



Informe de la Secretaria General de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques relatiu al Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (esborrany tramès per un ofici de 12 de setembre de 2018)

Antecedents

1. El 13 d'octubre de 2017 va tenir entrada en el registre de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques un ofici de la directora general de Cultura de 6 d'octubre de 2017 pel qual trametia la documentació relativa a l'extinció del consorci Institut d'Estudis Baleàrics i l'aprovació dels Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut de la Llengua i la Cultura de les Illes Balears, Mitjà Propi, i sol·licitava l'emissió dels informes corresponents.
2. El 8 de gener de 2018, mitjançant un ofici de la secretària general d'aquesta Conselleria adreçat a la directora general de Cultura, es va contestar a l'ofici esmentat de 6 d'octubre de 2017 en els termes següents:

(...)

Per això, en relació amb la vostra sol·licitud continguda en l'ofici de 6 d'octubre de 2017, es considera que caldria que per part de la Direcció General de Cultura es redactés un nou esborrany d'estatuts de l'IEB adaptat a la nova denominació i funcions d'acord amb el que estableix l'article 40 de la Llei 13/2014 en la redacció feta per la Llei 13/2017.

A més, a causa que l'article 39 de la Llei 13/2017 preveu la creació de l'ICIB, que, com s'ha dit, passa a exercir algunes de les funcions de l'IEB, es recomana que, al mateix temps que s'adapten els estatuts de l'IEB, es redactin els estatuts de la nova entitat pública empresarial ICIB, i se sol·licitin a la vegada els informes corresponents sobre les dues entitats a la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques, amb la finalitat d'evitar que, si no es fa una tramitació a la vegada i paral·lela en el temps, hi hagi una possible contradicció o incoherència de funcions entre les dues entitats esmentades.

3. El 13 de juliol de 2018 el Departament Jurídic i Administratiu de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques dins el tràmit d'audiència concedit a aquesta Conselleria va emetre un informe sobre el Projecte de decret pel qual s'aproven els estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (ICIB), tramès per un ofici que va tenir entrada el 26 de juny de 2018 en aquesta Conselleria.

4. El 17 de setembre de 2018 va tenir entrada en el registre de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques un ofici de la directora general de Cultura de 12 de setembre de 2018 pel qual trametia els projectes de decret pels quals s'aproven els Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics i els Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, i sol·licitava l'emissió dels informes corresponents. A més, l'ofici esmentat diu que "Pel que fa a la documentació relativa a l'extinció del consorci Institut d'Estudis Baleàrics, consta com a enviada, amb registre d'entrada a la vostra conselleria de dia 13 d'octubre de 2017".

D'altra banda, el mateix 17 de setembre de 2018 va tenir entrada en el registre de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques un ofici de la directora general de Cultura de 12 de setembre de 2018 pel qual informava que amb posterioritat al tràmit d'audiència s'han introduït modificacions substancials als projectes de decret pels quals s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Baleàrics i els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears i, per això, comunicava que en el BOIB núm. 111, de 8 de setembre de 2018, s'ha publicat la Resolució de la directora general de Cultura de 5 de setembre per la qual se sotmeten novament a informació pública els esborranys del Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics i del Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, i informava que es podien consultar els esborranys esmentats a les pàgines web <http://ieb.caib.es> i <http://dgcultur.caib.es>, a l'efecte de formular les al·legacions oportunes en el termini de 15 dies hàbils comptadors des de l'endemà d'haver-se publicat la Resolució esmentada en el BOIB. Aquests projectes de decret es varen trametre en el marc de la tramitació de les disposicions reglamentàries de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en concret, en el marc del tràmit d'audiència pública previst en l'article 43 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears.

5. El 18 de setembre de 2018 la secretària general de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques va emetre una nota interna per mitjà de la qual es va trametre una còpia dels projectes de decret pels quals s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Baleàrics i els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, i dels documents núm. 7 a 18 tramesos per mitjà de l'ofici de la directora general de Cultura de 6 d'octubre de 2017, a la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques perquè emetés un informe, de conformitat amb el que estableix la lletra c de l'apartat 3 de l'article 2 del Decret 24/2015, de 7 d'agost, de la presidenta de les Illes Balears,

pel qual s'estableixen les competències i l'estructura orgànica bàsica de les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en relació amb la tutela dels ens integrants del sector públic instrumental autonòmic respecte de la legislació aplicable en matèria de personal que ha d'exercir la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques.

El mateix 18 de setembre la secretària general de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques també va emetre una nota interna mitjançant la qual es va trametre una còpia dels projectes de decret pels quals s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Baleàrics i els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, i dels documents núm. 7 a 18 tramesos per mitjà de l'ofici de la directora general de Cultura de 6 d'octubre de 2017, a la Direcció General de Pressuposts i Finançament perquè emetés un altre informe, de conformitat amb el que estableix la lletra a de l'apartat 3 de l'article 2 del Decret 24/2015, respecte de la tutela pressupostària que ha d'exercir la Direcció General de Pressuposts i Finançament sobre els ens integrants del sector públic autonòmic.

6. El 28 de setembre de 2018 la Direcció General de Pressuposts i Finançament va emetre un informe favorable sobre els Estatuts de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (ICIB). En concret, l'informe esmentat en l'apartat 2 de les "Altres consideracions" diu que:

2. El Departament Jurídic i Administratiu d'aquesta Conselleria emetrà l'informe sobre els aspectes jurídics dels Estatuts, mentre que l'informe d'aquesta Direcció General se centrarà, sense perjudici de fer altres observacions, en els aspectes amb transcendència pressupostària.

