



Resolució

● Resolució del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya relativa a la sol·licitud d'accés a la informació pública núm. 14/2021

● Antecedents

1. En data 11.05.2021 va tenir entrada a l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, l'OAC), mitjançant la plataforma EACAT (registre d'entrada E-1197/2021), una sol·licitud d'accés a la informació pública a la qual s'ha donat la referència SAIP núm. 14/2021. L'objecte de la sol·licitud és l'accés a determinada informació relativa a unes actuacions d'investigació dutes a terme per l'OAC.

2. En data 26.05.2021 es va trametre, mitjançant la plataforma E-Notum, un ofici a la persona sol·licitant on es notificava la recepció de la sol·licitud d'accés en els termes de l'art. 27.5 de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (en endavant, Llei 19/2014, del 29 de desembre) i de l'article 56 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i l'accés a la informació pública.

Fonaments Jurídics

1. Subjecció a la Llei de transparència

D'acord amb l'article 1 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (en endavant, LOAC), l'OAC 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'OAC actua amb independència de les administracions públiques en l'exercici de les seves funcions.

Quant a l'aplicació a l'OAC de la normativa sobre transparència, accés a la informació pública i bon govern, d'acord amb l'article 3.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, l'OAC es podria assimilar al concepte d'entitats de dret públic que actuen amb independència funcional o amb una autonomia especial 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 f) de l'art. 2, l'OAC té, als sols efectes de l'esmentada Llei, la consideració d'administració pública i per tant resta plenament subjecta a les disposicions de la Llei quant a transparència i a dret d'accés a la informació pública.

2. Admissibilitat

No concorren en aquesta sol·licitud cap dels motius expressats en l'article 29 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, i per tant és procedent admetre la sol·licitud a tràmit.

3. Limitacions aplicables

Un cop analitzades les circumstàncies concurrents, quant a la sol·licitud a què es dona resposta mitjançant aquesta resolució, caldrà tenir en compte les següents previsions normatives, que estableixen límits a l'accés a la informació pública:

- D'acord amb l'article 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, 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.

- L'art. 69.3 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, estableix que als efectes del que preveu l'art. 21.1 b) de la Llei 19/2014, s'entén que l'accés a la informació pública pot perjudicar la investigació i la sanció d'infraccions penals, administratives en la mesura que, entre d'altres, pugui obstaculitzar, dificultar o interferir una investigació en curs, destruir proves o sostreure els presumptes infractors o persones investigades de l'acció de la justícia o de l'activitat sancionador, així com qualsevol altra conducta que pugui comprometre en el procediment en tràmit o entorpir o perjudicar l'èxit de les actuacions en curs.
- L'article 23 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, estableix que les sol·licituds d'accés a la informació pública han d'ésser denegades si la informació que es vol obtenir conté dades personals especialment protegides, com ara les relatives a la comissió d'infraccions penals o administratives que no comportin l'amonestació pública de l'infractor, llevat que l'afectat hi consenti expressament per mitjà d'un escrit que ha d'acompanyar la sol·licitud.
- Alhora, l'article 14.1 e) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, estableix, de manera més àmplia, que l'accés podrà ser limitat quan suposi un perjudici per a la prevenció, investigació i sanció dels il·lícits penals, administratius i disciplinaris.
- Al seu torn, l'article 18.1 de la LOAC, estableix que les actuacions de l'OAC 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'article 19 del mateix Text legal preveu que les dades obtingudes per l'OAC com a conseqüència de les potestats d'investigació i inspecció que aquesta llei li atribueix, especialment les de caràcter personal, tenen la protecció de confidencialitat establerta per la legislació vigent. L'OAC no pot divulgar les dades esmentades ni posar-les en coneixement d'altres persones o institucions que no siguin les que, d'acord amb les disposicions vigents, poden conèixer-les per raó de llurs funcions; tampoc no pot utilitzar aquestes dades amb finalitats diferents de les de la lluita contra la corrupció i contra qualsevol activitat il·legal connexa.

- Finalment, tot i que encara no ha estat transposada al nostre ordenament jurídic cal tenir en compte la Directiva europea 2019/1937, del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2019, de protecció de les persones que informen sobre infraccions del Dret de la Unió on, al seu considerant 82è. estableix que « *Una medida ex ante esencial para evitar represalias consiste en salvaguardar la confidencialidad de la identidad del denunciante durante el proceso de denuncia y las investigaciones desencadenadas por la denuncia. Solo ha de poder divulgarse la identidad del denunciante en caso de que exista una obligación necesaria y proporcionada en virtud del Derecho de la Unión o nacional [...]*» i on es preveu també que en els procediments de denúncia cal garantir en tot cas la reserva de la identitat de la persona denunciant.

4. Ponderació dels interessos en joc i aplicació, si escau, dels límits d'accés a la informació pública

El primer paràgraf de l'art. 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, preveu que l'aplicació dels límits al dret d'accés a la informació pública ha de ser proporcionada a l'objecte i la finalitat de la seva protecció i ha d'atendre a les circumstàncies del cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la documentació sol·licitada.

Això comporta dur a terme un doble test consistent, d'una banda, en la valoració del risc de perjudici per a algun dels interessos o béns jurídics protegits per les limitacions legals i, de l'altra, 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 aquest marc normatiu cal analitzar les actuacions a què fa referència la sol·licitud d'accés a la informació pública:

Pel que fa al cas concret que ens ocupa, cal posar de relleu que les actuacions sobre les quals se sol·licita informació es troben actualment en curs.

En aquest supòsit concorren dos interessos legítims: un ve constituït per l'interès de la persona sol·licitant (periodista) a accedir a determinada informació i els altres interessos concurrents són els que protegeixen els límits esmentats prèviament i, especialment en els articles 21.1 b) i 23 de la Llei 19/2014. Aquestes limitacions responen conjuntament, a salvaguardar l'eficàcia de les funcions de supervisió i control pròpies d'un organisme de control extern com és l'Oficina Antifrau de Catalunya.

En aquesta ponderació, i en relació amb la motivació de la sol·licitud, la persona sol·licitant fa referència a una sèrie d'informacions publicades en premsa relatives a unes determinades irregularitats en què hauria incorregut un ens local de Catalunya i sol·licita conèixer en quin estat es trobarien aquestes actuacions.

En relació amb aquesta sol·licitud, cal assenyalar la condició de la persona sol·licitant (periodista) i que la informació es demana molt probablement en el marc de l'exercici d'aquesta professió; en aquest sentit, cal tenir en compte el seu dret constitucionalment protegit a comunicar o rebre lliurement informació veraç per qualsevol mitjà de difusió, de manera que ostenta un dret reforçat a la informació.

Tanmateix i en aquest cas concret, la finalitat de preservar les actuacions actualment en curs han de prevaldre a la que persegueix el dret d'accés de la persona sol·licitat, en la mesura que les limitacions a aplicar vetllen pel necessari funcionament i eficàcia d'aquesta Institució pública.

Així doncs, de la informació de què disposa l'OAC en aquest moment es deriva que aquestes actuacions es troben actualment en curs i que qualsevol informació que es pogués donar en relació amb aquestes actuacions que poguessin ser eventualment objecte de difusió pública, podria causar perjudicis tant a la persona o entitat investigada com posar en perill l'eficàcia del procediment jurisdiccional o administratiu que es poguessin iniciar a conseqüència de les dites actuacions (art. 18 LOAC).

En conclusió, escau l'aplicació dels límits esmentats, sens perjudici que quan les actuacions hagin finalitzat en els termes de l'art. 21 de la LOAC, es pugui donar accés a la informació sol·licitada sempre que no concorri cap límit previst a la normativa vigent de transparència i atesa l'especial consideració que ha de tenir la persona sol·licitant.

Per tot això,



Resolc:

1. Denegar l'accés pretès mitjançant la sol·licitud d'accés a la informació pública a què es va donar la referència núm. 14/2021 d'acord amb la fonamentació exposada en la part expositiva d'aquesta Resolució.

2. Fer pública aquesta resolució en el web institucional, una vegada que hagi estat comunicada a la persona sol·licitant, prèvia dissociació de les dades de caràcter personal.
3. Fer avinent a la persona sol·licitant que contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, pot interposar recurs potestatiu de reposició davant del director de l'Oficina Antifrau de Catalunya en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la notificació d'aquesta Resolució (art. 38 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre i art. 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre), 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).

Barcelona, a data de la signatura

El director de l'Oficina Antifrau de Catalunya

Miguel Angel
Gimeno Jubero - 
 Firmado digitalmente por
Miguel Angel Gimeno Jubero -
Fecha: 2021.06.10 16:01:33
+02'00'

Miguel Ángel Gimeno Jubero