



Resolució



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya, de 10 de gener, relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 19/2019



Antecedents

En data 12.12.2019, va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya, mitjançant instància tramesa via E-tram, un escrit de sol·licitud d'accés a la informació pública que va rebre com a referència el núm. 19/2019 (REG. E-2192/2019) en què es demanava tenir accés a la documentació i a la informació que obra a les actuacions d'investigació núm. 054-27052019/043 de l'Oficina Antifrau de Catalunya per tal de conèixer el motiu de les esmentades actuacions.

Fonaments Jurídics

Primer. Subjecció a la Llei de transparència

D'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, l'Oficina Antifrau de Catalunya 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 podria assimilar-se, 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.

Segon. Objecte de la sol·licitud

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.

D'acord amb l'anterior, la informació sol·licitada reuneix els requisits per tal de ser considerada com a informació pública.

Tercer. Admissibilitat

En relació amb aquesta sol·licitud d'accés a la informació pública, no concorreria cap dels motius d'inadmissió establerts per l'article 29 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, i és doncs procedent admetre-la a tràmit.

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

Respecte les actuacions d'investigació núm. 054-27052019/043 a les quals la persona sol·licitant vol accedir, cal posar de manifest que l'article 18.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya imposa l'obligació de tramitar les actuacions que es troben en curs amb la màxima reserva.

En aquest mateix sentit, els membres de l'Oficina Antifrau, per a garantir la confidencialitat de les investigacions, estan subjectes al deure de secret, que perdura també després que cessin en el càrrec (art. 18.2 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre). 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).

En el mateix sentit, la jurisprudència europea ha entès (Sentència del Tribunal General de la Unió Europea de 26.05.2016), que existeix una presumpció general de denegació d'accés als documents aplicable a les actuacions d'investigació d'organismes similars a l'Oficina Antifrau de Catalunya (Oficina Europea de Lluita contra el Fraud) quan aquestes actuacions s'estan tramitant, presumpció que fins i tot s'estén al moment en què la investigació acabava de ser conclusa.

El Tribunal de la Funció Pública de la Unió Europea, a la Sentència de 02.05.2007 (Cas F-23/05 Giraudy), va establir que la normativa 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.

El Tribunal ha tingut ocasió de recordar la seva doctrina en la Sentència dictada el 19 de juny de 2018 en el recurs interposat per la Sra. Marion Le Pen contra el Parlament Europeu (assumpte T-86/17) on hi ha posat novament en valor el secret professional i la confidencialitat d'actuacions d'aquest tipus, i ha recordat que la normativa aplicable a l'OLAF exclou en principi un dret d'accés a l'expedient per part de les persones concernides; també que el que s'hi configura (com en el nostre cas) és un específic tràmit procedimental en què es posa en coneixement de les persones un resum dels fets constatats perquè es puguin presentar al·legacions.

Les actuacions a les quals la persona sol·licitant vol tenir accés encara es troben en curs i no estan concluses i per tant la informació corresponent no pot ésser d'accés públic i està sotmesa al deure de secret esmentat; tot això, en el context específic de l'OAC ens porta a l'aplicació del límit establert a l'art. 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, en el sentit que el coneixement o divulgació de la informació pot comportar un perjudici per a la investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries i del límit de l'art. 14.1 e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern en tant que l'accés pot perjudicar la prevenció, la investigació i la sanció d'il·límits penals, administratius o disciplinaris.

En relació amb això, l'eventual accés, inclús parcial, a les actuacions d'investigació esmentades podia posar en perill la utilització de les

proves obtingudes en les actuacions l'accés a les quals es reclama, en ulteriors procediments d'exigència de responsabilitat administrativa o penal que se'n puguin derivar. Fins que les actuacions d'investigació no conclouen no es pot excloure el risc que un eventual accés perjudiqui eventuais accions administratives o fins i tot penals posteriors.

Per tot això i d'acord amb les previsions normatives esmentades, en aquest moment no es pot facilitar la informació i documentació sol·licitada, sens perjudici que quan les actuacions hagin conclòs en el sentit que s'hagi arribat a un posicionament definitiu de l'Oficina respecte de l'assumpte en qüestió i l'accés a la informació ja no comporti un perjudici per a la investigació o sanció de possibles infraccions penals, disciplinàries o administratives, la persona sol·licitant es pugui dirigir a l'Oficina i exercir el dret d'accés a la informació pública.

En virtut de l'exposat,

Resolc:

1. Desestimar la sol·licitud d'accés a la documentació de l'expedient de les actuacions d'investigació núm. 054-27052019/043.
2. Fer avinent a la persona sol·licitant que la desestimació de la sol·licitud d'accés a la informació pública no exclou el dret de presentar una nova sol·licitud en els termes esmentats en aquesta Resolució.
3. Que es notifiqui aquesta Resolució a la persona sol·licitant amb la indicació que contra aquesta resolució, que exhaureix la via administrativa, pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director de l'Oficina 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, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i art. 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques), 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). Igualment la persona sol·licitant pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.

4. Que es faci pública aquesta Resolució en el web corporatiu una vegada hagi estat comunicada a la persona sol·licitant i prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.

Barcelona, a la data de la signatura

El director de l'Oficina Antifrau de Catalunya

Firmado digitalmente por CPISR-1
C Miguel Angel Gimeno Jubero
Fecha: 2020.01.10 12:05:20 +01'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero

Ribes 3
08013 Barcelona
T +34 935 545 555
bustiaoac@antifrau.cat