

Resolució 1240/2024, de 3 d'octubre

Número d'expedient de la Reclamació: 1082/2024

Administració reclamada: Oficina Antifrau de Catalunya

Informació reclamada: Documentació continguda actuacions d'investigació.

Sentit de la resolució: Desestimació

Resum: S'aprecia la concurrència del límit invocat per l'OAC previst a l'article 21.1 b) de l'LTAIPBG, sobre la investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries, ja que l'accés demanat es refereix a actuacions que es troben sotmeses a un procediment d'examen de l'Oficina en connexió amb la investigació que oportunament realitza la Universitat concernida.

Atès que la petició d'informació coincideix amb la tramitació d'actuacions investigadores, s'ha de desestimar la reclamació sobre l'accés a la informació demanada, a l'espera que finalitzi, i tal com oportunament ha resolt l'OAC, quan no perdurin les raons que han justificat l'aplicació dels límits exposats i hagin desaparegut les circumstàncies que motiven la denegació de l'accés, que és temporal, per haver finalitzat el procediment d'investigació invocat com a causa que limita el coneixement de la informació demanada, l'OAC haurà de facilitar al reclamant la informació reclamada amb la dissociació de les dades personals, si procedeix, tal i com es reconeix a la resolució reclamada.

Paraules clau: Oficina Antifrau de Catalunya. Procediment investigació. Límits. Desestimació.

Ponent: Maria del Mar Pérez Velasco

Antecedents

1. L'1 d'agost de 2024 entra a la GAIP la Reclamació 1085/2024, presentada per un reclamant en relació amb la sol·licitud indicada a l'antecedent següent contra l'Oficina Antifrau de Catalunya, d'acord amb la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i el Reglament de la GAIP, aprovat pel Decret 111/2017, de 25 de juliol (RGAIP).
2. El 16 de juny de 2024 la persona reclamant va presentar una sol·licitud d'accés a la informació pública (SAIP) a l'Oficina Antifrau de Catalunya en la que demana l'accés a unes actuacions d'investigació d'aquesta institució en els termes següents: "demano accés a l'expedient amb codi d'identificació XXX". Aporta com antecedents a la presentació de la reclamació, que l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC en endavant) en data 1 de juliol de 2024 li va remetre un índex de les actuacions per tal que identificués la documentació concreta sobre la que tenia interès en accedir-hi, dels que va concretar l'interès d'accedir a

14 documents. En data 11 de juliol de 2024 es resol per l'OAC la pròrroga del termini de resolució de la sol·licitud d'accés atesa la complexitat dels expedients de la investigació.

3. El 26 de juliol de 2024 l'OAC resol la denegació de la sol·licitud d'accés ja que després d'exposar els antecedents, considera que l'OAC encara no ha arribat a un posicionament definitiu quant aquestes concretes actuacions i manifesta que "es fa necessari conèixer les mesures que finalment adoptarà la universitat concernida que ha iniciat el procediment d'investigació corresponent": També esmenta que ateses les actuacions d'investigació que segueixen en curs en aquest moment "contravindria el deure de reserva màxima i de secret previst a la normativa de l'OAC i podria entorpir el procediment investigador de la universitat concernida, que ha de dur a terme les actuacions indagatòries corresponents (art. 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre i concordants del Decret 8/2021, de 9 de febrer."

En relació a les limitacions invocades a la resolució també s'afegeix que "No obstant això, d'acord amb l'art. 22 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, els límits aplicats al dret d'accés a la informació pública han d'ésser proporcionals a l'objecte i la finalitat de protecció. A més, aquest article preveu que els límits del dret d'accés a la informació pública són temporals si així ho estableix la llei que els regula, i es mantenen mentre perduren les raons que en justifiquen l'aplicació. Atès això, en aquesta data cal aplicar les limitacions inicialment esmentades, sens perjudici que la persona sol·licitant pugui tornar a sol·licitar l'accés a la informació que consideri escaient d'acord amb les previsions de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, un cop que hagin finalitzat les actuacions d'investigació, en el sentit que s'hagi arribat a un posicionament definitiu de l'Oficina Antifrau de Catalunya en relació amb les actuacions referenciades o bé quan hagi transcorregut un termini raonable des de la data de previsible finalització del procediment investigador de la universitat concernida."

4. El 23 d'agost de 2024 la GAIP admet provisionalment la Reclamació, informa a la persona reclamant sobre els aspectes més rellevants de la seva tramitació i de la posició jurídica que ostenta com a persona interessada, de conformitat amb la legislació de procediment administratiu i la de transparència i accés a la informació pública. Li demana especialment que informi a la GAIP immediatament de les comunicacions que rebí de l'Administració reclamada relatives a la informació pública sol·licitada, mentre duri la Reclamació
5. El 23 d'agost de 2024 la GAIP trasllada la Reclamació a l'Oficina Antifrau de Catalunya i li requereix que, dins del termini de quinze dies establert per l'article 33.4 RGAIP, li trameti un informe sobre la Reclamació, així com també còpia de l'expedient de la sol·licitud d'informació de la qual deriva i, en general, dels antecedents que puguin ser rellevants per resoldre la Reclamació.

6. El 13 de setembre de 2024 la GAIP rep de l'OAC l'expedient sobre la tramitació de la petició d'accés a la informació relacionat amb la reclamació i l'informe de l'Àrea de Legislació i Assumptes Jurídics de l'OAC que conclou " que no s'han desvirtuat en cap cas els arguments que donen motivació a la Resolució dictada pel director de l'Oficina en data 26.07.2024." Aquesta consideració s'adopta després d'exposar els antecedents de l'assumpte que en síntesi fan referència a la SAIP, la petició al reclamant de concreció de documents de l'expedient, la decisió de prorrogar la tramitació, i la resolució. Es reproduïxen a l'informe els arguments que van justificar la denegació de l'accés per part de l'OAC, atesa la tramitació en curs d'investigacions per part de la Universitat referida a les actuacions denunciades relatives a les irregularitats detectades.

Sobre aquesta circumstància l'OAC fa avinent que "en la data en què s'emete informe adreçat a la GAIP, la universitat pot acordar encara la possible obertura de procediments disciplinaris que afectin a determinades persones que prestin serveis a la universitat" i es considera que "D'acord amb la resposta definitiva que doni la universitat concernida, l'Oficina pot acordar emetre recomanacions o derivar les actuacions a una altra autoritat competent. Ateses aquestes circumstàncies, a banda que de les indagacions de l'esmentada Comissió se'n podria derivar la determinació de responsabilitats disciplinàries (i per tant, ser d'aplicació la limitació de l'art. 23 de la Llei 19/2014), d'acord amb les explicacions proporcionades pel rectorat de la universitat, l'Oficina va considerar que calia protegir aquestes actuacions que encara es trobaven en curs. Això determina que l'Oficina encara no hagi arribat a un posicionament definitiu en relació amb les actuacions, i va justificar l'aplicació de la limitació de l'article 21.1 b) de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, en relació amb la investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries."

"Convé assenyalar que la motivació principal i indicada per la persona sol·licitant (i ara reclamant) era la de comprovar un eventual incompliment de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, en relació amb les actuacions d'investigació de l'Oficina, és a dir, semblaria que es dubta que l'OAC ajusti la seva actuació a la seva llei de creació (Llei 14/2008). En aquest punt cal dir que l'Oficina ha dut a terme les actuacions d'investigació, d'acord amb el procediment previst a la seva normativa de creació i que han estat derivades a la universitat concernida que ha iniciat unes actuacions indagatòries, i en aquest sentit la motivació de la sol·licitud hauria obtingut resposta d'acord amb les informacions proporcionades en la Resolució."

Finalment manifesta que "quant a l'interès públic de què gaudiria la informació que sol·licita, cal assenyalar que aquest interès s'ha tingut en compte per a resoldre; tanmateix, la informació pública i d'interès públic pot estar afectada per limitacions al dret d'accés,



limitacions que ha escaigut aplicar en aquest cas concret, perquè són actuacions que es troben sotmeses a un procediment d'examen de l'Oficina, que segueix en curs, sens perjudici que la persona sol·licitant pugui tornar a presentar una sol·licitud d'accés a la informació pública quan les actuacions d'examen hagin finalitzat o bé quan hagi transcorregut un termini raonable perquè la Universitat pugui tramitar els procediments indagatoris escaients que, d'acord amb les informacions facilitades, hauria incoat la Comissió Antifrau de la Universitat per Resolució de 09.07.2024.”

7. El 23 de setembre de 2024 la GAIP dona trasllat de l'informe de l'OAC al reclamant pel seu coneixement.
8. El 30 de setembre de 2024 la GAIP rep la disconformitat del reclamant amb l'informe tramès de l'OAC i manifesta el següent “No estic d'acord que no s'entregui informació sobre aquest procediment. El meu dret d'accés es reforçat. Sembla que només utilitzen la llei 2/23 de manera esbiaixada en vers alguns que no fan la seva feina”.

Fonaments jurídics

1. Competència de la GAIP i contingut i abast general del dret d'accés a la informació pública

D'acord amb l'article 39.1 LTAIPBG i 29 del RGAIP aquesta Comissió és competent per tramitar i resoldre aquesta Reclamació. L'article 2.b i c LTAIPBG defineixen la informació pública i preveuen el dret d'accés a les persones per a sol·licitar i obtenir-la que d'acord amb l'article 18.1 LTAIPBG, tant a títol individual o en nom i representació de qualsevol persona jurídica legalment constituïda.

L'article 20 LTAIPBG preveu els requisits i criteris per a l'aplicació dels límits legals al dret d'accés a la informació pública, que l'Administració no disposa de potestat discrecional i ha d'indicar en cada cas els motius que ho justifiquen. Els articles 21 i 22 LTAIPBG estableixen que aquests límits no són d'aplicació automàtica i absoluta i han de ser aplicats d'acord amb criteris de proporcionalitat i temporalitat i han d'atendre les circumstàncies de cada cas concret, especialment la concurrència d'un interès públic o privat superior que justifiqui l'accés a la informació.

2. Sobre el dret d'accés de la persona reclamant a la informació sol·licitada i límits

La informació sol·licitada i reclamada, - accés a l'expedient sobre les actuacions d'investigació que esta realitzant l'Oficina Antifrau de Catalunya (OAC) -, és d'acord amb l'article 2.b LTAIGB informació pública, ja que és “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". Cal tenir en compte que l'article 53.1 DTAIP inclou "qualssevol dades o documents que les administracions públiques han elaborat, posseeixen, o poden legítimament exigir a terceres persones com a conseqüència de la seva activitat o de l'exercici de les seves funcions".

La llei de transparència reconeix el dret subjectiu d'accés a la informació pública a qualsevol persona, en els termes i condicions regulats per la pròpia llei (art. 2.c). D'acord amb els articles 18.1 i 20.1 LTAIPBG, qualsevol persona hi té dret, llevat que concorrin causes legals que en determinin la denegació o l'accés restringit i que s'han d'interpretar de manera proporcional a la seva finalitat i a la presència d'interessos públics i privats que hi concorrin (article 22.1 LTAIPBG) i l'exercici d'aquest dret d'accés no resta condicionat a l'existència d'una motivació prèvia expressada per la persona sol·licitant (art. 26.2 in fine de l'LTAIPBG).

Pel que respecta a la concurrència de límits, en aquest cas, l'OAC ha invocat la presència de la limitació **prevista a l'article 21.1 b)** de l'LTAIPBG, sobre la investigació o la sanció de les infraccions penals, administratives o disciplinàries, i que l'accés demanat es refereix a actuacions que es troben sotmeses a un procediment d'examen de l'Oficina en connexió amb la investigació que oportunament realitza la Universitat concernida, tal i com s'exposa als antecedents.

Aquesta Comissió coincideix amb l'apreciació que ha realitzat l'OAC i considera que a la vista del moment de tramitació en que es troben aquestes actuacions investigadores, s'ha de desestimar la reclamació sobre l'accés a la informació demanada, a l'espera de que finalitzi, moment en el qual el reclamant podria obtenir oportunament la informació, tal i com es reconeix a la resolució de l'OAC, en preveure la facilitació de la informació "quan ja no perdurin les raons que han justificat l'aplicació dels límits exposats" en la seva Resolució.

Per tot això, aquesta Comissió considera que és pertinent desestimar la Reclamació amb el benentès que quan hagin desaparegut les circumstàncies que motiven la denegació de l'accés, que és temporal, per haver finalitzat el procediment d'investigació invocat com a causa que limita el coneixement de la informació demanada, l'OAC haurà de facilitar al reclamant la informació reclamada amb la dissociació de les dades personals, si s'escau.

3. Publicitat de les resolucions de la GAIP

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió previst a l'article 25 RGAIP, amb la dissociació prèvia de les dades personals.



Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de de 3 d'octubre de 2024, resol per unanimitat:

1. Desestimar la Reclamació 1082/2024 respecte la informació reclamada d'acord amb les consideracions fetes al fonament jurídic 2.
2. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 1082/2024 i donar publicitat d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Iolanda Pineda Balló
Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.