



●

INSTRUCCIÓ 1/2021, per la qual es fixen les directrius i els criteris d'inadmissió i arxivament de denúncies o comunicacions, els criteris per a la resolució de les actuacions investigació i s'identifiquen els supòsits d'actuació preferent en els casos de comprovació i inspecció realitzats a iniciativa de l'Oficina Antifrau.



ANTECEDENTS

1. El 27 de setembre de 2019, vaig dictar la Instrucció 1/2019, per la qual es fixaven les directrius i els criteris d'inadmissió i arxivament de denúncies o comunicacions i s'identificaven els supòsits d'actuació preferent en els casos de comprovació i inspecció realitzats a iniciativa de l'Oficina Antifrau. Vaig ordenar la seva aprovació i disposar la seva publicació a la seu electrònica d'aquesta Oficina, mitjançant Resolució de la mateixa data.

La Instrucció 1/2019, al llarg del seu període de vigència ha estat constantment referenciada i ha resultat d'aplicació quotidiana en l'activitat de gestió de les denúncies i de l'anàlisi de la versemblança dels fets denunciats davant la nostra Oficina. Cal consolidar, doncs, el seu contingut i ampliar el seu àmbit d'aplicació a l'activitat indagatòria, investigadora i d'examen, recollida en els articles 4, 5 i 6 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre.

2. Tal com s'establia en els antecedents de l'esmentada Instrucció 1/2019, el 14 de desembre de 2016, davant la Comissió d'Afers institucionals del Parlament de Catalunya, es van presentar les directrius de treball de l'Oficina Antifrau de Catalunya, que establien els objectius del nou equip

directiu al capdavant de l'Oficina. Un dels objectius era el de concretar i posar en agenda les accions indispensables per incrementar la capacitat i millorar l'eficàcia de la Institució per combatre la corrupció de manera més potent i activa: amb un millor disseny organitzatiu, més visible, accessible i permeable als controls, que impulsés la prevenció i sigui més eficaç en matèria d'investigacions.

3. En l' apartat 4 de les directrius, "*Guanyar eficàcia com a òrgan de control*", i més concretament al punt 1, "*Agilitar la tramitació dels expedients*" entre les accions a prendre es preveia la de "*Revisar els processos i les pautes de tramitació, amb protocols específics que contemplin les comprovacions in situ, l'assignació dels expedients i l'ordre de despatx, l'acumulació d'actuacions i la monitorització efectiva, entre d'altres*". En compliment d'aquest apartat, el 23 de març de 2018, vaig dictar la Resolució OAC/INV/121/2018, de classificació dels expedients d'investigació i sobre els criteris de la seva ordenació i despatx.

4. Per altra banda, l'anteriorment esmentat apartat 4 de les directrius de treball, en el seu punt 2, referit a "*Potenciar la denúncia*", preveia com a una de les accions a realitzar la d'establir protocols sobre l'admissió de les denúncies que incorporin criteris objectius d'admissió preferent, afegits al criteri actual de versemblança.

5. El propi document de les directrius de treball posava en evidència l'acumulació d'expedients d'investigació pendents de resolució que s'ha vingut produint de manera constant en aquesta Oficina des del seu mateix inici i posada en funcionament. També les corresponents memòries d'activitat de l'Oficina Antifrau es fan ressò d'aquest fet.

Malgrat que des de la incorporació del nou equip directiu l'any 2016, amb el mateix nombre de recursos humans disponibles¹, s'ha incrementat en un 59% el nombre d'actuacions d'investigació closes respecte la mitjana del període 2011-2016, el cert és que s'ha incrementat en un 91% el nombre d'expedients d'investigació pendents de ser resolts.

Un fet de considerable importància ha tingut incidència directa en aquest escenari d'increment del nombre d'expedients d'investigació pendents de ser resolts, es tracta del substancial increment del nombre de denúncies rebudes. En concret, el nombre de denúncies presentades el passat exercici 2020 va ser de 335 la qual cosa representa un increment del 119% en relació amb la mitjana de denúncies rebudes en el període 2011-2017.

¹ Amb ocasió de l'aprovació, del mes abril de 2020, de la llei de pressupostos per a aquell any, s'ha habilitat un increment net de tres llocs de treball per a la Direcció d'Investigacions. La provisió efectiva d'aquests tres llocs de treball es produirà a finals d'aquest exercici 2021 o a principis de 2022. Així mateix, el 12 de gener de 2021, es va aprovar el programa temporal de reforç de personal tècnic d'anàlisi i investigacions. L'execució d'aquest programa consisteix en la cobertura, com a reforç, de dos llocs de treball de tècnic base d'anàlisi i investigacions mitjançant personal interí, amb una durada màxima de dos anys, i subjecte a la disponibilitat pressupostària. La incorporació efectiva d'aquestes dues persones de reforç es va produir el passat 15 de març de 2021.



En els primers sis mesos del present exercici 2021 s'han rebut 231 denúncies, la qual cosa, de confirmar-se aquesta tendència i fent la projecció a 31 de desembre de 2021, suposaria una previsió que 490 denúncies, amb un increment del 206% respecte de la mitjana de denúncies anuals en el període 2010-2018 (160).

6. Un cop acreditat l'increment constant del nombre de denúncies que es formulen davant d'aquesta Oficina i en el marc d'un escenari de recursos limitats, cal orientar la potestat investigadora, inspectora i d'examen a l'assoliment dels seus objectius en termes de màxima eficàcia i eficiència.

Pel que es refereix específicament a la gestió de les denúncies rebudes i a la resolució de l'anàlisi de versemblança dels fets denunciats, cal mantenir els criteris objectius recollits en la pròpia Instrucció 1/2019, basats en els principis de celeritat, economia, simplicitat i d'eficàcia, fixats en el propi article 22 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina Antifrau (NARI), que possibilitin l'admissió prioritària de les denúncies d'irregularitats greus o molt greus respecte de les denúncies d'irregularitats menors; de les denúncies d'irregularitats de caràcter essencial, respecte de les denúncies d'irregularitats formals o accessòries; de les denúncies basades en fets concrets i precisos respecte de les denúncies basades en deduccions, suposicions, sospites o simples rumors; i de les denúncies de fets congruents i compatibles amb les àrees de risc de corrupció i d'atenció prioritària identificades per l'Oficina Antifrau, respecte de les denúncies d'irregularitats de les quals no es derivi indiciàriament cap element o indicador de corrupció².

7. Tal com s'exposava en els antecedents de l'esmentada Instrucció 1/2019, la delimitació de criteris en l'admissió de denúncies no és cap novetat en el funcionament de les agències anticorrupció del nostre entorn. Tant l'Agència valenciana Antifrau, en el seu Reglament de Funcionament i Règim Interior, com l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció de les Illes Balears, també, en el seu propi Reglament de Funcionament i Règim Interior, preveuen configuracions similars en la tramitació dels procediments d'investigació³. Precisament, el 9 de novembre de 2019, el director de l'Oficina de prevenció i lluita contra la

² Entesa «corrupció», en el sentit més ampli, com tota mena de fets, situacions o accions, no necessàriament constitutives de delictes o falta, on s'aprecii un ús de recursos públics o un abús d'una posició pública per a l'obtenció d'un benefici privat.

³ El Reglament de Funcionament i Règim Interior de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la corrupció a les Illes Balears, preveu una Secció 1ª referida a "*Directrius generals, planificació i coordinació*". En aquesta secció s'insereixen dos articles, el 26 i el 27, un referit a les directrius generals de prevenció i control en el qual s'estableix l'obligació d'elaborar un pla anual de prevenció i investigació que serà objecte de realització prioritària durant l'any següent. L'article 27 estableix, específicament, que cada any es realitzarà un pla d'investigació concret que tindrà caràcter reservat i que es desenvoluparà l'any següent. Per la seva banda, l'apartat 8 de l'article 32 del Reglament de funcionament i de règim interior de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Fraude la Corrupció de la Comunitat valenciana, aprovat mitjançant Resolució de 27 de juny de 2019, estableix que mitjançant el pla de gestió anual de les actuacions d'anàlisi i investigació s'establiran prioritats i criteris d'investigació.



corrupció de les Illes Balears, dicta la Instrucció 5/2019, per la que es fixen les directrius i els criteris d'inadmissió i arxiu de denúncies o comunicacions i s'identifiquen els supòsits en què sigui procedent la selecció casos de comprovació i inspecció realitzats a iniciativa de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció en les Illes Balears, amb similar contingut al fixat en la nostra Instrucció 1/2019.

