

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 31.03.2017 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 17/2017

ANTECEDENTS

Primer. En data 16.02.2017, mitjançant correu electrònic, l'Oficina Antifrau va rebre escrit de sol·licitud núm. 17/2017 (REG. E-0258/2017) en què es demanava «la relació de les 14 comunicacions realitzades a altres autoritats competents perquè iniciessin els procediments sancionadors o que corresponguin; els documents corresponents a les 14 comunicacions i qualsevol resposta, informe o actuació que arran de les comunicacions, hagués estat realitzada per les autoritats competents i comunicada a l'OAC en relació amb els fets investigats i si l'OAC ha endegat o valora endegar alguna actuació».

Segon. La documentació interessada per la persona sol·licitant es troba incorporada en 7 actuacions d'investigació que van ser trameses a diferents autoritats competents perquè valoressin si calia iniciar algun procediment sancionador o que correspongués.

Tercer. Per Resolució del 10 de març de 2017 del director d'aquesta Oficina, es va decidir prorrogar el termini de resolució i notificació de la sol·licitud d'accés a la informació per un període de 15 dies naturals més, que s'afegeixen al termini inicial legalment previst, la qual cosa comportà que el termini prorrogat fineix el dia 31 de març de 2017.

FONAMENTS DE DRET

Primer. Subjecció a la Llei de transparència.

L'Oficina Antifrau de Catalunya, d'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, 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.

L'Oficina Antifrau, d'acord amb l'article 3.1b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, s'encabeix en el concepte d' «entitats de dret públic que actuen amb independència funcional o amb una especial autonomia reconeguda per 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'article 2, l'Oficina té, als sols efectes d'aquesta llei, la consideració de Administració Pública i, per tant, resta plenament subjecta a les disposicions dels Títols II i III de la Llei (transparència i dret d'accés a la informació pública).

Segon. Règim jurídic aplicable.

Atesa la manca de naturalesa administrativa de l'Oficina, segons resulta de l'antecedent anterior, les seves actuacions no es desenvolupen en el si d'un procediment administratiu i, en conseqüència, les persones sol·licitants no tenen la condició d'interessades, no resultant aplicable l'article 53.1a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, en relació amb la Disposició adicional primera de la Llei 19/2014, de 29 de desembre.

Tercer. Objecte de la sol·licitud.

L'article 2b) de la Llei 19/2014, de 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 de la forma o suport d'elaboració o conservació. D'acord amb l'anterior, la informació sol·licitada reuneix els trets per tal de ser considerada com a tal.

Quart. Admissibilitat.

No concorrent en la present sol·licitud cap dels motius expressats en l'article 29 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, és procedent admetre-la a tràmit.

Cinquè. Test del dany i ponderació dels interessos en joc.

El dret d'accés a la informació pública només pot ser limitat quan resulti aplicable alguna de les limitacions previstes a l'article 14 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, o a l'art. 21 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre.

El paràgraf primer de l'article 22 de la Llei 19/2014, de 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 les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés.

L'anterior comporta efectuar un doble test consistent: en primer lloc, valorar el risc de perjudici per algun dels interessos o bens jurídics protegits per les limitacions legals (test del dany); i en segon lloc, 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).

5.1. Test del dany: limitacions aplicables

És d'aplicació l'article 21.1b) de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, en el sentit que 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.

Al seu torn, l'article 18.1 de la Llei 14/2008, de 5 de novembre, estableix que les actuacions de l'Oficina Antifrau de Catalunya 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.

Pel que fa les dades de caràcter personal, tenen la consideració d'especialment protegides, d'acord amb l'article 23 de la Llei 19/2014, entre d'altres, les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública de l'infractor. Per a aquesta mena d'informació, i llevat que l'afectat 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 la necessitat de ponderació entre els interessos perquè prioritza la protecció de dades personals a l'interès públic en la divulgació de la informació.

En el present supòsit no resulta procedent facilitar una part de la informació sol·licitada atès que la divulgació de la informació continguda en gran part dels documents sol·licitats comportaria necessàriament revelar la identitat de persones concretes, ja fos de manera directa o de manera indirecta, atès que en aquests supòsits el relat fàctic incorporat a l'informe i als documents sol·licitats resulta materialment indestruïble de l'atribució a una persona concreta de les eventuais responsabilitats que s'hi apuntaven, i això amb independència que finalment dites responsabilitats hagin estat o no formalment declarades.

Aquest test del dany és aplicable individualment a les informacions que es relacionen a la part dispositiva de la present resolució.

Finalment, davant la petició específica de si «arran la resposta rebuda, l'OAC ha endegat o valora endegar alguna actuació» resultaria una informació afectada pel límit de l'article 21.1.b de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, així com pel límit previst a l'article 14.1.g) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre.

5.2. Ponderació dels interessos en joc

Atès el caràcter absolut de la limitació aplicable descrita en l'apartat anterior, resta exclosa la necessitat de ponderar els possibles interessos en joc.

En virtut de l'exposat,

RESOLC.ⁱ

1. Estimar parcialment la sol·licitud l'accés a la informació pública, en el sentit de posar a disposició de la persona sol·licitant la següent documentació:
 - 1) Relació de les 14 comunicacions realitzades a les autoritats competents amb indicació del número d'investigació, institució a la qual fa referència, autoritat competent a la qual es realitza la comunicació, àmbit investigat i data de comunicació.
 - 2) En relació amb l'expedient 006-03022016/134: no es pot lliurar la comunicació al Departament de Governació, Administracions Públiques i Habitatge; ni tampoc la resposta del mateix ens; en els mateixos termes s'ha de denegar la comunicació al Departament de Territori i Sostenibilitat i la resposta de l'ens.
 - 3) En relació amb l'expedient 151-22072015/065: es lliura comunicació a l'Agència Catalana de l'Aigua; comunicació a l'Agència Estatal d'Administració Tributària; comunicació al Departament de Vicepresidència i d'Economia i Hisenda i la corresponent resposta; resposta del Departament de Territori i Sostenibilitat (Ofici de tramesa, resolució i proposta que la fonamenta).
 - 4) En relació amb l'expedient 114-17122014/150: no és procedent lliurar comunicació al Departament de Governació, Administracions Públiques i Habitatge i les successives comunicacions amb l'ens; ni la comunicació al Parlament de Catalunya i la seva resposta.
 - 5) En relació amb l'expedient 014-12042013/014: és procedent lliurar comunicació al Ministerio de Sanidad i la seva resposta; Comunicació al Col·legi Oficial de Metges de Barcelona i la corresponent resposta; comunicació a l'Autoritat Catalana de la Competència. No procedeix, però, lliurar la comunicació enviada a l'Agència Estatal d'Administració Tributària.
 - 6) En relació amb l'expedient 046-17012014/115: no és procedent lliurar la comunicació al Departament de Governació, Administracions Públiques i Habitatge i ni la seva resposta.

- 7) En relació amb l'expedient 042-20112013/068: no és procedent lliurar comunicació al Consell Interuniversitari de Catalunya ni la corresponent resposta.
 - 8) En relació amb l'expedient 045-27112013/077: es lliura comunicació a la Direcció General d'Ordenació del Territori i Urbanisme i la seva resposta.
2. Fer pública, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal, la present resolució en el web corporatiu una vegada hagi estat comunicada a la persona sol·licitant.

Barcelona, 31 de març de 2017

Miguel àngel Gimeno Jubero
Director

ⁱContra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, la persona interessada pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director d'aquesta Oficina en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la notificació d'aquesta Resolució a la persona interessada (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 interessada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.