



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 09/2023



Antecedents

1. En data 21.03.2023 ha tingut entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya una sol·licitud d'accés a la informació pública (Reg. E-0884/2023) que ha rebut com a referència SAIP núm. 09/2023. L'objecte de la sol·licitud és l'accés a l'expedient d'una actuació d'investigació, específicament a les actuacions d'investigació núm. 012-02032016/143.
2. En data 30.03.2023 es va trametre a la persona sol·licitant un escrit en què es notificava la recepció de la sol·licitud en els termes de l'art. 27.5 de la Llei 19/2014, del 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 aquest tràmit d'acusament de rebuda, es va trametre a la persona sol·licitant un índex de la documentació de les actuacions als efectes que indiqués a quins documents tenia interès a accedir, per tal que l'Oficina pogués analitzar-ne la possibilitat d'accés, totalment o parcial, en els termes de la normativa d'aplicació.
3. En data 30.03.2023 la persona sol·licitant va identificar tres documents de l'expedient de les actuacions d'investigació als quals tindria interès a accedir, que constitueixen documents de les actuacions en què es concreten les primeres conclusions de l'Oficina a la vista de les actuacions practicades, pendents de rebre la resposta de l'ens concernit.

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, de 9 de febrer 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.

2.2. 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.

Quart. Limitacions aplicables

4.1. 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 de l'expedient de l'actuació d'investigació núm. 012-02032016/143 duta a terme per l'OAC i específicament els tres documents que la persona sol·licitant va identificar en la seva comunicació de 30.03.2023.

Per resoldre sobre aquesta pretensió caldrà tenir en compte les previsions normatives següents (i les que hi concorden):

- Les previsions de l'article 18.1 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (LOAC) que 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.
- Així mateix, l'article 21 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, preveu el dret d'accés pot ésser denegat o restringit si el coneixement o la divulgació de la informació comporta un perjudici per a la investigació o la sanció d'infraccions penals, administratives o disciplinàries.
- 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.

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

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).

4.3 Actuacions d'investigació sol·licitades

En relació amb la informació que se sol·licita, l'objecte de la sol·licitud és accedir a la documentació que integra l'expedient de les actuacions d'investigació núm. 012-02032016/143 i específicament a l'informe proposta d'aquestes actuacions, de data 01.03.2023, la Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya, de 07.03.2023, i la comunicació d'informe raonat a l'ens concernit, de 14.03.2023.

4.3.1. Accés a les actuacions d'investigació sol·licitada

D'acord amb la sol·licitud presentada, cal analitzar l'accés de la persona sol·licitant a les actuacions d'investigació núm. 012-02032016/143, i si en aquest cas poden concórrer eventuais limitacions d'aplicació.

- En data 14.03.2023, l'Oficina Antifrau va trametre a l'ens afectat un informe raonat sobre el resultat de les actuacions d'investigació dutes a terme en relació amb els fets identificats en l'informe, i se'ls va atorgar un termini de trenta dies perquè informessin sobre les mesures adoptades al respecte, o bé, si esqueia, els motius que impediien a l'ens actuar d'acord amb les consideracions o recordatoris formulats. Aquesta tramesa d'informe raonat es va dur a terme d'acord amb la previsió de l'art. 21.1 de la LOAC.
- En la data en què es dicta aquesta Resolució, encara està obert el termini perquè l'ens concernit per aquestes actuacions doni resposta a l'informe raonat emès per l'Oficina Antifrau.
- Un cop que es rebi la resposta de l'ens concernit, la Direcció d'Anàlisi i Investigacions de l'OAC haurà de fer-ne la

corresponent valoració, a fi i efecte que l'Oficina adopti un posicionament definitiu en relació amb aquestes actuacions.

- D'acord amb això, tot i que les actuacions de l'Oficina hagin conclòs en els termes de l'art. 20 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina, en el sentit que s'ha tramès a l'ens afectat el corresponent informe raonat, encara no s'ha determinat el resultat definitiu d'aquestes actuacions, que podrien finalitzar, eventualment, amb la comunicació dels fets a l'autoritat competent perquè es poguessin iniciar, si escau, els procediments que corresponguin, o amb recomanacions raonades, entre altres formes de finalització.

Per tot l'exposat, en aquests moments escau aplicar els límits esmentats, sens perjudici que quan les actuacions hagin finalitzat, en el sentit que l'OAC arribi a un posicionament definitiu en relació amb aquestes actuacions, puguin decaure els motius que han comportat l'aplicació de les limitacions legals a la sol·licitud d'accés a la informació pública, i es pugui tornar a avaluar el dret d'accés.

Cal informar a la persona sol·licitant que, un cop que es determini que les actuacions sobre els fets objecte de l'actuació de l'Oficina han finalitzat en el sentit exposat abans, es podrà donar accés a la part de la informació sol·licitada que no estigui afectada per cap de les limitacions que preveu la normativa de transparència.

Per tot això,

Resolc:

1. Denegar l'accés pretès a la sol·licitud d'accés a la informació pública referenciada com a SAIP núm. 09/2023, sens perjudici que es pugui donar accés a aquesta informació un cop s'hagin conclòs definitivament les actuacions, sempre que no hi concorri cap limitació del dret d'accés, d'acord amb la fonamentació exposada en aquesta Resolució.
2. Fer pública aquesta resolució en els termes previstos per la normativa de transparència, una vegada que hagi estat comunicada a la persona sol·licitant, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.
3. 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:
2023.04.19
18:25:19
+02'00'