



Informe del Servei Jurídic en relació amb la modificació del Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears, amb posterioritat a l'emissió del Dictamen 2/2019 del Consell Consultiu

Antecedents

1. El 7 de novembre de 2018 es va emetre l'informe del Servei Jurídic relatiu al Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears, el qual conclou que, en la tramitació de la norma, s'havia seguit el procediment legalment establert i que la regulació que contenia s'ajustava a l'ordenament jurídic.
2. Mitjançant ofici registrat el 8 de de febrer de 2019 va tenir entrada a la Conselleria el Dictamen 2/2019 del Consell Consultiu, relatiu al Projecte de decret.
3. La Direcció General d'Esports i Joventut, com a òrgan que ha instruït el procediment normatiu, ha introduït en la norma els canvis que deriven de les observacions i dels suggeriments que consten en el Dictamen 2/2019 i, per tant, ha preparat la versió definitiva del Projecte de decret que s'ha de sotmetre a deliberació i a aprovació, si n'és el cas, del Consell de Govern emprant la fórmula *d'acord amb el Consell Consultiu*.
4. Posteriorment, mitjançant nota interna de 20 de febrer de 2019, el director general ha informat a la Secretaria General de la necessitat de modificar l'article 6 del Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears i ha sol·licitat un informe jurídic sobre la substantivitat de la modificació, atès que es produeix amb posterioritat a l'emissió del Dictamen del Consell Consultiu 2/2019 sobre l'esborrany de la norma. Segons aquesta nota interna:

Amb posterioritat, la consellera ha considerat convenient introduir-hi uns canvis a l'article 6, que es refereix a la composició de la Comissió, la

justificació dels quals ve determinada per la necessitat de donar més entitat a la Comissió, a més del fet que, si es fa un estudi de dret comparat, hi ha òrgans homònims a altres comunitats autònomes que s'organitzen com ara proposa, com és el cas de Galícia, Múrcia i el País Vasc.

Segons la redacció actual de l'article 6 del Projecte de Decret, la Comissió està formada pel president, que és el director general d'Esports i Joventut o persona en qui delegui; el vicepresident, que és el gerent de la Fundació per a l'Esport Balear i la resta de vocals, que són nomenats pel director general d'Esports i Joventut. Concretament la modificació que es pretén fer consisteix en què la consellera de Cultura, Participació i Esports o persona en qui delegui, presideixi la Comissió; el director general d'Esports i Joventut passi a ser el vicepresident i el gerent de la Fundació, un vocal. I que els vocals siguin nomenats per la consellera, en lloc que els nomeni el director general.

Tot i que semblen canvis purament organitzatius que no afecten al contingut essencial de la regulació, el cert és que no responen a les observacions o suggeriments que el Consell Consultiu va fer en el Dictamen 2/2019.

Per això, atès l'article 26 de la Llei 5/2010, de 16 de juny, del Consell Consultiu, que regula el supòsit en què s'introdueixen canvis en la proposta sotmesa al dictamen del Consell Consultiu un cop emès aquest, us sol·licit l'emissió d'un informe del Servei jurídic sobre si aquestes modificacions són substancials o no, a l'efecte de determinar com afecten al procediment normatiu i si s'ha de fer una nova consulta al Consell Consultiu al respecte.

Consideracions jurídiques

1. Segons l'article 71 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, els serveis jurídics de les conselleries han d'assessorar en dret als òrgans superiors i directius de les conselleries i, en els termes que estableixi la norma corresponent, han d'intervenir en els procediments administratius.

Aquest informe té caràcter facultatiu i no vinculant, i s'emet en virtut de l'article esmentat.

2. L'article 4 de la Llei 5/2010, de 16 de juny, del Consell Consultiu, sobre la consulta i caràcter del dictamen, estableix que les disposicions i resolucions sobre assumptes informats pel Consell Consultiu han d'expressar si s'adopten conforme amb el seu dictamen o se n'aparten. En el primer cas, s'usarà la

fórmula «d'acord amb el Consell Consultiu», en el segon, la d'«oït el Consell Consultiu».

3. L'article 26 de la mateixa Llei estableix que en els supòsits de dictàmens preceptius sobre projectes de disposicions reglamentàries, si després de l'emissió del dictamen del Consell Consultiu aquests projectes són objecte de modificacions substancials que introdueixen nous continguts que no responen als suggeriments o a les propostes efectuades pel Consell o els excedeixen, s'ha de fer una nova consulta sobre els canvis esmentats.

En el cas del Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears, el dictamen del Consell Consultiu era preceptiu, atès que es tracta d'un projecte de disposició reglamentària no purament organitzativa.

4. En el Dictamen 14/2011, relatiu al Projecte de decret pel qual s'estableixen les disposicions generals necessàries per facilitar la llibertat d'establiment i de prestació de serveis turístics, la regulació de la declaració responsable i la simplificació dels procediments administratius en matèria turística, el Consell Consultiu va analitzar l'aplicació al cas concret de l'article 26 de la Llei 5/2010 i va establir els criteris per determinar quan s'està davant una modificació substancial que s'hagi de sotmetre a la consideració de l'òrgan de consulta i quan no.

La introducció de canvis en un projecte normatiu en una fase molt avançada del procediment i la determinació de les conseqüències que això suposa en el procediment respectiu és una qüestió que s'ha d'analitzar i valorar cas per cas, segons les circumstàncies que hi concorren i la transcendència dels canvis en qüestió, sense que es puguin extrapolar les conclusions assolides en un cas a un altre, que sempre serà necessàriament diferent.

Tot i això, el Dictamen 14/2011, en tant en quant tracta de l'aplicació de l'article 26 de la Llei 5/2010, en constitueix un precedent i estableix uns criteris que es poden tenir en compte, com a referència, en el cas que ens ocupa.

Aquest Dictamen estableix el següent:

La presente consulta pretende su fundamento en el artículo 26 de la citada Ley 5/2010 [...].
Es ésta la primera vez que se produce una solicitud de dictamen al amparo del citado artículo 26. Por ello, el Consejo Consultivo debe dejar

constància de que el supòst de fet de la norma exige necessàriament que les modificacions en el projecte de disposició revistan un caràcter fonamental, no merament adjectiu o formal, i supongan ademés un apartament clar del dictamen emès en relació amb la proposta original.

Así las cosas, se impone en primer lugar verificar si tales exigencias se cumplen, pues de otro modo el dictamen no podrá alcanzar la condición de preceptivo.

En el supuesto ahora examinado, se aprecia sin dificultad que la nueva versión del proyecto sometida a dictamen no presenta las diferencias sustanciales a que se ha hecho referencia, por lo que debemos poner de manifiesto que no se dan los requisitos que exige el citado artículo 26 para emitir un nuevo dictamen. En efecto, las modificaciones introducidas en el proyecto de decreto remitido no tienen el carácter de sustanciales o relevantes, tratándose tan solo de cambios de matiz, manteniéndose intacto el espíritu de la norma anterior.

En aquest dictamen el Consell Consultiu citava literalment, en relació amb l'exigibilitat d'un nou dictamen, la sentència de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Suprem, de 19 de juny de 2000, segons la qual:

[...]

Entre ellas, en el presente caso, se trata de precisar la exigibilidad del trámite, en el supuesto de que informado un proyecto de norma reglamentaria por el Consejo de Estado y evacuado el trámite de audiencia, se introduzca alguna modificación o adición al mismo. Y, a este respecto ha de tenerse en cuenta que, conforme reiterada doctrina de esta Sala (SSTS 22 Feb. 1988, 27 Nov. 1995, 14 Oct. 1996, 28 Ene., 10 Nov. 1997, y, sobre todo, la de 17 Ene. 2000), cuando las modificaciones introducidas en el texto definitivo no son sustanciales resulta innecesaria tanto una nueva audiencia y examen por el Consejo de Estado como una nueva audiencia de las entidades representativas de intereses; de manera que, en tales casos, las discordancias entre el proyecto inicial, objeto de audiencia y dictamen, y el texto definitivo no son determinantes de la nulidad o anulabilidad de la norma aprobada.

D'acord amb la nota interna del director general d'Esports i Joventut, de 20 de febrer de 2019, els canvis que es pretenen introduir en el Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears afecten a la composició de la Comissió i consisteixen en què la presidència de l'òrgan, que fins ara era exercida pel director general, passi a ser exercida per la consellera de Cultura, Participació i Esports, o persona en qui delegui; la vicepresidència de



l'òrgan, que fins ara era exercida pel gerent de la Fundació per a l'Esport Balear, passi a ser exercida pel director general, i que el gerent de la Fundació, que n'havia de ser el vicepresident, sigui un vocal. L'altre canvi consistiria en què els vocals no serien nomenats pel director general, sinó per la consellera.

D'igual forma que en els casos analitzats per la doctrina exposada abans, els canvis esmentats no semblen suposar una alteració substancial del projecte de norma que es va sotmetre a consulta del Consell Consultiu, ni tenen efectes *ad extra*; es tracta d'uns canvis merament organitzatius que no semblen afectar al contingut essencial de la regulació normativa de la Comissió. Per tant, no ens trobam davant el supòsit de l'article 26 de la Llei 5/2010, i els canvis que es volen introduir no determinen la necessitat de sotmetre la nova versió de la norma a la consideració del Consell Consultiu.

Conclusió

El Projecte de decret pel qual es regula la Comissió contra la Violència a l'Esport de les Illes Balears es troba en un estat molt avançat de la tramitació i ha passat pels tràmits preceptius d'audiència i informació pública i s'ha sotmès al dictamen del Consell Consultiu. Per tant, no és aquest el moment procedimental oportú per introduir-hi canvis.

Tot i això, les modificacions que es pretenen fer són organitzatives; no tenen caràcter substancial ni efectes *ad extra*, ni afecten al contingut essencial de la regulació que hi conté. Per això, cal concloure que no ens trobam davant el supòsit regulat a l'article 26 de la Llei 5/2010, de 16 de juny, del Consell Consultiu, i no és necessari sotmetre els canvis a la consideració del Consell Consultiu.

Aquest és el parer del Servei Jurídic de la Conselleria de Cultura, Participació i Esports, sotmès a qualsevol altre parer més ben fonamentat en dret.

Palma, 21 de febrer de 2019

La cap del Servei Jurídic