Només s'han detectat les qüestions següents, en general poc significatives:

- Articles 12.1 .g), 17.1 .k) i 37.2: convendria afegir una referència als informes previs exigits per la normativa vigent.

- Article 10: convendria especificar quins són els òrgans superiors de direcció i quins no.

- Article 14.2: convendria exigir la o les titulacions universitàries que es considerin adients per al càrrec de director gerent de l'ICIB.

- Article 14.4: al principi s'hauria d'afegir "El nomenament i", ja que també requereix els mateixos informes previs que la contractació.

- Article 21 .e): convendria afegir "sempre que no suposi un major cost", ja que en cas contrari hauria de ser competència del Consell de Direcció.

- Article 25.4 i 26: si és possible, les reunions del Consell Rector i de les comissions assessores que es puguin constituir no haurien de suposar cap cost per a l'ICIB.

- Article 47.1 .b)1.: Convendria afegir "o d'algun altre ens del sector públic instrumental."

7. El 22 d'octubre de 2018 la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques va emetre un informe favorable sobre l'extinció del consorci Institut d'Estudis Baleàrics i els projectes de decret pels quals s'aproven els estatuts de les entitats públiques empresarials Institut d'Estudis Baleàrics i Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears.

El fet 6 d'aquest informe diu que:

6. El Pla d'Actuació Inicial dels nous ens, en relació amb els recursos humans, diuen:

- Pla d'actuació inicial de l'Institut d'Estudis Baleàrics de 28 d'octubre de 2014:

(...)

- Pla d'actuació de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears de 20 d'octubre de 2017:

«6 i 7 - Previsions sobre els recursos humans i tecnològics necessaris pel funcionament de l'ICIB

La creació de l'ICIB no comportarà cap impacte econòmic o pressupostari específic ja que no suposa un augment de la despesa per l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, excepte la creació de la figura del Director o Directora.

Els recursos humans que es preveuen necessaris per al funcionament de l'ICIB procediran dels que actualment es troben destinats a la Direcció General de Cultura i l'IEB, amb l'única excepció de la Direcció Executiva, que és l'única figura de nova creació.

La ubicació física de l'ICIB seran inicialment les instal·lacions de la Conselleria de Cultura, Participació i Esports, propietat del Govern de les Illes Balears, per la qual cosa, tampoc comportarà increment de la despesa.

En definitiva, i tal com es reflecteix en aquest document, del que es tracta és de dotar de la personalitat jurídica a un ens que assumeix unes competències inicialment canalitzades a través de l'IEB i altres de nova implantació, que l'evolució i professionalització del sector cultural han posat de manifest».

- Finalment, (...) *Informe relatiu a la translació del personal del consorci Institut d'Estudis Baleàrics a l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics i posterior extinció del consorci*, del director de l'IEB, de 18 d'octubre de 2018, diu:

(...)

El fonament de dret 9 d'aquest informe en relació amb el Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears diu que:

- Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears:

L'article 10, relatiu als òrgans de funcionament, preveuen l'existència d'una direcció/gerència. Això no obstant, l'article 14 preveu que aquesta figura sigui potestativa, és a dir, el seu nomenament queda a criteri del president de l'ens. Aquesta possibilitat està prevista a l'article 20.4 de la Llei 7/2010, que diu:

4. Així mateix, els ens del sector públic instrumental poden disposar d'una gerència, o òrgan unipersonal equivalent, per a la direcció, l'administració i la gestió ordinària de l'ens.

En el cas d'ens que no disposin de gerència, o òrgan unipersonal equivalent, les funcions i les responsabilitats atribuïdes en aquesta Llei a la gerència corresponen al conseller delegat o a l'òrgan que es prevegi a aquest efecte en els estatuts de l'entitat o que decideixi l'òrgan col·legiat superior, i, si no hi ha cap d'aquests òrgans, al president de l'entitat.

L'article 36.1, relatiu a personal de l'entitat, ha de fer referència a la normativa vigent del sector públic instrumental (articles 23 i 44 de la Llei 7/2010).

Així mateix, també es podria aprofitar la regulació del funcionament de l'ens per fer una referència a la possibilitat de comptar amb personal directiu professional de l'article 22 de la Llei 7/2010.

L'informe esmentat de 22 d'octubre de 2018 conclou que:

Un cop examinada des de l'òptica de la normativa en matèria de personal la documentació aportada juntament amb l'escrit de sol·licitud, i vist el procediment que s'està duent a terme per tal d'extingir el consorci Institut d'Estudis Balears i crear dues noves entitats públiques empresarials (Institut d'Estudis Balears i Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears), cal informar favorablement aquest procés de reestructuració, en el ben entès que es compliran totes les observacions i els tràmits indicats d'acord amb la normativa vigent aplicable a aquest cas. Així mateix, cal informar que aquests procediments no tendran com a conseqüència l'assumpció d'obligacions en matèria de personal per part de l'Administració de la CAIB. Igualment, s'informa que aquest procediment de reestructuració no pot comportar l'obtenció, per part del personal laboral afectat, de la condició de personal laboral fix sense la superació d'un procediment ordinari de selecció o bé, d'un procés de consolidació, en el qual s'hagin garantit els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat, d'acord amb l'article 55 del TREBEP.

8. Finalment, la secretària general de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques ha demanat verbalment a aquest Departament Jurídic i Administratiu que, en relació amb la proposta d'extinció del Consorci Institut d'Estudis Baleàrics i als esborranys dels projectes de decret esmentats en l'antecedent 1, emeti l'informe de legalitat general i en matèria d'hisenda dels ens instrumentals que es desprèn de la tutela que li correspon exercir d'acord amb l'article 3.2 *b* del Decret 24/2015.

Encara que els dos esborranys dels projectes de decret esmentats es troben relacionats ja que l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears assumeix algunes de les funcions de l'Institut d'Estudis Baleàrics, s'emeten de manera paral·lela un informe jurídic per a cada un d'ells amb les consideracions jurídiques corresponents als efectes d'una major claredat. Així, aquest informe té per objecte el Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (esborrany tramès per un ofici de 12 de setembre de 2018).

Consideracions jurídiques

1. Amb caràcter introductori, cal relacionar la normativa a tenir en compte que és la següent:
 - La Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i, en particular, els capítols I i III del títol I d'aquesta Llei, relatius, respectivament, a les disposicions generals sobre els organismes públics (organismes autònoms i entitats públiques empresarials) i a les normes específiques aplicables a les entitats públiques empresarials.
 - La Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, i, en particular, l'article 81, pel que fa als principis generals d'actuació de les entitats que integren el sector públic institucional.
 - La Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i, en particular, l'article 1.2, pel que fa a l'aplicació d'aquesta Llei a tots els ens de dret públic dependents de l'Administració de la Comunitat Autònoma, incloses les entitats públiques empresarials.



- La Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en particular aquelles disposicions aplicables a les entitats públiques empresarials del sector públic autonòmic.
 - L'article 39, sobre creació de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, de la Llei 13/2017, de 29 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2018.
 - El Decret 24/2015, de 7 d'agost, de la presidenta de les Illes Balears, pel qual s'estableixen les competències i l'estructura orgànica bàsica de les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i, en particular, la lletra *b* de l'article 3.2, pel que fa a les competències de la Secretaria General de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques en matèria de tutela dels ens del sector públic instrumental autonòmic respecte de la legislació general i en matèria d'hisenda aplicable a aquests ens, sens perjudici de les competències inherents a la tutela pressupostària i a la tutela de la legislació aplicable en matèria de personal dels ens esmentats que, d'acord amb les lletres *a* i *c* de l'article 2.3 d'aquest Decret 24/2015, corresponen, respectivament, a la Direcció General de Pressuposts i Finançament i a la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques.
2. S'ha de confirmar la procedència d'emetre aquest informe, en el marc de l'article 35.1 de la Llei 7/2010 –segons el qual l'aprovació dels estatuts dels organismes públics (incloses, doncs, les entitats públiques empresarials) requereix un informe preceptiu de la conselleria competent en matèria d'hisenda i pressuposts– en relació amb l'article 3.2 *b* del Decret 24/2015, en relació amb l'article 3.2 *b* del Decret 24/2015. Cal tenir en compte que aquest informe s'emet sobre el Projecte de decret de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears que es va trametre per un ofici de la directora general de Cultura de 12 de setembre de 2018 esmentat en l'antecedent 1.

A més, cal dir que aquest informe juntament amb els informes de la Direcció General de Pressuposts i Finançament i de la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques a què s'ha fet referència en els antecedents 3 i 4, constitueixen l'informe de la conselleria competent en matèria d'hisenda i pressuposts a què es refereix l'article 35.1 de la Llei 7/2010, això és, de l'actual Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques, amb la delimitació competencial en matèria de tutela dels ens instrumentals

integrants del sector públic autonòmic que es desprèn del Decret 24/2015 esmentat abans.

A efectes d'evitar reiteracions innecessàries, cal remetre's, en tot cas, a les observacions i els suggeriments que consten als informes esmentats.

D'altra banda, en cas que, a conseqüència de l'acceptació d'al·legacions fetes durant el (nou) tràmit d'audiència concedit a les conselleries sobre els projectes de decret pels quals s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Balearics i els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, es facin modificacions substancials d'aquests projectes de decret, serà necessari que es torni sol·licitar informe sobre els nous esborranys de projectes de decret a la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques per tal que emeti l'informe corresponent.

3. Addicionalment, pel que fa al control de la legislació general i en matèria d'hisenda en relació amb el Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (esborrany tramès per un ofici de 12 de setembre de 2018), cal dir que aquest Projecte de decret s'ajusta amb caràcter general a les disposicions de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears, i de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, sens perjudici del que s'assenyala a continuació.

Les lletres *l* i *m* de l'article 5.1 de l'esborrany d'Estatuts preveuen aquestes funcions de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (ICIB):

- l) Fomentar polítiques de públics que promoguin l'accés a la cultura en igualtat d'oportunitats, així com impulsar iniciatives que contemplin el desenvolupament de nous públics.
- m) Establir pautes de col·laboració amb les parts implicades per garantir els drets laborals dels treballadors del sector.

En el mateix sentit, l'article 24 de l'esborrany d'Estatuts preveu en les lletres *c* i *d* aquestes funcions del Consell Rector:

- c) Configurar-se com l'eina vertebradora per impulsar, coordinar i mantenir els acords en el desenvolupament econòmic de la creació cultural de les Illes Balears, establint pautes de col·laboració amb les parts implicades per garantir els drets laborals dels treballadors del sector.
- d) Fomentar les polítiques de desenvolupament de públics que promoguin l'accés a la cultura en igualtat d'oportunitats, així com analitzar i impulsar el desenvolupament de nous públics.

Es considera que les funcions que preveuen les lletres i i m de l'article 5.1 i les lletres c in fine i d de l'article 24 de l'esborrany d'Estatuts no s'ajusten a les funcions de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears que preveu l'article 39.2 de la Llei 13/2017, de manera que s'haurien d'eliminar.

A més, es suggereix eliminar el número 1 del primer paràgraf de l'article 5 ja que aquest article consta d'un únic apartat.

Per altra part, l'article 36.1 de l'esborrany d'Estatuts preveu que:

1. El personal d'aquesta entitat pot estar integrat pel personal funcionari o laboral de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears i de l'Institut d'Estudis Baleàrics que li sigui adscrit, i també pel personal de nou ingrés que s'hi incorpori d'acord amb la normativa vigent en matèria de funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

Per la seva part, l'article 44.1 de la Llei 7/2010 estableix que:

1. El personal al servei de les entitats públiques empresarials pot ser:
 - a) Personal laboral propi.
 - b) Personal funcionari de l'Administració de la comunitat autònoma o dels organismes autònoms que li sigui adscrit.
 - c) Personal funcionari de qualsevol administració pública que s'incorpori per qualsevol procediment de provisió o d'ocupació de llocs de feina, d'acord amb la normativa de funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

Atès que, segons l'article 44.1 de la Llei 7/2010, en una entitat pública empresarial hi pot haver personal laboral propi, però no personal laboral de l'Administració autonòmica, i que també hi pot haver personal funcionari de l'Administració autonòmica o d'un organisme autònom que li sigui adscrit, però no personal d'un consorci o d'una altra entitat pública empresarial (com l'Institut d'Estudis Baleàrics que quan s'aprovi el Decret al qual es fa referència en l'antecedent 1 passarà a ser una entitat pública empresarial), caldrà eliminar de l'article 36.1 de l'esborrany d'Estatuts la menció al personal laboral de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears i l'expressió "i de l'Institut d'Estudis Baleàrics", de manera que es proposa la redacció següent per a l'article 36.1:

1. El personal d'aquesta entitat pot estar integrat pel personal laboral propi o funcionari de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears que li sigui adscrit, i també pel personal de nou ingrés que s'hi incorpori d'acord amb la normativa vigent en matèria de funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

4. D'altra banda, es comprova que el Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (ICIB) recull el contingut mínim i obligatori que exigeix l'article 35.2 de la Llei 7/2010 per als estatuts dels organismes públics i, en concret, per a les entitats públiques empresarials:
- Les funcions i competències de l'organisme (art. 5 de l'esborrany d'Estatuts), amb la indicació de les potestats administratives que aquest pugui exercir (art. 6.3) i la distribució de les competències entre els òrgans de direcció (art. 12 sobre les funcions del president, art. 13 sobre el vicepresident, art. 15 sobre les funcions del director/gerent, art. 17 sobre funcions del Consell de Direcció i art. 21 sobre les funcions de la Comissió Executiva). En el cas de les entitats públiques empresarials, els estatuts també han de determinar els òrgans que tinguin atribuït l'exercici de potestats administratives (l'art. 6.3 determina que exerceixen tal potestats el president i el Consell de Direcció –sens perjudici del que es suggereix més endavant sobre aquest article).
 - La configuració dels òrgans col·legiats (a l'ICIB es preveu un òrgan (col·legiat) superior de direcció que és el Consell de Direcció, mentre que la Comissió Executiva actua per delegació del Consell de Direcció, i també es preveu un òrgan de participació i assessorament que és el Consell Rector), amb les indicacions següents: les competències (del Consell de Direcció a l'art. 17, de la Comissió Executiva a l'art. 21 i del Consell Rector a l'art. 24); la integració administrativa o dependència jeràrquica (l'art. 16.1 preveu que el Consell de Direcció és l'òrgan superior de direcció, l'article 20.1 estableix que la Comissió Executiva exerceix l'administració i gestió ordinària de l'ICIB per delegació del Consell de Direcció, mentre que l'article 23.1 preveu que el Consell Rector és l'òrgan general de participació i assessorament); la composició i els criteris per designar-ne el president i la resta de membres (art. 16 respecte a la composició del Consell de Direcció, art. 20 sobre la composició de la Comissió Executiva i art. 23 sobre la composició del Consell Rector); les funcions de decisió, proposta, informe, seguiment o control i qualsevol altra que els sigui atribuïda (art. 17 respecte a les funcions del Consell de Direcció, art. 21 sobre les funcions de la Comissió Executiva i art. 24 sobre les funcions del Consell Rector); i la indicació dels actes i les resolucions que exhaureixin la via administrativa (l'art. 43.2 determina que els actes subjectes a dret administratiu dictats pel Consell de Direcció o pel president exhaureixen la via administrativa –sens perjudici del que es suggereix més endavant sobre aquest article).



- La determinació del president i de la resta d'òrgans unipersonals de direcció de l'organisme i també la seva forma de designació (art. 11 sobre la Presidència, art. 13 sobre la Vicepresidència, i art. 14 sobre la Direcció/Gerència); i la indicació dels actes i les resolucions que exhaureixin la via administrativa (l'art. 43.2 determina que els actes subjectes a dret administratiu dictats pel Consell de Direcció o pel president exhaureixen la via administrativa).
 - La determinació dels òrgans de contractació (la lletra o de l'art. 15 preveu com a una funció del director/gerent la d'actuar d'òrgan de contractació –sens perjudici del que se suggereix més endavant sobre qui hauria de ser l'òrgan de contractació).
 - El patrimoni que, si n'hi ha, els sigui assignat per complir les seves finalitats (art. 27) i els recursos econòmics mitjançant els quals s'hagi de finançar l'organisme (art. 29).
5. En relació amb el Projecte de decret esmentat en la consideració jurídica anterior, es fan les observacions i els suggeriments següents:

- 1) En primer lloc, en un nombre destacable d'articles de l'esborrany d'Estatuts s'empra una tècnica normativa que consisteix en la reproducció literal de determinats apartats o preceptes de les Lleis 7/2010 i 14/2014. Aquesta reproducció literal d'una norma de rang superior (com són les Lleis 7/2010 i 14/2014) no és necessària i no contribueix a una major comprensió, de manera que es recomana evitar-la i emprar una remissió expressa als preceptes corresponents de les Lleis 7/2010 i 14/2014.

A més, cal tenir en compte que l'article 45 de la Llei 7/2010 ja estableix que el règim pressupostari, economicofinancer, de comptabilitat, intervenció i control de les entitats públiques empresarials és el que preveu aquesta Llei 7/2010 i la legislació de finances de la comunitat autònoma, sense perjudici de les particularitats que es puguin establir en la llei de creació de l'ens i en els seus estatuts. Per tant, no cal la reproducció literal d'articles de les Lleis esmentades relatiu al règim pressupostari, economicofinancer, de comptabilitat, intervenció i control, i, en tot cas, el que poden fer els estatuts és establir particularitats.

A títol il·lustratiu, la reproducció literal esmentada té lloc en els articles següents de l'esborrany d'Estatuts:



- L'article 30 de l'esborrany d'Estatuts tracta dels pressuposts de l'ICIB. L'apartat 1 d'aquest article reproduïx l'article 36.2 de la Llei 14/2014, mentre que l'apartat 2 reproduïx l'article 40 de la mateixa Llei. Per això, es proposa reunificar els apartats 1 i 2 de l'esmentat article 30 en un únic apartat, l'1, amb la redacció següent:

1. Els pressuposts de l'ICIB s'integren en els pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en els termes que preveu l'article 36 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i amb el contingut exigint per l'article 40 d'aquesta Llei.

D'altra banda, l'actual apartat 4 de l'article 30 de l'esborrany d'Estatuts reproduïx l'article 47.1 de la Llei 14/2014 relatiu a la pròrroga dels pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears. Es considera que la reproducció d'aquest article 47.1 de la Llei 14/2014 és del tot innecessària en els estatuts d'una entitat pública empresarial, així com també seria innecessària si se'n fes una remissió, per la qual cosa es proposa eliminar el contingut d'aquest apartat 4 de l'article 30.

L'acceptació dels dos suggeriments suposarà tornar numerar els actuals apartats 3, 4 (que quedaria sense contingut) i 5, de manera que el contingut de l'actual apartat 3 passaria a ser l'apartat 2 mentre que l'actual apartat 5 passaria a ser l'apartat 3.

- L'article 31 de l'esborrany d'Estatuts tracta sobre el règim de comptabilitat. L'apartat 2 d'aquest article reproduïx l'article 13.2 de la Llei 7/2010, mentre que l'apartat 4 reproduïx els articles 132.1 i 132.3 de la Llei 14/2014.

Per això, es proposa reunificar els apartats 2 i 4 de l'esmentat article 31 en un únic apartat, el 2, amb la redacció següent:

2. El règim de comptabilitat de l'ICIB s'ha d'ajustar al que preveuen l'article 13 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i l'article 132 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

L'apartat 3 de l'article 31 reproduïx l'article 15.2 de la Llei 7/2010. Així, es proposa que aquest apartat 3 tingui la redacció següent:

3. La iniciació de qualsevol expedient de despesa per part de l'ICIB que superi els imports que estableix l'article 15.2 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector

públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, requereix les autoritzacions corresponents que preveu l'article esmentat.

- L'article 32 de l'esborrany d'Estatuts es refereix al control financer. Els apartats 1, 2 i 3 d'aquest article reproduïxen, respectivament, els articles 121.1 de la Llei 14/2014, 123.1 de la mateixa Llei i 17.1 de la Llei 7/2010.

Així, es proposa reunificar els apartats 1,2 i 3 de l'article 32 en dos apartats, l'1 i el 2, amb el contingut següent:

1. El control financer s'exerceix per la Intervenció General de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears en els termes que preveu la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

2. Així mateix, l'ICIB està sotmès al control d'eficàcia i eficiència en els termes que preveu l'article 17.1 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

- L'article 33 de l'esborrany d'Estatuts es refereix als comptes anuals. L'apartat 2 d'aquest article reproduïx parcialment l'article 13.3 de la Llei 7/2010. Així, es proposa que aquest apartat 2 tingui la redacció següent:

2. Els comptes anuals de l'entitat han de ser formulats pel director en el termini previst en l'article 13.3 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i s'han d'aprovar en el termini que s'hi preveu.

L'incompliment dels terminis pot donar lloc a l'exigència de les responsabilitats que pertocuin, d'acord amb els articles 141 i següents de la Llei 14/2014, i també a les mesures addicionals de control a què fa referència l'article 19 de la Llei 7/2010.

D'altra banda, l'apartat 4 de l'article 33 de l'esborrany d'Estatuts reproduïx l'article 13.5 de la Llei 7/2010 relatiu a la tramesa dels comptes anuals a la Intervenció General. Es suggereix eliminar aquest apartat 4 perquè ja es fa referència a l'article 13.5 de la Llei 7/2010 en l'apartat 1 de l'article 33 de l'esborrany d'Estatuts.

- L'article 34 de l'esborrany d'Estatuts tracta sobre l'obligació de subministrament d'informació. Aquest article reproduïx l'article 14.1 de la Llei 7/2010, de manera que es proposa que l'article 34 de l'esborrany d'Estatuts tingui la redacció següent:

L'ICIB ha de trametre a la conselleria competent en matèria d'hisenda i pressuposts, per mitjà de la conselleria d'adscripció, la informació que preveu l'article 14 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

- L'article 35 de l'esborrany d'Estatuts té com a epígraf "Informe anual d'activitat i declaració de garantia de la gestió". Es suggereix afegir a l'epígraf la menció al pla d'actuacions, de manera que aquest epígraf tindria la redacció següent "Pla d'actuacions, informe anual d'activitat i declaració de garantia de la gestió".

L'apartat 1 de l'article 35 reproduïx parcialment l'article 17.2 de la Llei 7/2010. Així, es suggereix que l'apartat 1 de l'article 35 tingui la redacció següent:

1. L'ICIB ha d'elaborar, anualment, un pla d'actuacions d'acord amb el que preveu l'article 17.2 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Els apartats 3, 4, 5 i 6 de l'article 35 reproduïxen, respectivament, els articles 18.2, 18.3, 17.3 i 18.4 de la Llei 7/2010. Així, es proposa reunificar els apartats 3, 4, 5 i 6 de l'esmentat article 35 en un únic apartat, el 3, amb la redacció següent:

3. Simultàniament a l'aprovació dels comptes anuals, el director ha de presentar al Consell de Direcció i a la conselleria d'adscripció un informe anual d'activitat i signar una declaració de garantia i responsabilitat sobre les activitats dutes a terme per l'ens durant l'any anterior, en els termes que preveu l'article 18 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, i que han de reflectir la valoració del grau de compliment del pla d'actuacions, d'acord amb l'article 17.3 d'aquesta Llei.
- L'article 38.2 de l'esborrany d'Estatuts assenyala que "L'exercici de les funcions que impliquen la participació en l'exercici de potestats administratives correspon exclusivament al personal funcionari". Aquest article és una reproducció literal d'una part de l'article 23.1 de la Llei 7/2010, per la qual cosa es considera innecessària la seva reproducció literal i es recomana la seva supressió perquè ja està regulat en la Llei esmentada.

En cas d'acceptar aquest suggeriment, caldria renumerar l'apartat 3 de l'article 38 que passaria a ser l'apartat 2.

- 2) L'article 6 de l'esborrany d'Estatuts fa esment a la personalitat jurídica i potestats administratives.

El segon paràgraf de l'article 6.2 diu que "A aquest efecte, es pot adscriure a l'entitat el personal funcionari de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears que sigui necessari per exercir les potestats administratives, les competències i les funcions atribuïdes", la qual cosa pot induir a confusió respecte a qui exerceix les potestats administratives, que són els òrgans (en aquest cas, el president i el Consell de Direcció i, en cas d'acceptar el suggeriment que s'exposa més avall, els vicepresidents), i qui les exerceix de manera material (els funcionaris). Per això, es suggereix suprimir aquest segon paràgraf de l'article 6.2.

L'article 6.3 preveu que "Les potestats administratives atribuïdes a l'ICIB, les han d'exercir la presidència i el Consell de Direcció de l'entitat que podrà delegar en la Comissió Executiva l'administració i gestió ordinària de l'ICIB". Es suggereix afegir, com a òrgan que també pot exercir potestats administratives, el vicepresident ja que aquest exerceix les funcions que, si escau, li delegui el president o el Consell de Direcció, a proposta del president (de manera que el president o el Consell de Direcció li podrien delegar funcions que suposin l'exercici de potestats administratives), segons preveu la redacció actual de l'article 13.2.

- 3) L'article 10.2 de l'esborrany d'Estatuts fa esment als òrgans de direcció que són:

- 2. Òrgans de direcció
 - a) El Consell de Direcció
 - b) La Comissió Executiva

Per la seva part, l'article 16.1 assenyala que el Consell de Direcció és l'òrgan superior de direcció de l'ICIB.

Per altra part, l'article 20.1 preveu que la Comissió Executiva exerceix l'administració i gestió ordinària de l'ICIB per delegació del Consell de Direcció.

