



Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 27/2023



Antecedents

1. En data 07.08.2023 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) una sol·licitud d'accés a la informació pública (Reg. E-3159/2023) que ha estat derivada pel Departament de la Presidència de la Generalitat de Catalunya i que ha rebut com a referència SAIP núm. 27/2023. L'objecte de la sol·licitud és l'accés a cinc actuacions d'investigació de l'Oficina, concretament *"accés complet als informes raonats, resolucions d'arxivament o comunicacions realitzades per l'Oficina, així com a qualsevol resposta, informe o actuació que, arran de les comunicacions, hagués estat realitzada per les administracions objecte de cadascuna de les investigacions i comunicada a l'OAC"*. El motiu de la sol·licitud és la investigació periodística.
2. En data 04.09.2023 es va dictar Resolució de pròrroga del termini de resolució i notificació de la sol·licitud en els termes de l'art. 33.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, atès que la resolució de l'esmentada sol·licitud d'accés implicava l'anàlisi d'un nombre considerable de documents complexos així com l'anàlisi i la ponderació de drets i interessos de terceres persones que constaven en les actuacions.

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, qualssevol 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 L'objecte de la sol·licitud és accedir a cinc actuacions d'anàlisi i investigacions, específicament a informes raonats emesos per l'Oficina Antifrau a les administracions objecte de les actuacions, així com qualsevol resposta, informe o actuació, que arran de les comunicacions haguessin fet aquestes administracions i comunicat a l'OAC; també se sol·licita l'accés a qualsevol resolució d'arxivament derivada de les esmentades actuacions.

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, excepte les dades referides a la Fiscalia per no ser subjecte obligat per la normativa de transparència i no poder considerar-se informació pública.

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 de diverses actuacions d'investigació dutes a terme per l'OAC, concretament se sol·licita la informació que s'ha indicat en l'apartat 2.2 d'aquesta Resolució.

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) i f) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre i concordants del Decret 8/2021, de 9 de febrer, 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 i intimitat i altres drets privats legítims.
- Limitació de l'article 14.1 h) de la Llei 19/2013 (interessos econòmics i comercials).
- Alhora, també són 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 les actuacions d'investigació de l'OAC impliquen l'anàlisi de decisions que presumptivament són contràries a les previsions normatives en vigor.
- Limitació article 24 de la Llei 19/2014, en relació a la protecció de dades personals.

- 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.
- Finalment, 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.
- Aquest límit específicament previst per la normativa de l'OAC opera molt especialment en relació amb la protecció de la identitat de les persones denunciants, protecció que es veu reforçada pels mandats de la Directiva (UE) 2019/1937, del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2019, relativa a la protecció de les persones que informin sobre infraccions del Dret de la Unió.

La protecció del denunciador i també de les persones afectades està contemplat a l'article 33 de la vigent Llei 2/2023, de 20 de febrer, on es preveu el dret a reservar la identitat del denunciador i de les persones afectades, així com la garantia de la confidencialitat de les dades corresponents del denunciador, les persones afectades i qualsevol tercer que es mencioni a la informació que obri en un canal extern (en aquest cas en l'expedient dels procediments d'investigació de l'Oficina Antifrau).

- 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 senyalat, 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).

3.3 Actuacions d'investigació sol·licitades

En relació amb la informació sol·licitada, l'objecte de la sol·licitud és accedir a informes raonats emesos als ens concernits en el marc d'actuacions d'investigació així com qualsevol resposta, informe, actuació dels ens afectats per aquestes actuacions; també se sol·licita qualsevol resolució d'arxivament en relació amb aquestes actuacions. Específicament, se sol·licita l'accés a les següents actuacions:

- Ajuntament de Pallaresos (Novembre 2020)
- Ajuntament d'Esplugues de Llobregat (Juny 2020)
- Ajuntament de Pineda de Mar (Octubre 2021)
- Ajuntament de Barcelona (Novembre 2021)
- Ajuntament de Castellbisbal (Novembre 2021)

3.3.1 Actuacions relatives a l'Ajuntament de Pallaresos (novembre 2020). Actuacions d'investigació núm. 014-08032018/013

D'acord amb l'objecte de sol·licitud presentada per la persona sol·licitant i amb la informació facilitada per la Direcció d'Investigacions, s'analitza a continuació l'accés a la següent documentació que consta en aquestes actuacions d'investigació:

- Informe raonat de data 23.11.2020 adreçat a l'Ajuntament.
- Resposta de l'Ajuntament de data 23.12.2020
- Documentació annexa a la resposta.
- Comunicació adreçada a la Inspecció de Treball.
- Resposta de la Inspecció de Treball de data 23.02.2021.

D'una banda, en relació amb l'accés a la documentació sol·licitada, i un cop analitzada, d'acord amb les previsions normatives d'aplicació, cal senyalar el següent:

Els documents sobre els quals se sol·licita el dret d'accés a la informació pública conté informacions relatives a una mercantil i a una persona física en relació amb qüestions de contractació, facturació i de naturalesa laboral. De l'anàlisi de la informació pública sol·licitada, es conclou que el seu accés efectiu podria causar

un perjudici en els interessos econòmics i comercials i en altres aspectes de la reputació de l'empresa i d'una persona física.

Efectivament, tenint en compte que la finalitat de l'accés a la informació és la investigació periodística, i que diverses de les empreses són societats limitades professionals unipersonals vinculades a una persona física determinada, la seva publicació podria causar un dany efectiu a la reputació d'aquesta persona i a les mercantils que hi estan vinculades.

Tanmateix, i per tal de conciliar al màxim el dret d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant i el dret d'informació previst a l'article 20 de la Constitució, juntament amb els drets i interessos de les persones físiques i jurídiques que consten en els diversos documents relacionats, escau donar-ne accés als documents anonimitzats, en què s'ometin totes les dades que es consideren innecessàries per a la finalitat del dret d'accés, especialment les dades de la persona denunciant, les dades identificatives de les empreses i de la persona física afectada, d'acord amb el raonament exposat.

Especialment, respecte a la comunicació a la Inspecció de Treball i la seva resposta, caldrà tenir en compte el límit de l'article 23 de la llei.

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.

3.3.2 Ajuntament d'Esplugues de Llobregat (Juny 2020). Actuacions d'investigació núm. 074-25082017/075

D'acord amb l'objecte de sol·licitud presentada per la persona sol·licitant i amb la informació facilitada per la Direcció d'Investigacions, s'analitza a continuació l'accés a la següent documentació:

- Informe raonat de data 08.06.2020 adreçat a l'Ajuntament.
- Respostes de l'Ajuntament de dates 22.07.2020 i 30.07.2020
- Documentació annexa a les respostes.

Un cop analitzada la informació sol·licitada i les previsions normatives d'aplicació, i tenint en compte que es tracta d'informació sobre la qual la normativa de transparència determina la seva naturalesa pública (finançament de grups municipals) es conclou que l'accés no és susceptible d'implicar cap perjudici per als interessos protegits per les esmentades limitacions. Tanmateix, i en aplicació de

la normativa de protecció de dades personals s'han d'anonimitzar totes les dades personals que constin en la documentació i que siguin innecessàries per a la finalitat del dret d'accés.

Escau estimar parcialment, doncs, la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada, sens perjudici de protegir la informació que contingui dades de caràcter personal que hagin de ser protegides d'acord amb la normativa d'aplicació.

3.3.3 Ajuntament de Pineda de Mar. (octubre 2021). Actuacions d'investigació núm. 024-0642016/078

D'acord amb l'objecte de sol·licitud presentada per la persona sol·licitant i amb la informació facilitada per la Direcció d'Investigacions, s'analitza a continuació l'accés a la següent documentació:

- Resolució d'arxiu de data 01.10.2021 adreçat a l'Ajuntament.
- Comunicació realitzada a l'Ajuntament de la Resolució.

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

La resolució d'arxiu sobre el qual se sol·licita el dret d'accés a la informació pública conté informacions relatives a una mercantil, perceptora de subvencions públiques. Es van advertir diverses irregularitats i disfuncions en el control de les subvencions atorgades. De l'anàlisi de la informació pública sol·licitada, es conclou que el seu accés efectiu podria causar un perjudici en els interessos econòmics i comercials i en altres aspectes de la reputació de l'empresa beneficiària de les subvencions (també informacions relatives a persones físiques que van ser objecte d'investigació en el marc d'un procediment penal).

