

Dictamen núm. 1/2012, relatiu al Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial

Atès el que disposa l'article 2, núm. 1, lletra a, incís primer, de la Llei 10/2000, de 30 de novembre, del Consell Econòmic i Social de les Illes Balears i l'article 30 del Decret 67/2010, de 28 de maig, pel qual s'aprova el Reglament que regula l'organització i el funcionament, el Consell Econòmic i Social emet el següent:

DICTAMEN

I. Antecedents

Primer. El dia 13 de gener de 2012 es registra d'entrada en el Consell Econòmic i Social (CES) la sol·licitud de dictamen de la Conselleria d'Administracions Públiques relativa al Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial.

Segon. El dia 16 de gener s'anuncia l'entrada de la sol·licitud als consellers del CES i el president, consultats els serveis tècnics, resol aplicar les normes especials de procediment, segons les quals els serveis tècnics del CES preparen una proposta que es elevada a la Comissió Permanent per a la seva aprovació.



Tercer. L'expedient tramés al CES consta de la següent documentació:

1. Sol·licitud d'inici de tramitació de l'avantprojecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, d'11 d'octubre de 2011
2. Versions catalana i castellana de l'Esborrany d'avantprojecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, d'11 d'octubre de 2011
3. Certificació de l'informe favorable del Ple de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa sobre la proposta d'avantprojecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, de 7 d'octubre de 2011
4. Memòria de l'anàlisi de l'impacte normatiu en relació amb l'Avantprojecte de decret, d'11 d'octubre de 2011
5. Resolució del conseller d'Administracions Públiques de 18 d'octubre de 2011, per la qual s'acorda l'inici del procediment per elaborar un decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació
6. Tràmit d'audiència i d'informació pública del Projecte de decret, de 19 d'octubre de 2011
7. Sol·licitud d'informe relatiu a l'impacte de gènere a l'Institut Balear de la Dona, sobre el Projecte de decret, de 19 d'octubre de 2011



8. Informe d'impacte de gènere emès per la directora de l'Institut Balear de la Dona, en data 2 de novembre de 2011
9. Observacions i suggeriments presentats en relació amb el text del Projecte de decret.
10. Sol·licitud d'informe a la directora general de Patrimoni, Contractes i Obres Públiques relatiu a les observacions i suggeriments presentats en relació amb el Projecte de decret, de 16 de novembre de 2011
11. Informe sobre les al·legacions al Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, emès per la secretària de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 23 de novembre de 2011
12. Informe del Servei Jurídic de la Conselleria d'Administracions Públiques en relació amb el Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, de 30 de novembre de 2011
13. Informe de la Secretaria General de la Conselleria d'Administracions Públiques en relació amb el Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, de 30 de novembre de 2011
14. Dues còpies autoritzades del Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, de 30 de novembre de 2011



15. Ofici del conseller d'Administracions Públiques al president de les Illes Balears, de 30 de novembre de 2011, perquè sol·liciti el dictamen preceptiu al Consell Consultiu
16. Ofici del conseller de Presidència de 22 de desembre de 2011 de comunicació de deficiències observades pel Consell Consultiu de les Illes Balears en l'expedient tramès
17. Informe del Servei Jurídic de la Conselleria d'Administracions Públiques de 19 de desembre de 2011, relatiu a l'ofici del president del Consell Consultiu de les Illes Balears, mitjançant el qual retorna l'expedient administratiu corresponent al Projecte de decret tramès
18. Ofici del secretari general de la Conselleria d'Administracions Públiques d'audiència del Projecte de decret a la FELIB, de 20 de desembre de 2011
19. Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, versió de 19 de desembre de 2011
20. Ofici del Consell Consultiu (retorn expedient)

Quart. D'acord amb el procediment aplicable els serveis tècnics del CES elaboren una proposta que es elevada a la Comissió Permanent, la qual aprova el dictamen el dia 24 de gener de 2012.

II. Contingut del Projecte de decret



El Projecte de decret tramés per dictamen consta d'una part expositiva, una part dispositiva composta per 9 articles i una part final formada per dues disposicions finals.

I. A la part expositiva es fa referència a la normativa reguladora en matèria de contractes del sector públic; s'exposa el marc competencial autonòmic, i es justifica la necessitat de regular el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial. Així, d'una banda, quant a la regulació estatal, el Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, regula el règim de la classificació empresarial, de caràcter bàsic en la pràctica totalitat, i el qual estableix la vigència indefinida de la classificació de les empreses, i que per conservar la classificació s'ha de justificar anualment el manteniment de la solvència econòmica i financera i, cada tres anys, el de la solvència tècnica i professional, i a aquest efecte l'empresari ha d'aportar la corresponent documentació actualitzada en els termes que s'estableixin per reglament. El Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, regula, entre d'altres, el procediment d'acreditació del manteniment de la solvència econòmica i financera i disposa que els empresaris i els professionals han de presentar una declaració responsable.