També, com a marc de referència, des de la perspectiva del dret comparat de la Unió Europea, és paradigmàtica la previsió recollida en la Directiva del Parlament Europeu i del Consell relativa a la protecció de les persones que informen sobre infraccions del dret de la Unió⁴. En la part expositiva de la Directiva es fa referència explícita que per tal de garantir l'eficàcia dels procediments de tramitació de les denúncies, "els Estats membres han de tenir la possibilitat d'adoptar mesures per alleujar les càrregues que suporten les autoritats competents com a conseqüència de les denúncies de les infraccions menors...". Allò recollit en el considerant 71 es troba positivitzat en l'article 11.3 de la Directiva⁵.

En aquest mateix sentit, no es pot deixar d'esmentar el Reglament 883/2013, del Parlament Europeu i del Consell, d'11 de setembre (UE, EURATOM), relatiu a les investigacions efectuades per l'Oficina Europea de Lluita contra el Fraud⁶.

⁴ El considerant 71 de la Directiva estableix: "Per garantir l'eficàcia dels procediments de tramitació de les denúncies i de resposta a les infraccions de les normes de la Unió de què es tracti, els Estats membres han de tenir la possibilitat d'adoptar mesures per alleujar les càrregues que suporten les autoritats competents com a conseqüència de les denúncies d'infraccions menors de disposicions que entrin en l'àmbit d'aplicació de la present Directiva, les denúncies repetitives o les denúncies sobre infraccions de disposicions accessòries (per exemple, disposicions sobre obligacions relatives a la documentació o la notificació). Aquestes mesures poden consistir en permetre a les autoritats competents decidir, després d'un estudi adequat de l'assumpte, que una infracció denunciada és clarament menor i no requereix que s'adaptin més mesures per a la seva tramitació conforme a la present Directiva. Els Estats membres també poden autoritzar a les autoritats competents a tancar procediments relatius a denúncies repetitives que no continguin informació nova i significativa en relació amb una denúncia passada que ja hagi estat arxivada, tret que noves circumstàncies de fet o de Dret justifiquin una tramitació diferent. A més, en el cas d'un elevat número de denúncies, els Estats membres poden permetre a les autoritats competents donar prioritat al tractament de les denúncies d'infraccions greus o d'infraccions de disposicions essencials que entrin en l'àmbit d'aplicació de la present Directiva."

⁵ En l'apartat 3 de l'article 11 de la Directiva s'estableix: "Els Estats membres podran disposar que les autoritats competents, després d'examinar degudament l'assumpte, puguin decidir que la infracció denunciada és clarament una infracció menor que no requereix més tramitació conformement al que es preveu en la present Directiva. Això no afectarà a altres obligacions o procediments aplicables per posar remei a la infracció denunciada, ni a la protecció prevista per la present Directiva en relació amb la denúncia d'infraccions per canals interns o externs. En tals casos, les autoritats competents comunicaran al denunciant la decisió i la seva motivació."

⁶ Article 5.1 referit a la iniciació de les investigacions estableix: "El Director General podrà iniciar una investigació quan hi hagi sospita suficient, que pot també basar-se en informació proporcionada per una tercera part o per informació anònima, que s'ha incorregut en frau, corrupció o una altra activitat il·legal en detriment dels interessos financers de la Unió. La decisió del Director General d'iniciar o no una investigació tindrà en compte les prioritats d'investigació i el pla de gestió anual de l'Oficina fixats conformement



8. L'article 16 de les NARI estableix que les actuacions de l'Oficina Antifrau, s'iniciïn sempre d'ofici tant per iniciativa pròpia com a resultes d'una denúncia. És per això que el punt tercer de l'esmentada Instrucció 1/2019, va fixar i donar a conèixer les directrius i els criteris que , amb caràcter general, se seguiran a l'hora d'iniciar actuacions d'investigació i examen per iniciativa de l'Oficina Antifrau, cal, ara, reiterar aquests criteris.

9. Malgrat l'important increment de denúncies rebudes, la nostra Oficina acredita una taxa de resolució del 72%, la qual cosa permet mantenir el progressiu descens del diferencial entre el nombre d'expedients d'investigació resolts en el període en relació amb el nombre d'expedients iniciats en el mateix període, passant del 30% en el 2017, al 7 % en el 2020. Tot i així, tal com s'ha apuntat en l'antecedent cinquè d'aquesta Instrucció, el nombre d'actuacions d'investigació pendents de ser resoltes s'incrementa progressivament. Un percentatge important d'aquestes actuacions, el 30%, tenen una antiguitat d'entre quatre a cinc anys.

10. Els terminis de resposta de les nostres actuacions es veuen també afectades per aquesta situació d'acumulació d'actuacions pendents de ser resoltes. El termini màxim de 30 dies hàbils establert en l'article 17 de les NARI és respectat en la tramitació i resolució de les actuacions d'anàlisi de versemblança dels fets denunciats. Específicament, el termini de 6 mesos per a l'exercici de potestats d'investigació i examen, recollit en l'apartat 2 de l'article 16 de la Llei 14/2018, també és respectat però, posteriorment, l'emissió del resultat de les actuacions indagatòries es demora en el temps, amb un termini de resposta que en els darrers anys oscil·la entre els 22 i 30 mesos, en funció de l'exercici tancat. Aquests terminis de resposta resulten incompatibles amb una actuació de control i fiscalitzadora dinàmica i efectiva. Cal, doncs, aplicar mesures i destinar recursos per tal de reduir aquests terminis i situar-los en un rang d'entre 12 i 16 mesos, com a màxim.

11. És necessari, per tant, racionalitzar en termes d'eficàcia, eficiència i proporcionalitat la resolució de les actuacions d'investigació. És per això que cal fixar criteris que possibilitin focalitzar els recursos de la nostra Oficina en les actuacions d'investigació que permetin garantir un retorn real i efectiu dels esforços esmerçats. Cal garantir que, derivat de les actuacions d'investigació, resulti efectiva l'exigència de responsabilitats de la naturalesa que escaigui, també, òbviament, la de naturalesa penal; que resulti efectiva, també, la possibilitat de la recuperació d'actius; l'aplicació dels efectes produïts amb ocasió de l'activació d'instruments jurídics de revisió administrativa o de procediments sancionadors o disciplinaris; i,

al que es disposa en l'article 17, apartat 5. Aquesta decisió tindrà en compte, així mateix, la utilització eficient dels recursos de l'Oficina i la proporcionalitat dels mitjans emprats. En relació amb les investigacions internes, es tindrà especialment en compte la institució, òrgan o organisme que estigui en millors condicions de dur-les a terme, tenint en compte especialment de la naturalesa dels fets, la incidència financera real o potencial de l'assumpte, i la possibilitat de qualsevol conseqüència judicial."



finalment, cal centrar els recursos limitats en actuacions d'investigació que es generin un alt valor dissuasiu.

12. En execució de la missió i de les funcions que els articles 14 i 15 de les NARI atribueixen a la Direcció d'Anàlisi i d'Investigacions, cal concretar la relació dels supòsits d'inadmissió i d'arxivament de les denúncies i les comunicacions que es presentin davant d'aquesta Oficina. També, en execució de l'article 16 de les NARI, cal identificar i fixar criteris d'actuació prioritària en els casos de comprovació i inspecció realitzats a iniciativa de l'Oficina Antifrau. Aquest fet permetrà determinar, fer públic i donar a conèixer a les unitats operatives d'aquesta Oficina, i també a la ciutadania, els criteris objectius i prioritàris que han de ser referència per tal de tramitar i resoldre les corresponents actuacions investigació, inspecció i examen.

