



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 15/2020



Antecedents

1. En data 25.09.2020, va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una sol·licitud on es demanava, en relació amb actuacions d'investigació de l'OAC, d'una banda accés a determinada documentació digitalitzada i, de l'altra, a informació sobre una compravenda d'una finca en què seria part compradora un ens local.
2. En data 30.09.2020 es va requerir a la persona sol·licitant perquè acredités la seva identitat i esmenés la seva sol·licitud d'acord amb els articles 68 i 73 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.
3. En data 01.10.2020 va tenir entrada a l'OAC un correu electrònic on s'aportava acreditació de la identitat i s'esmenava correctament la sol·licitud d'accés a la informació pública, que va rebre com a referència SAIP núm. 15/2020.
4. En data 5.10.2020 es va trametre un correu electrònic a la persona sol·licitant on es notificava la recepció de la 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.

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 (LOAC), l'Oficina Antifrau 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 podria assimilar-se 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.

2.2. En la sol·licitud objecte d'aquesta Resolució es demana, en relació amb determinades actuacions d'investigació de l'Oficina, l'accés a determinada documentació digitalitzada i informació sobre una compravenda d'una finca en què seria part compradora un ens local.

Analitzada la sol·licitud presentada, es considera que no hi concorre 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 sol·licitud a tràmit.

No obstant això, caldrà fer una consideració específica en relació amb la primera de les pretensions de l'actora, ja que s'escau que la documentació digitalitzada a què demana accés la sol·licitant es va emetre a instància d'una autoritat judicial, a la qual es va trametre, i que forma part de les actuacions judicials corresponents.

En relació amb això cal constatar que en virtut de l'article 15 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre, l'Oficina ha de cooperar amb l'autoritat judicial, entre d'altres autoritats i institucions, i ha d'aportar tota la informació de què disposi a més de proporcionar el suport que sigui necessari a la institució o a l'òrgan que dugui a terme la corresponent investigació o fiscalització.

Tot i que la documentació esmentada es pot qualificar, doncs, d'informació elaborada com a conseqüència de l'exercici de les funcions pròpies de la Institució i que reuneix els requisits per tal de ser considerada com a informació pública, ateses les circumstàncies específicament concurrents a què s'acaba de fer referència, caldrà tenir en compte les limitacions a l'accés previstes normativament.

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

3.1 Tal i com s'assenyala als antecedents d'aquesta Resolució, la sol·licitud presentada conté dues pretensions: d'una banda accedir a determinada documentació digitalitzada; de l'altra, obtenir informació sobre uns fets investigats per l'Oficina.

3.2 Pel que fa a la primera de les pretensions, com s'ha esmentat anteriorment l'informe emès per l'OAC i la documentació accessòria a la qual vol tenir accés la persona sol·licitant es va adreçar a l'autoritat judicial, per requeriment seu, en el marc d'unes actuacions de la jurisdicció penal.

L'informe examina presumptes irregularitats; d'altra banda, en el moment de presentació de la sol·licitud d'accés a la informació pública es dirimeix un procediment per determinar-ne la rellevància penal; finalment, d'acord amb la informació de què disposa l'Oficina, (informació de què també s'han fet ressò alguns mitjans de comunicació) en aquest procediment penal hi ha assenyalada una vista molt properament, per a aquest mateix mes de novembre.

Aquestes circumstàncies ens porten a les consideracions següents:

- Atès que la documentació sol·licitada s'ha incorporat a unes actuacions penals en què es dirimeixen presumptes responsabilitats d'aquest caràcter; l'accés a la documentació esmentada resta subjecte al límit de l'art. 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, que preveu que 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 de les infraccions penals, administratives o disciplinàries.

Cal afegir a la constatació anterior que el Dictamen núm. 5/2016 de la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública, relatiu a una consulta general sobre el límit del secret i la confidencialitat en els procediments tramitats per l'Administració, el límit de la igualtat de les parts en els processos judicials i la seva incidència en l'accés a informació relativa a l'estratègia de l'Administració en un procés judicial del qual sigui part, estableix que es pot aplicar el límit de l'art. 21.1 d) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, quan se sol·licita informació elaborada per a un procés judicial.

El Dictamen estableix que el límit a què s'acaba de fer referència permetria denegar l'accés, entre d'altres, als escrits de defensa o de preparació, però també a **informes pericials** encarregats a tercers per al procés judicial en curs.

Tot i que l'OAC no és part del procés judicial en qüestió, sí que es dona la circumstància que la informació a què vol accedir la persona sol·licitant ha estat elaborada a petició de l'òrgan judicial; atès això i, en general, les circumstàncies concurrents, entenem que el límit esmentat pot operar davant d'una eventual contrapart en el procés judicial en curs però també es pot oposar front a qualsevol altra persona que sol·liciti l'accés mentre duri la tramitació del procés judicial, en aquest cas de naturalesa penal. L'Oficina entén, doncs, que en el cas objecte de la sol·licitud també seria pertinent l'aplicació del límit esmentat.

- D'altra banda, l'art. 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, estableix que «les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara [...] les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública a l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.»

Per a aquesta mena d'informació, i llevat que la persona afectada hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud, el legislador no només presumeix el dany sinó que exclou en aquest cas la necessitat de ponderació entre interessos perquè prioritza la protecció de dades de caràcter personal a l'interès públic en la divulgació d'informació. Cal afegir a la constatació anterior que en aquest cas concret no seria possible dissociar les dades de caràcter personal de la informació sol·licitada ja que les persones que poguessin ser objecte d'investigació serien fàcilment identificables; és més, la persona sol·licitant ja identifica en la seva sol·licitud la persona

sobre la qual s'ha determinat la possibilitat d'implicació individual en les actuacions d'investigació de l'OAC.

- Finalment, seria també d'aplicació en aquest supòsit concret l'article 18.1 de la LOAC; aquest article estableix 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.

D'acord amb les consideracions anteriors, el procediment es troba actualment en curs, per la qual cosa és necessari, doncs, denegar l'accés per salvaguardar-ne l'eficàcia, sens perjudici que, un cop les actuacions hagin finalitzat, es pugui donar accés a la informació sol·licitada, en el cas que ja no sigui d'aplicació cap dels límits que preveu la normativa vigent en matèria de transparència.

3.3. En relació amb la segona pretensió de la persona sol·licitant, relativa a determinades informacions sobre una compravenda en què seria part compradora un ens local, un cop analitzada la informació sobre la qual recau la sol·licitud, no és d'aplicació cap dels límits previstos a la Llei 19/2014, del 29 de desembre i la resta de normativa vigent en matèria de transparència; s'ordena, per tant, que es faciliti la informació a la persona sol·licitant mitjançant comunicació a aquest efecte.

En virtut de l'exposat,

Resolc:

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 15/2020 d'acord amb la fonamentació exposada en la part expositiva d'aquesta Resolució.
2. Que es faciliti la informació corresponent a la segona de les pretensions manifestades per la sol·licitant mitjançant una comunicació en els termes de l'art. 34.8 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, que s'ha de trametre en el termini més breu possible i en tot cas en l'establert per l'art. 36 del mateix Text legal.

3. Que es notifiqui aquesta Resolució a la persona sol·licitant amb la indicació que contra aquesta resolució, que exhaureix la via administrativa, pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director de l'Oficina 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, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i art. 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques), 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). Igualment la persona sol·licitant pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.
4. Fer pública aquesta Resolució en el web corporatiu una vegada hagi estat comunicada a la persona sol·licitant i prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.

Barcelona, 2 de novembre de 2020

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: 2020.11.02 13:49:25
+01'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero