

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 14.3.2016 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 05/2016

ANTECEDENTS

Primer. En data 27.1.2016, l'Oficina Antifrau va rebre ofici del Secretari de Transparència i Govern Obert del Departament d'Afers Exteriors, Relacions Institucionals i Transparència, de la Generalitat de Catalunya mitjançant el que es feia tramesa de la sol·licitud núm. 05/2016 (REG. E. 0123) en què es demanava accés als informes raonats i els documents d'arxiu de les actuacions següents:

- 010-21032013/013
- 110-10122014/042
- 039-20112013/048
- 042-20112013/068
- 105-20112014/101

Segon. Mitjançant Resolució del director de data 25.2.2016 va ser prorrogat per un termini addicional de quinze dies naturals el termini per a resoldre la present sol·licitud, comunicant tal circumstància a la persona sol·licitant i informant-la que el termini màxim per resoldre i notificar la corresponent decisió finalitzava en data d'avui.

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 35.1a) de la Llei 30/1992 en relació amb la Disposició adicional primera de la Llei 19/2013.

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 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).

Atès que la present Resolució té per objecte l'accés a la informació que afecta les actuacions contingudes en cinc expedients diferents, convé dur a terme la referida anàlisi de manera individualitzada:

Actuacions d'investigació núm. 010-21032013/013.

Amb relació al test del dany, i 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 de la Llei estatal 19/2013 amplia el possible objecte del perjudici a la prevenció dels esmentats il·lícits.

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.

En el cas concret d'aquestes actuacions, una vegada rebuda la resposta a l'informe raonat, l'Oficina va adreçar en data 9.10.2015 sengles comunicacions al Ministeri Fiscal i l'Autoritat Catalana de la Competència als efectes de depurar les eventuais responsabilitats, sense que a la data present consti la finalització de llurs actuacions indagatòries.

Per tant, en el supòsit present concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant en accedir a informació pública; l'altre interès concurrent és el que protegeix el límit previst en els articles 21.1b) de la Llei 19/2014 i 14.1 e) de la Llei 19/2013 i que consisteix en el risc de comprometre l'eficàcia en la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris. En aquest cas, és aquest darrer interès el que ha de prevaldre enfront del dret de la persona sol·licitant a accedir a la informació pública, la qual cosa determina que en aquest extrem la sol·licitud sigui desestimada.

Actuacions d'investigació núm. 110-10122014/042.

En el present supòsit, l'accés a la informació sol·licitada no és susceptible de suposar cap perjudici als interessos protegits per les esmentades limitacions atès que les actuacions endegades ja han finalitzat mitjançant resolució d'arxiu de data 4.6.2015 sense que hagin estat detectades conductes irregulars de les que puguin deduir-se eventuais responsabilitats. Això comporta la impossibilitat de causar perjudici en cap procediment de prevenció, investigació i sanció d'il·lícits.

Ara bé, l'alliberament de la informació que es deriva de l'anterior no obsta que calgui preservar les dades personals que identifiquen la persona denunciant:

Resulta crític per a la continuïtat i eficàcia en el desenvolupament de les funcions pròpies d'un organisme de prevenció i control com l'Oficina Antifrau de Catalunya, comptar amb la deguda protecció del denunciant sense la col·laboració del qual molt difícilment arribarien a coneixement de la institució els fets o circumstàncies a què es refereix l'article 1 de la Llei 14/2008.

En aquest sentit, l'article 14.1 g) de la Llei 19/2013 contempla com a límit l'accés a la informació que suposi un perjudici per a les funcions de vigilància, inspecció i control.

Test de ponderació. En el supòsit present concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant en accedir a informació pública; l'altre

interès concurrent és el que protegeix el límit previst en l'article 14.1 g) de la Llei 19/2013.

Així doncs, l'interès inherent a la sol·licitud no pot prevaldre sobre l'interès protegit per l'excepció prevista en l'article 14.1 g), de tal manera que ha de quedar exclòs l'accés a aquelles dades que revelen la identitat de la persona sol·licitant.

Actuacions d'investigació núm. 039-20112013/048 i 042-20112013/068.

Pel que fa als informes raonats emesos en aquests dos expedients, el dret d'accés a la informació pública només pot ser limitat quan resulti aplicable alguna de les limitacions previstes a l'article 21 de la Llei 19/2014. En tots dos supòsits, l'accés a la informació sol·licitada no és susceptible de suposar cap perjudici als interessos protegits per les esmentades limitacions atès que les actuacions endegades ja han finalitzat mitjançant informe raonat i de les respostes donades per llurs destinataris no es desprèn la iniciació de cap procediment dirigit a exigir responsabilitats de naturalesa administrativa.

Actuacions d'investigació núm. 105-20112014/101.

En el supòsit d'aquestes actuacions, una vegada rebuda la resposta a l'informe raonat, l'Oficina ha pogut constatar la inclusió en dita resposta de nombrosa documentació de la que no es va disposar en el moment d'analitzar l'expedient administratiu. Dites dades noves han de ser analitzades degudament analitzades i podrien fer variar el criteri incorporat en l'informe raonat inicialment emès, podent donar peu, al seu torn, a què l'administració investigada hagi de pronunciar-se sobre la depuració de les eventuais responsabilitats que se'n puguin derivar.

Per tant, en el supòsit present concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant en accedir a informació pública; l'altre interès concurrent és el que protegeix el límit previst en els articles 21.1b) de la Llei 19/2014 i 14.1 e) de la Llei 19/2013 i que consisteix en el risc de comprometre l'eficàcia en la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius o disciplinaris. En aquest cas, és aquest darrer interès el que ha de prevaldre enfront del dret de la persona sol·licitant a accedir a la informació pública, la qual cosa determina que en aquest extrem la sol·licitud sigui desestimada.

Sisè. Accés parcial.

Preveu l'article 25 de la Llei 19/2013 que en els casos en què l'aplicació d'algun dels límits previstos no afecti la totalitat de la informació, s'ha de concedir l'accés parcial prèvia omissió de la informació afectada pel límit llevat que d'això resulti una informació distorsionada o que no tingui sentit.

En virtut de l'exposat,

RESOLC.ⁱ

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 05/2016 en el sentit de posar a disposició de la persona sol·licitant, juntament amb la comunicació de la present resolució, còpia de:
 - La resolució d'arxiu de 4.6.2015, obrant en les actuacions d'investigació núm. 110-10122014/042.
 - Els dos informes raonats de data 3.9.2015, obrants en les actuacions d'investigació núm. 039-20112013/048.
 - Els tres informes raonats de data 25.11.2015 obrants en les actuacions d'investigació núm. 042-20112013/068.

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, 14 de març de 2016



Daniel de Alfonso Laso
Director

ⁱ Contra aquesta Resolució podeu interposar els recursos legalment procedents.