



## INFORME JURÍDIC

ASSUMPTE: Consulta sobre determinades decisions de l'IVIA en relació amb el Conveni de col·laboració subscrit per aquest organisme i Pepe Naranjas Gea, SL, i el Sr. Jacinto P.R. per al manteniment de la varietat de mandariner MG14 (VX40-Jacintina)

### ANTECEDENTS

#### **PRIMER. – Petició i caràcter de l'informe**

En data 18 de juliol de 2023 entra la sol·licitud d'informe jurídic, remés per la Sotssecretaria de la Conselleria, sobre els dubtes que se li plantegen en relació amb determinades decisions adoptades per un dels signants del conveni amb l'IVIA per al manteniment de la varietat de mandariner VX40 Jacintina.

S'adjunten a la petició d'informe:

- Conveni de col·laboració, de 20 de gener de 2015, entre l'IVIA, Pepe Naranjas GEA, SL, i Jacinto P.R. per al manteniment de la varietat de mandariner Jacintina.
- Contracte de compravenda dels drets sobre la varietat, de 4 d'abril de 2014, pel qual PEPE NARANJAS GEA, SL, els adquireix de la Sra. Maria Aguas Vivas G.T.
- Sol·licitud signada en 2013 pels cotitulars de la varietat i dirigida a l'IVIA perquè aquest entregue el material vegetal a VIUS VIVERS perquè l'explota en exclusiva Vivers Agroalcanar.
- Acta de lliurament de juny de 2013 de l'IVIA a Vius Vivers.
- Dos escrits de la representant de Sr. Jacinto P.R. a l'IVIA en els quals demana la retirada de qualsevol autorització anterior de lliurament de la varietat, sol·licita el lliurament a un nou viver que portarà l'explotació de la varietat i sol·licita una reunió.
- Contestació de l'IVIA, en la qual es posa de manifest que no és possible accedir a la petició d'entregar el material vegetal a un altre viver que no siga l'acordat per tots dos cotitulars.

D'acord amb l'article 5.3. de la Llei 1/2015 d'assistència jurídica a la Generalitat, ens trobem davant un informe facultatiu, sol·licitat per la dificultat tecnicojurídica de l'assumpte i que no té caràcter vinculant. No obstant això, i tal com disposa l'article 6 de la llei esmentada, els actes i les resolucions administratives que s'aparten de l'informe hauran de ser motivats.

#### **SEGON.- Objecte de l'informe i normativa de referència**

El gener de 2015 l'IVIA va signar un conveni de col·laboració, la vigència del qual finalitza el 31 de desembre de 2023, amb Pepe Naranjas GEA, SL, i Jacinto Pascual Roch per al manteniment de la varietat de mandariner "Jacintina", de la qual són cotitulars. En virtut d'aquest conveni i de les comunicacions realitzades pels cotitulars, l'IVIA està entregant material vegetal de la varietat esmentada als vivers VIUS VIVERS i AGROALCANAR des de l'any 2013.



Presidencia

Abogacía General de la Generalitat

Recentment, el març i el juny de 2023, un dels cotitulars de la varietat cítrica, Jacinto Pascual, va comunicar, unilateralment, a l'IVIA la retirada de qualsevol tipus d'autorització atorgada amb anterioritat per a entregar la varietat vegetal sense el seu coneixement i consentiment escrit. En la segona comunicació sol·licita, a més, el lliurament de material vegetal a un nou viver per a l'explotació de la varietat vegetal.

L'IVIA contesta al sol·licitant que no és possible accedir a la seua petició, perquè l'entrega del material ha de ser acordada per tots dos cotitulars de la varietat.

A l'organisme consultant se li plantegen dubtes en relació amb les decisions unilaterals adoptades pel Sr. Jacinto P.R. i planteja les qüestions següents: .

- La seua decisió unilateral de no entregar més material vegetal als vivers autoritzats inicialment pels cotitulars de la varietat.
- La seua sol·licitud que l'IVIA entregue material vegetal a un altre viver, autoritzat únicament per ell, i diferent del designat en el seu dia per tots dos cotitulars.

A la qüestió plantejada li és aplicable, fonamentalment, la normativa següent:

- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, articles 47 i següents relatius als convenis administratius
- Codi Civil, títol III, articles 392 i ss que regulen la comunitat de béns sense perjudici de la incidència que podria tindre la normativa sectorial:
- Reglament (CE) núm. 2100/94 del Consell, de 27 de juliol de 1994, relatiu a la protecció comunitària de les obtencions vegetals.
- Reial decret 929/1995, de 9 de juny, pel qual s'aprova el Reglament tècnic de control i certificació de plantes de viver de fruiters.
- Reial decret 1261/2005, de 21 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament de protecció d'obtencions vegetals.

## II. CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

### **PRIMERA.- Sobre els convenis administratius**

El conveni, tal com el defineix l'article 47 de la Llei 40/2015, és un acord amb efectes jurídics adoptats per l'administració pública, en aquest cas per l'IVIA, amb entitats públiques o subjectes de dret privat, en aquest cas amb una persona física (el Sr. Jacinto P.R.) i una persona jurídica (Pepe Naranjas GEA, SL), per a un fi comú.

La consulta formulada a aquesta Advocacia parteix d'un conveni subscrit entre les parts que acabem de citar l'any 2015, amb vigència fins a finals de 2023, per a dur a terme el projecte "Manteniment de la varietat de mandariner MG14 (VX40 JACINTINA)", amb les actuacions definides en aquest .

En relació amb la possibilitat d'extraure material vegetal de l'IVIA per a entregar-lo a tercers, la clàusula novena del conveni disposa:



**NOVENA: Cláusula de derechos**

La planta de reserva mantenida en el IVIA será de la propiedad de D. Jacinto Pascual Roch y Pepe Naranjas Gea, SL y sólo se extraerá material de la misma a petición de su propietario, de acuerdo con lo indicado en la cláusula tercera de este convenio y cumpliendo en todo momento las regulaciones legales del reglamento de certificación. Esta planta se cultivará de acuerdo con los criterios exclusivos del IVIA.

El text del conveni no genera dubtes sobre la necessitat que qualsevol extracció de material de la planta de reserva ha de fer-se amb la petició prèvia del propietari. Encara que la paraula propietaris'expressa en singular, la propietat pertany a dues persones, tal com s'indica en la mateixa clàusula. No està determinat ni definit en el text del conveni com és el règim de la copropietat, quina quota pertany a cada comuner, per a realitzar qualsevol acte de disposició haurà d'obtindre's la sol·licitud o el consentiment de tots dos propietaris, com veurem més endavant.

Els convenis de col·laboració entre administracions públiques són configurats en el nostre ordenament jurídic com a font d'obligacions entre les parts que els aproven i subscriuen, de manera que no poden ser considerats com a mers pactes de cavallers, sinó com a negocis jurídics bilaterals que impliquen obligacions per a les parts signants.

Així ho afirma, el Tribunal Suprem, entre altres en la Sentència 886/2018, de 30 de maig de 2018, en el fonament de dret quart de la qual assenyala: *No hi ha dubte del caràcter vinculant dels convenis de col·laboració com a font d'obligacions per a les parts que els subscriuen, tal com estableixen els articles 6 i 8 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, així com la jurisprudència del Tribunal Constitucional, com a negocis jurídics bilaterals formalitzats entre administracions en pla d'igualtat i no mers pactes de cavallers.*

Per tant, l'IVIA ha de complir el contingut del conveni i no permetre cap extracció de la planta si no és amb la sol·licitud prèvia dels titulars d'aquesta, perquè en cas contrari estaria incomplint els pactes en el conveni, lliure manifestació de les parts, amb la responsabilitat exigible en cas d'incompliment.

Si entre les parts signants del conveni existeix algun desacord, hauria de seguir-se un procediment amistós per a la solució del possible conflicte, tal com estableix la clàusula onzena:

Las partes se comprometen a intentar resolver de buena fe y de manera amistosa cualquier desacuerdo que pudiera surgir en el desarrollo de este convenio.

El incumplimiento por cualquiera de las partes de alguna de las obligaciones contenidas en el presente convenio dará lugar a que la otra pueda entablar acciones legales pertinentes bien para exigir el cumplimiento de las mencionadas obligaciones o bien para resolver el convenio con las indemnizaciones a que haya lugar.

Se pacta expresamente que el ejercicio de la facultad resolutoria en caso de incumplimiento, puede llevarse a cabo extrajudicialmente, por simple declaración de la parte interesada, notificada fehacientemente a la otra parte. No obstante, cuando el incumplimiento no sea de cierta entidad, antes de proceder a la resolución, la parte interesada podrá conceder a la otra parte un plazo de treinta (30) días para que se restablezca la situación de cumplimiento del convenio, sin perjuicio de las indemnizaciones que pudiesen corresponder. Transcurrido dicho plazo sin que se hubiesen subsanado los defectos alegados, podrá optarse entre pedir el cumplimiento del convenio o su resolución, sin perjuicio en ambos casos de exigir los daños y perjuicios que pudiesen corresponder.



### **SEGONA.- Sobre la comunitat de béns**

No disposem d'informació ni documentació que acredite el règim de participació de Jacinto P.R. i Pepe Naranjas Gea, SL, en la comunitat, per la qual cosa hem d'acudir a les normes generals de la comunitat de béns en el Codi Civil.

Com bé indica l'informe de l'empresa de consultoria que se cita en la sol·licitud d'aquest informe, hem de presumir que les participacions entre totes dues parts són iguals d'acord amb la norma de l'article 393 del Codi Civil. En conseqüència, *un dels cotitulars no pot utilitzar la varietat si aquesta utilització impedeix que la utilitze l'altre cotitular segons el seu dret (article 394 CC), no pot fer alteracions en la cosa comuna, la varietat, sense el consentiment de l'altre titular, fins i tot, encara que aquestes alteracions pogueren resultar avantatjoses per a tots (article 397 CC) i molt important, per a l'administració i gaudi de la varietat sempre serà obligatori l'acord de la majoria dels cotitulars (article 398 CC). En aquest cas, assumint que la participació de tots dos titulars en els drets sobre la varietat és igual, del 50 % cadascun; si és així, un dels cotitulars no pot prendre cap decisió sobre l'administració i ús de la varietat sense el consentiment de l'altre titular.*

### **TERCERA.- La normativa sectorial**

En la part expositiva del conveni s'indica que els cotitulars han sol·licitat la protecció de la varietat de mandariner davant l'Oficina Espanyola de Varietats Vegetals.

Desconeixem també si, finalment, s'ha obtingut aquesta protecció oficial i si l'han obtinguda els dos cotitulars i, si és el cas, en quins percentatges de participació. En el cas que s'haguera obtingut, l'article 28 del Reglament (CE) núm. 2100/94 del Consell, de 27 de juliol de 1994, relatiu a la protecció comunitària de les obtencions vegetals, disposa que: *En cas de cotitularitat de la protecció comunitària d'una obtenció vegetal, les disposicions dels articles 22 a 27 s'aplicaran mutatis mutandis **en proporció a les participacions respectives, si aquestes estan determinades.***

D'altra banda, l'article 17 del Reial decret 1261/2005, de 21 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament de protecció d'obtencions vegetals, aplicable a la concessió de llicències d'explotació i que podria resultar aplicable per analogia, disposa que:

#### *Article 17. Cotitularitat*

- 1. Quan un títol d'obtenció vegetal pertanga per igual a diverses persones, **només conjuntament podran concedir una llicència** d'explotació de la varietat objecte del títol.*
- 2. Quan el títol d'obtenció vegetal pertanga a diverses persones en diferents percentatges, per haver-ho així pactat o convingut, per a concedir una llicència, caldrà **que els cedents sumen, almenys, la meitat més un del percentatge total.***
- 3. Els obtentors o els seus causahavents **podran delegar en un d'ells, mitjançant un document escrit, la facultat per a concedir llicències i subllicències,** en el qual hauran de fer constar les condicions en les quals aquesta facultat haurà de ser exercida, sense perjudici que tots ells puguen atorgar aquestes mateixes facultats a una persona física o jurídica que els represente.*

D'acord amb el que hem assenyalat anteriorment, podem formular les següents:



### **CINQUÉ.- Conclusions**

5.1.- L'única autorització vigent per al lliurament de material és la que van formular tots dos titulars de manera conjunta a favor de VIUS VIVERS i AGROALCANAR, sense que aquesta puga ser revocada si no és per decisió conjunta dels signants.

5.2.- No pot un dels comuners realitzar unilateralment un acte d'administració de la cosa comuna, com és l'autorització del lliurament del material vegetal.

5.3.- Les parts haurien d'intentar una solució amistosa dels seus desacords o bé demanar la resolució del conveni o esperar a la finalització d'aquest al final d'enguany.

### **SISÉ.- Sobre la publicitat activa del present informe**

Als dubtes plantejats per l'IVIA, el sotssecretari afig en la seua sol·licitud d'informe una consulta sobre l'obligació de publicar aquest informe, d'acord amb l'article 27 del Decret 105/2017, de desplegament de la Llei 2/2015. La Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, el títol I de la qual ja ha entrat en vigor, disposa en l'article 16.2:

*2. A més, l'administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental han de publicar la informació següent, adaptada a les seues particularitats organitzatives: a) Aquells informes jurídics de l'Advocacia General de la Generalitat que donen resposta a consultes plantejades, en la mesura que suposen una interpretació del dret, és a dir, que tinguen incidència sobre la interpretació i l'aplicació de les normes. Ha de ser necessària la consulta prèvia a l'Advocacia General de la Generalitat amb caràcter preceptiu.*

La disposició final segona de la Llei 1/2022, en l'apartat segon, assenyalava que:

*2. Romandran en vigor, en tot el que no s'opose a aquesta llei i fins que no es deroguen expressament, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, i el Decret 56/2016, del Consell, de 6 de maig, pel qual s'aprova el Codi de bon govern de la Generalitat. El Consell haurà de realitzar, si escau, les modificacions normatives necessàries per a adaptar el contingut d'aquests decrets al que estableix aquesta llei.*

D'altra banda, l'article 27.2 del Decret 105/2017, de desplegament de la Llei 2/2015, situat en el capítol I del títol II, dedicat a la publicitat activa, disposa que:

*Així mateix, les sotssecretaries hauran de publicar, amb la consulta prèvia preceptiva a l'Advocacia General de la Generalitat, aquells informes jurídics que donen resposta a consultes plantejades en la mesura que suposen una interpretació del dret, dels drets garantits en la normativa vigent en matèria de transparència o que tinguen efectes jurídics, amb els límits establits en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, especialment, en els articles 14.1., lletres f) i k) i 18.1.b).*



Presidència

**Abogacía General de la Generalitat**

Per tot el que s'ha exposat abans, com que no s'aprecia la concurrència de cap dels límits establits en la Llei19/2013, entenem que el present informe jurídic ha de ser objecte de publicitat activa.

És tot sobre el que escau emetre informe, en el dia de la data de la signatura electrònica.

 GENERALITAT  
VALENCIANA  
ADVOCADA DE LA GENERALITAT