



INFORME JURÍDIC COMPLEMENTARI

Assumpte: Projecte d'ordre per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor

Sol·licitant: Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia

1.- ANTECEDENTS

La Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia ha tramès a aquesta Assessoria Jurídica, en data 15 de novembre de 2016, el text del Projecte d'ordre per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor, acompanyat d'una memòria de la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia, de 14 de novembre de 2016, sobre les observacions i al·legacions presentades al Projecte d'ordre.

L'esmentat Projecte d'ordre ha d'ésser sotmès a informe dels serveis jurídics, de conformitat amb el que disposen l'article 65 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, en relació amb l'article 4.1.a) de la Llei 7/1996, de 5 de juliol, d'organització dels serveis jurídics de l'Administració de la Generalitat de Catalunya.

2.- ANÀLISI JURÍDICA

2.1 Marc competencial, marc normatiu i habilitació legal

El Projecte d'ordre té per objecte fixar els preus públics com a contraprestació de les perícies efectuades a sol·licitud dels particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor, d'acord amb els imports que es determinen a l'annex de l'Ordre.

Quant al marc competencial i normatiu i l'habilitació legal del conseller de Justícia, per a l'aprovació del Projecte d'ordre, ens remetem a les consideracions jurídiques efectuades en l'informe jurídic d'aquesta Assessoria Jurídica, de 25 d'abril de 2016.

Únicament, però, cal afegir dues consideracions addicionals:

- En primer lloc, pel que fa a la normativa reguladora de l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, cal destacar que mitjançant el Decret 279/2016, de 2 d'agost, es va modificar el Reglament de l'Institut de Medicina Legal de Catalunya, aprovat pel Decret 411/2006, de 31 d'octubre, i la seva denominació com a Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya.

Així, com expressa el preàmbul del referit Decret 279/2016, per a una millor adaptació a les necessitats de prestació del servei dins del territori, es van reordenar les divisions territorials núm. 2 i 3 de l'Institut, Barcelona Sud i Barcelona Nord i Catalunya Central, respectivament, per crear-ne una de sola i reorganitzar les respectives àrees territorials. Per la mateixa raó, per poder prestar el servei que requereix l'Administració de justícia amb un bon nivell tècnic, es van reorganitzar els serveis de Patologia Forense i de Laboratori Forense de l'Institut.

D'altra banda, l'aprovació de la Llei orgànica 7/2015, de 21 de juliol, per la qual es modifica la Llei orgànica 6/1985, d'1 de juliol, del poder judicial, va suposar un canvi en les funcions dels metges forenses, ja que s'afegeix com a una funció pròpia la de poder emetre informes i dictàmens a sol·licitud de particulars, en les condicions que es determini reglamentàriament, per aquesta raó també s'ha adaptat el Decret 411/2006 a aquesta previsió. I, en aquest sentit, s'ha modificat l'article 1.4 del Reglament de l'Institut, que en la redacció donada pel Decret 279/2016 estableix el següent: *"1.4 No es pot realitzar a les dependències ni amb els recursos de l'Institut cap activitat tanatològica ni pericial privades, a excepció d'aquells informes i dictàmens a sol·licitud de particulars previstos a l'apartat d) de l'article 479.5 de la Llei orgànica 6/1985, d'1 de juliol, del poder judicial, i en els termes i les condicions previstes reglamentàriament."*

Ahora, la mateixa Llei orgànica 7/2015, de 21 de juliol, introdueix el canvi de denominació dels instituts de medicina legal, que passen a anomenar-se instituts de medicina legal i ciències forenses, amb la qual cosa s'ha fet l'adaptació oportuna, incorporant-se una disposició addicional, mitjançant la qual totes les referències efectuades en el Decret 411/2006, així com en la normativa vigent, a l'Institut de Medicina Legal de Catalunya, s'entenen fetes a l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya.

- En segon lloc, pel que fa al Decret 194/2013, de 9 de juliol, cal fer constar que ha estat derogat pel Decret 278/2016, de 2 d'agost, de reestructuració del Departament de Justícia. Quant a les funcions de la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia, el vigent Decret 278/2016 estableix (com ja feia l'anterior Decret 194/2013) que correspon la dita unitat directiva, entre d'altres funcions, la de dirigir la gestió dels mitjans personals i dels recursos materials i econòmics de l'Administració de justícia a Catalunya

(article 46.2.c), i de l'esmentada Secretaria en depèn l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya (article 46.3.f).

2.2 Procediment d'elaboració i tramitació del Projecte d'ordre

El títol IV de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, regula el procediment d'elaboració de disposicions reglamentàries en l'àmbit competencial de l'Administració de la Generalitat.

D'acord amb el que estableix l'article 64 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, els projectes de disposicions reglamentàries han d'anar acompanyats sempre d'una memòria general, d'una memòria d'avaluació de l'impacte de les mesures proposades, i també dels informes preceptius i els que sol·liciti l'òrgan instructor. L'esmentat precepte indica el contingut mínim que han de tenir la memòria general (article 64.2) i la memòria d'avaluació de l'impacte de les mesures proposades (article 64.3).

Consten en l'expedient les memòries anteriorment esmentades, relatives al Projecte d'ordre que ara s'informa, signades, ambdues, per la secretària de Relacions amb l'Administració de Justícia, en data 1 d'abril de 2016.

En data 25 d'abril de 2016, aquesta Assessoria Jurídica va emetre el corresponent informe jurídic, amb caràcter favorable i amb diverses consideracions sobre el text del Projecte d'ordre i sobre la documentació que l'acompanyava, concretament sobre la memòria d'avaluació d'impacte de les mesures proposades.

La Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia va elaborar una nova versió del text del Projecte d'ordre, i una memòria complementària, de 26 de maig de 2016, sobre les modificacions introduïdes al Projecte.

A la vista de l'avantdit memòria i del nou text del Projecte d'ordre, en data 10 de juny de 2016, aquesta Assessoria Jurídica va emetre un informe jurídic complementari favorable, si bé amb diverses observacions sobre el text del Projecte.

En data 17 de juny de 2016, la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia va elaborar una nova versió del Projecte d'ordre incorporant les observacions formulades a l'informe jurídic complementari i una nova memòria complementària justificant els imports dels preus públics proposats.

Consten a l'expedient els informes favorables que exigeix l'article 1.3-2 del Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2008, de 25 de juny:

- En data 28 de juny de 2016 la Intervenció delegada del Departament de Justícia, va emetre informe favorable, condicionat a dues observacions: la primera de caràcter formal en el sentit que els informes que consten a l'expedient són fotocòpies, i una segona relativa a que no consta a l'expedient la memòria d'avaluació d'impacte de les mesures proposades, val a dir, però, que respecte

aquesta segona observació s'ha comprovat que sí consta a l'expedient l'avantddita memòria.

- En data 29 de juny de 2016, l'Assessoria Jurídica del Departament de la Vicepresidència i d'Economia i Hisenda va informar favorablement el Projecte d'ordre, tot conclouent que: *“Una vegada examinat el text que es proposa i tenint en compte que no es produeix la situació de monopoli de dret o de fet, així com tampoc la de caràcter indispensable de la prestació, no es troba cap inconvenient jurídic que impedeixi la modificació i aprovació dels esmentats preus públics”*.

Pel que fa al tràmit d'audiència que estableix l'article 67 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, per escrit de la secretària de Relacions amb l'Administració de Justícia, de 20 de juny de 2016, el Projecte d'ordre es va trametre a la Unió Catalana d'Entitats Asseguradores i Reasseguradores.

Consta a l'expedient l'escrit del president de l'avantddita entitat, de 27 de juny de 2016, segons el qual no formulen observacions en relació amb el Projecte d'ordre.

Pel que fa a l'informe d'impacte de gènere, consta l'informe de l'Institut Català de les Dones, emès amb caràcter favorable en data 11 de juliol de 2016.

En data 25 de juliol de 2016, la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia va elaborar una nova versió del Projecte d'ordre i una memòria justificativa de la modificació introduïda a l'article 1.4 del Projecte.

En dates 15 i 28 de setembre de 2016, la Direcció de Serveis va elaborar una memòria d'avaluació de l'impacte econòmic de l'aprovació del Projecte d'ordre, i un annex de la referida memòria.

S'ha incorporat a l'expedient l'informe d'impacte pressupostari, de 14 d'octubre de 2016, de la Direcció General de Pressupostos Departament de la Vicepresidència i d'Economia i Hisenda, que informa favorablement des del punt de vista estrictament pressupostari.

De conformitat amb el que estableix l'article 64.5 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia ha elaborat, en data 14 de novembre de 2016, una memòria sobre els tràmits d'audiència i informes preceptius.

D'altra banda, com ja es va advertir en l'informe jurídic preliminar de data 25 d'abril de 2016, cal tenir present que, al llarg de la tramitació del Projecte d'ordre, s'han d'observar les previsions de la Llei 19/2014, de 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern. En aquest punt, s'ha comprovat que l'expedient corresponent a aquest Projecte d'ordre es pot consultar a la pàgina web <http://transparencia.gencat.cat/ca/procediments-i-actuacions-juridiques/normativa/normativa-en-tramit/>.

La documentació del Portal s'ha actualitzat al llarg de la tramitació del Projecte d'ordre per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, amb la indicació de l'estat de tramitació del Projecte.

Pel que fa a l'informe de la Comissió de Govern Local de Catalunya i als dictàmens del Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya i de la Comissió Jurídica Assessora, ens remetem a les consideracions efectuades a l'informe jurídic de 25 d'abril de 2016.

2.3. Contingut del Projecte d'ordre

En dates 25 d'abril i 10 de juny de 2016 aquesta Assessoria Jurídica va emetre sengles informes jurídics favorables, amb diverses observacions la major part de les quals han estat incorporades al text de la disposició projectada.

El Projecte d'ordre que ara s'informa és el resultat del tràmit d'audiència i informes preceptius.