Finalment, la publicació d'aquesta instrucció dona satisfacció al principi de transparència, amb el qual aquesta Institució es troba especialment preocupada en atenció amb allò recollit en el primer paràgraf del preàmbul de la LOAC que descriu l'Oficina com "... una institució específicament dirigida a preservar la transparència...".

FONAMENTS JURÍDICS

1. L'exposició de motius de la LOAC, en relació amb la lluita contra la corrupció, estableix que *"...Per tant, resta palès que cal crear un organisme nou i específic, adequadament coordinat amb els ens de control existents dins la mateixa Administració i els de l'àmbit parlamentari, per evitar disfuncions en l'aplicació dels criteris de complementarietat i subsidiarietat..."*

D'altra banda, l'últim paràgraf del preàmbul de la LOAC, incidint de nou en aquests principis de complementarietat i subsidiarietat, preveu que: *"...El compliment de les funcions de l'Oficina Antifrau s'entén sens perjudici de les encomanades a altres òrgans, als quals complementa actuant en diferents estadis operatius, com la Intervenció General i institucions com el Síndic de Greuges o la Sindicatura de Comptes i els equivalents municipals, i amb exempció de les que corresponen, de manera exclusiva, a l'autoritat judicial i al Ministeri Fiscal..."*.

2. L'art. 1.2 de la LOAC, estableix que:

«La finalitat de l'Oficina Antifrau de Catalunya és 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. Són també finalitats de l'OAC assessorar i fer recomanacions per a adoptar mesures contra la corrupció, les pràctiques fraudulentament i les conductes que atemptin contra la integritat i la transparència en l'exercici de les funcions públiques, tot cooperant amb les autoritats competents i col·laborant en la formació en aquest àmbit del personal al servei del sector públic, i també impulsar totes les mesures que siguin pertinents per a assolir la transparència en la gestió del sector públic.»

3. Els articles 4 a 6 de la LOAC, concreten les funcions generals de l'Oficina Antifrau recollides en l'article 3 de la LOAC, en relació amb els sectors públic de la Generalitat de Catalunya, les universitats públiques i les entitats locals de Catalunya, en els termes següents:

*«**Article 4.** Funcions en l'àmbit del sector públic de la Generalitat.*

1. L'Oficina Antifrau de Catalunya, en l'àmbit del sector públic de la Generalitat, té específicament les funcions següents:

a) Investigar o inspeccionar possibles casos d'ús o destinació irregulars de fons públics, i també les conductes oposades a la probitat o contràries als principis d'objectivitat, eficàcia i submissió plena a la llei i al dret.

b) Prevenir i alertar amb relació a conductes del personal i d'alts càrrecs que tinguin o puguin tenir com a resultat la destinació o l'ús irregulars de fons públics o qualsevol altre aprofitament contrari a l'ordenament jurídic, que comportin conflicte d'interessos o que consisteixin en l'ús en benefici privat d'informacions que tinguin per raó de llurs funcions i l'abús en l'exercici d'aquestes funcions.

2. L'Oficina Antifrau de Catalunya pot estendre les seves funcions sobre l'activitat administrativa i de gestió patrimonial del Parlament i de les institucions que estableix el capítol V del títol II de l'Estatut d'autonomia si la Mesa del Parlament o el president o presidenta del Parlament o els òrgans corresponents de les dites institucions li ho demanen.

3. L'Oficina Antifrau de Catalunya, a petició de les comissions parlamentàries d'investigació i de la Comissió de l'Estatut dels Diputats, pot cooperar amb les dites comissions en l'elaboració de dictàmens sobre assumptes amb relació als quals hi hagi indicis d'ús o destinació irregulars de fons públics o d'un ús il·legítim i en benefici privat de la condició pública d'un càrrec. Als efectes del que estableix aquesta disposició, el director o directora de l'Oficina pot informar d'ofici els òrgans competents perquè exerceixin les iniciatives que els corresponguin.

***Article 5.** Funcions en l'àmbit del sector públic de les universitats públiques*



L'Oficina Antifrau de Catalunya, en l'àmbit del sector públic de les universitats públiques, ha d'exercir les funcions establertes per l'article 4.1. L'exercici d'aquestes funcions no pot afectar la llibertat acadèmica de les universitats públiques.

