



●
**Resolució del director de l'Oficina
Antifrau de Catalunya relativa a la
sol·licitud d'accés a la informació pública
núm. 13/2020**

●
Antecedents

1. En data 09.07.2020 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC), mitjançant correu electrònic, un escrit de sol·licitud que va rebre com a referència el núm. 13/2020 (Reg. E-1074/2020) en què es demanava accedir a l'expedient complet relatiu a una actuació d'investigació de concessió d'un servei públic que apareix referenciada a la Memòria anual de l'OAC del 2018; aquesta actuació d'investigació va rebre com a referència el núm. 021-06042016/015.
2. En data 10.07.2020 es va trametre un correu electrònic a la persona sol·licitant en el qual es notificava la recepció de la sol·licitud 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.

Fonaments Jurídics

1. 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 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

No concorre en aquesta sol·licitud 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 i, per tant, és procedent admetre-la a tràmit.

3. Documentació de l'expedient de les actuacions d'investigació núm. 021-06042016/015

D'acord amb l'art. 19 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina Antifrau de Catalunya, els expedients d'investigació es formen mitjançant la incorporació successiva d'acords, notificacions, informes, dictàmens i altres documents, en qualsevol suport físic, i de les gestions de comprovació que siguin procedents.

4. Limitacions aplicables

4.1. Consideracions generals

En el cas objecte d'aquesta Resolució, l'accés a la informació pública pretès per la persona sol·licitant té per objecte tota la documentació que consta a l'expedient que compona les actuacions d'investigació referides. 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 22 de la Llei 19/2014 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.
- Alhora, també s'haurien de tenir en compte les previsions de l'article 14.1 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i específicament les dels apartats e) i g). 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.
- L'article 18.1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre determina 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.
- L'art. 19 del mateix Text legal preveu que les dades obtingudes per l'Oficina Antifrau de Catalunya 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.

Els antecedents recollits per l'Oficina Antifrau dins l'àmbit d'actuació que li és propi i en l'exercici de les funcions que li corresponen han d'ésser lliurats a l'autoritat competent per a iniciar, si escau, els procediments administratius de caràcter sancionador o les actuacions penals corresponents.

- Finalment, tot i que encara no ha estat transposada al nostre ordenament jurídic cal tenir en compte la Directiva europea 2019/1937, del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2019, de protecció de les persones que informen sobre infraccions del dret de la Unió on, al seu considerant 82è estableix que «*Una medida ex ante esencial para evitar represalias consiste en salvaguardar la confidencialidad de la identidad del denunciante durante el proceso de denuncia y las investigaciones desencadenadas por la denuncia. Solo ha de poder divulgarse la identidad del denunciante en caso de que exista una obligación necesaria y proporcionada en virtud del Derecho de la Unión o nacional [...]*» i on es preveu també que en els procediments de denúncia cal garantir en tot cas la reserva de la identitat de la persona denunciant.

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

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).

En el cas concret, l'accés a la informació pretès per la persona sol·licitant té per objecte tota la documentació obrant a l'expedient que dona suport a les actuacions d'investigació referides, la qual cosa equival, en termes de l'article 19, a divulgar els antecedents comprensius de les dades obtingudes per aquesta Oficina en el desenvolupament de la seva tasca d'examen i d'investigació.

En aquest supòsit concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant (periodista) en accedir a la informació pública; els altres interessos concurrents són els que protegeixen els límits previstos esmentats prèviament i, especialment, en els articles 21.1 b) i 21.2 de la Llei 19/2014 (i per remissió d'aquest últim, a l'article 19 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre).

Les limitacions referides responen, conjuntament, a salvaguardar l'eficàcia de les funcions de supervisió i control pròpies d'un organisme de control extern com és l'Oficina Antifrau de Catalunya.

És per aquest motiu que l'article 19 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, limita el lliurament dels antecedents recollits en les investigacions i el permet **únicament** a les autoritats competents per iniciar procediments de responsabilitat administrativa o penal.

En aquest cas, aquesta finalitat ha de prevaldre a la que persegueix el dret d'accés de la persona sol·licitant, en la mesura que la primera vetlla pel necessari funcionament i eficàcia d'aquesta Institució pública.

Tanmateix, i per tal de salvaguardar l'interès d'accedir a la informació pública sol·licitada, es considera que es podria satisfer suficientment aquest interès amb el lliurament del corresponent Informe raonat de les actuacions d'investigació objecte de la sol·licitud i de la resposta de l'ens concernit a l'Informe raonat emès per l'OAC.

D'aquesta manera, l'Oficina Antifrau tindria cura del retiment de comptes de la seva actuació i del deure de transparència dins les limitacions legals vigents.

Cal afegir en aquest punt que l'accés a tot l'expedient comportaria, entre altres, un eventual accés a la denúncia i documentació aportada per la persona denunciant; aquest fet no faria possible desvincular el contingut de la denúncia a la identitat de la persona denunciant que podria ser eventualment identificada, tot i que es dissociessin les dades que hi apareixen.

D'altra banda, com ja s'ha citat en altres resolucions dictades per aquesta Oficina, resulta crític per a la continuïtat i eficàcia en el desenvolupament de les funcions pròpies d'un organisme de prevenció i de control extern com l'Oficina Antifrau de Catalunya, comptar amb la deguda protecció de la persona alertadora, sense la col·laboració de la qual molt difícilment arribarien a coneixement de la Institució els fets o circumstàncies a què es refereix l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre.

En aquest sentit, la Llei 19/2013, de 9 de desembre, contempla com a potencial límit per a l'accés a la informació pública que l'accés suposi un perjudici per a les funcions de vigilància, inspecció i control.

Per tot això, i d'acord amb l'argumentació exposada en els apartats anteriors, cal denegar l'accés a l'expedient de les actuacions d'investigació núm. 021-06042016/015 però procedeix atorgar l'accés a l'Informe Raonat d'aquestes actuacions i a la resposta al mateix de l'ens concernit, prèvia anonimització i exclusió de qualsevol dada o informació que directament o indirecta pogués identificar la persona denunciant i d'aquelles dades que s'haguessin de protegir d'acord amb la normativa vigent de protecció de dades de caràcter personal.

Per tot això,

Resolc:

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública 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, prèviament anonimitzada i amb omissió, si escau, dels apartats afectats pels límits previstos a la normativa vigent en matèria de transparència i a la de protecció de dades de caràcter personal.
2. Desestimar la sol·licitud d'accés i còpia de la documentació de l'expedient referenciat en els termes que consten als fonaments jurídics d'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).

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: 2020.07.31 11:21:27
+02'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero

