



INFORME DE L'ADVOCACIA DE LA GENERALITAT

Assumpte: consulta formulada per la Subsecretaria de la Conselleria d'Agricultura, Aigua, Ramaderia i Pesca, a instàncies del Servei de Contractació, sobre l'aplicabilitat de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, al Servei d'Auditoria del Laboratori Agroalimentari, Enològic i Mediambiental de la Generalitat, prestat per l'Entitat Nacional d'Accreditació

I. ANTECEDENTS

ÚNIC. Petició d'informe. Objecte de la consulta

El subsecretari de la Conselleria d'Agricultura, Aigua, Ramaderia i Pesca ha sol·licitat un informe jurídic (entrada número 33, de 26.02.2025, en el registre departamental d'esta Advocacia), en el qual planteja una consulta sobre l'aplicabilitat, si és el cas, de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (d'ara en avant, LCSP), en relació amb el Servei d'Auditoria del Laboratori Agroalimentari, Enològic i Mediambiental (d'ara en avant, el Laboratori), adscrit a esta Conselleria¹, prestat per l'Entitat Nacional d'Accreditació (d'ara en avant, l'ENAC).

Segons s'indica en la consulta plantejada pel subsecretari del departament, el Servei de Contractació considera que resultaria aplicable l'excepció prevista en l'article 11.2 de l'LCSP, i, en conseqüència, el servei prestat per l'ENAC quedaria exclòs de l'àmbit de l'LCSP.

Es consulta, en concret, si el supòsit plantejat (Servei d'Auditoria del Laboratori prestat per l'ENAC) podria o no incardinar-se en l'excepció legal del referit article 11.2 de l'LCSP.

¹ L'article 10.2 de l'Orde 3/2024, de 4 de març, de la Conselleria d'Agricultura, Ramaderia i Pesca, de desplegament del Decret 146/2023, de 5 de setembre, del Consell, pel qual s'aprova el Reglament orgànic i funcional de la Conselleria, disposa que el Laboratori Agroalimentari, Enològic i Mediambiental s'adscriu a la Direcció General d'Indústria i Cadena Agroalimentària.



II. CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA. Caràcter del present informe

L'emissió d'este informe es realitza basant-se en l'article 5.3 de la Llei 10/2005, de 9 de desembre, de la Generalitat, d'assistència jurídica a la Generalitat, atesa la possible dificultat tecnicojurídica de la qüestió plantejada; revestix, per tant, caràcter facultatiu i **no vinculant**, conforme al que es preveu en els articles 5.3 i 6 de la Llei 10/2005 abans esmentada, sense perjuí que la resolució que se n'aparte haurà de motivar-se adequadament.

SEGONA. Normativa aplicable. Anàlisi de la qüestió plantejada

La normativa a considerar es determina, bàsicament, per les disposicions següents:

- 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 (LCSP).
- Reial decret 1715/2010, de 17 de desembre, pel qual es designa l'Entitat Nacional d'Acreditació com a organisme nacional d'acreditació d'acord amb el que s'establix en el Reglament (CE) núm. 765/2008 del Parlament Europeu i el Consell, de 9 de juliol de 2008, pel qual s'establixen els requisits d'acreditació i vigilància del mercat relatiu a la comercialització dels productes i pel qual es deroga el Reglament (CEE) núm. 339/93.
- Reglament (CE) número 765/2008, del Parlament Europeu i del Consell, de 9 de juliol de 2008, pel qual s'establixen els requisits d'acreditació i vigilància del mercat relatiu a la comercialització dels productes i pel qual es deroga el Reglament (CEE) número 339/93.

L'article 11 de l'LCSP, sota la rúbrica «Altres negocis o contractes exclosos», enumera una sèrie de supòsits exclosos de l'aplicació de l'LCSP; entre estos, en el seu apartat 2, figura el següent:

(...) 2. Així mateix, s'exclouen d'esta llei les relacions jurídiques consistents en la prestació d'un servici públic la utilització del qual pels usuaris requereisca l'abonament d'una tarifa, taxa o preu públic d'aplicació general (...)



El supòsit de l'article 11.2 de l'LCSP exigix, per tant, la concurrència simultània dels requisits següents: que el servici prestat tinga el caràcter de servici públic, que resulte susceptible d'ús o utilització general i que els usuaris del servici en qüestió estiguen obligats a abonar per este servici una tarifa, taxa o preu públic no discriminatori.

L'article únic del Reial decret 1715/2010 designa l'ENAC com a únic organisme nacional d'acreditació, dotat de potestat pública per a atorgar acreditacions; esta designació dona compliment al Reglament (CE) núm. 765/2008, l'article 4 del qual disposa que cada estat membre designarà un únic organisme nacional d'acreditació, i que l'esmentat organisme haurà d'estar dotat d'autoritat pública per a l'exercici de l'activitat d'acreditació.

La labor d'acreditació de l'ENAC, a què es referixen les mencionades disposicions, recau sobre els denominats «organismes d'avaluació de conformitat», això és, l'ENAC acredita (si és procedent) organismes la labor dels quals consistix a dur a terme «activitats d'avaluació de la conformitat», entenent per tals activitats aquells processos que demostren o proven el compliment dels requisits específics relatius a un determinat producte, procés, servici, sistema, persona o organisme, i que poden incloure el calibratge, l'assaig, la certificació i la inspecció (articles 1 i 2 del Reglament (CE) núm. 765/2008). L'acreditació atorgada per l'ENAC suposa una declaració que els organismes d'avaluació de conformitat així certificats complixen els requisits establits per la normativa harmonitzada aplicable, i, quan siga procedent, altres requisits addicionals, inclosos els establits en els esquemes sectorials pertinents, per a exercir activitats específiques d'avaluació de la conformitat.

La finalitat última de l'activitat d'acreditació que desenrotlla l'ENAC és, tal com resa l'article 1 del Reglament (CE) núm. 765/2008, garantir que els productes existents en el mercat asseguruen un elevat nivell de protecció de l'interés públic, en àmbits com la salut i seguretat en general, la salut i seguretat en el treball, la protecció dels consumidors, la protecció del medi ambient i la seguretat.

Per tant, l'organisme nacional d'acreditació (l'ENAC, en el cas d'Espanya) complix una labor que pot qualificar-se com a servici públic, l'acompliment del qual té atribuïda la qualificació explícita de potestat pública, sent a més l'únic organisme a nivell estatal habilitat per a prestar este servici, conforme a la normativa comunitària citada.



D'altra banda, no consta que existisca cap mena de restricció, limitació, o discriminació en l'accés als serveis de l'ENAC, ni per raó del tipus o naturalesa de l'usuari (administracions públiques incloses), ni per cap altre motiu, bastant que les entitats interessades a obtindre l'acreditació abonon les tarifes vigents aplicables, en funció, exclusivament, del tipus de servei prestat per l'entitat.

Es complixen, per tant, els requisits establits en l'article 11.2 de l'LCSP, i, en conseqüència, els serveis d'acreditació prestats per l'ENAC estarien exclosos de l'àmbit d'aplicació de l'LCSP.

TERCERA. Sobre l'eventual publicació del present informe, conforme al que es preveu en l'article 16. 2, lletra a, de la Llei 1/ 2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana

L'article 16.2, lletra a, de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (en la redacció d'este precepte establida per l'article 63.1 de la Llei 6/2024, de 5 de desembre, de simplificació administrativa de la Generalitat), disposa que les administracions públiques han de publicar, com a part de la informació de rellevància jurídica, la següent:

(...) a) Aquells informes jurídics facultatius 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. Cada informe jurídic formulat per l'Advocacia haurà d'indicar si té o no incidència sobre la interpretació i aplicació de les normes i per tant si deu o no ser objecte de publicitat activa (...).

Així mateix, la disposició final segona de l'esmentada Llei 1/2022, en el seu apartat 2, diu així:

(...) Romandran en vigor, en tot el que no s'opose a esta 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 (...).



I, per part seua, 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, establix:

(...) Així mateix, les subsecretaries publicaran, amb la consulta preceptiva prèvia a l'Advocacia General de Generalitat, aquells informes jurídics d'esta 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* (...).

El present informe dona resposta a diverses consultes plantejades, i suposa o comporta una interpretació del dret, amb incidència sobre la interpretació i aplicació de les normes, per la qual cosa, no apreciand-se la concurrència de cap dels límits establits en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, haurà de ser objecte de publicitat activa, conforme a les normes citades.

És tot el que pertoca informar en dret.

Este informe té caràcter ***no vinculant***, per la qual cosa l'òrgan consultant ***podrà adoptar, si és el cas, la decisió que estime més oportuna***, en relació amb les diferents qüestions plantejades.

València, al dia de la firma electrònica d'este document

L'ADVOCAT DE LA GENERALITAT