D'altra banda, la Resolució conté informacions relatives a procediments penals que escau denegar d'acord amb la limitació prevista a l'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre per tractar-se d'informacions relatives a procediments de naturalesa penal.

Tanmateix, i per tal de conciliar al màxim el dret d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant i el dret d'informació previst a l'article 20 de la Constitució, juntament amb els drets i interessos de les persones físiques i jurídiques que consten en la resolució, escau donar-ne accés als documents anonimitzats, en què s'ometin totes les dades que es consideren innecessàries per a la finalitat del dret d'accés, especialment les dades de la persona denunciant, les dades identificatives de les empreses i de les persones físiques afectades, d'acord amb el raonament exposat.

Escau estimar parcialment, doncs, la sol·licitud d'accés a la informació pública presentada, sens perjudici de protegir la informació que contingui dades de caràcter personal que hagin de ser protegides d'acord amb la normativa d'aplicació.

3.3.4 Ajuntament de Barcelona (Novembre 2021). Actuacions núm.041/31032017/114

D'acord amb l'objecte de sol·licitud presentada per la persona sol·licitant i amb la informació facilitada per la Direcció d'Investigacions, s'analitza a continuació l'accés a la següent documentació:

- Resolució d'arxiu de data 05.11.2021 adreçat a l'Ajuntament.
- Comunicació realitzada a l'Ajuntament de la Resolució.

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

La resolució d'arxiu sobre el qual se sol·licita el dret d'accés a la informació pública conté dades personals identificatives de persones físiques i també d'una empresa promotora. No es van advertir irregularitats en la tramitació de diversos instruments urbanístics en la paralització de l'ampliació d'un centre comercial. A més, la legalitat la tramitació dels instruments urbanístiques estaven essent examinades per la jurisdicció contenciós-administrativa. De l'anàlisi de la informació pública sol·licitada, es conclou que el seu accés efectiu podria causar un perjudici en els interessos econòmics i comercials i en altres aspectes de la reputació de l'empresa promotora.

A més, és imprescindible protegir la identitat tant de la persona denunciada com de les persones que van ser entrevistades en el marc de les actuacions d'investigacions d'acord amb la normativa de protecció de dades.

Tanmateix, i per tal de conciliar al màxim el dret d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant i el dret d'informació previst a l'article 20 de la Constitució, juntament amb els drets i interessos de les persones físiques i jurídiques que consten en la resolució, escau donar-ne accés als documents anonimitzats, en què s'ometin totes les dades que es consideren innecessàries per a la finalitat del dret d'accés, especialment les dades de la persona denunciant, les dades identificatives de les empreses i de les persones físiques, d'acord amb el raonament exposat.

3.3.5 Ajuntament de Castellbisbal (Novembre 2021). Actuacions d'investigació núm. 065-24112020-234

Aquestes actuacions tenen per objecte la investigació de presumptes irregularitats que s'haurien produït en relació amb el nomenament d'agents interins de la Policia Local.

De l'anàlisi de la informació pública sol·licitada, es conclou que no hi ha cap limitació a facilitar el accés a la documentació perquè es tractaria d'informació relativa a un procediment de concurrència competitiva (selecció i provisió) . Tanmateix, i per tal de conciliar al màxim el dret d'accés a la informació pública de la persona sol·licitant i el dret d'informació previst a l'article 20 de la Constitució, juntament amb els drets i interessos de les persones físiques que consten en la resolució, escau donar-ne accés als documents anonimitzats, en què s'ometin totes les dades que es consideren innecessàries per a la finalitat del dret d'accés, especialment les dades de la persona denunciant i les dades identificatives de les persones físiques, d'acord amb el raonament exposat.

Quarta. 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, i que es troben sotmeses 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 lliurar la informació de les actuacions d'investigació sobre la qual s'ha determinat l'accés en els fonaments jurídics d'aquesta Resolució, i denegar l'accés a la resta d'informació objecte de la sol·licitud.
- 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, sens perjudici que es pugui lliurar a la persona sol·licitant la informació de manera gradual abans que finalitzi aquest termini.

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

La directora adjunta de l'Oficina Antifrau de Catalunya
(Substitució per absència del director de l'Oficina, d'acord amb l'art. 25 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya)


**María Begoña
Ballvé Jerez**
Directora adjunta

Data:
2023.09.21
13:57:50
+02'00'