



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 06/2023



Antecedents

1. En data 16.03.2023 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, l'OAC), una sol·licitud d'accés a la informació pública a la qual s'ha donat la referència SAIP núm. 6/2023. L'objecte de la sol·licitud és l'accés a documentació que integra unes actuacions d'investigació dutes a terme per l'OAC.
2. En data 22.03.2023 es va trametre un escrit a la persona sol·licitant on es notificava la recepció de la sol·licitud d'accés i se sol·licitava, d'acord amb les previsions de l'article 5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, l'acreditació de la representació, atès que de la sol·licitud es desprenia que actuava en nom i representació d'un ens local.
3. En data 23.03.2023 l'òrgan que té atribuïda la màxima representació de l'ens local va presentar a l'OAC una sol·licitud d'accés a la informació pública en els mateixos termes.
4. En data 31.03.2023 es va trametre a la persona sol·licitant l'acusament de 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, de 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. L'art. 53 del Decret 8/2021 concreta aquest concepte legal, en el sentit que la informació pública inclou tota la informació, qualsevol 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. Cal doncs posar en

relleu que només es pot encabir en aquesta definició legal d'informació pública, als efectes d'aquesta resolució, aquella informació elaborada per l'Oficina o que consti en el seu poder.

2.2. En la sol·licitud objecte d'aquesta Resolució es demana, en relació amb unes actuacions d'investigació de l'Oficina, l'accés a la Resolució OAC/INV/906/2022, de 2 de novembre de 2022.

2.3. Un cop 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. 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 la documentació que forma part d'unes actuacions d'investigació dutes a terme per l'OAC.

Per resoldre sobre aquesta pretensió 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) relatius a les limitacions al dret d'accés aplicables 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.
- 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.

- Finalment, 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.
- També 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.

Finalment, a l'hora de ponderar els interessos en joc també caldrà tenir en compte que l'ens que representa la persona sol·licitant ha estat ens afectat per les actuacions d'investigació de l'OAC, fet que podria comportar un dret d'accés "reforçat" en contraposició amb el dret d'accés de terceres persones alienes a les actuacions; d'altra banda, tal com exposarem a continuació, la persona sol·licitant ja ha tingut accés a documentació de les actuacions que inclou part del contingut de la Resolució que ara sol·licita.

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 assenyalat, 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 el cas concret objecte d'aquesta Resolució, la persona sol·licitant demana documentació que forma part d'unes actuacions d'investigació dutes a terme per l'OAC.

En relació amb aquesta documentació, cal tenir en compte que:

- En data 11.11.2022, l'Oficina Antifrau de Catalunya va trametre a l'ens concernit un informe raonat sobre el resultat de les actuacions dutes a terme per l'OAC. D'acord amb la previsió de l'art. 21 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, es va atorgar un termini de trenta dies a l'ens concernit perquè informés 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.
- En data 29.12.2022, l'ens concernit per les actuacions va donar resposta a l'informe raonat de l'OAC, en el sentit d'informar sobre les diverses consideracions que constaven en l'informe esmentat.
- Juntament amb la resposta a què s'ha fet referència, l'ens concernit adjuntava determinada documentació, en concret, un informe relatiu a un possible conflicte d'interès en matèria de contractació administrativa i un informe de l'interventor de l'ajuntament.

3.2.3. Un cop analitzada les circumstàncies concurrents i les previsions normatives d'aplicació es conclou que, en general i sens perjudici de l'aplicació de les restriccions exigides per la normativa de protecció de dades personals, l'accés no és susceptible d'implicar cap perjudici per als interessos protegits per les esmentades limitades.

Per tant, escau donar accés a la Resolució OAC/INV/906/2022, de 2 de novembre de 2022, dictada en el marc de les actuacions d'investigació 023-29042021/043 dutes a terme per l'OAC, amb la prèvia anonimització d'aquelles parts subjectes a limitacions derivades de la normativa de protecció de dades personals.

Quart. Protecció de dades

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 es dona accés a la informació pública esdevé responsable dels tractaments posteriors de les dades personals que s'hi puguin contenir, i que es troben sotmesos als principis i a les garanties establerts a la normativa

d'aplicació, específicament 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 posar a disposició de la persona sol·licitant la documentació a la qual s'ha fet referència en els fonaments jurídics d'aquesta Resolució, en els termes que s'hi estableixen.
2. Disposar que es faciliti aquesta documentació a la persona sol·licitant en el termini màxim de trenta dies d'acord amb les previsions de l'article 36.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.
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).

Oficina Antifrau de Catalunya, a data de la signatura


**Miguel Ángel
Gimeno Jubero**
Director

Fecha:
2023.04.20
17:15:18
+02'00'