

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 17.5.2017 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 40/2017

ANTECEDENTS

Primer. En data 24.04.2017, l'Oficina Antifrau va rebre, mitjançant correu electrònic, escrit de sol·licitud núm. 40/2017 (REG. E. 0636/2017 de 25 d'abril) en la qual es demanava el text de l'informe raonat i conèixer quines actuacions ha pres i/o preveu prendre l'Oficina Antifrau, en relació amb la denúncia interposada «l'any 2013 per presumptes irregularitats en la gestió econòmica de la Fundació Sant Hospital de La Seu».

Segon. A data d'avui, encara no s'ha rebut la resposta de l'ens a l'informe raonat.

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, amb independència funcional o amb una especial autonomia 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 segon del mateix article, l'Oficina té, als sols efectes d'aquesta llei, la consideració d'Administració Pública i, per tant, resta plenament subjecta a les disposicions del Títol II i III de la Llei (publicitat activa 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 en relació amb la Disposició addicional primera de la Llei 19/2014.

Tercer. Objecte de la sol·licitud.

L'article 2b) de la Llei 19/2014 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, és procedent admetre-la a tràmit.

Cinquè. 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 o a l'art. 21 de la Llei 19/2014.

El paràgraf primer de l'article 22 de la Llei 19/2014 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).

En el present cas, el Patronat de la Fundació Sant Hospital de La Seu d'Urgell al que va ser adreçat l'informe raonat encara no ha donat resposta al mateix.

D'acord amb l'article 21.1b) de la Llei 19/2014, 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.

Alhora, l'article 14.1 e) de la llei estatal 19/2013, al·ludeix al risc de comprometre l'eficàcia en la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris.

Al seu torn, l'article 18.1 de la Llei 14/2008, 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.

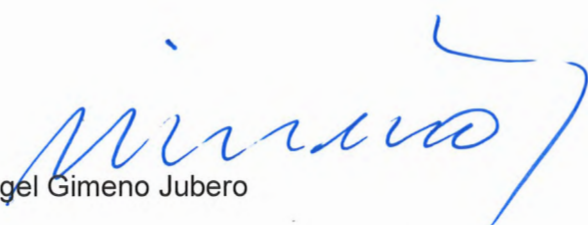
L'absència de resposta en el cas concret comporta la incertesa sobre si l'ens afectat decidirà o no iniciar els procediments administratius que escaiguin. Davant el dubte i, per tant, la necessitat d'evitar perjudicis als eventuals i futurs procediments administratius sancionadors, aquesta Oficina tan sols pot informar sobre l'estat de tramitació de les actuacions i el seu número d'actuacions.

En virtut de l'exposat,

RESOLC.

1. Denegar la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 40/2017 d'acord amb la fonamentació exposada.
2. Informar que les actuacions se segueixen sota el número 071-09042014/106.
3. 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, 17 de maig de 2017



Miguel Àngel Gimeno Jubero
Director

¹Contra 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.