Article 6. Funcions en l'àmbit del sector públic de l'Administració local

L'Oficina Antifrau de Catalunya, en l'àmbit del sector públic de l'Administració local, té específicament les funcions següents:

a) Examinar l'actuació de l'Administració local en l'àmbit de les seves competències i, si escau, instar l'Administració local corresponent per tal que, en l'exercici de les seves funcions de control i fiscalització interna de la gestió economicofinancera i pressupostària, investigui i inspeccioni, per mitjà dels corresponents òrgans, els possibles casos d'ús o destinació irregulars de fons públics, i també les conductes oposades a la probitat o contràries als principis d'objectivitat, eficàcia i submissió plena a la llei i al dret, i informi l'OAC dels resultats de la inspecció i la investigació.

b) Assessorar en la prevenció de conductes contràries a la probitat o contràries als principis d'objectivitat, eficàcia i submissió plena a la llei i al dret en l'actuació dels ens locals i en l'àmbit de les relacions entre aquests ens i els particulars.»

4. L'article 7 de la LOAC, estableix els següents límits a les funcions de la LOAC:

«1. Les funcions de l'Oficina Antifrau s'entén, en tots els casos, que són sens perjudici de les que compleixen la Intervenció General de la Generalitat de Catalunya, el Síndic de Greuges, la Sindicatura de Comptes, el Tribunal de Comptes o institucions equivalents de control, supervisió i protectorat de les persones jurídiques públiques i privades instrumentals, ni les que corresponen als òrgans, necessaris o complementaris, de control dels ens locals.

2. L'Oficina Antifrau no pot complir funcions corresponents a l'autoritat judicial, el Ministeri Fiscal i la policia judicial ni pot investigar els mateixos fets que siguin objecte de llurs investigacions. En el supòsit que l'autoritat judicial o el Ministeri Fiscal iniciïn un procediment per determinar la rellevància penal d'uns fets que constitueixin alhora l'objecte d'actuacions d'investigació de l'Oficina Antifrau, aquesta ha d'interrompre tot seguit les dites actuacions i aportar immediatament tota la informació de què disposi, a més de proporcionar el suport necessari a l'autoritat competent.»

5. L'article 17 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina Antifrau de Catalunya (NARI), estableix:



"1. La iniciació d'actuacions de l'Oficina Antifrau o l'arxivament de denúncies o comunicacions o de sol·licituds raonades d'altres òrgans han d'anar sempre precedits de l'anàlisi de versemblança dels fets o les conductes que han estat objecte de la denúncia o la comunicació o que han fonamentat la sol·licitud. Aquesta avaluació prèvia ha de durar el temps indispensable, que en cap cas no pot excedir el termini de trenta dies hàbils des de la presentació a l'Oficina Antifrau de la denúncia, comunicació o sol·licitud, amb el benentès que la rectificació o la complementació de les dades aportades obre un nou termini.

2. El director o directora de l'Oficina Antifrau ha de decidir, dins el mateix termini que estableix l'apartat 1, la iniciació de les actuacions d'investigació o l'arxivament."

6. L'article 22 de la Secció Tercera del Capítol IV de les NARI, referit a principis d'actuació de l'Oficina Antifrau, estableix que les fases d'avaluació prèvia de versemblança (APV) i d'investigació s'han de regir pels criteris de celeritat, economia, simplicitat, eficàcia i discreció màxima. També estableix que totes les actuacions de l'Oficina Antifrau estan subjectes als principis de congruència, necessitat i proporcionalitat.

7. L'art. 6 f), de les NARI, preveu que correspon al director o directora de l'Oficina Antifrau exercir les potestats rectores, organitzatives i disciplinàries.

En ús de les atribucions que em confereix la LOAC i l'art. 6, apartats a) i d) de les NARI,

DISPOSO:

Primer.- Establir criteris d'inadmissió de denúncies o comunicacions. Seran inadmeses les denúncies o comunicacions en les quals concorri alguna de les circumstàncies següents:

- a) Quan els fets comunicats siguin atribuïts a entitats que no formen part del sector públic de Catalunya o a entitats privades que no siguin subjectes d'un contracte públic o perceptores d'una subvenció pública.
- b) Quan la descripció dels fets denunciats sigui intel·ligible o manifestament inversemblant.
- c) Quan la denúncia tingui un caràcter netament genèric sense que es faci descripció de cap fet concret.



- d) Quan la denúncia, tot i no tenir caràcter netament genèric, contingui una descripció deficient i/o insuficient dels fets i no sigui possible contactar amb la persona denunciant.
- e) Quan idèntic fet denunciat hagi estat objecte d'anteriors actuacions resoltes per l'Oficina Antifrau, sense que s'aportin noves dades, elements o circumstàncies determinants.
- f) Quan, de manera clara i inequívoca, els fets denunciats, atesa la seva naturalesa, no siguin subsumibles en l'àmbit d'actuació funcional o objectiu de l'Oficina Antifrau definit als arts. 1.2 i 3 a 7 de la LOAC, o siguin clarament competència d'altres òrgans administratius de control o revisors. En aquest supòsit es deixarà constància del fet i, si escau, es donarà trasllat a l'òrgan concernit i/o competent.

Segon.- Fixar criteris d'arxivament de denúncies o comunicacions. Seran arxivades les denúncies o comunicacions en les quals concorri alguna de les circumstàncies següents:

- a) Quan respecte d'idèntic fet denunciat s'hagi dictat resolució judicial que impedeixi l'actuació de l'Oficina Antifrau.
- b) Quan respecte d'idèntic fet denunciat hi hagi coexistència amb actuacions judicials d'ordre no penal en tràmit.
- c) Quan la denúncia, tot i no tenir caràcter genèric, contingui una descripció deficient i/o insuficient dels fets i, malgrat el requeriment a la persona comunicant, no s'aporta cap element adicional que permeti una avaluació acurada dels fets denunciats.
- d) Quan, tot i la concurrència de possibles actuacions merament irregulars, contràries al principi de bona gestió pública⁷ o, fins i tot, contràries a la legalitat ordinària⁸, del fet denunciat no s'aprecii, indiciàriament, cap element o indicador de corrupció⁹, ni es pugui inferir un risc superior a l'habitual propi i intrínsec a la gestió de la cosa pública i a la presa de decisions sobre recursos públics. En aquest supòsit, es deixarà

⁷ No es trobarien en aquest supòsit les decisions o les actuacions impròpies d'una persona gestora pública mitjanament diligent, és a dir, les actuacions incompatibles amb la diligència atribuïble a "un bon pare/mare de família", en termes del codi civil.

⁸ Cal contraposar el supòsit de vulneració ordinària de la legalitat amb els supòsits de vulneració de la normativa de mera frontal, ostensible i inexcusable, és a dir, aquella vulneració de la normativa sense que cap explicació raonable pugui justificar l'acció, manifestament, contrària a dret.

⁹ Entesa corrupció en el sentit ampli, com a tota mena de fets, situacions o accions, no necessàriament constitutives de delictes o falta, on s'aprecii un ús de recursos públics o un abús d'una posició pública per a l'obtenció d'un benefici privat. Són indicadors indiciaris d'element de corrupció, per tant, caldria iniciar una actuació d'investigació, entre d'altres: si es posa en qüestió l'ús o la destinació il·legal de fons públics; si es posa en qüestió una possible posició de domini públic en benefici privat; la situació de possible aparent/potencial/real conflicte d'interès; l'opacitat/manca de transparència en l'actuació pública denunciada; possible abús de poder; la vulneració frontal, barroera i inexcusable de la llei; situació de risc superior a l'habitual i propi de la gestió pública (per la matèria objecte de la denúncia, pel context dels fets denunciats, per antecedents i *know how* de l'Oficina Antifrau).



constància de les irregularitats apreciades i es donarà trasllat a l'òrgan concernit i/o competent, amb formulació, si escau, de recomanacions.

- e) Quan pel temps transcorregut entre la data de la denúncia i la data en la que el fet objecte de denúncia es va materialitzar, l'exigència de qualsevol possible efecte o responsabilitat que es pugui derivar (administrativa, disciplinaria, comptable, penal,...) estigui prescrita, o amb ocasió de l'antiguitat dels fets denunciats, el possible resultat de l'actuació indagatòria resulti contrari al principi d'eficàcia, d'equitat o bona fe. En aquests casos, es deixarà constància de les irregularitats apreciades i es donarà trasllat a l'òrgan concernit i/o competent, amb formulació, si escau, de recomanacions.
- f) Quan, tot i la concurrència de possibles elements indiciaris de corrupció, els danys que es puguin derivar tinguin una escassa o nul·la repercussió sobre recursos públics, l'interès general i una escassa o nul·la afectació social. En aquest cas, es deixarà constància de les irregularitats apreciades i es donarà trasllat a l'òrgan concernit i/o competent, amb formulació, si escau, de recomanacions.

Els criteris d'inadmissió i d'arxivament han ser aplicats pel personal de l'Oficina Antifrau atenent a les circumstàncies de cada cas concret, adequant els criteris generals que s'estableixen a la casuística específica de cada supòsit de fet.

En tot cas, resolt el tràmit de versemblança es comunicarà a la persona denunciant. En cas d'arxivament de pla de l'actuació, es comunicarà, també, a l'entitat concernida o a qualsevol altra entitat que, en el tràmit d'anàlisi de versemblança, hagi estat requerida per a que aportí informació i/o documentació sobre el fet denunciat.

La inadmissió de la denúncia també serà comunicada a la persona denunciant.

Tercer.- Fixar criteris per a la resolució de les actuacions d'investigació, inspecció i examen. Seran arxivades les actuacions d'investigació, inspecció i examen en tràmit en les que concorri alguna de les circumstàncies següents:

- a) Quan, tot i la concurrència de possibles actuacions merament irregulars, contràries al principi de bona gestió pública o, fins i tot, contràries a la legalitat ordinària, del fet denunciat no s'aprecii cap element o indicador de corrupció ni es pugui inferir un risc superior a l'habitual propi i intrínsec a la gestió de la cosa pública i a la presa de decisions sobre recursos públics. En aquest supòsit, es deixarà constància de les irregularitats apreciades i es donarà trasllat a l'òrgan concernit i/o competent, amb formulació, si escau, de recomanacions.



- b) Quan pel temps transcorregut, l'exigència de qualsevol possible efecte o responsabilitat que es pugui derivar (administrativa, disciplinaria, comptable, penal,...) estigui prescrita o, amb ocasió de l'antiguitat dels fets denunciats, el possible resultat de l'actuació indagatòria resulti contrari al principi d'eficàcia, d'equitat, bona fe o tingui un baix efecte o valor dissuasiu.

Quart .- Establir els criteris de preferència per iniciar actuacions indagatòries per iniciativa pròpia següents:

- a) Fets concrets amb indicis d'elements corruptius , identificats amb ocasió de l'execució de plans estratègics o d'explotació d'informació .
- b) Fets concrets amb indicis d'elements corruptius i amb greu repercussió sobre els recursos públics.
- c) Fets concrets amb indicis d'elements corruptius i de gran transcendència social.

Les actuacions indagatòries iniciades per iniciativa pròpia que a data d'entrada en vigor d'aquesta Instrucció es trobin en tramitació i no concorri algun dels criteris recollits en l'apartat a), b) o c) d'aquest apartat tercer, decauran i seran arxivades sense més tràmit.

Cinquè.- Derogar i deixar sense efecte la Instrucció 1/2019, per la qual es fixen les directrius i els criteris d'inadmissió i arxivament de denúncies o comunicacions, i s'identifiquen els supòsits d'actuació preferent en els casos de comprovació i inspecció realitzats a iniciativa de l'Oficina Antifrau.

Barcelona, a data de la signatura

Director de l'Oficina Antifrau

Miguel Angel

Gimeno Jubero

Firmado digitalmente por
Miguel Angel Gimeno Jubero
Fecha: 2021.07.19 17:25:51
+02'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero