



●
**Resolució del director de l'Oficina
Antifrau de Catalunya de 26.06.2020,
relativa a la sol·licitud d'accés a la
informació pública núm. 9/2020**

●
Antecedents

1. En data 07.04.2020 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya una sol·licitud d'accés a la informació pública relativa a les actuacions prèvies de versemblança (APV) 075-2017. La persona sol·licitant demana que se li doni accés a aquestes actuacions amb la finalitat d'aportar-les a un procediment judicial en curs, que se segueix davant de la jurisdicció penal. Les actuacions relacionades amb aquesta sol·licitud d'accés a la informació pública es van referenciar com a SAIP 9/2020.
2. El dia 14.03.2020 va entrar en vigor Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19. La seva disposició addicional tercera disposava la suspensió de terminis per a la tramitació dels procediments de les entitats del sector públic; tanmateix, aquesta disposició addicional també determinava que l'òrgan competent podia acordar, mitjançant resolució motivada, la continuació de la tramitació d'aquells procediments en què la persona interessada hagués manifestat el seu consentiment.
3. En data 06.05.2020, l'Oficina Antifrau va acusar rebuda de la sol·licitud d'accés a la informació pública 9/2020 mitjançant correu electrònic, i va demanar la conformitat de la persona interessada per a poder tramitar el procediment d'acord amb el que preveia la disposició addicional tercera del Reial decret

esmentat; el mateix dia 06.05.2020 la persona sol·licitant va donar la conformitat.

4. El dia 26.05.2020 es va dictar la Resolució per la qual es va ordenar la tramitació del procediment corresponent a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 9/2020 perquè es dictés i notifiqués la resolució corresponent.
5. El dia 28.05.2020 es va notificar la Resolució esmentada a la persona interessada.
6. A les consideracions anteriors cal afegir que d'acord amb l'art. 9 del Reial decret 537/2020, de 22 de maig, pel qual es prorroga el Reial decret 463/2020, de 14 de març, el còmput de terminis administratius que van quedar suspesos es reprèn amb efectes des de l'1 de juny de 2020; tanmateix, i d'acord amb la Resolució dictada en data 26.05.2020, la tramitació del procediment corresponent a aquesta sol·licitud d'accés es va reprendre a partir del dia següent de la data de la Resolució esmentada.

Fonaments Jurídics

1. 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, l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, l'OAC o l'Oficina) 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.

Quant a l'aplicació a l'Oficina 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'Oficina es podria assimilar, als sols efectes d'aquesta Llei, 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, l'Oficina resta subjecta a les disposicions de la Llei quant a publicitat activa i dret d'accés a la informació pública.

2. Admissibilitat

En la sol·licitud objecte d'aquesta resolució no concorre cap dels motius expressats en l'article 29 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, que n'hagi d'implicar la inadmissió i, per tant, és procedent admetre la sol·licitud a tràmit.

3. Limitacions aplicables

3.1 Reserva màxima en la tramitació de les actuacions d'investigació de l'Oficina i deure de secret dels seus membres

L'art. 18.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, 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.

En aquest mateix sentit, per a garantir la confidencialitat de les investigacions els membres de l'Oficina Antifrau estan subjectes al deure de secret, que perdura també després que cessin en el càrrec (art. 18.2 de la LOAC). Les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina Antifrau de Catalunya estableixen les mesures preventives i correctores que n'asseguren degudament la reserva i la discreció màximes.

Aquests preceptes, cal posar-los en relació amb els articles 22, 23 i 45 de les esmentades normes, relatius a les fases d'avaluació prèvia i investigació i als deures específics del personal al servei de l'Oficina (entre els quals es troba el deure de guardar secret sobre totes les informacions vinculades amb les investigacions portades a terme per la Institució i de guardar reserva sobre qualsevol altra informació a què s'hagi tingut accés amb motiu o en ocasió de l'exercici de les seves funcions i que no hagi d'ésser divulgada).

3.2 Jurisprudència europea de presumpció general de denegació d'accés als documents aplicables a actuacions d'investigació

La jurisprudència europea ha entès que existeix una presumpció general de denegació d'accés als documents aplicable a les

actuacions d'investigació d'organismes europeus de similar naturalesa a l'Oficina (Oficina Europea de Lluita contra el Fraud – OLAF-) quan aquestes actuacions s'estan tramitant, presumpció que fins i tot s'estén al moment en què la investigació acaba de ser conclosa (Sentència del Tribunal General de la Unió Europea de 26.05.2016).

En la mateixa línia, el Tribunal de la Funció Pública de la Unió Europea va establir que la mateixa norma sobre el deure de confidencialitat aplicable a l'Oficina Europea de Lluita contra el Fraud ha de ser interpretada en el seu context respectant plenament les llibertats fonamentals i no només com a norma dirigida a protegir la confidencialitat de la informació per a l'esbrinament de la veritat, sinó que ha d'ésser considerada també com a dirigida a salvaguardar la presumpció d'innocència i, per tant, la reputació dels funcionaris i dels agents afectats per aquestes investigacions (Sentència de 02.05.2007, cas F-23/05 Giraudy).

3.3 Limitacions relatives a perjudicis per a la investigació o sanció de determinades infraccions

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.

Ahora, l'article 14.1 e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern estableix, de manera més àmplia, que l'accés podrà ser limitat quan suposi un perjudici per a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius i disciplinaris.

3.4. Aplicació a aquest supòsit de les limitacions esmentades.

De l'anàlisi detallada de les circumstàncies concurrents en el supòsit objecte d'aquesta resolució es constata que en el moment que es dicta aquesta Resolució l'Oficina encara duu a terme la seva tasca d'examen en relació amb l'actuació de l'ens concernit, en el sentit que encara no s'ha arribat a un posicionament definitiu en relació amb les actuacions endegades.

En aquest sentit, com es va comunicar a la persona sol·licitant en data 10.06.2020 en relació amb l'APV 075/2017 i actuacions d'investigació derivades s'ha tramès informe raonat a l'Ajuntament concernit, d'acord amb la previsió de l'article 21 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifraud de Catalunya. L'emissió d'aquest informe raonat implica que l'OAC encara no ha arribat al

posicionament definitiu esmentat; un cop que rebí l'informe raonat, l'ens concernit disposa d'un termini de trenta dies per a informar l'Oficina sobre les mesures adoptades o bé, si escau, els motius que l'impedirien actuar d'acord amb les recomanacions i recordatoris formulats.

Atès això, d'acord amb el marc normatiu i jurisprudencial esmentat anteriorment, en la data d'aquesta Resolució l'accés a les actuacions esmentades (actuacions d'investigació que segueixen en curs en aquest moment) contravindria el deure de reserva màxima i de secret previst a la normativa de l'OAC i que també ha previst, *mutatis mutandis*, la jurisprudència europea. D'altra banda, en aquesta data concorren els límits esmentats en l'apartat 3.3. d'aquesta Resolució.

No obstant això, d'acord amb l'art. 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. A més, aquest article preveu que els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació.

Atès això, en aquesta data cal aplicar les limitacions inicialment esmentades, sens perjudici que la persona sol·licitant pugui tornar a sol·licitar l'accés a la informació que consideri escaient d'acord amb les previsions de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, un cop que hagin finalitzat les actuacions d'investigació, en el sentit que s'hagi arribat a un posicionament definitiu de l'Oficina Antifrau de Catalunya en relació amb les actuacions referenciades.

3.5. Col·laboració amb l'autoritat judicial

D'acord amb l'art. 118 de la Constitució espanyola, tothom té l'obligació de complir les sentències i les altres resolucions fermes dels jutges i dels tribunals i de prestar la col·laboració que requereixin en el curs del procés i en l'execució d'allò que s'hagi resolt.

Al seu torn, la Llei orgànica 6/1985, d'1 de juliol, del Poder Judicial estableix al seu art. 17.1 el següent:

1. Todas las personas y entidades públicas y privadas están obligadas a prestar, en la forma que la ley establezca, la colaboración requerida por los Jueces y Tribunales en el curso del proceso y en la ejecución de lo resuelto, con las excepciones que establezcan la Constitución y las leyes, y sin perjuicio del resarcimiento de los gastos y del abono de las remuneraciones debidas que procedan conforme a la ley.

Finalment, d'acord amb l'art. 15.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, l'OAC ha de col·laborar amb l'autoritat judicial i el

Ministeri Fiscal i també amb la resta d'institucions i organismes que es preveuen al precepte esmentat.

Com s'ha argumentat en aquesta resolució, les actuacions a què vol accedir la persona interessada encara es troben en curs i no estan concloses, fet que determina que en aquesta data s'hagi de denegar l'accés a la documentació sol·licitada com a sol·licitud d'accés a la informació pública per l'aplicació dels límits esmentats; l'Oficina atindrà però, qualsevol col·laboració requerida pels jutges i tribunals i específicament en el procediment judicial a què fa referència la persona interessada en la seva sol·licitud.

Per tot això,

Resolc:

1. Denegar l'accés pretès a la sol·licitud d'informació pública núm. 9/2020 d'acord amb la fonamentació exposada en la part expositiva d'aquesta Resolució, i en els termes que també s'hi exposen.
2. Ordenar que es faciliti l'accés a la persona sol·licitant a la informació objecte de la seva sol·licitud, prèvia dissociació de les dades personals si escaigués i tenint en compte les limitacions legalment establertes, quan ja no perdurin les raons que han justificat l'aplicació dels límits exposats en aquesta Resolució.
3. 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.
4. 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

CPISR-1 C Miguel
Angel Gimeno Jubero

Firmado digitalmente por CPISR-1
C Miguel Angel Gimeno Jubero
Fecha: 2020.06.26 09:55:03 +02'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero