



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 08/2023



Antecedents

1. En data 15.03.2023 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública, a la qual es va donar com a referència SAIP 08/2023. L'objecte de la sol·licitud és l'accés a documentació derivada de la denúncia presentada davant l'OAC que va donar lloc a les actuacions d'investigació núm. 071-26102018/147.
2. En data 22.03.2023 es va trametre un correu electrònic a la persona sol·licitant on es notificava 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 relació amb unes actuacions d'investigació de l'Oficina, iniciades com a conseqüència de la denúncia presentada per la persona sol·licitant, en la sol·licitud objecte d'aquesta Resolució es demana accés a l'informe raonat emès per l'OAC i a la resposta de l'ens concernit.

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.
- Alhora, també poden ser d'aplicació en aquest cas les previsions de l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, respecte de les dades personals especialment protegides, atès que aquestes actuacions d'investigació de l'Oficina Antifrau contenen dades considerades especialment protegides per aquest article així com categories especials de dades personals d'acord amb la normativa en matèria de protecció de dades.
- 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 puguí iniciar a conseqüència de les dites actuacions.
- 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.
- 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.

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).

En aquest supòsit concret concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant (denunciant) d'accedir a la informació pública; els altres interessos concurrents són els que protegeixen els límits previstos esmentats prèviament.

3.2.2. En el cas concret objecte d'aquesta Resolució, la persona sol·licitant demana documentació que forma part de les actuacions d'investigació núm.071-26102018/147 i, en concret, l'accés a l'informe raonat emès per l'OAC i a la resposta de l'ens concernit.

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

- En data 02.11.2022 es va signar l'informe raonat corresponent a les actuacions d'investigació referenciades, que identificava possibles irregularitats en l'actuació de l'ens concernit.
- En data 04.11.2022 es va trametre l'informe raonat a l'ens concernit. 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 20.12.2022, 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.

Un cop analitzada la informació sol·licitada i les previsions normatives d'aplicació, es conclou que, en general, l'accés a la documentació no és susceptible d'implicar cap perjudici per als interessos protegits per les limitacions previstes a la normativa de transparència, perquè les actuacions d'investigació de l'OAC van concloure en els termes de l'article 21 de la LOAC, mitjançant l'emissió d'un informe raonat, i no s'ha posat en coneixement de l'OAC que se n'hagi de derivar cap dels procediments a què es refereixen els límits invocats en aquesta Resolució.

Atès això, cal estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la documentació sol·licitada en relació amb les actuacions d'investigació núm. 071-26102018/147 en el sentit de facilitar a la persona sol·licitant l'accés a l'informe raonat i a la resposta de l'ens concernit a l'informe raonat de l'OAC, amb l'anonimització prèvia i exclusió d'aquelles dades que s'haguessin de protegir d'acord amb la normativa vigent de protecció de dades de caràcter personal i altra normativa de general aplicació (altres límits previstos a la normativa en matèria de transparència).

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:
2023.04.12
11:26:47
+02'00'