I es justifica la necessitat de regular el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional, a l'efecte de mantenir la classificació empresarial en tant que no es promulga el Reglament estatal de caràcter bàsic corresponent, ja que



les empreses han de disposar d'un instrument que els permeti acreditar i conservar la solvència tècnica i professional.

Així mateix, i pel que fa a l'àmbit autonòmic, fa referència a l'article 31.5 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears, que reconeix a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears la potestat reglamentària en matèria de contractació pública en el marc de la legislació bàsica de l'Estat.

Finalment, explica els objectius del Decret. D'una banda, simplificar i racionalitzar la gestió contractual i disminuir els costos i les càrregues que recauen sobre els empresaris i, d'altra banda, mantenir la coherència del sistema perquè preveu la presentació d'una declaració responsable, tal com ja fa el Reial decret 817/2009 pel que fa a l'acreditació del manteniment de la solvència econòmica i financera, i perquè preveu una regulació molt semblant a la prevista en aquesta norma pel que fa als aspectes procedimentals.

II. La part dispositiva del Projecte de decret s'estructura en 3 capítols:

- El capítol I –disposicions generals– fixa l'objecte i l'àmbit d'aplicació del Decret. Així, l'article 1 estableix que l'objecte del decret és regular el procediment que s'ha de seguir per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial. I, a l'article 2 estableix que el Decret és aplicable a les persones i a les entitats que han estat classificades per la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.



- El Capítol II –Solvència tècnica i professional– regula en tres articles el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional. Així, l'article 3 estableix que els criteris tècnics de solvència tècnica i professional per mantenir la classificació són els mateixos que per a l'atorgament de la classificació empresarial.

L'article 4 regula el procediment per acreditar el manteniment de la solvència tècnica i professional de les persones i les entitats classificades, que es farà mitjançant declaració responsable; especifica les dades que han de constar a la declaració, i preveu l'inici del procediment de revisió d'ofici de les classificacions vigents en cas que no s'acrediti el manteniment de la solvència tècnica i professional.

Finalment, l'article 5 es refereix a la comprovació de les dades de solvència tècnica i professional de les persones i les entitats classificades per part de l'òrgan competent per tramitar els expedients de classificació i estableix la iniciació d'un expedient de revisió de classificació en cas que no s'aporti la documentació requerida.

- El capítol 3 –Revisió de les classificacions– regula la revisió d'ofici de classificacions per causes relatives a la solvència tècnica i professional (article 6); els expedients de revisió de classificacions per causes relatives a la solvència tècnica i professional; Informes i propostes de resolució, i els recursos.

III. Pel que fa a la part final, la disposició final primera faculta la persona titular de la conselleria a la qual està adscrita la Junta Consultiva de Contractació Administrativa perquè dicti les disposicions necessàries per



desplegar aquest Decret. I la segona estableix que el Decret entra en vigor l'endemà d'haver estat publicat en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

I. Observacions generals

Primera. Aquest CES considera positiva la regulació d'aquest procediment ja que facilita als empresaris classificats el compliment del mandat de la normativa estatal en matèria de contractació, mentre l'Estat no desplegui l'article 70 del Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel que fa al procediment de justificació de la solvència tècnica i professional.

No obstant això, consideram que s'ha de procurar harmonitzar la normativa de les comunitats autònomes, en especial en matèries en què, com aquesta, l'Estat té la competència per regular la legislació bàsica.

Segona. La naturalesa del Consell Econòmic i Social, com a òrgan consultiu en matèria econòmica i social, du aparellada l'obligació del Govern de les Illes Balears i també dels consells insulars (des de l'entrada en vigor de la Llei 5/2009, de 17 de juny, de modificació de la Llei 10/2000, de 30 de novembre, del Consell Econòmic i Social), de sotmetre els avantprojectes de llei, els projectes de decret del Govern de les Illes Balears i de reglament dels consells insulars, independentment de la denominació que adoptin, i sempre que regulin de forma directa i estructural matèries socioeconòmiques, laborals o d'ocupació, a la consideració d'aquest òrgan amb caràcter preceptiu. I, amb caràcter facultatiu, de projectes d'ordre de les conselleres i consellers del



Govern de les Illes Balears i de disposicions reglamentàries dels consells insulars que regulin matèries econòmiques, socials i d'ocupació, (article 2 de la Llei 10/2000, de 30 de novembre, reguladora d'aquest Consell).

Així doncs, d'acord amb la Llei reguladora del CES, els dictàmens poden ser preceptius o facultatius, en funció del rang de la norma i de com afecti les matèries econòmiques i socials.

Per acotar millor les normes que s'han de sotmetre a dictamen del CES, l'apartat quart del mateix article 2, n'inclou tota una sèrie de matèries que integren l'àmbit material de les funcions del CES. Certament, aquestes matèries ho són entre d'altres, però entenem que comptar amb una relació material ens ha de permetre determinar amb seguretat quan l'opinió del CES és, no ja tan sols de sol·licitud preceptiva, sinó d'interès per a la norma de què es tracti.

Finalment, l'apartat cinquè de l'article 2 de la dita Llei reguladora del CES en delimita de manera negativa l'abast dels dictàmens preceptius en el sentit següent:

5. *Queda exclòs el dictamen preceptiu respecte dels avantprojectes de Llei, projectes de decret legislatiu i de decret del Govern de les Illes Balears, així com de reglament dels consells insulars, independentment de la denominació que adoptin, que tractin de matèries socioeconòmiques, laborals i d'ocupació en els casos següents:*

a) *Quan es tracti de disposicions normatives que no regulin de manera directa i estructural matèries socioeconòmiques, laborals i d'ocupació, sempre que no afectin directament les*



institucions i els òrgans en els quals s'exerceix el dret a la participació institucional de les organitzacions empresarials i sindicals més representatives.

- b) *Quan es tracti de disposicions reglamentàries excloses del tràmit d'audiència per raons que s'han de fer constar al llarg del procés d'elaboració de la norma, per l'òrgan que en faci l'impuls.*
- c) *Quan suposin la modificació o la reforma puntual, indirecta i no estructural de normes que hagin estat sotmeses a dictamen preceptiu del Consell Econòmic i Social.*

A la vista de tot això, i en relació als dictàmens preceptius podem dir que les normes que s'han de sotmetre a dictamen venen limitades, primer, pel rang normatiu (avantprojectes de llei, projectes de decret i projectes de reglament), segon, per l'àmbit material d'aquestes normes (matèria econòmica, social i d'ocupació) i, tercer, per l'abast de la regulació (regulació directa i estructural de la matèria que es tracti).

No obstant aquesta delimitació, som conscients de les dificultats que, de vegades, pot implicar decidir si un projecte normatiu s'ha de sotmetre o no a dictamen preceptiu del CES. No es tracta de fer una remissió automàtica al Consell de tota norma o disposició reglamentària que es pretengui aprovar, sinó de trametre tan sols aquelles amb rellevància econòmica i social, aquelles que regulen (pel que fa a les de sol·licitud de caràcter preceptiu) de manera directa i estructural matèries econòmiques, socials o d'ocupació.

Pel que fa als dictàmens emesos amb caràcter facultatiu, s'ha de tenir en compte que el projecte de norma, si ve d'una conselleria del Govern de les Illes Balears, ha de se d'una ordre del conseller o consellera corresponent, però no



un projecte de decret. Però, si ve d'un consell insular, ha de ser d'una disposició reglamentària no inclosa en l'àmbit dels dictàmens preceptius. Tot això, d'acord amb l'article 2 de la Llei 10/2000.

A continuació, farem unes breus notes en relació al Projecte de decret sobre el qual s'emet aquest dictamen. Així, des d'un punt de vista formal, tenint en compte el rang de la norma que es sotmet a dictamen, aquest hauria de ser preceptiu i, per tant, de sol·licitud obligatòria per part del Govern. Ara bé, aquesta nota formal no és suficient per tal que aquest dictamen es dicti amb caràcter preceptiu, sinó que és necessari que es doni una altra nota relativa al fons, al contingut de la norma, és a dir, el projecte de norma ha de regular de forma directa i estructural matèries socioeconòmiques, laborals i d'ocupació. I això és així perquè aquest Consell es pronuncia sobre matèries econòmiques, socials i d'ocupació, amb la pretensió de valorar la incidència de les normes que s'aproven en la societat. Però no es tracta que tot projecte de decret que tracti aquestes matèries hagi de sotmetre's a la consideració d'aquest Consell, sinó aquells que les regulen de manera directa i estructural.

En conseqüència, en el cas que ens ocupa, l'objecte del Projecte de decret és *regular el procediment que s'ha de seguir per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial*. Per tant, aquest projecte de norma regula aspectes procedimentals i formals, cosa que no es pot considerar que es tracti d'una regulació directa i estructural de matèria econòmica o social, ja que ni tan sols regula la classificació empresarial, sinó únicament les passes a seguir pels empresaris i l'Administració en el moment de justificar que la classificació efectuada es manté. No podem negar que aquest procediment afecta *l'economia i als sectors econòmics*, però no suposa el cos principal d'aquesta



matèria i, per tant, no es pot considerar que el Projecte de decret reguli de manera directa i estructural matèria econòmica.

Tot el que s'ha dit fins aquí, es fa sense ànim de desincentivar les consultes que s'efectuïn al CES, que són sempre ben rebudes, sinó amb la pretensió de delimitar l'àmbit d'actuació d'aquest òrgan estatutari i treballar per fer aportacions útils i profitoses per a la societat balear.

IV. Consideracions particulars

A continuació farem una sèrie d'observacions en relació al procediment i al text de la norma amb la finalitat de millorar-ne el text i la comprensió.

Primera. En general, i pel que fa al procediment, l'expedient s'ha elaborat amb correcció i s'han seguit tots els tràmits exigits. No obstant això, es troba a faltar, la comunicació del projecte de reglament a les organitzacions sindicals més representatives, les quals tenen, d'acord amb l'article 5 de la Llei 2/2011, de 22 de març, per la qual es regula la participació institucional de les organitzacions empresarials i sindicals més representatives de la comunitat autònoma de les Illes Balears, el dret a conèixer amb caràcter previ, els projectes de normes reglamentàries de desplegament de normes legals.

Així mateix, es valora positivament que s'hagin considerat individualment les al·legacions presentades, i s'hagin contestat incloent-hi els motius pels quals s'acceptaven o es rebutjaven.



Segona. En relació amb el preàmbul, consideram que compleix amb el seu objecte, atès que delimita la normativa vigent en la matèria; en defineix la finalitat, i justifica la necessitat de la regulació.

Així mateix, d'acord amb la Llei 10/2000, de 30 de novembre, del Consell Econòmic i Social de les Illes Balears, s'ha de fer constar la consulta feta a aquest Consell.

Tercera. L'article 1, relatiu a l'objecte de Decret, disposa que aquest Decret te per objecte regular el procediment que s'ha de seguir per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial.

No obstant això, de la lectura del projecte se'n desprèn que també es regula el procediment de revisió d'ofici de les classificacions per causes relatives a la solvència tècnica i professional, per això proposam que es modifiqui la redacció de l'article 1 per ajustar-lo al contingut del Decret.

Quarta. L'article 4, relatiu a la justificació del manteniment de la solvència tècnica i professional de les persones i les entitats classificades disposa, en l'apartat 2 que la declaració s'ha de fer davant l'òrgan competent per tramitar els expedients de classificació (...). Aquesta referència *a l'òrgan competent per tramitar els expedients* es repeteix a llarg de l'articulat (articles 5, 6, 8). En relació amb aquest òrgan, recomanam que s'indiqui quin és enlloc de fer una referència genèrica, de manera que es dissipï qualsevol dubte que es pugui generar en els destinataris de la norma.



Cinquena. A la vista que en el moment de l'entrada en vigor d'aquest Decret, la classificació d'algunes empreses tindrà més de 3 anys, i tenint en compte la voluntat manifestada en la part expositiva de disminuir els costos i les càrregues que recauen sobre els empresaris, consideram que es podria introduir una disposició transitòria segons la qual l'Administració s'encarregui de notificar a les empreses afectades de la necessitat de presentar la declaració responsable i proposam la següent redacció:

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa ha de notificar a les persones i a les entitats classificades respecte de les quals ha transcorregut el termini de tres anys des de l'atorgament o la revisió de la classificació empresarial, l'obligació de presentar la declaració responsable. Aquestes empreses disposen d'un termini d'un mes per complir aquesta obligació, comptador des del dia següent al de la notificació

Sisena. Entenem que, per tal de generar seguretat jurídica, s'hauria d'establir un termini per tal que la Junta Consultiva de Contractació Administrativa aprovi el model de declaració responsable. Encara més, tenint en compte la tendència cap a l'Administració electrònica i En aquest sentit proposam la següent redacció com a disposició final:

En el termini d'un mes la Junta Consultiva de Contractació Administrativa ha d'aprovar el model de declaració responsable a què fa referència l'article 4 d'aquest decret, que s'ha de publicar a la pàgina web de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

V. Conclusions



El Consell Econòmic i Social de les Illes Balears ha valorat el Projecte de decret pel qual es regula el procediment per acreditar la solvència tècnica i professional a l'efecte de mantenir la classificació empresarial, i sol·licita al Govern que sigui receptiu a les recomanacions formulades en aquest dictamen.

La secretària general

Àngels Bellinfante Torres

Palma, 24 de febrer de 2012

Vist i plau

El president en funcions

Llorenç Huguet Rotger





Govern de les Illes Balears

Resumen de Firmas

Pág. 1/1

Título: Dictamen 1/2012

Descripción: