



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 07/2022



Antecedents

1. En data 07.07.2022 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una comunicació en relació amb una prèvia sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP).
2. Aquesta comunicació deriva de la Resolució estimatòria parcial de la SAIP amb referència 07/2022, de data 06.05.2022, que resolva l'accés a un informe raonat emès per l'Oficina, de data 19.01.2022, i a la resposta de l'ens concernit (actuacions d'investigació núm. 040-06042017-104).
3. L'objecte de la nova sol·licitud era la còpia del segon informe raonat, la resposta que hagués donat l'ens local a aquest informe i conèixer l'estat de dites actuacions.
4. En data 19.07.2022 es va trametre a la persona sol·licitant un escrit en què 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, 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 endavant, Decret 8/2021, de 9 de febrer).

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 al 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.

2.2. 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. Normativa aplicable

En el cas objecte d'aquesta Resolució, la persona sol·licitant té interès a accedir al contingut del segon informe raonat relatiu a les actuacions d'investigació núm. 040-06042017-104, a la resposta que hagués donat l'ens local a aquest informe i conèixer l'estat de dites actuacions.

Primerament, cal tenir en compte que d'acord amb l'art. 20.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, el dret d'accés a la informació pública es garanteix a totes les persones, d'acord amb el que estableix l'esmentada Norma. Aquest mateix article també preveu que el dret d'accés només pot ésser denegat o restringit per les causes expressament establertes per les lleis.

Així mateix, l'art. 25 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que si és aplicable algun dels límits d'accés a la informació pública establerts per la normativa de transparència, la denegació d'accés només afecta la part corresponent de la documentació, i s'ha d'autoritzar l'accés restringit a la resta de les dades. En el cas d'accés parcial a la informació pública, el subjecte obligat per la normativa de transparència ha de garantir, pels mitjans més adients, la reserva de la informació afectada per les limitacions legals.

Per una altra banda, per resoldre sobre la pretensió d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant, 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.
- Així mateix, també caldrà tenir en compte el límit previst a l'art. 21.1 g) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, relatiu al secret professional i els drets de propietat intel·lectual i industrial que completa l'art. 69.7 del Decret 8/2021, de 9 de febrer.

- 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 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.
- 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

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 el cas concret objecte d'aquesta Resolució, l'accés a la informació pretès per la persona sol·licitant té per objecte documentació que conclou les actuacions d'investigació referides. En concret, la persona sol·licitant demana en el seu escrit:

- Informe raonat de 21.03.2022 relatiu a les actuacions d'investigació núm. 040-06042017/104
- Resposta de l'ens concernit a l'informe raonat emès per l'OAC.
- Conèixer l'estat de les actuacions

i. Accés a l'informe raonat de 21.03.2022 relatiu a les actuacions d'investigació núm. 040-06042017/104

En relació amb aquesta documentació, cal tenir en compte que en data 21.03.2022 l'Oficina Antifrau de Catalunya va trametre al Consistori concernit un (segon) 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 local perquè informés a 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 impedièn a l'ens actuar d'acord amb les consideracions formulades.

Quant a la sol·licitud d'accés a aquest document, un cop analitzada la informació sol·licitada i les previsions normatives d'aplicació, cal assenyalar el següent:

- L'informe raonat sobre el qual se sol·licita el dret d'accés a la informació pública conté extractes de la resolució d'una altra autoritat competent.

A judici de l'Oficina la informació relativa a escrits d'aquesta autoritat competent no resta subjecta a la normativa de transparència perquè no és tracta d'un subjecte obligat segons l'article 2 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

El Consejo de Transparencia y Buen Gobierno també es va pronunciar en aquest sentit en la seva Resolució 0235/2019, de 29 de abril, en relació amb el contingut d'un procediment judicial:

"...aunque el ámbito subjetivo de aplicación de la LTAIBG es muy amplio e incluye, además de a todas las Administraciones Públicas, sus entidades vinculadas y dependientes, fundaciones y empresas públicas, a determinadas entidades, entre las que se encuentra el CGPJ, en lo relativo a sus actividades sujetas a Derecho Administrativo, la actividad desarrollada por los órganos del Poder

Judicial (como por ejemplo, los juzgados) no se encuentra en el ámbito de aplicación de la norma".

