions esmentades i amb ponderació de l'interès públic a accedir a aquesta informació, s'analitza seguidament si concorre alguna d'aquestes limitacions i si, en l'exercici concret de ponderació, prevaldria l'interès públic a accedir-hi:

I. Informe raonat relatiu a les actuacions núm. 026-03052021/102

Com a qüestió preliminar, cal senyalar que multiplicitat d'informacions relatives a aquestes actuacions, com per exemple la denúncia i les raons que van portar a presentar-la, han estat a disposició de la ciutadania mitjançant diverses fonts obertes (premsa, informacions a la web municipal de l'ens investigat, etc.)

En aquest context i en relació amb aquestes actuacions, cal tenir en compte d'altra banda que:

- En data 20.12.2021, l'Oficina Antifrau de Catalunya va trametre al Consistori afectat un informe raonat sobre el resultat de les actuacions d'inspecció dutes a terme en relació amb els fets identificats en l'informe i se'ls va atorgar un termini de trenta dies perquè informessin a l'Oficina sobre el resultat de les actuacions d'investigació i d'inspecció i sobre les mesures adoptades al respecte o bé, si esqueia, els motius que impediien a l'ens actuar d'acord amb les consideracions formulades, d'acord amb la previsió de l'art. 21 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre.
- En data 28.01.2022, l'ens concernit per les actuacions va donar resposta a l'informe raonat de l'Oficina Antifrau, en el sentit que s'havien iniciat les actuacions escaients d'acord amb les mesures proposades en l'informe raonat de 17.02.2022 de les quals es rebria la comunicació corresponent. Cal senyalar en aquest punt que en el marc d'aquestes actuacions iniciades per l'Ajuntament, hauria d'emetre dictamen la Comissió Jurídica Assessora atesa la previsió de l'art. 106 de la Llei 39/2015, de l'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.
- D'acord amb això, tot i que les actuacions de l'Oficina hagin conclòs d'acord amb la previsió de l'art. 20. c) de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina, en el sentit que s'hauria tramès a l'Administració local corresponent l'informe raonat, el seu resultat definitiu encara no s'hauria determinat perquè encara es tramita el procediment que s'hauria iniciat com a conseqüència d'aquestes actuacions d'examen de l'Oficina.

- Això no obstant i atesa la difusió pública i mediàtica que han tingut aquestes actuacions i que s'ha assenyalat prèviament, i ponderant l'interès de la persona sol·licitant a accedir-hi, escau donar accés a còpia de l'apartat de valoració dels fets inclòs en l'informe raonat sol·licitat, amb la prèvia anonimització d'aquelles parts subjectes a limitacions derivades de la normativa de protecció de dades personals o que facin referència al dret de defensa de les persones afectades per les actuacions.

En cas que la restricció d'accés o l'ocultació parcial de dades dificulti la comprensió de la informació, la persona interessada pot sol·licitar audiència a l'Oficina per a aclarir-ne la interpretació o l'Oficina pot aportar els aclariments contextuals necessaris sempre que no revelin la informació que ha estat legalment ocultada, d'acord amb la previsió de l'art. 25.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.

ii. Accés a l'informe raonat de les actuacions referenciades a la pàgina web de l'Oficina (actuacions d'investigació núm. 062-03102018/104)

D'altra banda, la persona sol·licitant demana accedir a l'informe raonat d'unes actuacions d'investigació de l'Oficina un resum de les quals es troba publicat a la pàgina web de l'Oficina.

En aquest punt cal senyalar que, atesos els indicis observats en l'informe esmentat que s'havien comès determinades irregularitats, aquestes actuacions es van trametre a una altra autoritat competent d'acord amb la previsió de l'art. 21.2 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina (NARI).

Atesa la naturalesa sensible de les informacions que consten en l'Informe raonat i de les eventuais responsabilitats que es poguessin derivar d'aquestes actuacions, escau denegar en aquest moment l'accés al seu contingut d'acord amb la previsió de l'art. 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.

Quan es determini l'estat actual de les actuacions, a partir de les informacions que pugui facilitar l'autoritat competent a qui es va trametre l'informe raonat perquè iniciés les actuacions escaients, es podrà tornar a valorar la sol·licitud presentada.

iii. Sobre la publicació dels informes resultants de les actuacions d'investigació

Una de les directrius de treball aprovades per l'Oficina Antifrau el 2016 era la d'augmentar la informació relativa a l'estat i resultat de la denúncia i facilitar el control social, tot i l'especial règim de

confidencialitat a què se sotmeten les actuacions d'investigació que duu a terme l'Oficina i que poden estar afectades per diverses limitacions (protecció de dades personals o la investigació d'infraccions administratives prevista a l'art. 21 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre). Així, s'informa la ciutadania del resultat de les actuacions i, tot i que excepcionalment, en els casos que revesteixen un interès públic notori, l'Oficina Antifrau pot fer públiques determinades notes de premsa per a informar d'algunes actuacions d'investigació.

No obstant això, cal senyalar que els informes raonats que emet l'Oficina en el marc de les seves actuacions d'examen i d'investigació no constitueixen informació subjecta al règim de publicitat activa que determina la normativa de transparència i que, per tant, aquests informes no es fan públics en la seu electrònica o els llocs web de l'Oficina, d'acord amb la normativa d'aplicació. És doncs en el marc de les sol·licituds d'accés a la informació pública que es ponderen els drets i interessos de les persones sol·licitants en contraposició a les eventuais limitacions aplicables en l'específic exercici del dret d'accés.

En base a això, no es dona publicitat als informes raonats objecte de la sol·licitud d'accés a la informació pública ni escau donar-ne en els casos a què s'ha fet referència.

iv. 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 se li dona accés a la informació pública esdevé responsable dels tractaments posteriors de les dades personals que s'hi puguin contenir, que estaran sotmeses als principis i a les garanties establerts a la normativa de protecció de dades, així com al seu règim sancionador, 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 proporcionar el document del qual s'ha determinat l'accés parcial.
2. Denegar l'accés a l'informe raonat resultant de les actuacions d'investigació núm. 062-03102018/104, les informacions del

qual han de ser especialment protegides d'acord amb la normativa d'aplicació i dels fonaments jurídics d'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).

Barcelona, a data de la signatura

El director de l'Oficina Antifrau de Catalunya

**Miguel Ángel
Gimeno Jubero**
Director

Fecha:
2022.03.11
18:26:40 +01'00'