

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 5.8.2016 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 57/2016

ANTECEDENTS

Primer. En data 8.7.2016, mitjançant correu electrònic, l'Oficina Antifrau va rebre escrit de sol·licitud núm. 57/2016 (REG. E-1099/2016) en què es demanava obtenir còpia de l'informe de l'Oficina Antifrau així com de qualsevol altre document que ajudi a contextualitzar la informació.

Segon. La documentació interessada per la persona sol·licitant es troba incorporada en les actuacions d'investigació 062-12032014/150 que tenien per objecte esclarir l'ús per part del President d'una corporació local d'una targeta Visa de titularitat municipal per satisfer despeses protocol·làries i que van ser trameses al Tribunal de Comptes per si podien derivar-se'n eventuais responsabilitats comptables.

Tercer. A la sol·licitud ha estat acompanyada còpia de la interlocutòria de la Secció d'enjudiciament (Departament 2n) del Tribunal de Comptes, de data 21.6.2016, per la qual s'acorda la no continuació del procediment de reintegrament per abast per considerar que no es pot apreciar que els fets investigats hagin donat lloc a cap supòsit de responsabilitat comptable. Així mateix, la persona sol·licitant indica que la finalitat de la seva pretensió és l'elaboració d'una informació periodística.

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. 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 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).

5.1. Test del dany: limitacions aplicables

D'acord amb la informació facilitada per la persona sol·licitant relativa a l'arxiu de les actuacions del Tribunal de Comptes ja no és d'aplicació l'article 21.1b) de la Llei 19/2014, 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 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 aquest sentit s'ha pronunciat l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades en el seu Dictamen de 16.9.2015 (CNS 41/2015).

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

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.

1. Denegar l'accés a la les informacions públiques objecte de la present sol·licitud d'acord amb la fonamentació exposada.
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, 5 d'agost de 2016



Maite Masià i Ayala
Directora interina

ⁱ Contra aquesta Resolució podeu interposar els recursos legalment procedents.