A l'efecte que en l'article 10.2 quedi clar que la Comissió Executiva no és un altre òrgan col·legiat de direcció, sinó que actua per delegació del Consell de Direcció, es proposa la redacció següent per a l'article 10.2:

2. Òrgans de direcció

- a) El Consell de Direcció
- b) La Comissió Executiva, per delegació del Consell de Direcció

En aquest punt, cal tenir en compte que, d'acord amb la lletra *b* de l'article 20.1 de la Llei 7/2010, només hi pot haver un òrgan col·legiat superior de direcció, que en l'ICIB seria el Consell de Direcció.

- 4) L'article 12 de l'esborrany d'Estatuts relaciona les funcions del president. En concret, es suggereix substituir en la lletra *h* de l'apartat 1 els termes "Junta Gestora" per "Comissió Executiva".

També es recomana fer aquesta substitució en la lletra *b* de l'article 15.

Per altra part, en la lletra *g* de l'article 12.1 es suggereix afegir els termes "i, en cas que no hi hagi un director, exercir les funcions atribuïdes al director", de manera que es proposa la redacció següent per a la lletra *g* esmentada:

- g) Nomenar i separar la persona titular del càrrec de director, o fer la proposta prevista en l'article 14.10 d'aquests Estatuts, i, en cas que no hi hagi un director, exercir les funcions atribuïdes al director.

Finalment, per tal que hi hagi una concordança entre el que preveu l'article 12.2 i la lletra *h* de l'article 21, que preveu com una de les funcions de la Comissió Executiva "Qualsevol altra que li delegui el president o el Consell de Direcció", es recomana que l'article 12.2 faci menció a la Comissió Executiva d'acord amb la redacció següent:

- 2. El president pot delegar les seves funcions, en tot o en part, amb caràcter temporal o permanent, en el vicepresident, el director o la Comissió Executiva, llevat de les que siguin indelegables perquè així ho fixi una norma amb rang de llei.

- 5) L'article 14 de l'esborrany d'Estatuts regula el nomenament i naturalesa del càrrec de director/gerent.

En primer lloc, es recomana la redacció següent per a l'article 14.1:

- 1. El president pot nomenar, amb caràcter potestatiu, un director/gerent i separar-lo o, si escau, fer la proposta prevista en el punt 10 d'aquest article. El nomenament, si s'escau, i el cessament s'han de comunicar al Consell de Govern en el termini màxim de set dies i publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* en el termini màxim de deu dies.

En cas que no es nomeni un director/gerent les funcions que se li atribueixen corresponen al president.

D'altra banda, l'article 14.10 preveu la possibilitat que les funcions del director/gerent siguin assumides per alguns dels òrgans directius de la conselleria d'adscripció, si així ho acordi el Consell de Direcció, a proposta del president. Cal entendre que aquesta possibilitat s'enquadraria en el marc del que preveu el segon paràgraf de l'article 20.4 de la Llei 7/2010. Tot i així, es considera que aquesta assumpció només es pot fer per part d'òrgans directius que formin part del Consell de Direcció ja que és el Consell de Direcció el que dona la conformitat a aquesta assumpció. Per això, es proposa la redacció següent per a l'article 18.10:

10. En qualsevol cas, les funcions del director poden ser assumides per algun dels òrgans directius de la conselleria d'adscripció que formi part del Consell de Direcció, si així ho acorda el Consell de Direcció, a proposta del seu president.

6) L'article 15 de l'esborrany d'Estatuts recull les funcions del director/gerent.

En la lletra *m* es proposa afegir els termes "la proposta del" quan es refereix al pla estratègic de subvencions, de manera que es proposa la redacció següent: "Elaborar, (...), la proposta del pla estratègic de subvencions, (...)".

D'altra banda, la lletra *o* preveu com una de les funcions del director/gerent la d'actuar d'òrgan de contractació.

Encara que en l'informe d'aquest Departament Jurídic i Administratiu de 13 de juliol de 2018 sobre el Projecte de decret pel qual s'aproven els estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (ICIB), tramès per un ofici que va tenir entrada el 26 de juny de 2018 en aquesta Conselleria, es va recomanar mantenir la unitat de l'òrgan de contractació (en la figura del director gerent), es considera que cal canviar el sentit del suggeriment esmentat, de manera que es suggereix que l'òrgan de contractació sigui el president, segons el que s'explica tot seguit.

Una de les novetats de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014, és que s'ha ampliat l'àmbit subjectiu dels ens considerats administracions públiques i, així, les entitats públiques empresarials que no es financin majoritàriament amb ingressos de mercat

tenen la consideració d'administracions públiques, als efectes d'aquesta Llei. A més, una altra novetat és que s'ha ampliat l'àmbit objectiu del recurs especial en matèria de contractació de l'article 44 d'aquesta Llei i, així, un dels actes susceptibles d'aquest recurs, quan es refereix als contractes de l'apartat 1 de l'article 44, són les modificacions basades en l'incompliment del que estableixen els articles 204 i 205 d'aquesta Llei, perquè s'entén que la modificació havia de ser objecte d'una adjudicació nova.

Dins de les prerrogatives de l'Administració pública (dins la categoria de la qual s'inclouen, com s'ha dit, les entitats públiques empresarials que no es financin majoritàriament amb ingressos de mercat), l'article 190 enumera la prerrogativa de modificar els contractes administratius per raons d'interès públic.

