

RESOLUCIÓ DEL DIRECTOR DE L'OFICINA ANTIFRAU DE CATALUNYA DE 24.2.2016 RELATIVA A LA SOL·LICITUD D'ACCÉS A LA INFORMACIÓ NÚM. 15/2017

ANTECEDENTS

Primer. En data 14.2.2017, l'Oficina Antifrau va rebre escrit de sol·licitud núm. 15/2017 (REG. E. 0235) en què es demanava accedir a determinada informació en relació amb l'expedient d'investigació número 066-05032014/158 i especialment es demanava accedir als següents materials:

- 1) Informes raonats o recomanacions elaborats per l'Oficina Antifrau o còpia de l'arxiu de les actuacions.
- 2) Resposta o respostes de l'administració afectada a l'Oficina Antifrau
- 3) En cas que s'hagués derivat comunicació del cas a la Fiscalia, còpia de la comunicació realitzada i de la documentació annexa a la mateixa. En cas que s'hagués derivat comunicació a la Fiscalia, i aquesta estigués instruint algun tipus d'investigació, documentació que acrediti l'existència de la mateixa.
- 4) En cas que la fiscalia hagi realitzat arxiu de la comunicació interposada per Antifrau, còpia de l'arxiu.

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 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 finalitzada la investigació, facilitar informació en termes més amplis que la mera indicació de l'estat de tramitació podria comprometre

l'eficàcia dels 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.

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 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.

L'amplitud dels termes amb què està formulada la sol·licitud planteja la problemàtica que comportaria avançar en aquests moments informació relativa al contingut de les actuacions indagatòries, la qual cosa significaria que l'Oficina perdria l'exclusiu control d'informacions sensibles, no podent garantir que no se'n fes un ús inadequat, negligent o que, de qualsevol altra manera, no es pogués perjudicar a l'entitat examinada o a concretes persones.

D'altra banda, l'interès manifestat per la persona sol·licitant en obtenir informació pot veure's parcialment satisfet fent-la sabedora de l'estat de tramitació de les actuacions les quals, abans de passar a la fase d'investigació van ser objecte d'una avaluació prèvia de versemblança, d'acord amb normativa aplicable.

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.

D'acord amb l'anterior, en el present cas resulta procedent donar accés parcial a la informació sol·licitada en el sentit de donar a conèixer únicament l'estat de tramitació de les actuacions.

En virtut de l'exposat,

RESOLC.

1. Estimar parcialment la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 15/2017 en el sentit posar en coneixement de la persona sol·licitant que la tramitació de les actuacions d'investigació núm. 066-05032014/158 continua en curs.

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, 24 de febrer de 2017



Miguel Ángel Gimeno Jubero
Director

ⁱ Contra la present resolució, que exhaureix la via administrativa, la persona interessada pot interposar recurs potestatiu de reposició davant el director d'aquesta Oficina en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la notificació de la present Resolució a la persona interessada, o bé reclamació davant la Comissió de Garantia del Dret d'Accés a la Informació Pública o bé directament un recurs contenciós administratiu davant els Jutjats del contenciós-administratiu de Barcelona o d'on tingui el seu domicili la persona interessada, a elecció seva, en el termini de dos mesos des de l'endemà de la notificació referida, de conformitat amb els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, i amb els articles 8.3, 14, 25, 46 i concordants de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciós-administrativa. Igualment la persona interessada pot interposar qualsevol altre recurs que consideri convenient per a la defensa dels seus interessos.