



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura
Secretaria General
Assessoria Jurídica

TRÀMIT DE CONSULTA INTERDEPARTAMENTAL

Com a conseqüència del tràmit de consulta interdepartamental de l'Avantprojecte de Llei d'organització de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic institucional, el departament de Cultura, l'Institut Català de les Empreses Culturals, l'Oficina de Suport a la Iniciativa Cultural i el Consell Nacional de la Cultura i de les Arts han efectuat aportacions i consideracions per a la millora de la norma proposada, així mateix les esmentades entitats també han realitzat valoracions sobre com afectaria a la seva estructura i organització l'aprovació d'una norma d'aquestes característiques. A continuació es transcriuen les reflexions rebudes de la direcció de serveis del Departament, així com d'entitats esmentades que són sector públic institucional del Departament de Cultura:

Articles 44 i 45

DIRECCIÓ DE SERVEIS

- L'obligatorietat del contracte programa per a algunes entitats i, sobretot, l'obligatorietat del Pla anual d'actuacions per a totes les entitats, complica i burocratitza encara més la gestió del sector públic, a més de l'amenaça de condicionament del finançament. En aquest sentit, reflexionen que seria més pràctic per exemple reformular la memòria que acompanya els pressupostos per tal que cobreixi les funcions de pla d'actuació en lloc d'establir un document amb una tramitació pròpia regulada per llei.

Article 59

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- La previsió de l'apartat 1 i de l'apartat 2 de l'art. 59 no es considera encertada atès que, en el cas de l'ICEC, la Conselleria veuria reduït el control en la revisió de l'actuació administrativa de l'entitat. Exposen que ni la Llei 20/2000, de 29 de desembre, de creació de l'ICEC ni els estatuts de l'ICEC, aprovats per decret 100/2001, de 3 d'abril, preveuen que contra els actes dels òrgans col·legiats es pugui interposar cap recurs, ni que els actes dels òrgans col·legiats esgotin la via administrativa. Fins ara, les bases reguladores d'ajuts, que aprova el Consell d'Administració de l'ICEC es publiquen mitjançant una resolució del President del Consell d'Administració contra la qual es pot interposar un recurs d'alçada davant la persona titular de la conselleria de Cultura. Així mateix, contra els actes del director o la directora de l'ICEC subjectes a dret administratiu es pot interposar un recurs d'alçada davant la consellera de Cultura en atenció a la disposició addicional tercera de la Llei 20/2000, de 29 de desembre, de creació de l'Institut Català de les Empreses Culturals.

Article 63

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- L'article 63 no aporta simplificació administrativa si igualment s'ha de tramitar una Llei que autoritzi la creació de l'Agència i requereix que després sigui el Govern qui aprovi els



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura
Secretaria General
Assessoria Jurídica

estatuts (entenent que el procediment de constitució seria igual que fins ara i només que canvia llei de creació per llei d'autorització).

Article 67

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- Consideren que l'article 67 modifica el model de governança actual de l'ICEC. Si en l'actualitat l'ICEC té com a òrgans de govern el Consell General amb 25 membres – justificats per la seva llei de creació i els seus estatuts –, amb l'Avantprojecte de Llei s'hauria de reduir a 15, un Consell d'Administració –amb 14 membres– i un director, de manera que la proposta treu el caràcter d'òrgan de govern al director (que passa a ser l'òrgan superior executiu) i també al Consell d'Administració, que com a molt passaria a ser una comissió executiva com a òrgan de govern ordinari que estaria integrada pel nombre de membres del consell de govern que en cada cas determinin els estatuts.
- Així mateix, l'article 67 estableix que l'òrgan executiu superior de l'agència és la direcció, que exerceix les seves funcions sota la dependència directa del consell de govern. Reflexionen que això no resulta molt operatiu, a diferència de l'actualitat de l'ICEC, el Consell General del qual no té aquesta funció.

Article 68

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- Entenen que l'article 68 atribueix a la presidència de l'agència, a la qual també li correspon la presidència del consell de govern, la màxima representació institucional de l'entitat. En el cas de l'ICEC, aquesta funció la té la direcció. Tenint en compte que el mateix article estableix que *El nomenament i cessament dels membres del consell de govern i de la persona que ocupi la presidència correspon a la persona titular del departament d'adscripció de l'agència, llevat que la llei que autoritzi la creació prevegi expressament una altra forma de nomenament o cessament*, segons quina persona sigui titular de la presidència, la representativitat de l'ICEC i la coordinació amb la direcció poden restar agilitat al seu funcionament.
- Consideren que un altre canvi important és qui i com es nomena la persona titular de la direcció de l'ICEC. Segons l'article 7 de la seva Llei de creació *El director o directora de l'Institut Català de les Empreses Culturals és nomenat pel conseller o consellera del departament competent en matèria de cultura, després d'escoltar el Consell General*.

Article 69

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- Segons l'article 69 de la proposta, dins de les funcions del consell de govern està:
g) *Contractar o proposar el nomenament de la persona titular de la direcció i de la resta de personal directiu de l'entitat i aprovar els criteris d'avaluació del personal directiu.*



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Consideren que l'Avantprojecte de Llei no s'aclareix en el cas de "proposar" a qui s'ha de fer, i per tant, qui nomena. Respecte la segona part de la lletra g, el personal directiu d'àrees de l'ICEC és personal laboral i el seu rendiment i avaluació correspon al director com a òrgan que exerceix la direcció del personal de l'institut.

- Entenen que no resulta molt operatiu que una altra funció del consell de govern sigui d) *Aprovar i modificar les tarifes i preus a aplicar per l'agència, llevat que aquesta potestat, per la seva naturalesa, sigui atribuïda a un altre òrgan de l'Administració de la Generalitat o a una altra administració pública.* Tenint en compte que és l'òrgan col·legiat encarregat de les funcions més transcendents, aquesta sembla més pròpia de la comissió executiva. En el cas de l'ICEC, aquesta funció la té per llei i pels estatuts el Consell d'Administració, no el Consell General. Però a més la declara com a funció indelegable, resultant molt poc operatiu. El mateix cas, però en aquest cas sí que pot ser delegada, és la funció següent, la e) *Aprovar els compromisos de despeses amb càrrec a exercicis futurs, dins els límits establerts en la normativa de finances públiques de Catalunya.*

Article 71

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS:

- Reflexionen que l'article 71 treu el dret a vot de la persona titular de la direcció al consell de govern i a la comissió executiva, si n'hi ha, en una altra acció de desapoderament amb la qual manifesten no estar d'acord.

Article 83

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS com entitat que gestiona EL CONSORCI PER A LA REHABILITACIÓ I EQUIPAMENT DE TEATRES DE BARCELONA

- Entenen que l'article 83 estableix com a contingut obligatori dels estatuts dels consorcis (entre altres) els següents: d) *Les aportacions, dineràries o no dineràries, de les entitats consorciades mitjançant l'establiment de percentatges, quantitats o d'altres fórmules o instruments que determinin la seva participació en el finançament del consorci, que ha de ser proporcional a la capacitat de decisió,* e) *Les clàusules que garanteixin el finançament de l'entitat amb caràcter previ a la realització de les activitats pressupostades i que regulin els efectes de l'incompliment dels compromisos financers o de qualsevol altre tipus pels membres del consorci.* Sobre aquesta qüestió assenyalen que la regulació mitjançant conveni –que es renova cada quatre anys– al Consorci suposa fins ara que cada any en la primera Junta de Govern s'aproven les aportacions de les administracions consorciades, en virtut dels respectius pressupostos aprovats. I per tant, als estatuts no consten els continguts obligatoris segons la proposta d'avantprojecte, i que aquest contingut restaria agilitat per poder ampliar o reduir, segons l'exercici pressupostari, les aportacions a realitzar pels consorciats.



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Disposició transitòria primera

INSTITUT CATALÀ DE LES EMPRESES CULTURALS
OFICINA DE SUPORT A LA INICIATIVA CULTURAL
CONSELL NACIONAL DE LA CULTURA I DE LES ARTS
DIRECCIÓ DE SERVEIS

- L'aprovació de l'avantprojecte de Llei en la seva redacció actual suposaria que l'ICEC, l'OSIC i el CONCA passarien a ser agències administratives, atès que les agències empresarials només poden fer actuacions de foment si són accessòries a les seves funcions principals. Aquest fet afectaria notablement l'eficàcia en la gestió d'aquestes entitats, així com al tipus de personal de les mateixes, actualment laboral. Per aquest motiu, es proposa que les previsions de l'avantprojecte de Llei s'apliquin només a entitats de nova creació. En aquest sentit, caldria modificar la lletra b) de l'apartat 2 de la disposició transitòria primera suprimint "*llevat que per la naturalesa de les seves funcions sigui procedent la seva adequació al règim de les agències administratives*". **Per tant, proposem una nova redacció de la lletra b) de l'apartat 2 en els termes següents:**

Disposició transitòria primera

(...)

b) Les entitats de dret públic que han d'ajustar la seva activitat al dret privat han d'adaptar-se al règim jurídic de les agències empresarials previst en aquesta Llei.

Disposició addicional segona

CONSELL NACIONAL DE LA CULTURA I DE LES ARTS
DIRECCIÓ DE SERVEIS

- L'apartat 1 de la disposició addicional segona estableix *que tenen la consideració d'entitats independents l'Autoritat Catalana de la Competència, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, el Consell Audiovisual de Catalunya, el Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya, l'Institut Català Internacional per la Pau i l'Institut Català de Finances i les seves filials, així com qualsevol altra entitat de dret públic, amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar, que actuï en l'exercici de les seves funcions amb plena independència orgànica i funcional de les administracions públiques i de qualsevol interès empresarial o comercial, per tenir atribuïdes funcions de regulació o supervisió de caràcter extern sobre sectors econòmics o activitats determinades que requereixen ser exercides sense ingerències, cosa que ha de ser determinada amb una norma amb rang de Llei.*
- El CONCA reflexiona que són una entitat de dret públic subjecte al dret privat, d'acord amb la seva Llei de creació, la Llei 6/2008, de 13 de maig, del Consell Nacional de la Cultura i de les Arts, i d'acord amb els seus estatuts aprovats per decret 167/2013, de 21 de maig, de modificació del Decret 40/2009, de 10 de març i, possiblement, en atenció a aquest avantprojecte de Llei s'hagin de transformar en agència



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura
Secretaria General
Assessoria Jurídica

administrativa, atesos els articles 73 i 76 de l'avantprojecte de Llei en relació amb la seva disposició transitòria primera. No obstant això, per la naturalesa de les seves funcions es senten més identificats amb una entitat independent, si bé no es poden acollir a l'apartat 1 d'aquesta disposició addicional segona sense modificar prèviament la seva normativa pròpia. Són funcions del CONCA, entre d'altres, assessorar el Govern en polítiques culturals, elaborar les auditories culturals dels equipaments culturals de titularitat de l'Administració de Generalitat i de les entitats públiques o privades que li ho encomanin, i fer una auditoria biennal sobre la repercussió cultural de les subvencions concedides i fer-la pública (article 4 de la Llei 6/2008, de 13 de maig). En aquest sentit, entenen el CONCA com a font de coneixement, i de pensament crític, intel·lectual i independent, i defensen la seva singularitat atès que no hi ha cap altre organisme que tingui encomanat l'assessorament al Govern en polítiques culturals i, especialment, en qüestions de l'àmbit de la creació artística.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 488 de 677 488
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	



Observacions a l'avantprojecte de llei d'organització de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic institucional. (SIG23PRE0738).

- **Observacions a l'article 3. Principis d'organització i funcionament.**
Apartat 2, lletra f), per tal d'unificar terminologia, es proposa completar la redacció en el sentit següent: "(...) entre els òrgans i les entitats del sector públic institucional de l'Administració (...)"
Apartat 2, lletra g), sembla que els principis que s'hi recullen es corresponen millor amb principis de funcionament que no amb principis d'organització, per la qual cosa es proposa la seva incorporació a l'apartat 3.
- **Article 6 Personalitat jurídica i capacitat d'obrar de l'Administració de la Generalitat.**
En el punt 2 es proposa una esmena en el redactat, " ... potestats administratives i competències administratives ..."
- **Article 16. Secretaries sectorials**
Pel que fa a l'apartat 16.4, que estableix: "Excepcionalment, quan el volum de gestió o la seva complexitat ho justifiqui, les secretaries sectorials poden assumir funcions pròpies de les direccions de serveis comuns per gestionar serveis comuns de la secretaria. La secretaria general del departament, d'acord amb el principi d'unitat de gestió, assumeix les tasques de coordinació i seguiment de l'exercici d'aquestes funcions, respectant en tot cas l'autonomia de gestió en aquestes matèries de les secretaries sectorials".
Atès que l'article fa referència a assumir funcions de la direcció de serveis comuns, entenem que també caldria contemplar la possibilitat que s'incloguin funcions d'unitats que habitualment depenen directament de la Secretaria General, com són l'Assessoria Jurídica i el Gabinet Tècnic.
- **Article 24. Serveis territorials dels departaments**
Pel que fa a l'apartat 24.1, que estableix: "Dins de cada delegació territorial del Govern pot haver-hi un servei territorial per departament sota la dependència orgànica de la delegació territorial del Govern corresponent i la dependència funcional del departament competent per raó de la matèria, amb el rang orgànic que es determini per decret del Govern, que ha de ser inferior al de les delegacions territorials del Govern".
Entenem que hauria de dir "Dins de cada delegació territorial del Govern pot haver-hi **uns serveis territorials** per departament..." però, en tot cas, des del Departament no estem d'acord en què els serveis territorials depenguin de la delegació territorial del Govern. Entenem que la dependència orgànica ha de continuar sent, com fins ara, de la Secretaria General; i funcionalment han de dependre de la direcció general competent per raó de la matèria.

Av. de Josep Tarradellas, 2-6
08029 Barcelona
Tel. 93 495 80 00
territori.gencat.cat

Doc. original signat per:
Serveis Administració
Electrònica Generalitat de
Catalunya 22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ

Data creació còpia:
22/02/2024 14:51:48

Pàgina 489 de 677
489

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Es podria contemplar que només excepcionalment la dependència orgànica fos de les delegacions del Govern.

També es podria regular que alguns departaments no tinguessin direcció dels serveis territorials i que els serveis territorials sectorials es coordinessin amb la delegació territorial del Govern però continuessin depenent orgànicament i funcionalment del Departament competent per raó de la matèria.

D'altra banda, proposem que els serveis territorials passin a nomenar-se "subdireccions territorials". Al capdavant proposem que tinguin rang de subdirector/a i no de director/a general.

- Observacions a l'article 27. Creació i tipus d'òrgans col·legiats.
S'observa que els instruments per a la creació d'aquests òrgans són divergents. Així, mentre l'apartat 2 per als òrgans interdepartamentals (i també el 29.4 per a la creació d'òrgans de cooperació) preveu la creació mitjançant **Acord del Govern**, l'apartat 3 exigeix la creació mitjançant ordre i, per tant, la tramitació d'una disposició de caràcter general. Entenem que seria aconsellable que els òrgans departamentals es poguessin crear mitjançant **Resolució del titular del departament**.
Pel que fa a la tipologia d'òrgans col·legiats, observem que l'apartat 1 inclou una relació de les funcions que poden tenir atribuïdes. Tanmateix, s'observa que l'apartat 4 es recullen altres funcions (consultives i de participació) que no estan recollides en l'apartat primer.
Pel que fa a l'apartat 5, entenem que caldria completar la crida que es fa a les organitzacions d'interessos socials parlant de *organitzacions representatives d'interessos socials*.
- Observacions a l'article 28. Requisits per a la creació d'òrgans col·legiats
En connexió amb el que s'ha referit per a l'article 27, la crida que fa l'apartat 1 a "(...) *determinar en la disposició corresponent (...)*", sembla evocar la necessitat d'una disposició de caràcter general. Per això es proposa que, alternativament, es faci referència a "(...) *determinar en el seu instrument de creació (...)*".
D'altra banda, es proposa la supressió de l'apartat 3, per tal d'afegir el seu contingut a la lletra d) de l'apartat 1: "*d) La composició i els criteris per a la designació dels membres, incloent el president o presidenta, entre els quals cal incloure el principi de representació paritària de dones i homes.*"

D'altra banda, pensem que aquest avantprojecte de llei és una bona oportunitat per solucionar la problemàtica, habitual en els òrgans col·legiats, relativa a la substitució d'aquells membres de l'òrgan que no puguin assistir a les sessions que es convoquen.

Tot i que la normativa actualment en vigor (article 14.3 de la Llei 26/2010), ja preveu la possibilitat que l'òrgan competent per designar els vocals pugui designar també els suplents, ho fa amb caràcter potestatiu i, a la pràctica, el cert és que en la majoria de designes o nomenaments no s'exerceix aquesta potestat, i únicament es nomenen o designen els titulars. Això, moltes vegades, genera problemàtica a l'hora

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

d'obtenir quòrums (tant de constitució de l'òrgan com d'adopció d'acords), per la qual cosa proposem que **aquesta designa de suplents s'estableixi de forma obligatòria**. A banda, seria bo també donar solució als supòsits en què no existeix acte de designa o nomenament (i, per tant, possibilitat de designar suplents) perquè s'assoleix la condició de membre de l'òrgan per raó del càrrec que s'ocupa. En aquest sentit, es podria afegir un incís al final de l'apartat 28.3 del tenor següent: "(...) **representació paritària de dones i homes, i han d'incloure, obligatòriament, la designació de suplents que substitueixin els membres titulars en els casos d'absència, de vacant, de malaltia o per qualsevol altra causa justificada.** A falta de previsió específica en l'instrument que regula el funcionament de l'òrgan col·legiat, els membres de l'òrgan que ho siguin per raó del càrrec que ocupen, poden delegar la seva assistència (que inclou la representació i vot) a les sessions, de manera puntual o permanent, en persones de les unitats respectives amb un rang orgànic mínim de subdirecció general o equivalent.

- Observacions a l'article 29. Òrgans de cooperació.
Pel que fa a l'apartat 1, es proposa la substitució de la referència que es fa a la integració d'altres AAPP en aquest òrgans per la redacció alternativa següent: "Es poden crear òrgans de cooperació (...), amb la participació de representants d'altres administracions (...)".
D'altra banda, l'apartat 2 d'aquest article preveu la possibilitat de crear aquesta tipologia d'òrgans. De la lectura del precepte es desprèn que es tractaria d'una tipologia concreta d'òrgans administratius que s'integrarien en l'estructura departamental. Sembla que aquesta configuració no encaixaria amb la possibilitat, que es preveu en aquest apartat, que la seva eventual autonomia de gestió estigui vinculada a una possible aportació d'entitats privades destinades a atendre les finalitats d'aquest òrgan administratiu. Caldria revisar-ho.
- Observacions a l'article 30. Conflictes positius i negatius d'atribucions.
Els apartats 2 i 3 d'aquest article pretenen donar solució als conflictes, positius o negatius, que es puguin produir entre òrgans o entitats del sector públic institucional. Pel que fa a aquest darrer supòsit, l'article 37 de l'avantprojecte distingeix entre el departament d'adscripció (que sembla que seria d'un únic departament o entitat del sector públic) i una dependència funcional, que podria correspondre a diversos departaments o òrgans. Aquesta possibilitat de dependència funcional de diversos departaments (diferents del departament d'adscripció, - desenvoluparem aquest argument més endavant en l'article "mare"-) poden generar confusió a l'hora d'identificar quin seria l'òrgan o departament que hauria resoldre aquests conflicte. És per això que considerem que en aquest cas els apartats 2 i 3 haurien d'incloure una referència al departament d'adscripció. Així, l'apartat 2 podria referir: "(...) del sector públic institucional adscriu a diferents departaments (...)", i l'apartat tercer podria referir el següent: "(...) Els conflictes generats entre entitats del sector públic institucional adscriu al mateix departament o entitat del sector públic sota la dependència funcional d'un mateix òrgan són resolts per la persona titular d'aquest òrgan i, en el cas de dependència funcional d'òrgans diferents, pel conseller o consellera del departament d'adscripció o pel màxim òrgan de govern de l'entitat d'adscripció."

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

- Observacions a l'article 32. Planificació estratègica i operativa.
L'apartat 3 preveu que els plans estratègics no departamentals siguin aprovats pel Govern, mitjançant acord. Entenem, per tant, que en el cas dels departaments també seria bo especificar que correspon als consellers o conselleres, mitjançant resolució, aprovar els plans departamentals.
 - Article 36. Personalitat jurídica, capacitat d'obrar i autonomia de gestió
Pel que fa a l'apartat 36.3, que disposa: "*L'autonomia de gestió no eximeix del compliment del marc normatiu d'aplicació sinó que permet als òrgans de govern o de direcció de les entitats adoptar decisions executives relatives al seu funcionament, d'acord amb la direcció estratègica del Govern i l'Administració de la Generalitat. Aquesta autonomia s'exerceix amb subjecció a la normativa aplicable al sector públic i en cap cas pot restringir o dispensar de l'aplicació del règim del personal directiu, d'incompatibilitats, de transparència, retributiu i de control pressupostari i econòmicofinancer que estableixen la legislació bàsica i la normativa de la Generalitat de Catalunya*".
Caldria especificar que el que determina aquest article s'aplica a tota la normativa anterior que ha establert excepcions i en concret, en el cas del personal directiu amb retribucions iguals o superiors a les que corresponen a la categoria de director/a general amb independència del seu tipus de vinculació. Una possibilitat seria fer-ho mitjançant una disposició derogatòria en què es deixen sense efectes les normes que vagin en contra del que disposa l'article 36.¹
 - Observacions a l'article 37. Adscripció a la Generalitat de Catalunya.
L'apartat 3 incorpora, com a novetat, el concepte de *dependència funcional*, que opera de forma paral·lela al concepte clàssic de *departament d'adscripció*, i estableix que les entitats del sector públic, a més del departament o entitat d'adscripció, que es manté, poden dependre funcionalment d'altres departaments, als quals correspon la planificació estratègica, el control i l'avaluació dels resultats de l'exercici de la seva activitat.
La incorporació d'aquest nou concepte de *dependència funcional*, i l'atribució a aquests departaments de dependència funcional (que poden ser diversos) de tot un seguit de competències clau (planificació, control i avaluació) que fins ara eren exercides en exclusiva pel departament d'adscripció, pot suposar un factor de distorsió per a la pròpia entitat que, entenem, pot arribar a rebre *inputs* divergents derivats d'aquestes funcions, tradicionalment de control, exercides per departaments diferents.
És per això que considerem que el seu exercici ha de romandre, en exclusiva, en el sí del departament d'adscripció de l'entitat, sens perjudici que es pugui arbitrar la possibilitat que els departaments que tinguin competències vinculades amb
- ¹ La proposta de l'AJ en aquest punt seria el de referir la normativa concreta i establir una disposició derogatòria específica.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

aquestes entitats del sector públic, puguin tenir representació, tant en els òrgans de govern de les entitats, com en la Comissió de Seguiment del Contracte Programa que les vinculi amb el departament d'adscripció. És per això que proposem la supressió de l'apartat 3 d'aquest article o, alternativament, una redacció conforme amb les consideracions anteriors.

- Observacions a l'article 39. Funcions de l'Administració de la Generalitat.
En la mateixa línia que el que s'ha referit per a l'article 37, entenem que l'apartat 2 d'aquest article hauria d'atribuir, en exclusiva, les funcions que s'hi recullen al departament d'adscripció, i eliminar la referència al departament de dependència funcional
- Observacions a l'article 41. Obligacions dels membres dels òrgans de govern de les entitats.
En la mateixa línia que el que s'ha referit per a l'article 37, entenem que l'apartat 2 d'aquest article hauria d'incloure també una referència al departament d'adscripció. És per això que us proposem la següent redacció alternativa: "(...) se subjecten a les directrius que els pugui traslladar el departament d'adscripció o de dependència funcional que els ha proposat o designat; actuen (...)".
- Article 42. Règim dels membres dels òrgans de govern
Pel que fa a l'apartat 42.2. que disposa: "*Els òrgans superiors i directius i el personal funcionari de l'Administració de la Generalitat que formen part dels consells de govern o d'administració de les entitats del sector públic no tenen dret a percebre cap retribució o dret d'assistència per la concurrència a les reunions d'aquests òrgans*".
Es proposa com a redactat alternatiu:
"*42.2. Els òrgans superiors i directius i el personal funcionari i laboral de l'Administració de la Generalitat i del sector públic institucional que formen part dels consells de govern o d'administració de les entitats del sector públic no tenen dret a percebre cap retribució o dret d'assistència per la concurrència a les reunions d'aquests òrgans*".
- Observacions a l'article 44. Contracte programa
En la mateixa línia que en consideracions anteriors entenem (apartat 2) que el contracte programa l'ha de subscriure l'entitat amb el departament d'adscripció, i no amb el o els departaments de dependència funcional, sens perjudici que, tal com ja recull hores d'ara l'apartat 3 d'aquest mateix article, la comissió de seguiment del contracte programa pugui comptar amb representant/s del/dels departament/s de dependència funcional.
- Observacions a l'article 45. Pla anual d'actuacions
En idèntica línia que en consideracions anteriors, entenem que el Pla anual d'actuacions ha de ser aprovat pel titular del departament d'adscripció, eliminant la referència que es conté en el segon paràgraf de l'apartat 3 al titular del departament de dependència funcional.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Per contra, no es planteja cap reparament al fet que les entitats hagin de fer arribar també als departaments de dependència funcional l'informe d'avaluació del pla anual d'actuacions (d'acord amb la redacció actual de l'apartat 4 d'aquest article) atès que aquest Pla no deixa de ser el desplegament del contracte programa, en la comissió de seguiment del qual els departaments de dependència funcional ja tindrien representació.

- Observacions a l'article 46. Control d'eficàcia, eficiència i supervisió continua
També en idèntic sentit, proposem que se suprimeixi la referència al departament de dependència funcional pel que fa al control d'eficàcia i eficiència que es preveu en l'apartat 1 d'aquest article.
- Observacions a l'article 50 i següents (creació, modificació i dissolució d'entitats)
D'acord amb el contingut de la memòria general, la voluntat de la norma és elevar a rang legal les previsions que ho es contenen en l'Acord del Govern de 10 de juliol de 2012.
Tanmateix, cal tenir en compte que l'AG esmentat ha servit per tramitar i aprovar la creació i/o participació (i també modificació i dissolució) de l'Administració de la Generalitat (o d'entitats del sector públic) en una tipologia diversa de persones jurídiques, tant si formaven part del sector públic de l'Administració de la Generalitat, com si formaven part del sector públic d'una altra administració territorial (especialment en el cas del consorci, però també en el cas de fundacions o de societats mercantils).
Cal tenir present, però, que la regulació que es conté en l'avantprojecte resultarà d'aplicació al sector públic institucional de l'Administració de la Generalitat (així ho preveu expressament l'article 2.1, lletra b), però sembla que no aplicaria (perquè no és el seu àmbit subjectiu) per al cas que la participació, modificació o dissolució ho sigui d'una entitat que pertanyi al sector públic d'una altra administració. Entenem, per tant, que caldria també preveure (potser caldria valorar la possibilitat de recollir-ho en una disposició addicional) el procediment i, si escau, criteris per a la participació en entitats que pertanyin al sector públic d'altres administracions, als efectes de no deixar aquests supòsits orfes de regulació.
- Observacions a l'article 54. Informes preceptius
Pel que fa a l'informe jurídic, entenem que seria aconsellable que es fes referència a serveis jurídics del departament d'adscripció o a què s'hagi d'adscriure l'entitat.
- Observacions a l'article 57. Règim de personal
En primer lloc escau fer una observació genèrica pel que fa a la redacció de l'apartat 1 de l'article, especialment el seu paràgraf segon.
Aquest paràgraf reproduïx el contingut de l'article 9.2 de l'EBEP, vinculant la necessitat d'ocupació de llocs de treball per funcionaris públics amb dos conceptes jurídics indeterminats: d'una banda l'exercici de potestats públiques, i de l'altra la salvaguarda dels interessos generals.
Aquesta crida a conceptes tan genèrics fa que, a la pràctica, les entitats del sector públic no puguin discernir amb claredat quina tipologia de llocs de treball exigeixen la presència de funcionaris públics i quins poden ser ocupats per personal laboral.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Entenem que seria bo que l'avantprojecte continguéss una relació de funcions que, necessàriament, haurien de ser exercides per funcionaris públics, i quines no. Hem trobat exemples d'aquestes relacions en regulacions d'altres comunitats autònomes, per exemple la *Ley 5/2023, de 7 de junio, de la Función Pública de Andalucía* (article 15), o la *Ley 4/2021, de 16 de abril, de la Función Pública Valenciana* (article 44).

A tall d'exemple:

[...]

- Observacions a l'article 59. Revisió dels actes administratius de les entitats de dret públic.
Pel que fa als procediments de revisió d'ofici d'actes nuls i de declaració de lesivitat dels anul·lables, considerem que la seva resolució correspondria a la persona titular del departament d'adscripció de l'entitat, i no del departament de dependència funcional com es refereix actualment.
D'altra banda, i en la línia del que preveu actualment l'article 71.2 de la Llei 26/2010 (i en idèntic sentit la lletra c) de l'article 111 de la Llei 39/2015), potser seria bo recollir que la competència del titular del departament fos per resoldre aquesta tipologia de procediments per al cas que l'acte a revisar provingui dels òrgans de govern de l'entitat. Per contra, en la resta de casos, el competent per resoldre seria el màxim òrgan de govern de l'entitat.

Pel que fa al punt 4, les funcions d'instrucció del procediment que s'atribueixen al personal funcionari de la pròpia entitat, haurien de formar part de la llista expressa proposada en els comentaris a l'article 57.

- Observacions a l'article 60. Revisió dels actes administratius de les entitats de dret privat
De la lectura de la lletra a) de l'apartat 1 de l'article es desprèn que s'identifiquen com a actes susceptibles de revisió els dictats pels òrgans de govern o de direcció prescindint, per exemple, de les autoritzacions preceptives. Tanmateix, en alguns supòsits de revisió d'ofici, per exemple la revisió de pagaments indeguts, no existeix pròpiament un acte de l'òrgan de govern o de direcció de l'entitat susceptible de ser revisats, sinó actes (per exemple, una nòmina) en virtut dels quals es fan efectius aquests pagaments indeguts.
Semblaria, per tant, que aquesta tipologia d'actes restarien fora de la possibilitat de ser revisats.

Es proposa que el redactat de la lletra a) del punt 1 sigui: " a) Els *dictats prescindint* de l'obligació d'autorització, ...".

- Observacions a l'article 63 Creació.
En la línia del que s'ha anat referint en observacions anteriors, considerem que la referència que es conté a l'apartat 3 al *departament competent per raó de la matèria*, hauria de ser substituïda per una referència al *departament a què s'adscriurà l'entitat*.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Per tal d'unificar la terminologia, entenem també que l'apartat 4 hauria de fer referència a l'avantprojecte de llei ~~de creació~~ d'autorització, i també al projecte de decret ~~de creació~~ d'aprovació dels estatuts.

• Observacions a l'article 64 Estatuts i modificacions estatutàries

Pel que fa a la lletra d) de l'apartat 2, en el penúltim punt refereix a la forma de designació dels seus membres. Aquesta previsió ja es troba regulada a l'article 68.4, quan estableix que el nomenament i el cessament dels membres del consell de govern i de la persona que ocupi la presidència correspon a la persona titular del departament d'adscripció de l'agència, llevat que la llei [...] prevegi una altra forma. En conseqüència es proposa suprimir-ne la referència a la lletra d) de l'apartat 2.

La lletra d) de l'apartat 2, també refereix *in fine* com a contingut mínim dels estatuts de les agències la concreció dels actes que esgoten la via administrativa. Tanmateix, els apartats 1 i 2 de l'article 59 de l'avantprojecte ja identifiquen que posen fi a la via administrativa els actes dictats pels òrgans de govern, tret que una llei disposi altrament. Tenint en compte que els estatuts s'aproven per decret i que, per tant, no serien un instrument útil per a aquesta exclusió, i tenint en compte també que aquest mateix article 59 ja refereix expressament que els actes dictats per l'òrgan directiu són susceptibles de recurs d'alçada., caldria valorar si aquesta previsió concreta de la lletra d) de l'apartat 2 seria sobrera. Es proposa suprimir també l'incís final.

• Observacions a l'article 65 Causes i procediment de dissolució

La lletra e) de l'apartat 1, identifica com a causa de dissolució (que resulta també d'aplicació als consorcis d'acord amb l'article 85.1 de l'avantprojecte) la falta de garantia de la sostenibilitat financera, i es refereix que la sostenibilitat de les agències classificades com a APSEC no està garantida quan els resultats mostrin la necessitat de finançament durant dos exercicis consecutius. Entenem que aquesta redacció pot induir a confusió i, que, molt probablement, el que es volia referir és que mostrin la necessitat de finançament addicional al que s'hagi previst en virtut del que preveu la lletra a) de l'article 56 de l'avantprojecte (transferències i subvencions amb càrrec als pressupostos de la Generalitat de Catalunya).

• Observacions a l'article 68 Consell de Govern i la presidència

La problemàtica que s'ha posat en relleu en referència a la substitució dels membres dels òrgans col·legiats que no puguin assistir a les sessions que es convoquen (veure observacions a l'article 28 de l'avantprojecte), es reproduïxen també pel que fa al funcionament (quòrums de constitució i d'adopció d'acords), dels òrgans col·legiats de govern (consell de govern i, en el seu cas, comissió executiva), per la qual cosa es reproduïxen les consideracions i propostes de solució efectuades arran de l'anàlisi de l'article 28 de l'avantprojecte.
D'altra banda, us proposem que l'apartat 5 de l'article faci referència al nombre màxim de quinze vocals membres, inclòs el president o presidenta, atès que entenem que el president o la presidenta té la condició de membre del consell, però no de vocal.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

Pel que fa a l'incís final de l'apartat 4, reiterem els arguments respecte a la conveniència de referir el departament d'adscripció enlloc del departament de dependència funcional. Proposem, també aquí, la supressió de l'apartat 4 in fine.

- Observacions a l'article 69 Funcions del consell de Govern
Entenem que aquest avantprojecte seria també una bona oportunitat per aclarir si la delegació de competències dels òrgans de govern de les entitats de dret públic ha d'observar els requisits i formalitats de la delegació de competències que es regula a l'article 9 de la Llei 40/2015 (article 8 de la Llei 2/2010), inclosa la necessitat de publicació. En aquest sentit, el paràgraf segon de l'article 9.1 de la Llei 40/2015 sembla deixar clar que, en l'àmbit de l'AGE, aquest article 9 resulta d'aplicació a les delegacions de competències en el sí dels organismes públics o entitats vinculades o dependents, però aquest precepte no té caràcter bàsic i no hem sabut trobar una regulació específica sobre aquesta qüestió en l'ordenament jurídic català.

Per raons de seguretat jurídica es proposa incorporar la regulació expressa d'aquesta qüestió.

- Observacions als articles 73 i 76. Definició d'agències administratives i d'agències empresarials.
L'avantprojecte, partint d'una definició genèrica, continguda en l'article 61.1, i sobre la qual no es plantejarien observacions, incorpora dues categories diferenciades, les agències administratives i les agències empresarials, i introdueix una definició de cadascuna d'elles.
A banda, l'article 78 afegeix els criteris sota els quals hauran d'actuar les agències empresarials, i els identifica clarament: rendibilitat, economia i productivitat, per acabar afegint que aquests criteris s'hauran d'aplicar d'acord amb el principi de no-discriminació respecte el sector privat.

Tanmateix, a l'hora d'analitzar-les i contrastar-les amb el sector públic hores d'ara adscrit al DTES, en el cas de les actuals entitats de dret públic sotmeses al dret privat, ens trobem que una bona part d'elles encaixen, indistintament, en les dues categories, tot i que la DT 2a de l'avantprojecte entén que aquesta tipologia d'entitats, amb caràcter general, han d'adaptar-se al règim de les agències empresarials. Així, i a títol d'exemple:

- Ferrocarrils de la Generalitat de Catalunya: desenvolupa una part, importantíssima, de la seva activitat com a entitat prestadora del servei públic ferroviari (declarat així expressament i atribuït a FGC), la qual suposa la seva identificació com a agència administrativa, mentre que una bona part de la seva activitat (la relacionada amb les activitats turístiques o de muntanya) encaixen també perfectament amb la definició d'agència empresarial.
- En el cas de l'Agència de l'Habitatge de Catalunya, té una part molt important de la seva activitat identificada com a activitat de foment, que no pot qualificar-se ni com a excepcional, ni com a accessòria perquè és, precisament, una de les seves funcions principals. A banda, una bona part de la resta de funcions que té atribuïdes encaixaria dintre de la definició d'agència administrativa i no d'agència empresarial, bàsicament perquè en cap d'aquestes funcions el criteri que ha

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

d'imperar és el criteri de gestió empresarial que es preveu expressament en l'article 76: gestió del Registre de sol·licitants d'HPO; l'adjudicació d'HPO; la gestió i execució de programes socials relacionats amb l'habitatge; gestió i execució de programes d'ITE; tramitació, inspecció i control de cèdules d'habitabilitat; inspecció i sanció en matèria d'habitatge, etc.

– INCASÒL, ens trobem també amb una entitat híbrida que, especialment en la seva concepció com a mitjà constituït del patrimoni públic de sòl i d'habitatge de la Generalitat, per la seva pròpia concepció (article 160 TRLU) sembla difícil mantenir que es pugui gestionar d'acord amb criteris de gestió empresarial.

Semblaria també clar que les funcions analitzades en els paràgrafs anteriors tampoc respondrien als criteris que es recullen a l'article 78, ni amb el principi de no-discriminació amb el sector privat.

- Observacions a l'article 79. Personal
Atès que l'article 62.2 atribueix la possibilitat d'exercir potestats administratives tant a les agències administratives com a les agències empresarials, i que l'article 57.1 (sobre el qual ja hem fet les observacions pertinents) refereix que els llocs de treball que impliquin l'exercici de potestats administratives hauran d'estar ocupats per funcionaris, entenem aconsellable que, més que una remissió a les previsions de l'article esmentat, es reculli clarament no només la possibilitat, sinó la necessitat que, com deïem, els llocs de treball relacionats amb l'exercici de potestats administratives, estiguin ocupats per funcionaris.

Additional, es proposa referir expressament: " ..., sens perjudici del previst a l'article 57.1, pel cas que es tracti de l'exercici de funcions atribuïdes expressament a funcionaris de L'Administració de la Generalitat".

- Observacions a l'article 82 Creació.

Pel que fa a l'article 82, que disposa:

"82.1. L'Administració de la Generalitat, directament o indirectament mitjançant les entitats del seu sector públic, pot crear consorcis, o adherir-se a d'altres ja existents, sempre i quan les finalitats d'interès concurrent no es puguin assolir mitjançant convenis o altres instruments de col·laboració o cooperació que no requereixin d'una organització estable per gestionar-los.

82.2. Els consorcis es creen mitjançant un conveni formalitzat entre les administracions i les entitats que hi participen.

82.3. La creació d'un consorci requereix, com a mínim, la participació de dues administracions públiques sense relació de dependència".

Entenem que es podria establir que els consorcis creats per l'Administració de la Generalitat estiguessin formats per administracions públiques i/o entitats de dret públic, i en tot cas, la seva participació sempre hauria de ser majoritària. Només excepcionalment, poden formar-ne part entitats de dret privat.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

D'altra banda, entenem que es podria establir que les fundacions creades per l'Administració de la Generalitat estiguessin formats per entitats de dret privat, i en tot cas, la seva participació sempre hauria de ser majoritària. Només excepcionalment, poden formar-ne part entitats de dret públic.

Tambén la línia del que s'ha anat referint en observacions anteriors, considerem que la referència que es conté a l'apartat 5 al *departament competent per raó de la matèria*, hauria de ser substituïda per una referència al *departament a què s'adscriurà l'entitat*.

D'altra banda, l'apartat 6 recull la necessitat de conveni per a la creació de consorcis, en consonància amb les previsions de l'article 123.1 de la LRJSP. Tanmateix, constatem que també s'exigeix la subscripció de conveni per al cas d'incorporació a consorcis preexistents, tot i que fins ara aquestes incorporacions s'han instrumentalitzat mitjançant acord del Govern, sense necessitat de subscriure conveni, opció que (atès que la normativa bàsica no ho exigeix) considerem més operativa. Es proposa així que es substitueixi la previsió de conveni, per la d'Acord de Govern.

Per al cas que es consideri del tot *imprescindible* que també en aquests supòsits s'hagi de subscriure conveni, entenem llavors, que caldria especificar (atès que el consorci és preexistent) amb qui s'haurà de subscriure el conveni, si amb el propi consorci o amb les administracions o entitats consorciades.

- Observacions a l'article 84 Modificació dels estatuts.
Pel que fa a l'apartat 1, es proposa una modificació de l'incís final "*... i ha de ser aprovat pels òrgans competents de les administracions entitats consorciades*". La raó rau en el fet que poden formar part dels consorcis no només administracions públiques, sinó també entitats privades.

Pel que fa a l'apartat 2, també es proposa un redactat alternatiu per fer més entenedora la referència a l'acord que resta suspès: " 2. L'eficàcia ~~dels dits acords de modificació dels acords de modificacions estatutàries adoptats pels representants de les administracions consorciades~~ resta sotmesa a condició suspensiva fins a la seva aprovació pels òrgans competents de les ~~administracions entitats consorciades~~".

D'altra banda, l'apartat 3 refereix que serà necessari acord del Govern per a les modificacions estatutàries dels consorcis adscrits a l'Administració de la Generalitat (en idèntic sentit l'article 85.4 pel que fa a la separació, dissolució, liquidació i extinció). Com ja hem referit en consideracions anteriors, caldria aclarir quin règim resultarà d'aplicació a aquells consorcis en què l'Administració de la Generalitat hi participa, però que no es poden considerar *Consortis de l'Administració de la Generalitat de Catalunya*.

Aquest règim considerem que fora bo recollir-lo en una disposició adicional.

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

- Observacions a l'article 88. Definició.
La definició conté una referència expressa a la necessitat que les mercantils desenvolupin la seva activitat *en règim de lliure competència en el mercat*. Cal tenir present, però, que dins del sector públic del DTER es donen unes peculiaritats, derivades de la normativa sectorial, que poden suposar un incompliment d'aquest principi.
Així, per exemple, hi ha mercantils que formen part del Grup FGC (FGC Mobilitat i FGC Rail) que tenen forma societària per raó del que preveu l'article 50 de la Llei ferroviària estatal, que exigeix que els sol·licitants d'una llicència d'empresa ferroviària han de revestir la forma de societat anònima (o també la d'entitat, però pel cas que ens interessa destacar aquí prenem l'opció que s'opti per societat anònima), però que no desenvolupen la seva activitat, pròpiament, en règim de lliure concurrència en el mercat.
Seria bo poder valorar la possibilitat d'incloure una regulació específica per a aquests casos en aquest article (es podria valorar una redacció similar a la que es conté a la part final de l'article 90.2 - ... llevat que la normativa reguladora del sector d'activitat en què ha d'intervenir l'entitat requereixi la forma societària).
- Observacions a l'article 90. Creació i presa de participació.
En els apartats 3 i 4 us proposem que es faci referència a *percentatge de participació inicial*, perquè aquest percentatge és susceptible d'anar variant en el decurs de la vida de la societat.
D'altra banda, en idèntic sentit que en observacions anteriors, considerem que la referència que es conté a l'apartat 6 al *departament competent per raó de la matèria*, hauria de ser substituïda per una referència al *departament a què s'adscriurà l'entitat*.
- Observacions a l'article 91. Modificacions societàries i altres operacions mercantils.
En relació amb els supòsits en què és necessari comptar amb l'autorització prèvia del Govern, des de la unitat competent del DECO s'interpreta que únicament és necessari tramitar aquest acord d'autorització en els casos que els representants de la Generalitat (Administració o sector públic) vulguin votar a favor de les operacions que es relacionen (lletres a) a f)), però no en els supòsits d'abstenció o de vot en contra. Considerem aconsellable positivitzar aquest criteri referint que *El Govern ha d'autoritzar (...) els representants (...) a votar favorablement les operacions que es (...)*.
- Observacions a l'article 92. Representació en els òrgans de govern.
En els apartats 1 i 2, quan es tracten les peculiaritats (de representació o de nomenament d'administradors) de les mercantils participades per les entitats del sector públic, es fa una remissió a *llur normativa reguladora*. Considerem que caldria especificar a què es fa referència quan es parla de *llur normativa reguladora*. D'una primera lectura semblaria que s'està referint a la regulació que, sobre aquestes qüestions, es puguin contenir en els propis estatuts d'aquestes entitats del sector públic que participen a la mercantil. Si aquest és el cas pensem que seria bo especificar-ho i, a banda, valorar la possibilitat d'establir una regulació supletòria per

Generalitat de Catalunya
Departament de Territori
Secretaria General
Assessoria Jurídica

al cas que la normativa reguladora de l'entitat que participa no contingues cap regulació expressa sobre aquesta matèria.

En concret pel que fa al punt 2, pensem que fora bo de positivar el criteri interpretatiu de l'article 38.3 del Text refós de la Llei de l'Empresa Pública Catalana, aprovat pel decret legislatiu 2/2002, de 24 de desembre, que s'empra en els acords de govern de nomenament i cessament de les persones que han d'exercir d'administradores – membres dels consells d'administració- quan l'Administració de la Generalitat participa totalment en el capital social de les mateixes. Atès que en aquests casos el Govern "acorda" es proposa afegir un punt 3 a l'article 92:

"3. El nomenament i el cessament de les persones que han d'exercir d'administradores de les societats mercantils en el capital social de les quals l'Administració de la Generalitat participa totalment, correspon al Govern, la qual cosa ha d'ésser consignada en l'acta de decisions del soci únic que emet la persona titular de l'òrgan administratiu responsable del patrimoni de la Generalitat qui exerceix la representació de l'Administració de la Generalitat com a soci únic".

- Observacions a l'article 96. Creació i participació
L'apartat 3 d'aquest article regula l'acceptació de la condició de patró per les entitats del sector públic, remetent a les determinacions dels estatuts d'aquestes entitats. Potser caldria valorar la possibilitat d'incloure una regulació supletòria per al cas que els estatuts no continguin cap previsió sobre aquesta qüestió.
D'altra banda, en el mateix sentit que l'observació formulada a l'article 63 de l'avantprojecte, considerem que la referència que es conté a l'apartat 4 al departament competent per raó de la matèria, hauria de ser substituïda per una referència al departament a què s'adscriurà l'entitat.

Barcelona, 25 de juliol de 2023.

**OBSERVACIONS DEL DEPARTAMENT DE JUSTÍCIA, DRETS I MEMÒRIA SOBRE
L'AVANTPROJECTE DE LLEI D'ORGANITZACIÓ DE L'ADMINISTRACIÓ DE
L'ADMINISTRACIÓ DE LA GENERALITAT I DEL SEU SECTOR PÚBLIC
INSTITUCIONAL. (SIG23PRE0738 - V.22.5.23)**

Consideracions Centre de Mediació de Catalunya

Considerem que a l'exposició de motius caldria incloure:

- Una referència a l'Agenda 2030, que preveu com a Objectiu de Desenvolupament Sostenible 16 "Promoure societats pacífiques i inclusives per aconseguir un desenvolupament sostenible, proporcionar accés a la justícia per a totes les persones i desenvolupar institucions eficaçes, responsables i inclusives a tots els nivells" i, en el marc d'aquest ODS 16, estableix el mandat de "reforçar el valor dels sistemes de resolució alternativa de conflictes".
- Una referència a l'Informe A8-0238/2017, de 27 de juny, de la Comissió d'Assumptes Jurídics del Parlament Europeu sobre l'aplicació de la Directiva 2008/52/CE del Parlament Europeu i del Consell, de 21 de maig de 2008, sobre certs aspectes de la mediació en assumptes civils i mercantils, i a la Proposta de resolució subsegüent del Parlament Europeu, per mitjà de la qual es demana a la Comissió que, en el marc de la revisió de la normativa, busqui solucions que permetin ampliar eficaçment l'àmbit de la mediació també a altres qüestions civils o administratives.

Consideracions GT

En primer lloc creiem que cal posar de manifest que una norma d'aquesta transcendència hauria d'haver estat treballada en els òrgans transversals on es tracten els temes organitzatius amb la finalitat de poder comprendre l'objectiu dels canvis que es proposen i poder fer-ne un redactat més adequat. Una norma d'aquesta transcendència hauria d'haver-se elaborat amb la participació dels diferents departaments de la Generalitat. El redactat del text presenta alguns aspectes que caldria revisar per facilitar-ne la comprensió i guanyar claredat.

Article 3. Principis d'organització i funcionament

1. L'Administració de la Generalitat i les entitats del seu sector públic, estructurades i organitzades de conformitat amb la llei serveixen amb objectivitat els interessos generals i actuen amb submissió plena a la Constitució Espanyola, l'Estatut d'Autonomia de Catalunya, les lleis i la resta de l'ordenament jurídic d'acord amb els principis d'organització i funcionament que es preveuen en aquest article.
2. El sector públic de l'Administració de la Generalitat Catalunya ha de tenir en compte els principis d'organització següents:
 - a) Jerarquia en l'ordenació dels òrgans.
 - b) Simplificació i claredat en l'organització.
 - c) No duplictat de les estructures organitzatives.
 - d) Desconcentració per a l'exercici de les funcions en el territori, considerant els principis d'eficàcia i d'eficiència.
 - e) Descentralització funcional per a l'actuació, mitjançant les diverses formes de personificació pública i privada que es preveuen en aquesta Llei.
 - f) Coordinació i transversalitat entre els òrgans i les entitats de l'Administració de la Generalitat, amb la finalitat de garantir la integració de les polítiques públiques.
 - g) Cooperació, coordinació i col·laboració en les relacions amb altres administracions i altres entitats públiques per a la millor satisfacció de l'interès general.

3. El sector públic de l'Administració de la Generalitat Catalunya ha de tenir en compte els principis de funcionament següents: legalitat, eficàcia, eficiència, estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera, accessibilitat i orientació a la ciutadania, bon govern, transparència en la gestió i responsabilitat per la seva gestió.
4. El sector públic de l'Administració de la Generalitat Catalunya ha d'actuar sota criteris de planificació, programació, seguiment i avaluació que contribueixin a la millora continua de l'eficàcia, l'eficiència i la qualitat dels serveis.

Consideracions Centre de Mediació de Catalunya

El punt 3 estableix els principis de funcionament de l'Administració de la Generalitat de Catalunya:

"3. El sector públic de l'Administració de la Generalitat Catalunya ha de tenir en compte els principis de funcionament següents: legalitat, eficàcia, eficiència, estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera, bon govern, transparència en la gestió i responsabilitat per la seva gestió."

Fora ho incloure un principi de funcionament (punt 3) relatiu a la resolució adequada de conflictes.

Proposta de nou article

Considerem que seria adient incorporar, tot seguit, un article que posi de relleu, de manera específica, que cada unitat competent per a resoldre un procediment administratiu ha d'optar, preferentment, per a posar fi al mateix per via dels mètodes adequats de resolució de conflictes, d'acord amb la legislació vigent.

L'incís "d'acord amb la legislació vigent" seria necessari per a salvaguardar el respecte de la competència bàsica estatal en matèria de les bases del règim jurídic de les administracions públiques.

Article 13. Creació d'òrgans, unitats i figures organitzatives

1. La creació, modificació o supressió d'un departament, mitjançant decret del president o presidenta de la Generalitat, implica la creació, modificació o supressió automàtica de la secretaria general.

La supressió d'un departament implica la supressió automàtica de la direcció de serveis comuns, si el departament en disposa.

2. Les secretaries sectorials, delegacions territorials del Govern, direccions generals, direccions de serveis comuns i delegacions del Govern a l'exterior es creen, modifiquen i supimeixen per decret del Govern.

3. Les unitats orgàniques i les figures organitzatives regulades a la Secció 4 del Capítol II d'aquest Títol es creen, modifiquen o supimeixen per decret del Govern.

Consideracions GT

Creiem que caldria afegir després de secretaria general "i les unitats que en depenen" (no caldria així el paràgraf que s'ha afegit en relació a la primera versió de supressió de la direcció de serveis).

Article 15. Secretaria general

1. A cada departament hi ha una secretaria general, la persona titular de la qual és la segona autoritat del departament sota la dependència del conseller o la consellera.

2. A la secretaria general li corresponen les funcions següents:

- a) Coordinar l'elaboració de les polítiques públiques del departament i la seva execució, fer-ne el seguiment i l'avaluació, i també coordinar l'actuació de les secretaries sectorials, les direccions generals i les entitats que depenguin funcionalment del departament.
- b) Representar el departament per delegació de la persona titular del departament.
- c) Exercir, sota la direcció de la persona titular del departament, les funcions que aquesta li delegui, de conformitat amb les lleis.
- d) Assistir la persona titular del departament en l'exercici de les funcions que li són pròpies.
- e) La comunicació amb altres administracions i entitats que tinguin relació amb el departament i amb els altres departaments i les entitats del sector públic que en depenguin funcionalment, sens perjudici de les atribucions que tinguin les secretaries sectorials i les direccions generals.
- f) Aprovar les polítiques en relació amb la gestió econòmica, la gestió dels recursos humans i, en general, la gestió dels serveis comuns i l'organització del departament, de conformitat amb les polítiques generals que en aquesta matèria estableixin els òrgans competents de l'Administració de la Generalitat.
- g) Fer el seguiment dels resultats de les entitats del sector públic que depenguin funcionalment de la secretaria general.
- h) Coordinar el control de la qualitat del conjunt dels serveis del departament i establir els corresponents programes d'inspecció.
- i) Elaborar, amb el suport de les secretaries sectorials i de les direccions generals, l'avantprojecte de pressupost del departament, que integri el de les entitats d'acord amb la normativa sobre finances públiques, sota la direcció de la persona titular d'aquest.
- j) Actuar com a cap superior del personal del departament.
- k) Supervisar la tramitació de les disposicions de caràcter general.
- l) Actuar com a òrgan de contractació dels contractes menors del departament i dels que prevegi la normativa aplicable i, per tant, adjudicar i formalitzar en nom de l'Administració de la Generalitat, i dins l'àmbit de les competències del departament, els contractes corresponents, així com exercir les altres facultats inherents, en els termes establerts per la legislació vigent.
- m) Exercir les altres funcions que li atribueixin la legislació vigent o que li siguin delegades.

Consideracions GT

A les funcions de la secretaria general s'ha eliminat la funció que els hi assignava l'anterior Llei 13/89 de vetllar per l'organització, la simplificació i la racionalització administratives i assegurar el suport tècnic i jurídic general del Departament. Considerem que aquesta funció caldria mantenir-la. També caldria afegir específicament la funció de vetllar per a la protecció de dades personals. Amb el redactat que es proposa no queda clar, per les funcions, on es proposa l'adscripció de les assessories jurídiques i els gabinets tècnics. Entenem que han de situar-se com fins ara a la secretaria general i per això proposem incloure una funció específica de suport tècnic i jurídic.

Article 17. Direccions generals

- 1. Es poden crear les direccions generals que siguin imprescindibles per gestionar els serveis especialitzats de la competència del departament.
- 2. La direcció general és la unitat directiva bàsica de l'Administració de la Generalitat encarregada de la gestió d'una o diverses àrees d'activitat funcionalment homògenes.

3. A la direcció general li corresponen les funcions que li atribueix el decret d'estructura i les següents:

- a) Proposar les polítiques i programes que ha de dur a terme la direcció general.
- b) Dirigir l'execució de les polítiques i els programes aprovats i vetllar pel seu compliment en l'àmbit de les seves funcions.
- c) Exercir les competències atribuïdes i les desconcentrades o delegades.
- d) Dirigir i organitzar els recursos humans i gestionar els recursos materials que té assignats per a l'assoliment dels objectius de la direcció general.
- e) Fer el seguiment dels resultats de les entitats del sector públic que depenguin funcionalment de la direcció general.
- f) Impulsar les propostes normatives en les matèries competència de la direcció general.
- g) Exercir les funcions de planificació estratègica i operativa de l'àmbit d'actuació de la direcció general de forma alineada amb les del propi departament i del govern.
- h) Impulsar polítiques de transformació i innovació, així com marcs d'integritat institucional, en l'àmbit de la direcció general.
- i) Dirigir i gestionar persones i equips de la direcció general de forma eficient.
- j) Supervisar i controlar la gestió, així com participar en el procés d'avaluació del personal dependent de la direcció general.
- k) Fer propostes al conseller o consellera, al secretari o secretària general, o al secretari o secretària sectorial, en relació als assumptes que afecten a aquests òrgans i siguin de la seva competència.
- l) Exercir les altres funcions que li atribueixin la legislació vigent o que li siguin delegades.

4. Les direccions generals poden dependre del conseller o de la consellera, de la secretaria general, de les secretaries sectorials o de la Secretaria del Govern, segons estableixi el decret d'estructura.

Consideracions GT

Caldria millorar la redacció de les funcions de les direccions generals tant en l'ordre amb que es descriuen com en alguns aspectes de matis. Les funcions a) i g) són complementàries. Proposem agrupar-les.

A la funció e) es proposa el següent redactat "Fer el seguiment dels resultats de l'àmbit d'actuació de la direcció general i de les entitats del sector públic que depenguin funcionalment de la direcció general"

A la funció i) caldria eliminar l'expressió "de forma eficient" atès que l'eficiència ha d'estar present a l'exercici de totes les funcions i no només a la de la direcció i gestió de persones. Ja està recollida com un dels principis a l'article 3.

Article 18. Direccions de serveis comuns

1. Cada departament disposa d'una direcció de serveis comuns. No obstant això, quan les dimensions, volum de gestió o complexitat d'un departament no justifiqui la seva necessitat, les funcions previstes en aquest article correspondran a la secretaria general sense perjudici del que preveu l'article 16.4.

2. La direcció de serveis comuns, amb rang orgànic de direcció general, exerceix, sota la dependència de la secretaria general, la funció de gestió dels recursos econòmics, humans, tecnològics i, en general, dels recursos comuns del departament.

3. A la direcció de serveis comuns li corresponen les funcions següents:
- a) Proposar les polítiques i els programes en matèria de recursos econòmics, humans, tecnològics i els altres serveis comuns, en l'àmbit del departament, i també executar-les, sense perjudici de les competències que legalment corresponguin a altres òrgans de l'Administració de la Generalitat.
 - b) Participar en la formulació, el disseny i el seguiment de les polítiques públiques del departament pel que fa a les previsions de recursos econòmics, humans, tecnològics i generals derivats d'aquestes polítiques.
 - c) Alinear les finalitats bàsiques de la gestió dels recursos econòmics, humans, tecnològics i, en general, dels recursos comuns, amb els objectius del departament, en el marc de les polítiques generals de l'Administració de la Generalitat.
 - d) Vetllar per una organització del departament eficaç i eficient, per la simplificació i la racionalització de l'activitat administrativa, i proposar les mesures adients per tal de millorar l'organització del departament i la qualitat dels serveis.
 - e) Proposar a l'òrgan superior competent la implantació de mesures de racionalització i simplificació de procediments i tràmits en l'àmbit del departament.
 - f) Fomentar la implantació en el departament de sistemes d'integritat institucional.
 - g) Impulsar polítiques de transformació i innovació estructural i de recursos al departament.
 - h) Assumir la responsabilitat i gestionar les mesures necessàries en matèria de transparència i dades obertes, així com en l'àmbit de participació ciutadana.
 - i) Gestionar de manera eficient els recursos financers en clau de sostenibilitat i garantir, mitjançant l'exercici de les seves funcions, el compliment dels objectius d'estabilitat pressupostària.
 - j) Fixar objectius i avaluar el personal dependent i la resta del personal del Departament.
 - k) Dissenyar i desenvolupar programes de desenvolupament de competències directives o de formació d'empleats públics.
 - l) Contractar el personal laboral i nomenar el personal interí del departament.
 - m) Exercir les facultats de supervisió i control dels recursos comuns del departament que hagin estat assignats als diferents òrgans, excepte que aquest control hagi estat delegat o substituït per un control de resultats.
 - n) Garantir l'adequada provisió de recursos per al correcte funcionament dels centres i les dependències del departament, sense perjudici de les atribucions pròpies de les secretaries sectorials i les direccions generals.
 - o) Supervisar l'adquisició de subministraments, béns i serveis, i també els expedients de contractació de qualsevol tipus; així com informar sobre les propostes de les despeses, l'autorització de les quals no tinguin delegades.
 - p) Exercir les funcions de coordinació i supervisió de la implantació i gestió de les noves tecnologies i dels sistemes d'informació del departament.
 - q) Exercir les altres funcions que li atribueixin la legislació vigent o que li siguin delegades.

Consideracions GT

Creiem que ja és adequada la denominació actual de Direcció de serveis i proposem mantenir-ne la denominació i eliminar doncs el terme "comuns" del redactat.

L'atribució de les funcions de les direccions en matèria d'organització, simplificació de processos, qualitat, transparència i dades obertes, entre altres, sembla indicar que la Llei només contempla un model organitzatiu per a aquests àmbits i que per tant l'adscripció d'aquestes funcions a Gabinetes Tècnics dependents de la secretaria general seria contrària a la Llei. Creiem que cal buscar una fórmula que segueixi permetent la flexibilitat que hi ha actualment.

Article 20. Altres unitats orgàniques

1. Es poden crear altres unitats inferiors jeràrquicament al nivell orgànic de subdirecció general integrades en òrgans superiors, òrgans directius, subdireccions generals o unitats assimilades orgànicament i d'acord amb el que estableixin els decrets d'estructura.
2. Com a regla general, de conformitat amb el principi d'aplanament d'estructures, només es poden crear dos nivells jeràrquics inferiors als de subdirecció general.
3. Excepcionalment, es pot crear un tercer nivell jeràrquic inferior a les subdireccions generals sempre que, mitjançant memòria motivada, es tinguin en compte els següents criteris:
 - a) El nombre de personal dependent.
 - b) El volum de gestió pressupostària.
 - c) La necessitat objectiva de creació d'unitats inferiors per poder gestionar amb eficàcia i eficiència les funcions atribuïdes.
4. La direcció de les unitats orgàniques ha de ser exercida en tot cas per funcionaris de carrera.

Consideracions SMPRAV

L'article 20, de la mateixa manera que l'exposició de motius, estableix que cal aplanar les estructures i, en aquest sentit, només permet crear dos nivells jeràrquics inferiors a subdirecció general, tot i que, excepcionalment, permet crear un tercer nivell jeràrquic inferior.

No obstant, el precepte esmentat no defineix els nivells jeràrquics, ni delimita quines són les situacions excepcionals que justifiquen la creació del tercer nivell i, en aquest sentit, considerem que la utilització de conceptes jurídics indeterminats atorga un excessiu marge de discrecionalitat a aquesta Administració.

Article 28. Requisits per a la creació d'òrgans col·legiats

1. La constitució d'un òrgan col·legiat de l'Administració de la Generalitat exigeix determinar en l'acord del Govern o la disposició corresponent, almenys, els aspectes següents:
 - a) La denominació i les finalitats o objectius.
 - b) Les funcions que se li atribueixen.
 - c) La integració en l'estructura orgànica de l'Administració de la Generalitat.
 - d) La composició i els criteris per a la designació dels membres, incloent el president o presidenta.
 - e) Les regles de funcionament i d'adopció d'acords.Igualment, s'ha d'acreditar la dotació dels crèdits pressupostaris necessaris, si escau, per al seu funcionament.
2. La creació, la modificació o la supressió d'òrgans col·legiats amb funcions de decisió, d'emissió d'informes preceptius o de seguiment o control d'altres òrgans de l'Administració de la Generalitat s'ha de publicar al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya.
3. Els nomenaments i les designacions per a la composició d'un òrgan col·legiat de l'Administració de la Generalitat s'han d'atenir al principi de representació paritària de dones i homes.
Les mesures de representació paritària no tenen efecte per als òrgans constituïts per a la promoció dels drets i interessos d'un dels sexes.

Consideracions SMPRAV

L'article 28 regula els requisits per a la creació d'òrgans col·legiats, però, atès que la Llei 26/2010, del 3 de agost, regula el règim jurídic dels òrgans col·legiats, considerem que seria més coherent incorporar aquesta regulació a la Llei 26/2010, esmentada.

Comentari AJ: Aprofitant aquesta consideració es podria valorar suprimir les previsions que la Llei 26/2010 dedica a la organització administrativa, com per exemple les previsions sobre òrgans col·legiats, per tal de disposar d'una norma uniforme que es dedica a la organització i la Llei 26/2010 que resti, amb les adaptacions pertinents, per a regular els aspectes del procediment administratiu i les seves vicissituds. En aquest sentit caldria fer les puntualitzacions pertinents en les disposicions derogatòria i addicional del text.

Article 31. Comissió d'arbitratge administratiu

1. Sens perjudici del que estableix l'article anterior, els conflictes d'atribucions entre els òrgans de diferents departaments poden ser resolts mitjançant l'arbitratge administratiu d'una comissió nomenada a aquest efecte pel president o presidenta de la Generalitat.
2. La comissió d'arbitratge ha d'estar formada, almenys, per una persona representant de cadascun dels departaments afectats i per un president o presidenta que té vot de qualitat i ha de tenir rang orgànic igual o superior a la dels titulars dels òrgans que intervenen en el conflicte.
3. Els acords de les comissions d'arbitratge han de ser adoptats dins el termini de dos mesos, comptats des de la data de la seva constitució.

Consideracions Centre de Mediació de Catalunya

Aquest article estableix que "Sens perjudici del que estableix l'article anterior, els conflictes d'atribucions entre els òrgans de diferents departaments poden ser resolts mitjançant l'arbitratge administratiu d'una comissió nomenada a aquest efecte pel president o presidenta de la Generalitat."

Considerem que seria més adient parlar de mètodes alternatius de resolució de conflictes i no limitar quin d'ells ha d'aplicar-se en aquest cas.

Article 33. Contingut i control de gestió dels plans

1. El contingut dels plans estratègics i dels plans operatius s'ha de determinar per decret del Govern. Aquests plans han d'incloure, com a mínim, una definició d'objectius i les actuacions necessàries per a aconseguir-los.
2. El contingut dels plans estratègics i dels plans operatius es fixa d'acord amb els criteris que es determinin per decret del Govern.
3. El control de gestió dels plans estratègics i dels plans operatius s'ha de realitzar mitjançant quadres de comandament o instruments equivalents.

Consideracions GT

No creiem que en cap cas calgui un Decret per establir el contingut dels plans estratègics i operatius. Creiem que seria suficient i més adequat que fos per Acord de Govern.

Article 49. Registre del Sector Públic Institucional

4. S'inscriuen al Registre, com a mínim, els actes de creació, presa de participació, transformació, fusió, dissolució i extinció de les entitats del sector públic institucional,

així com la composició dels òrgans de govern, en els termes que es determinin per ordre del titular del departament competent en matèria de patrimoni.

Consideracions Direcció General de Dret, Entitats Jurídiques i Mediació

Respecte del Registre del sector públic institucional, l'apartat 4 fa referència a actes d'inscripció obligatòria al Registre de fundacions d'acord amb l'article 315-2 del llibre tercer del Codi civil de Catalunya, per la qual cosa caldria procurar que ambdós registres fossin interoperables per disminuir les càrregues a les entitats.

Article 76. Definició

1. Les agències empresarials són entitats de dret públic a les quals s'atribueix, conforme a criteris de gestió empresarial, la prestació de serveis o la producció de béns d'interès públic, susceptibles de contraprestació.
Excepcionalment, la llei que autoritza la seva creació pot atribuir a aquestes agències la realització d'actuacions de foment, sempre que siguin accessòries de les funcions principals.
2. Per al compliment de les seves finalitats, les agències empresarials poden tenir adscrites, de forma excepcional, altres agències empresarials i tenir adscrits o participar en consorcis, societats mercantils i fundacions.

Consideracions CIRE

En relació amb l'Avantprojecte de llei d'organització, el CIRE formula les següents consideracions respecte a l'article 76, per tal que la nova llei pugui refermar la condició de mitjà propi de les agències empresarials, i en concret la condició de mitjà propi del CIRE, en coherència amb el posicionament que el CIRE està duent a terme des de l'aprovació de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic que va donar lloc que es poses en dubte aquesta condició.

Així doncs, en aquest context, el CIRE, considera convenient modificar el redactat de l'article 76, i proposa la següent redacció alternativa (les modificacions es destaquen en cursiva):

Article 76. Definició

1. Les agències empresarials són entitats de dret públic a les quals s'atribueix, conforme a criteris de gestió empresarial, la prestació de serveis o la producció de béns d'interès públic, susceptibles de contraprestació. Així mateix, aquestes agències tenen reconeguda la condició de mitjà propi personificat respecte de l'Administració de la Generalitat i el sector públic institucional quan ho prevegin la seva llei i estatuts.
Excepcionalment, la llei que autoritza la seva creació pot atribuir a aquestes agències la realització d'actuacions de foment, sempre que siguin accessòries de les funcions principals.

2. Per al compliment de les seves finalitats, les agències empresarials poden tenir adscrites, de forma excepcional, altres agències empresarials i tenir adscrits o participar en consorcis, societats mercantils i fundacions.

Article 96

Consideracions Direcció General de Dret, Entitats Jurídiques i Mediació

Respecte de la creació i participació en fundacions de l'Administració de la Generalitat, l'article 96. 5 disposa que "l'acord de constitució de la fundació ha de determinar, com a mínim, els drets que, si escau, es reserva l'Administració de la Generalitat com a

fundadora, sens perjudici del que preveu el Llibre tercer del Codi civil de Catalunya sobre la carta fundacional”.

A efectes de seguretat jurídica, convindria concretar quins són aquests drets que l'Administració de la Generalitat es pot reservar com a fundadora, més enllà dels previstos al CCC.

Article 101

Consideracions Direcció General de Dret, Entitats Jurídiques i Mediació

L'apartat 2 disposa que “correspon al Govern autoritzar els actes de disposició o gravamen dels béns i drets de les fundacions de l'Administració de la Generalitat que el Llibre tercer del Codi civil de Catalunya subjecta a un règim d'autorització prèvia del protectorat o a una declaració responsable.”

El redactat d'aquest article genera confusió, ja que no queda clar si, a banda de donar compliment al Llibre Tercer, caldrà l'autorització prèvia del Govern, o si les obligacions d'autorització i comunicació del Llibre Tercer són substituïdes per l'autorització del Govern.

Articles 94.1, 96.5, 97.1, 98.3, 101.2

Consideracions Assessoria Jurídica

Se suggereix la modificació formal següent:

On diu “Llibre tercer del Codi civil de Catalunya” se suggereix “el Llibre tercer del Codi civil de Catalunya, relatiu a les persones jurídiques”

Disposició addicional segona. Entitats independents

1. Tenen la consideració d'entitats independents l'Autoritat Catalana de la Competència, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, el Consell Audiovisual de Catalunya, el Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya, l'Institut Català Internacional per la Pau i l'Institut Català de Finances i les seves filials, així com qualsevol altra entitat de dret públic, amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar, que actuï en l'exercici de les seves funcions amb plena independència orgànica i funcional de les administracions públiques i de qualsevol interès empresarial o comercial, per tenir atribuïdes funcions de regulació o supervisió de caràcter extern sobre sectors econòmics o activitats determinades que requereixen ser exercides sense ingerències, cosa que ha de ser determinada amb una norma amb rang de llei.

Consideracions Assessoria Jurídica

En l'expressió “que actuï en l'exercici de les seves funcions amb plena independència orgànica i funcional de les administracions públiques i de qualsevol interès empresarial o comercial”, valorar la supressió del terme “plena”.

La Comissió Jurídica Assessora, al Dictamen 165/2023, va fer l'observació següent: “En l'apartat 2 del precepte es fa referència a la garantia de la plena autonomia funcional i independència tècnica de la Junta per a complir adequadament les seves finalitats, de

manera que no respon a instruccions jeràrquiques, en els termes del que preveu l'article 15.2.2 de l'LRJSP (...) que l'esment a "la plena autonomia funcional" i que "en cap cas, respon a instruccions jeràrquiques" pot considerar-se un pleonasme; la redundància manifesta poca convicció o feblesa per part del legislador, i seria més oportuna una redacció en el sentit d'afirmar que la Junta "té autonomia funcional i independència tècnica per complir les seves competències i no respon a instruccions jeràrquiques".

Disposicions finals

Consideracions Direcció General de Dret, Entitats Jurídiques i Mediació

Hi ha un error en la numeració de les disposicions finals atès que hi ha dues "disposicions terceres".

CONCLUSIONS

Conclusions SMPRAV

Així doncs, d'acord amb el que s'ha exposat, considerem que l'articulat de l'Avantprojecte analitzat entra en contradicció amb l'exposició de motius de la norma, atès que, a criteri d'aquest Servei, defineix una estructura organitzativa complexa mitjançant excessius conceptes jurídics indeterminats i que, en nom de la flexibilitat en l'organització departamental, deixa un excessiu marge de discrecionalitat a l'actuació de l'Administració. Així mateix, considerem que l'Avantprojecte manté la dispersió normativa que es vol evitar, en tant que, malgrat propugna que vol regular l'organització de l'Administració de la Generalitat mitjançant una única norma, en realitat només substitueix la Llei 13/1989, de 14 de desembre, esmentada.

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

Observacions a l'Avantprojecte de Llei d'organització de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic institucional (SIG23PRE0738)

El Departament de Recerca i Universitats, d'acord amb l'àmbit de competència que li atribueix el Decret 184/2022, de 10 d'octubre, de denominació i determinació de l'àmbit de competència dels departaments en què s'organitza el Govern i l'Administració de la Generalitat de Catalunya, formula les següents observacions a l'avantprojecte de Llei d'organització de l'Administració de la Generalitat i del seu sector públic institucional.

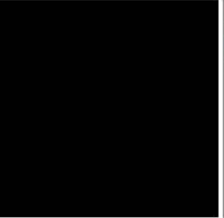
1. El règim jurídic dels centres de recerca de Catalunya (CERCA) i de la Institució Catalana de Recerca i Estudis Avançats (ICREA) en el marc de la Llei 9/2022, de 21 de desembre, de la ciència.

La Llei 9/2022, de 21 de desembre, de la ciència (en endavant Llei de la ciència) neix com a resultat de la voluntat del Parlament de Catalunya, manifestada en diverses lleis, especialment a la Llei 7/2011, del 27 de juliol, de mesures fiscals, administratives i financeres, complementada per lleis posteriors, de dotar Catalunya d'un model de ciència que estigui a l'alçada dels països capdavanters. La Llei respon a la competència exclusiva de la Generalitat en R+D+I, reconeguda a l'article 158 de l'EAC, que és concurrent amb la competència exclusiva de l'Estat prevista a l'article 149.1.15 CE relativa al foment i la coordinació general de la investigació científica i tècnica. Això implica, d'acord amb la doctrina constitucional, que tant l'Estat com la Generalitat poden realitzar les accions que considerin oportunes en aquest àmbit.

Dintre dels principis ordenadors previstos a l'article 6 de la llei que regeixen l'activitat dels agents del sistema de recerca desenvolupament i innovació del sector públic de la Generalitat, s'estableix que l'Administració de la Generalitat ha de promoure i aprovar els mitjans jurídics i econòmics necessaris per tal que els agents del sector públic puguin exercir llurs funcions sense impediments legals o administratius, i d'acord amb els principis de màxima transparència i autonomia, gestió professional i retiment de comptes, potenciant el coneixement com a motor econòmic i social.

El Capítol II del Títol IV conté la regulació dels Centres de Recerca de Catalunya (CERCA) que disposen des de l'any 2011 d'un especial règim d'autonomia legalment establert, ampliat i complementat amb posterioritat en el marc d'altres lleis de mesures. La Generalitat exerceix, en relació amb aquests centres que són un referent propi i específic de Catalunya en matèria de recerca, les seves polítiques pròpies en recerca.

L'objectiu dels centres CERCA és la recerca científica d'un nivell d'impacte comparable sempre, a escala mundial, amb els centres d'excel·lència que els són referents. L'activitat de recerca l'han de dur a terme principalment a Catalunya, sens perjudici de llur projecció internacional.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 512 de 677 512
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

El model organitzatiu, el règim jurídic i el règim d'autonomia dels centres CERCA que es contemplen a la Llei de la ciència estan vigents des de l'entrada en vigor de la Llei 7/2011, amb algunes novetats rellevants. El règim jurídic dels centres CERCA és aplicable a la ICREA que té el mateix grau d'autonomia, el mateix règim específic, i se li apliquen les mateixes excepcions que als centres CERCA del sector públic (art. 63).

El règim d'autonomia dels centres CERCA es reforça i complementa a la llei amb la finalitat d'adaptar-lo a la normativa sectorial que els hi és aplicable aprovada amb posterioritat, i d'adequar-lo a les noves necessitats detectades al llarg d'aquests anys. El règim d'autonomia inclou, en tot cas, les funcions següents:

- a) La determinació de l'estructura i l'organització.
- b) La plena capacitat de gestió.
- c) L'elaboració, aprovació i gestió dels pressupostos i l'administració del patrimoni.
- d) La política de recursos humans, que inclou la selecció, la contractació, el règim retributiu, l'autorització de les compatibilitats del personal i les condicions en què han d'acomplir llurs activitats.
- e) La selecció i contractació del director per part de l'òrgan de govern col·legiat de l'entitat.
- f) El règim d'imputació dels resultats de la recerca i de la transmissió de coneixement.
- g) La constitució d'un consell científic assessor extern, format per científics de referència mundial, en cada àmbit del saber a què s'adscriui un centre.
- h) El règim de participació del personal investigador i, si escau, del personal tecnòleg i tècnic de suport a la recerca i del personal d'administració amb funcions de col·laboració i assistència en recerca, desenvolupament i innovació en els beneficis que s'obtinguin dels resultats de la recerca, amb la comprovació prèvia de la classe de retorn que correspongui a la inversió pública que hagi fet l'entitat a què pertany. La remuneració no pot tenir en cap cas naturalesa retributiva o salarial.
- i) L'aprovació dels criteris i procediments per a complir la normativa en matèria de transparència.
- j) El règim de funcionament intern.
- k) L'assessorament en dret i la representació i defensa jurídica en la forma i organització que disposi el centre.
- l) Qualsevol altra funció que calgui per a garantir el compliment de llurs finalitats i l'assoliment de llurs objectius.

Amb la finalitat de reforçar la seva singularitat, una de les novetats destacades que s'ha incorporat a l'article 45.4 de la llei és el "principi de garantia de l'autonomia dels centres CERCA" com a eix vertebrador del règim que els és aplicable, atesa la singularitat i no homologació de l'activitat científica. Aquest principi comporta que l'Administració de la Generalitat vetlli perquè, en el seu àmbit de competència, no els siguin aplicables règims

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

jurídics, requisits, procediments, condicions o restriccions que comportin una minoració de llur autonomia o que comportin l'impacte de càrregues administratives que no siguin estrictament necessàries per a aconseguir millor les activitats. Aquest principi actua en correlació amb els principis d'eficiència i retiment de comptes.

La secció segona del Capítol II del Títol IV es destina als centres CERCA del sector públic de la Generalitat. Aquesta secció recull totes les mesures vigents des de l'any 2011; les que s'han anat incorporant amb posterioritat a través de les diferents lleis de mesures; i d'altres mesures que suposen una novetat fruit de les noves necessitats detectades. L'article 50.2 de la llei preveu que "la normativa i els acords del Govern aplicables al conjunt del sector públic de la Generalitat han d'establir les regulacions específiques i les exempcions necessàries per a facilitar el ple exercici de les activitats dels centres CERCA, sens perjudici de la normativa bàsica estatal". L'apartat 3 del mateix article, destaca que "el règim d'autonomia de gestió, supervisió i control dels centres CERCA ha de permetre un control dels recursos públics aplicats en termes legals, d'eficiència, d'eficàcia i d'ètica pública, i s'ha d'inspirar en termes d'analogia, sens perjudici de les seves especificitats, en els aplicables a les universitats públiques, com a paràmetre d'interpretació quan escaigui."

Els centres CERCA es regeixen, en l'àmbit de competència de la Generalitat, per la Llei de la ciència, per les normes que la despleguen, per la normativa aplicable a la figura jurídica adoptada per cada entitat, sempre que no contradigui el règim d'autonomia i de garanties que estableix aquesta llei, i per llurs estatuts.

El seu règim jurídic té caràcter especial i prevalent, i és vigent llevat que es derogui expressament (art. 45). El caràcter prevalent que li atorga el legislador és el reflex de la doctrina constitucional consolidada, dictada en relació amb l'enquadrament de les competències genèriques i específiques. El Tribunal Constitucional en diverses sentències ha manifestat que la inclusió d'una competència genèrica ha de cedir davant la competència específica.¹

La determinació pel legislador del seu caràcter prevalent junt amb la relativa a què les seves previsions són vigents llevat que es deroguin expressament, tenen la finalitat de blindar aquest règim específic als efectes que no es pugui veure unilateralment afectat per altra normativa sense tindre en compte l'esmentada doctrina, així com els principis aplicables a les relacions entre normes. La modificació i derogació del règim jurídic dels centres CERCA i de la ICREA s'ha d'articular a través del mateix cos legal, a proposta del departament

¹ La STC 14/2018, de 20 de febrer, conclou el següent (FJ 6):

"El encuadramiento de la regulación ahora impugnada en la competencia exclusiva o compartida que el citado precepto constitucional atribuye al Estado habrá de resolverse, en definitiva, con arreglo al criterio consolidado en la doctrina del Tribunal cuando las partes plantean distintas opciones de encuadramiento: "en casos como el que nos ocupa, en que la norma cuestionada puede entenderse comprendida en más de una regla definidora de competencias, debe determinarse ... cuál de ellas es la prevalente, teniendo presente, junto con los definidos ámbitos competenciales, la razón o fin de la norma atributiva de competencias y el contenido del precepto cuestionado" (STC 153/1985, de 7 de noviembre, FJ 3, con cita de la STC 49/1984, de 5 de abril). Igualmente, habremos de tener en cuenta nuestra tradicional doctrina de que la inclusión de una competencia genérica debe ceder ante la competencia específica (SSTC 71/1982, F2 y 87/1989, FJ 3, entre otras) (STC 190/2000, de 13 de julio, FJ 4)" (STC 212/2005, de 21 de julio, FJ 3).

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

competent en matèria de recerca i universitats, atès l'àmbit material aplicable, als efectes de garantir el principi constitucional de seguretat jurídica previst a l'article 9.3 de la CE,² que requereix la certesa del dret, així com la correcta aplicació del principi de successió de les normes que, d'acord amb la doctrina científica, opera entre normes procedimentalment homogènies o equiparables. En aquest cas la memòria que acompanya l'avantprojecte de llei considera que en tractar-se d'una disposició de caràcter organitzatiu no cal sotmetre el text ni a audiència ni a informació pública.

Finalment, i des de la vessant de la interpretació de les normes, la pròpia literalitat de la Llei de la ciència -element gramatical- al determinar el caràcter especial i prevalent del règim jurídic dels centres CERCA i de la ICREA, i declarar la seva vigència llevat que es derogui expressament, posada en context en relació amb els antecedents històrics de la seva regulació,³ i amb el seu esperit i finalitat - des del 2011 el legislador ha anat incorporant noves mesures i excepcions que s'han consolidat i ampliat a la Llei de la ciència- no ofereix dubtes, a parer nostre, sobre la voluntat del legislador de preservar i garantir l'aplicació del règim específic previst a la Llei, mentre el legislador no aprovi la seva modificació o derogació expressa. Les raons queden exposades en el marc del mateix cos legal, que reconeix la singularitat de l'activitat de recerca que regula, considerada a l'article 2 de la Llei de la ciència, junt amb el desenvolupament, la transferència i la innovació, una activitat econòmica d'interès general, amb impacte social i amb efectes sobre l'activitat econòmica, el benestar de la ciutadania, i sobre l'avenç de la societat del coneixement.⁴ L'exposició de motius de la Llei de la ciència també reconeix la singularitat dels agents del sistema de recerca, desenvolupament i innovació, en considerar que l'activitat científica que compleixen no és homologable a cap altra activitat en l'àmbit de la Generalitat i del seu sector públic.

² Com destaca el Tribunal Constitucional a la Sentència 46/1990, de 15 de març, el legislador ha de perseguir la claredat i no la confusió normativa als efectes que els operadors jurídics coneguin què cal atendre en relació a una determinada matèria:

"(...) la exigencia del artículo 9.3 relativa al principio de seguridad jurídica implica que el legislador debe perseguir la claridad y no la confusión normativa, debe procurar que acerca de la materia sobre la que legisle sepan los operadores jurídicos y los ciudadanos a qué atenerse, y debe huir de provocar situaciones objetivamente confusas (...). Hay que promover y buscar la certeza respecto a qué es Derecho y no ... provocar juegos y relaciones entre normas como consecuencia de las cuales se introducen perplejidades difícilmente salvables respecto a la previsibilidad de cuál sea el Derecho aplicable, cuáles las consecuencias derivadas de las normas vigentes, incluso cuáles sean éstas".

³ La disposició addicional dotzena apartat 1 de la Llei 2/2014, del 27 de gener, de mesures fiscals, administratives i financeres i del sector públic (derogada per la llei de la ciència) establia el següent:

"4. Les mesures relatives al règim jurídic dels centres CERCA i de la Institució Catalana de Recerca i Estudis Avançats (ICREA) establertes per la Llei 7/2011, del 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres, i per aquesta disposició, tenen la consideració de règim jurídic especial i continuen vigents, llevat que es deroguin expressament per llei."

⁴ La singularitat de l'activitat investigadora és reconeguda a la Llei 14/2011, d'1 de juny, de la ciència, la tecnologia i la innovació, que ha abordat modificacions rellevants per millorar la competitivitat del sistema de ciència (personal investigador, transferència del coneixement i governança del sistema); al Text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre (art. 2.2) i a la Llei 9/2017, de 9 de novembre, de contractes del sector públic (disposició addicional 54), per citar-ne tres de destacades.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 515 de 677 515
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

2. L'Agència per a la Qualitat del Sistema Universitari de Catalunya (AQU Catalunya).

L'article 172.2.f) de l'EAC atribueix a la Generalitat la competència compartida amb l'Estat, sens perjudici de l'autonomia universitària, en relació amb l'avaluació i la garantia de la qualitat i de l'excel·lència de l'ensenyament universitari, i també del personal docent i investigador. El foment i l'avaluació de la qualitat en la docència, la recerca i la gestió de serveis universitaris és un dels principis informadors en els quals es fonamenta el sistema universitari de Catalunya, d'acord amb l'article 4 de la Llei 1/2003, de 19 de febrer, d'universitats de Catalunya (en endavant LUC). La promoció i la garantia de la qualitat de les universitats catalanes correspon a les mateixes universitats i al departament competent en matèria d'universitats.

La Xarxa Europea per a la Garantia de la Qualitat en l'Ensenyament Superior, va néixer l'any 2000 amb la finalitat de promocionar la cooperació europea en el camp de la garantia de la qualitat, arran de la *Recomanació del Consell d'Europa 98/561/CE*. En síntesi el Consell de la Unió Europea recomana als Estats membres que creïn sistemes transparents d'avaluació i garantia de la qualitat en el marc de l'organització dels seus sistemes d'ensenyament superior. L'objectiu és preservar i millorar la qualitat de l'ensenyament superior tenint en compte les condicions nacionals, la dimensió europea i les exigències mundials. La Xarxa Europea per a la Garantia de la Qualitat en l'Ensenyament Superior s'ha transformat en l'*European Association for Quality Assurance in Higher Education (ENQA)*. L'ENQA difon informació, experiències i bones pràctiques en matèria de control de la qualitat en l'ensenyament superior a les agències de qualitat, i a les autoritats i institucions públiques d'ensenyament superior. La normativa reguladora d'ENQA requereix que les agències que en formen part com a membres de ple dret siguin avaluades, com a mínim cada cinc anys, per tal de verificar que es compleixen els *Estàndards i directrius per a l'assegurament de la qualitat en l'Espai Europeu d'Educació Superior (ESG)*.

El principal instrument per a la promoció i l'avaluació de la qualitat és l'Agència per a la Qualitat del Sistema Universitari de Catalunya (en endavant AQU Catalunya), regulada a la Llei 15/2015, de 21 de juliol, que la va dotar d'un nou marc legal amb funcions actualitzades, una estructura més flexible i una millora del compliment dels estàndards europeus pel que fa a la independència requerida. AQU Catalunya és membre fundador i de ple dret de la *European Association for Quality Assurance in Higher Education (ENQA)* i, en haver superat l'avaluació d'ENQA, fou una de les tres primeres agències registrades al *European Quality Assurance Register for Higher Education (EQAR)*, que és un organisme dependent de la Unió Europea que posa a disposició dels usuaris el llistat de les agències d'assegurament de la qualitat considerades solvents.

L'AQU Catalunya és una entitat de dret públic sotmesa a l'ordenament jurídic privat que, en l'exercici de les funcions de promoció i garantia de la qualitat de l'educació superior, actua amb objectivitat i independència tècnica i professional, sense rebre instruccions de les administracions públiques o d'altres institucions pel que fa a l'acompliment dels seus

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	
			Pàgina 516 de 677
			516

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

objectius (art. 1.2 Llei 15/2015). L'article 4 de la llei destaca com a principis d'actuació de l'Agència els de competència científica i tècnica, legalitat, seguretat jurídica i independència, d'acord amb els estàndards acadèmics i socials i les directrius internacionals d'assegurament de la qualitat.

Les funcions de l'AQU Catalunya es compleixen per mitjà de la Comissió d'Avaluació de la Recerca i de les altres comissions que creï el Consell de Govern, que és el màxim òrgan de govern de l'Agència. Les comissions han d'actuar amb independència tècnica i professional; han d'elaborar i aprovar els criteris i els procediments d'avaluació, acreditació, certificació i auditoria, i han de fer en llurs àmbits respectius les avaluacions, certificacions i acreditacions que corresponen a l'Agència, de les que en són les responsables finals. El Consell de Govern ha de vetllar per la independència tècnica de totes les comissions (art. 17 Llei 15/2015).

La independència de les agències (organitzativa, operativa i de resultats) és un dels estàndards requerits pels *Estàndards i directrius per a l'assegurament de la qualitat en l'Espai Europeu d'Educació Superior (ESG)*.⁵

3.Observacions al text articulat.

"Article 2. Àmbit subjectiu

1. Aquesta Llei s'aplica al sector públic de l'Administració de la Generalitat de Catalunya que comprèn:

- a) L'Administració de la Generalitat.
- b) El sector públic institucional de l'Administració de la Generalitat.

2. Les entitats independents, *les universitats públiques catalanes i les entitats que depenen d'aquestes universitats*, es regeixen per la seva normativa específica i supletòriament per aquesta Llei.

3. Resten excloses de l'àmbit subjectiu d'aplicació d'aquesta Llei les institucions que estableix el capítol V del Títol II de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya, excepte el Consell Audiovisual de Catalunya, i les entitats adscrites al Parlament de Catalunya."

Observació

Les universitats públiques i les entitats que en depenen no formen part del sector públic de la Generalitat. De fet l'article 35 de l'avantprojecte de llei no les inclou dintre de la classificació del sector públic institucional de l'Administració de la Generalitat. La seva previsió dins d'aquest apartat 2, juntament amb les entitats independents que sí que són del sector públic de la Generalitat, pot generar confusió.

Pel que fa a les entitats independents es formula més endavant una esmena a la disposició addicional segona de l'avantprojecte de llei, als efectes d'incorporar com a entitats

⁵ <https://www.enga.eu/esg-standards-and-guidelines-for-quality-assurance-in-the-european-higher-education-area/>

	Doc.original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 517 de 677 517
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

independents els centres CERCA del sector públic de l'Administració de la Generalitat, la ICREA, i AQU Catalunya, per tal de donar compliment a la legislació aplicable, en el sentit indicat als apartats 1 i 2 d'aquest document.

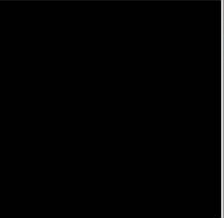
"Article 35. Classificació"

El sector públic institucional de l'Administració de la Generalitat està integrat per:

- a) Les entitats de dret públic, que es classifiquen en:
- Agències
 - Consorcis de l'Administració de la Generalitat
- b) Les entitats de dret privat, que es classifiquen en:
- Societats mercantils de l'Administració de la Generalitat
 - Fundacions de l'Administració de la Generalitat
- c) Les entitats participades majoritàriament, de forma directa o indirecta, per l'Administració de la Generalitat subjectes a la normativa comunitària o internacional, que es regeixen per la seva normativa específica i amb caràcter supletori per aquest Títol."

Observació

L'avantprojecte de llei classifica les entitats en funció de si es tracta d'entitats de dret públic o de dret privat sense tenir en compte si es tracta d'entitats "dependents o vinculades" de la Generalitat (agències o societats mercantils de la seva titularitat) o entitats "participades" per la Generalitat (consorcis i fundacions). Aquesta classificació en base al dret aplicable i no en base a la titularitat o participació pot plantejar problemes d'aplicació pràctica perquè no es correspon a la que s'efectua cada any a la Llei de pressupostos de la Generalitat de Catalunya o a la prevista a la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, que quan determina el seu àmbit d'aplicació no incorpora els consorcis a la lletra d) de l'article 3, referida als organismes autònoms i les entitats públiques dependents o vinculades a qualsevol de les administracions públiques catalanes, sinó en una lletra apart (lletra e). De la mateixa manera l'article 84 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, del règim jurídic del sector públic (en endavant LRJSP) quan classifica el sector públic institucional estatal distingeix entre organismes públics vinculats o dependents, d'una banda, i els consorcis i les fundacions del sector públic, per l'altra. No els classifica en funció de si es tracten d'entitats de dret públic o de dret privat. A títol d'exemple, en el cas concret de les agències empresarials, l'avantprojecte de llei les classifica com a entitats de dret públic, tot i que l'article 77 preveu que en les seves relacions amb tercers i en el desenvolupament de la seva activitats es regeixen pel dret privat.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 518 de 677 518
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

“Article 36. Personalitat jurídica, capacitat d'obrar i autonomia de gestió

1. Les entitats del sector públic tenen personalitat jurídica pròpia i diferenciada de l'Administració de la Generalitat, així com capacitat per actuar en el marc de les finalitats, l'objecte i les competències que la normativa reguladora i els estatuts els atribueix.
2. Les entitats del sector públic gaudeixen d'autonomia de gestió per exercir les seves competències i gestionar els recursos econòmics, materials i humans que tenen assignats.
3. *L'autonomia de gestió no eximeix del compliment del marc normatiu d'aplicació sinó que permet als òrgans de govern o de direcció de les entitats adoptar decisions executives relatives al seu funcionament, d'acord amb la direcció estratègica del Govern i l'Administració de la Generalitat. Aquesta autonomia s'exerceix amb subjecció a la normativa aplicable al sector públic i en cap cas pot restringir o dispensar de l'aplicació del règim del personal directiu, d'incompatibilitats, de transparència, retributiu i de control pressupostari i economicofinancer que estableixen la legislació bàsica i la normativa de la Generalitat de Catalunya.”*

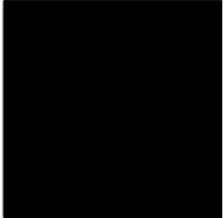
Observació

L'autonomia de gestió s'ha d'exercir, també, amb subjecció a la normativa sectorial específica de l'àmbit material corresponent, d'acord amb l'EAC. Establir per llei una limitació genèrica fonamentada en la normativa de sector públic, treu capacitat de decisió al Govern per poder impulsar, quan ho consideri necessari i en supòsits degudament justificats en raó a l'àmbit material afectat, alguna despesa o exempció. En el cas del DREU aquesta previsió no encaixa amb el règim específic d'excepcions dels centres CERCA del sector públic i de la ICREA previst a la Llei de la ciència. Per aquest motiu, com hem avançat anteriorment, es formula una esmena a la disposició addicional segona per tal d'incorporar-les com a entitats independents als efectes de donar compliment a l'esmentada disposició legal.

La previsió en el sentit que l'autonomia de gestió no eximeix del compliment del marc normatiu d'aplicació, i que no pot dispensar de l'aplicació de la legislació bàsica, que també es destaca a l'exposició de motius de l'avantprojecte de llei, no sembla pròpia d'un text legal.

“Article 37. Adscripció a l'Administració de la Generalitat

1. Les entitats del sector públic s'adscriuen a l'Administració de la Generalitat de forma directa, mitjançant el departament competent per raó de la matèria, o indirecta, mitjançant una altra entitat del sector públic.
2. L'adscripció departamental es realitza a través d'una unitat directiva departamental amb rang orgànic igual o superior a direcció general.
3. Les entitats que tinguin funcions vinculades amb diferents departaments, a més del departament o l'entitat d'adscripció, poden dependre funcionalment d'altres departaments o òrgans, d'acord amb el previst a l'apartat anterior, als quals els correspon la planificació estratègica, el control i l'avaluació dels resultats de l'exercici de la seva activitat.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 519 de 677 519
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

4. El Govern determina l'adscripció i la dependència funcional prevista en aquest article."

Observació

La dependència funcional és un concepte que pot generar confusió, perquè no es regulen les implicacions d'aquesta dependència i no queda clar com s'articularà, en el seu cas, l'adscripció o la dependència quan hi hagi dos departaments vinculats de manera similar. No es preveu tampoc el règim aplicable en el cas de més d'una dependència funcional i, concretament a qui correspondria la presa de decisions. El terme *funcional* té dues connotacions a l'avantprojecte de llei que poden semblar contradictòries: el de dependència en els termes d'aquest article, i el d'autonomia a l'article 62.

"Article 41. Obligacions dels membres dels òrgans de govern de les entitats

1. Els representants de l'Administració de la Generalitat en els òrgans de govern de les entitats tenen el deure de lleialtat i compromís amb l'estratègia corporativa, d'informar diligentment de la marxa de l'entitat, de vetllar per la situació patrimonial i la gestió econòmicofinancera, administrar de forma eficient els recursos i complir les directrius estratègiques que se'ls imparteixin.
2. Els representants de l'Administració de la Generalitat en els òrgans de govern se subjecten a la direcció estratègica del departament de dependència funcional; actuen d'acord amb el contracte programa o pla d'actuació i sota els criteris que fixin els departaments competents en matèria de finances públiques i funció pública, i el Govern.
3. La representació conferida s'estén a tots els actes compresos en llurs finalitats estatutàries, només limitades pel que estableixin les lleis o els mateixos estatuts o normes reguladores de l'entitat."

Observació

L'apartat 2 fa referència al departament de dependència funcional, en comptes del departament d'adscripció, al qual es refereix l'article 37. És important poder clarificar en el text de l'avantprojecte de llei la diferència entre ambdues figures.

S'entén que la intervenció dels departaments competents en matèria de finances públiques i funció pública en la determinació de criteris es produeix en l'àmbit de les seves respectives competències, i en el marc dels instruments que preveu la normativa aplicable.

"Article 43. Règim de responsabilitat dels empleats públics

1. La responsabilitat que correspongui als empleats del sector públic de l'Administració de la Generalitat de Catalunya com a membres o secretaris dels òrgans de govern, dels consells d'administració o dels òrgans liquidadors serà directament assumida per l'Administració de la Generalitat o l'entitat del sector públic que els hagués designat.
2. L'Administració o entitat designant pot exigir d'ofici a l'empleat o empleada públic la responsabilitat en què hagués pogut incórrer a causa dels danys i perjudicis ocasionats en

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

els seus béns o drets quan hi concorri dol, culpa o negligència greu, d'acord amb el que preveu la normativa de responsabilitat patrimonial de les administracions públiques."

Observació

Respecte a l'apartat 2, semblaria adequat als efectes d'evitar dubtes interpretatius matisar la regulació en el sentit d'especificar que l'Administració pot exigir d'ofici a l'empleat o empleada públic la responsabilitat en què hagués pogut incórrer a causa dels danys i perjudicis ocasionats en el seus béns o drets quan hi concorri dol, culpa o negligència greu, prèvia instrucció de l'expedient corresponent d'acord amb la normativa de procediment administratiu, en el sentit establert a l'article 36 de la LRJSP.

"Article 58. Contractació, pressupost, patrimoni i règim de comptabilitat i control

Les entitats del sector públic estan subjectes al règim de contractació establert en la normativa de contractes del sector públic i al règim pressupostari, patrimonial, economicofinancer, d'avaluació econòmica de polítiques públiques, de comptabilitat, de control i, si escau, de l'activitat subvencional de l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic institucional regulat per la normativa de finances públiques de Catalunya i la resta de normativa aplicable."

Observació

En relació amb la subjecció a la normativa de contractació, i tenint en compte que dins del concepte entitats del sector públic s'hi inclouen entitats de diversa naturalesa i amb diferent règim de subjecció a la norma, sembla més adequat un redactat en els termes següents:

"Les entitats del sector públic estan subjectes al règim de contractació que correspongui a la seva naturalesa jurídica, d'acord amb la normativa de contractació del sector públic."

"Article 60. Revisió dels actes administratius de les entitats de dret privat

1. Són actes de les entitats de dret privat susceptibles de revisió en via administrativa:

a) Els dictats pels òrgans de govern o de direcció prescindint de l'obligació d'autorització prèvia o d'altres normes de formació de la voluntat regulades pel dret públic que els hi sigui d'aplicació i, en particular, per la normativa pressupostària, comptable, d'ocupació pública, de control economicofinancer i de contractació.

b) Els regulats per aquesta Llei, els seus estatuts o en les normes de dret administratiu que els hi sigui d'aplicació.

2. El règim de revisió dels actes administratius de les entitats de dret privat del sector públic es regeix pel previst a l'article 59."

Observació

Atès que la potestat de revisió dels actes és una potestat exorbitant reservada a les administracions públiques d'acord amb la LRJSP, i que en el cas de les fundacions, sens

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

perjudici de les funcions de la Intervenció General de la Generalitat de control economicofinancer i de vetllar pel compliment de les obligacions derivades de la normativa pública de les fundacions del sector públic, correspon al protectorat d'acord amb l'article 336-2 de del llibre tercer del Codi Civil de Catalunya, vetllar per l'exercici del dret de fundació, assegurar que el funcionament de les fundacions s'ajusti a la legalitat vigent, i interposar, les accions que consideri oportunes; fora convenient conèixer el parer del protectorat al respecte.

Els articles 59 i 60 de l'avantprojecte de Llei afectarien també la normativa reguladora del règim jurídic i del procediment de les administracions públiques de Catalunya.

"Article 63. Creació

1. La creació de les agències requereix autorització prèvia per llei del Parlament i es produeix amb la publicació dels estatuts que s'aproven mitjançant decret del Govern.
2. La llei que autoritza la creació de l'agència ha d'establir la missió, els fins generals, la temporalitat, si escau, i les potestats administratives necessàries per al compliment de les seves finalitats, així com el termini en què s'ha de crear. Amb caràcter excepcional, **o quan ho requereixi la legislació sectorial específica aplicable**, pot preveure la possibilitat que alguna o algunes de les funcions atribuïdes siguin exercides amb independència respecte de l'Administració de la Generalitat."

Comentari

Es considera convenient incorporar el text marcat en negreta, per tal de fer referència a la legislació sectorial específica atesa la diversitat d'àmbits materials que poden veure's afectats i que poden requerir, ja no amb caràcter excepcional, sinó per raó de la matèria, la independència de l'agència. Aquest seria el cas d'AQU Catalunya (veure apartat 2 del document).

"Article 76.2. Definició

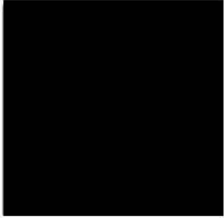
"2. També són agències empresarials les entitats que tinguin reconeguda la condició de mitjà propi personificat respecte l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic institucional, d'acord amb la legislació de contractes del sector públic."

Observació

La lectura literal de l'article quan fa referència a les entitats i no concretament a les agències pot induir a confusió, atès que es podria interpretar que tota entitat que tingui la condició de mitjà propi podria ser considerada agència empresarial.

"Article 81. Règim jurídic

1. Els consorcis de l'Administració de la Generalitat es regeixen per aquesta Llei, **per la legislació sectorial específica aplicable**, per la legislació de règim jurídic del sector públic, el conveni de creació i els seus estatuts, i, supletòriament, per la regulació aplicable a les agències administratives de l'Administració de la Generalitat.

	Doc. original signat per: Serveis Administració Electrònica Generalitat de Catalunya 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web csv.gencat.cat fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 14:51:48 Pàgina 522 de 677 522
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ 	

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

En tot allò no previst en les normes esmentades, en matèria de separació, dissolució, liquidació i extinció, s'apliquen les disposicions del Llibre tercer del Codi civil de Catalunya sobre les persones jurídiques i, si no n'hi ha, en matèria de liquidació s'aplica la normativa de les societats de capital.

2. Els consorcis es regeixen pel dret administratiu i poden exercir les potestats administratives de les administracions consorciades que reconeguin els seus estatuts, en els quals s'indiquen els òrgans responsables de la seva execució."

Observació

Es considera convenient introduir el text marcat en negreta, atès que no es pot obviar la referència a la legislació sectorial que regula l'àmbit material específic de la competència del consorci, i que també determina els contorns legals de la seva actuació. A títol d'exemple, els centres CERCA es regeixen, en l'àmbit de competència de la Generalitat, per la Llei de la ciència, per les normes que la despleguen, per la normativa aplicable a la figura jurídica adoptada per cada entitat, sempre que no contradigui el règim d'autonomia i de garanties que estableix aquesta llei, i per llurs estatuts.

"Article 87. Personal

El personal dels consorcis adscrits a l'Administració de la Generalitat està subjecte al règim previst en la normativa bàsica i d'ocupació pública de Catalunya, i a la **legislació sectorial específica que sigui aplicable.**"

Observació

Es considera convenient afegir el text marcat en negreta, per tal de fer referència a la legislació sectorial específica aplicable en funció de l'àmbit material competència del consorci. A títol d'exemple, el règim jurídic aplicable al personal investigador dels agents del sistema d'R+D+I de Catalunya és el previst a la Llei de la ciència de Catalunya i a la Llei de l'Estat 14/2011, de l'1 de juny, de la ciència, la tecnologia i la innovació.

"Article 94. Definició i activitats

1. Són fundacions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya les fundacions que, complint els requisits previstos al Llibre tercer del Codi civil de Catalunya, reuneixen alguna de les condicions següents:

(...)

6. Les fundacions de l'Administració de la Generalitat només poden tenir adscrites i participar en societats mercantils o altres fundacions."

Observació

L'apartat 6 té algun problema de redactat que en dificulta la seva comprensió.

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

“Article 95. Règim jurídic

1. Les fundacions de l'Administració de la Generalitat es regeixen per aquesta Llei, per la **legislació sectorial específica aplicable**, pel Llibre tercer del Codi civil de Catalunya, els seus estatuts i la resta de l'ordenament jurídic privat, sens perjudici de les matèries en què els sigui aplicable l'ordenament jurídic públic i de la seva subjecció al règim de personal, patrimonial, pressupostari, de comptabilitat, de control econòmicofinancer i de transparència i bon govern de l'Administració de la Generalitat.
2. Les fundacions del sector públic de l'Administració de la Generalitat no poden tenir atribuïdes facultats que impliquin l'exercici de potestats administratives.”

Observació

Ens remetem a l'observació a l'article 81.

“Article 102. Personal

El personal de les fundacions de l'Administració de la Generalitat de Catalunya es regeix pel previst a l'article 93 i per la **legislació sectorial específica que sigui aplicable.**”

Observació

Ens remetem a l'observació de l'article 87.

“Disposició addicional segona. Entitats independents

1. Tenen la consideració d'entitats independents l'Autoritat Catalana de la Competència, l'Autoritat Catalana de Protecció de Dades, el Consell Audiovisual de Catalunya, el Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya, l'Institut Català Internacional per la Pau, i l'Institut Català de Finances i les seves filials, **els centres CERCA del sector públic, la Institució Catalana de Recerca i Estudis Avançats (ICREA) i l'Agència per a la Qualitat del Sistema Universitari de Catalunya**, així com qualsevol altra entitat de dret públic, amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar, que actuï en l'exercici de les seves funcions amb plena independència orgànica i funcional de les administracions públiques i de qualsevol interès empresarial o comercial, per tenir atribuïdes funcions de regulació o supervisió de caràcter extern sobre sectors econòmics o activitats determinades que requereixen ser exercides sense ingerències, cosa que ha de ser determinada amb una norma amb rang de llei.
2. Els organismes o les entitats independents es regeixen per la seva llei de creació, per les disposicions que la desenvolupen, per la legislació especial dels sectors i de les activitats en què despleguen llurs funcions i, supletòriament, per les disposicions d'aquesta Llei relatives a les agències administratives o empresarials, d'acord amb la seva activitat, sempre que siguin compatibles amb la seva regulació, naturalesa, independència, autonomia i funcions.
3. Els organismes o les entitats independents han d'adequar la seva actuació als principis de legalitat, eficiència, estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera, d'acord amb la normativa vigent, així com als principis de transparència i bon govern en la seva gestió.”

Generalitat de Catalunya
Departament de Recerca i Universitats

Observació

Per les raons exposades als apartats 1 i 2 d'aquest document, s'haurien d'incorporar a aquesta disposició addicional com a entitats independents, els centres CERCA del sector públic, la ICREA i l'Agència per a la Qualitat del Sistema Universitari de Catalunya, en el sentit indicat al text en negreta.

Barcelona, 1 de juny de 2023