



GOVERN BALEAR
Conselleria d'Economia, Hisenda i Innovació
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

INFORME 1/98, DE 15 DE GENER DE 1998.

ABAST DE L'INHABILITACIÓ QUE CONTÉ L'ARTICLE 604 DEL CODI PENAL ALS EFECTES DE CONTRACTACIÓ AMB LES ADMINISTRACIONS PÚBLIQUES.

- a) Antecedents**
- b) Presupòsits d'admissibilitat**
- c) Consideracions jurídiques**
- d) Conclusions**

ANTECEDENTS:

Per part la interventora delegada de la CAIB, la Sra. Matilde Rosselló Mena es va remetre, en data 15 de desembre de 1997, un escrit dirigit a la Secretaria d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa, al qual s'adjuntava una còpia d'un altre escrit del Jutjat penal núm. 4 de Palma de Mallorca del següent tenor literal:

"En virtut del que s'acorda a la causa indicada més amunt, us remet testimoni de la liquidació de condemna de 10 ANYS D'INHABILITACIÓ ABSOLUTA relativa al condemnat O.M.V., DNI..., que acabarà el dia 12 d'OCTUBRE DEL 2007, perquè s'anoti, als efectes de la inhabilitació que conté l'article 604 del Codi penal vigent".

La remissió a aquesta Junta Consultiva es va fer perquè n'és de la seva competència "a efectes de contractació".

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT

L'escrit de la interventora delegada no pot ser considerat com una sol·licitud d'informe a aquesta Junta amb el caràcter que tenen els que regula l'article 12 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de la seva creació, atès que no reuneix els requisits de legitimació activa per a sol·licitar-lo d'acord amb l'article 15.1 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta (aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997, BOCAIB núm. 133 de 25-10-97), ja que aquesta sol·licitud correspondria a l'Interventor General. I, d'altra banda, no adjunta l'informe jurídic preceptiu sobre la qüestió plantejada a què es refereix l'article 16.3 del Reglament esmentat.

No obstant això, i encara que l'escrit remés no pretenia que s'emetés un informe per part d'aquesta Junta, atesa la matèria a què fa referència és convenient que la Junta Consultiva exposi el parer sobre la qüestió, i compleixi així amb la seva funció assessora i homogeneitzadora de criteris en matèria de contractació.

Aquesta manera d'actuar de la Junta en casos com el que ens ocupa *quasi ex officio* es recolza i té com a precedent el de la Junta Consultiva de l'Estat, que quan rep preguntes no encarrilades adequadament, lluny de refusar-les sense dir res, si el tema té l'entitat i la claredat suficients d'exposició, procedeix, sense donar-li caràcter jurídic d'informe, a emetre unes consideracions generals que, en la major part dels casos, són més que suficients per deixar tancat el tema sense necessitat que es torni a plantejar d'una manera més formalista i, per tant, sense perjudici que així es faci per qui ho consideri oportú. (Veure els informes 17/97 i 29/97, ambdós de 14 de juliol, per esmentar-ne els més recents).

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

La qüestió plantejada se centra en el fet de determinar quins són els efectes a l'àmbit de la contractació amb les administracions públiques, quan s'ha imposat la pena d'inhabilitació absoluta que conté l'article 604 del Codi penal.

En aquesta disposició es tipifiquen els delictes contra el deure de la prestació del servei militar, o en llenguatge quotidià, la insubordinació. I d'entre les penes a què poden ser condemnats els insubordinats hi ha l'inhabilitació absoluta per un període de temps de deu a catorze anys. L'abast i l'extensió que té la inhabilitació absoluta es recull a l'article 41 del mateix Codi penal que literalment diu:

"La pena d'inhabilitació absoluta produeix la privació definitiva de tots els honors, treballs i càrrecs públics que tingui el condemnat, encara que siguin electius. Produeix, a més, la incapacitat per obtenir els mateixos o qualsevol altres honors, càrrecs o treballs públics, i la de ser elegit com a càrrec públic, durant el temps de la condemna".

Però el que redacta l'article 604 va més enllà de la regla general que estableix l'article 41, i en el seu paràgraf segon estableix que:

"La inhabilitació inclourà la incapacitat per a exercir qualsevol treball o càrrec al servei de les administracions, entitats o empreses públiques o dels seus organismes autònoms i per a obtenir subvencions, beques o ajudes públiques de qualsevol tipus".

És a dir, que quan la condemna d'inhabilitació absoluta ho és pel delictes d'insubordinació de l'article 604 del Codi penal, aquesta comprèn no solament els honors, treballs i càrrecs públics, sinó també la impossibilitat d'obtenir subvencions, beques o ajudes públiques.

En els mateixos termes s'expressa el Codi penal quan es tracta del delictes d'insubordinació a la prestació social substitutòria de la prestació del servei militar, a l'article 527, per la qual cosa tot el que es digui aquí és extensiu i plenament aplicable també en aquest supòsit.

Ara bé, les lleis que limiten drets i, especialment les penals han de ser interpretades de forma restrictiva i en els seus estrictes termes legals, així com disposa l'article 3, apartat 2, del Codi penal quan indica expressament que no podrà executar-se pena d'altra manera *"que la prescrita per la Llei i els reglaments que la despleguen, ni amb altres circumstàncies o accidents que els que expressa en el seu text"*.

I en el text de la Llei, ni a l'article 41 ni a l'article 604, hi ha cap prohibició de contractar amb les administracions públiques, ja que la contractació no és ni un honor, ni un treball, ni un càrrec, i molt menys és una subvenció, beca o ajuda.

Atesa la normativa específica de la contractació de les administracions públiques, la Llei 13/1995, de 18 de Maig, en el seu article 20 estableix les prohibicions de contractar, i en els apartats a) i d) enumera de manera taxativa i en *numerus clausus* aquells delictes que impedeixen la contractació pública. Aquesta disposició diu:

"En cap cas podran contractar amb l'Administració les persones en qui concorri alguna de les circumstàncies següents:

- a. *Que hagin estat condemnades mitjançant sentència ferma o hagin estat processades o acusades en el procediment a què es refereix el títol III, del llibre IV, de la Llei d'enjudiciament criminal per delictes de falsedat o contra la propietat o per delictes de subornació, malversació de cabals públics, tràfic d'influències, negociacions prohibides als funcionaris, revelació de secrets o ús d'informació privilegiada o delictes contra la Hisenda pública.*

...

- d. *Que hagin estat condemnades per sentència ferma per delictes contra la seguretat i la higiene en el treball o per delictes contra la llibertat i la seguretat en el treball, o que hagin estat condemnades o sancionades amb caràcter ferm per un delictes o una infracció greu en matèria de disciplina de mercat, en matèria professional o en matèria d'integració laboral de minusvàlids o molt greu en matèria social, d'acord amb el que disposa la Llei 8/1988, de 7 d'abril, sobre infraccions i sancions en l'ordre social.*

Entre tots els delictes indicats a l'article no hi apareix el delictes de l'article 604 del Codi penal, per

la qual cosa i pel fet de no existir prohibició expressa ni al Codi penal, ni a la Llei de contractes de les administracions públiques, hem d'arribar a la següent:

CONCLUSIÓ

Les persones condemnades a inhabilitació absoluta per haver comès el de delictes contra el deure de la prestació del servei militar tipificat a l'article 604 del Codi penal vigent, no les afecta la prohibició de contractar amb les administracions públiques per la circumstància específica d'aquesta condemna.