

## RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 27.5.2016 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 33/2016

### ANTECEDENTS

**Primer.** En data 29.4.2016, l'Oficina Antifrau va rebre sol·licitud núm. 33/2016 (REG. E. 0628), en què es demanava el «trasllat de la denúncia o denúncies presentades».

**Segon.** La persona sol·licitant ostenta la presidència de la corporació local objecte de les actuacions d'investigació seguides en aquesta Oficina sota els núm. 009-17022016/029 i 010-24022016/087, les quals, a data d'avui, es troben en curs.

### 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 addicional 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).

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, no havent estat finalitzades les investigacions, facilitar informació en termes més amplis que la mera indicació de l'estat de tramitació podria comprometre l'eficàcia del procediments penals o sancionadors administratius que eventualment poguessin derivar-se atès que encara no s'ha arribat a un posicionament definitiu sobre quin contingut dels previstos en l'article 20 de les Normes d'actuació i de règim interior acabarà adoptant la resolució que posi fi a l'expedient i que permeti, en aquests moments, descartar la rellevància penal o d'infracció administrativa del fets objecte d'examen.

La informació sol·licitada, a més, es concreta en un document concret, el de la denúncia. Aquesta pretensió, en el present supòsit, té com a conseqüència posar en joc la figura de la persona denunciant o informant i, de retruc, la salvaguarda de les finalitats i funcions pròpies d'aquesta Oficina.

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 tres interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant en accedir a informació pública. Aquest interès col·lideix amb altres dos: l'interès concurrent que es correspon amb el protegit pel límit previst a l'article 21.1b) de la Llei 19/2014 (perjudici per a la investigació o sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries) i un tercer interès, que és el que protegeix el límit previst en l'article 14.1 g) de la Llei 19/2013 (perjudici per a les funcions de vigilància, inspecció i control).

En el present supòsit, i per les raons expressades, han de prevaldre els interessos protegits per les esmentades excepcions al dret d'accés. D'altra banda, l'interès manifestat per la persona sol·licitant de poder col·laborar amb l'Oficina amb l'aportació de dades o documents que ajudin a esclarir els fets podrà veure's satisfet quan aquesta Oficina ho requereixi en el moment que estimi procedent i si escau.

En virtut de l'exposat,

## **RESOLC.**

1. Desestimar la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 33/2016.
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, 27 de maig de 2016



OFICINA  
ANTIFRAU  
DE CATALUNYA

Daniel de Alfonso Laso  
Director

  
i Contra aquesta Resolució podeu interposar els recursos legalment procedents.