Escau estimar parcialment, doncs, la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada en relació amb el document esmentat en aquest punt, sens perjudici de protegir la informació a què s'ha fet esment així com la que contingui dades de caràcter personal que hagin de ser protegides d'acord amb la normativa d'aplicació.

ii. Accés a la resposta de l'ens concernit a l'informe raonat emès per l'OAC.

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

- En data 03.05.2022, l'ens concernit per les actuacions va donar resposta a l'informe raonat de l'Oficina Antifrau, 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 adjunta determinada documentació (dos documents) a què es fa esment en la seva resposta i que cal analitzar des del punt de vista de les limitacions previstes a la normativa de transparència.

Un cop analitzada la informació sol·licitada i les previsions normatives d'aplicació, cal assenyalar el següent:

- La resposta de l'ens concernit a l'informe raonat emès per l'OAC de data 03.05.2022 no és susceptible d'implicar cap perjudici per als interessos protegits per les limitacions previstes a la normativa de transparència, tot i que escaigui anonimitzar les dades personals que hi consten que hagin de ser protegides d'acord amb la normativa d'aplicació.
- En relació amb la documentació annexa a la resposta de l'ens concernit, de la qual es fa una explicació en la mateixa resposta, caldrà excloure de l'accés el següent document, pels motius que a continuació s'exposen:

Document núm. 1: Correspon a 8 propostes de pagament per devolució d'ingressos, de diverses dates.

En relació amb aquest document cal tenir en compte les següents premisses: aquest document ha estat lliurat a l'OAC per una institució pública en el marc d'un expedient d'investigació; tal com preveu l'art. 19 de la LOAC, 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; el document conté determinades informacions i dades de caràcter personal de diversa naturalesa, com ara comptes corrents de persones físiques i jurídiques, entre les quals de caràcter econòmic, en relació amb les quals cal tenir en compte la necessitat de mantenir el secret de les dades bancàries pel seu caràcter confidencial. S'entén, d'altra banda, que el document no conté informacions que es puguin considerar necessàries per a la finalitat del dret d'accés exercit per la persona sol·licitant.

En aquest context, escau denegar l'accés a aquest document, en aplicació de la limitació prevista a l'art. 21.1 c) i g) de la Llei 19/2014, del 29 de febrer.

Escau estimar parcialment, doncs, la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada en relació amb els documents esmentats en aquest punt, sens perjudici de protegir la informació a què s'ha fet esment així com la que contingui dades de caràcter personal que hagin de ser protegides d'acord amb la normativa d'aplicació. Així mateix, escau denegar l'accés a documentació annexa en la resposta de l'ens concernit, identificada com a document núm. 1, per les raons que s'han especificat prèviament.

En cas que la restricció d'accés o l'ocultació parcial de dades dificulti la comprensió de la informació, la persona interessada pot sol·licitar audiència a l'Oficina per a aclarir-ne la interpretació o l'Oficina pot aportar els aclariments contextuals necessaris sempre que no revelin la informació que ha estat legalment ocultada, d'acord amb la previsió de l'art. 25.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.

iii. Conèixer l'estat de les actuacions

Al marge de la documentació sol·licitada i a què es refereixen específicament els apartats anteriors, també s'ha sol·licitat informació sobre l'estat del expedient.

En relació amb l'estat de les actuacions, s'ha d'informar la persona sol·licitant que les actuacions de l'Oficina van concloure en els termes de l'article 21 de la LOAC 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.

4. Protecció de dades personals

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 se li dona accés a la informació pública esdevé responsable dels tractaments posteriors de les dades personals que s'hi puguin contenir, que estaran sotmeses als principis i a les garanties establerts a la normativa de protecció de dades, 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 proporcionar l'informe raonat de 21.03.2022, donar accés a la resposta de l'ens concernit de la qual s'ha determinat l'accés parcial, i donar a conèixer l'estat de les actuacions, en els termes establerts en aquesta Resolució.
2. Que es faciliti la documentació de què s'ha determinat l'accés en aquesta Resolució en el termini de trenta dies d'acord amb l'art. 36.1 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre.
3. Advertir la persona sol·licitant de l'obligació de tractar la informació facilitada d'acord amb les previsions normatives en vigor.
4. 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.
5. 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:
2022.07.29
13:28:07
+02'00'

El director de l'Oficina Antifrau de Catalunya