Així, la prerrogativa de modificació dels contractes administratius és una potestat administrativa, que s'ha d'exercir pels òrgans als quals s'ha atribuït l'exercici de potestats administratives. En el supòsit de l'ICIB les potestats administratives s'exerceixen per la presidència i el Consell de Direcció, segons l'article 6.3 de l'esborrany d'Estatuts, i en cas que s'accepti el suggeriment sobre aquest article 6.3, també s'inclouria el vicepresident.

D'altra banda, cal tenir en compte que, d'acord amb l'article 14.3 de l'esborrany d'Estatuts, el director/gerent manté amb l'ICIB una relació laboral especial d'alta direcció, que es regeix per les clàusules estipulades en el contracte de treball corresponent, per la qual cosa es considera que aquest òrgan no podria exercir potestats administratives com la de modificar els contractes de l'ICIB.

D'acord amb l'exposat, es recomana que l'òrgan de contractació sigui un òrgan unipersonal que tingui atribuït l'exercici de potestats administratives com és el president.

En aquest punt, convé recordar que, d'acord amb l'article 15.2 de la Llei 7/2010, qualsevol despesa que ultrapassi el lílindar de 50.000 euros requereix l'autorització prèvia de la persona titular de la conselleria sectorial d'adscripció de l'entitat o, si supera els 500.000 euros, del Consell de Govern (sens perjudici que el Consell de Direcció també hagi d'aprovar els contractes per un import superior als 120.000 euros i els que impliquin



una despesa pluriennal de caràcter no recurrent, d'acord amb l'article 17.1 *h* de l'esborrany d'Estatuts).

- 7) L'article 16 de l'esborrany d'Estatuts es refereix a la composició del Consell de Direcció. En l'apartat 4 d'aquest article relatiu al secretari es suggereix afegir un segon paràgraf amb la redacció següent:

4. (...)

En els supòsits de vacant, absència o malaltia, el president o el vicepresident ha de designar un suplent perquè n'assumeixi les funcions.

- 8) L'article 17 de l'esborrany d'Estatuts tracta de les funcions del Consell de Direcció. L'apartat 2 d'aquest article preveu que les facultats de les lletres *l*, *m*, *n*, *q* i *r* es poden delegar en la presidència o la vicepresidència. Ara bé, es considera que les facultats de les lletres *l* (sobre dissenyar la política de personal de l'ICIB), *n* (sobre aprovar les indemnitzacions o percepcions per raó de l'assistència a sessions del Consell de Direcció dels assistents no membres), *q* (sobre fixar els criteris d'ordenació de pagaments i assignar en aquesta matèria les atribucions del director) i *r* (sobre acordar les mesures pertinents per administrar els béns i els drets (...)) no serien delegables per la seva rellevància. En canvi, sí podrien ser delegables les de les lletres *s* i *t*:

s) Aprovar els projectes d'obres, d'instal·lacions i de serveis d'un termini d'execució superior al pressupost anual, i també el seu pla de finançament

t) Autoritzar i exercir les facultats de dur a terme tot tipus d'accions, excepcions, recursos i reclamacions judicials i administratives en defensa dels drets i els interessos de l'ICIB, sens perjudici de les facultats reconegudes al president en l'article 12.1./ d'aquests Estatuts.

A més, per tal que hi hagi una concordança entre el que preveu l'article 17.2 i la lletra *h* de l'article 21, que preveu com una de les funcions de la Comissió Executiva "Qualsevol altra que li delegui el president o el Consell de Direcció", es recomana incloure a l'article 17.2 la menció a la Comissió Executiva.

Per això, es proposa que l'article 17.2 tingui la redacció següent:

2. El Consell de Direcció només pot delegar en la presidència, la vicepresidència o la Comissió Executiva les facultats a què es refereixen les lletres *m*, *s* i *t* de l'apartat anterior.

- 9) L'article 21 de l'esborrany d'Estatuts tracta sobre les funcions de la Comissió Executiva. En relació amb la funció de la *b* d'aquest article 21, es recomana que sigui el Consell de Direcció qui aprovi els reglament de règim intern, d'organització i de funcionament de les diverses activitats, enlloc de la Comissió Executiva.
- 10) L'article 24 de l'esborrany d'Estatuts es refereix a les funcions del Consell Rector. A més del que s'ha assenyalat en la consideració jurídica núm. 3, es suggereix que en la lletra *b* es canviïn els termes "en les polítiques culturals" per l'expressió "en les indústries culturals".
- 11) En l'article 39 de l'esborrany d'Estatuts caldria corregir la numeració de l'apartat 3 que hauria de ser l'apartat 2.

Conclusió

Per tot això, inform favorablement el Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (esborrany tramès per un ofici de 12 de setembre de 2018), sempre que es tenguí en compte el que s'ha assenyalat en la consideració jurídica núm. 3 sobre les funcions que preveuen les lletres *l* i *m* de l'article 5.1 i les lletres *c* in fine i *d* de l'article 24 de l'esborrany d'Estatuts i sobre l'article 36.1 de l'esborrany d'Estatuts, i sens perjudici de la conveniència de tenir en compte les observacions contingudes en les consideracions jurídiques precedents, i les consideracions que contenen l'informe de la Direcció General de Pressuposts i Finançament de 28 de setembre de 2018 i l'informe de la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques de 22 d'octubre de 2018.

Palma, 12 de novembre de 2018

El cap del Servei del Sector
Públic Instrumental



Vist i plau
El cap del Departament Jurídic i
Administratiu