Pel que fa a l'estructura del Projecte d'ordre, aquesta consta d'un preàmbul, sis articles i una disposició final.

El preàmbul del Projecte conté, en primer lloc, la referència als títols competencials que fonamenten la regulació projectada, així mateix, fa esment de les normes en el marc de les quals s'insereix el projecte i la justificació corresponent.

L'article 1 del Projecte fixa els preus públics de les perícies efectuades, a sol·licitud dels particulars, per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor, d'acord amb els imports que es determinen a l'annex del Projecte d'ordre.

En aquest cas, ens trobem que els preus públics que es proposen al Projecte d'ordre reuneixen els requisits dels preus públics establerts per l'article 1.3-1 del Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, atès que aquest servei es realitza en règim de dret públic, en concurrència amb el sector privat i, a la vegada, no existeix obligatorietat, atès que és de sol·licitud voluntària, de manera que no ve imposat per una disposició legal o reglamentària ni se'n pot predicar la seva essencialitat ni imprescindibilitat. I, en el mateix sentit, es va pronunciar l'informe de l'Assessoria Jurídica del Departament de la Vicepresidència i d'Economia i Hisenda, on es conclou que *"no es produeix la situació de monopoli de dret o de fet, així com tampoc la de caràcter indispensable de la prestació"*.

A més, l'exigència d'un preu públic com a contraprestació a la realització de la perícia pels instituts de medicina legal i forense ja ve establerta pel Reial decret 1148/2015, de 18 de desembre.

Pel que fa a la determinació de la quantia dels preus públics a abonar, l'apartat 2 de l'article 1 preveu que es fa en funció de la gravetat de les lesions, atenent el criteri d'ingrés hospitalari, de durada igual, inferior o superior a 72 hores.

Pel que fa a les quanties, d'acord amb l'article 1.3-4 del Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, els preus públics es fixen de manera que,

com a mínim, cobreixin els costos originats per la prestació dels serveis o per la realització de les activitats gravats.

L'annex fixa els imports de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor:

“Perícia lesions sense ingrés hospitalari: 80 euros.

Perícia lesions amb ingrés hospitalari igual o inferior a 72 hores: 150 euros.

Perícia lesions amb ingrés hospitalari superior a 72 hores: 350 euros.”

L'apartat 3 de l'article 1 del Projecte d'ordre preveu que *“1.3. El preu públic és únic per a cada perícia, i inclou tots els informes de l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya que siguin necessaris per determinar i mesurar les seqüeles i les lesions temporals. No inclou les proves complementàries que s'hagin de fer en centres mèdics o hospitalaris”*, determinació aquesta que s'adequa al que estableix 14.2 del Reial decret 1148/2015, de 18 de desembre, pel qual es regula la realització de perícies a sol·licitud de particulars pels Instituts de Medicina Legal i Ciències Forenses, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles a motor.

L'apartat 4 de l'article 1 del Projecte d'ordre preveu que *“1.4 Els preus públics establerts a l'annex, estan subjectes, si escau, al pagament de l'impost sobre el valor afegit o impostos exigibles d'acord amb la legislació tributària”*. Val a dir que aquest apartat es va afegir en la versió del Projecte de 25 de juliol de 2016 per tal de com es justifica a la memòria de la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia, *“per a una major claredat i seguretat jurídica dels diferents operadors que hauran d'aplicar i interpretar l'ordre es considera convenient introduir expressament la dita previsió”*. En efecte, el Projecte d'ordre, al seu redactat inicial, no feia referència de manera expressa a la subjecció a l'IVA d'aquests preus públics, tanmateix, aquesta precisió no planteja qüestions de legalitat.

Com ja es va dir a l'informe jurídic d'aquesta Assessoria de 25 d'abril de 2016, el Reial decret 1148/2015, regula als seus articles 14 a 16 la contraprestació de la perícia mitjançant preu públic. Tanmateix, no fa esment de la possibilitat d'establir la subjecció a l'IVA. Sí que conté una previsió concreta l'Ordre del Ministeri de Justícia JUS/127/2016, de 8 de febrer, per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades pels instituts de medicina legal i ciències forenses a sol·licitud de particulars, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles a motor, que ha establert els preus públics dels informes pericials que realitzin els instituts de medicina legal i ciències forenses de l'àmbit del Ministeri de Justícia (article 3¹), com també diverses ordres de comunitats autònomes, com ara, per exemple, l'Ordre PRE/719/2016, de 14 de juny, per la qual s'estableix la quantia dels preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal d'Aragó, en les

¹ Article 3.3: “3. Los precios públicos establecidos en el anexo a esta orden estarán sujetos, en su caso, al pago del Impuesto sobre el Valor Añadido o impuestos exigibles de acuerdo con la legislación tributaria vigente.”

reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles a motor (article 3.2²).

L'article 2 del Projecte d'ordre regula el procediment de sol·licitud i comunicacions.

D'acord amb l'apartat 1 del referit precepte, la sol·licitud la poden formular de comú acord l'entitat asseguradora i el subjecte perjudicat, i la pot presentar qualsevol dels dos, També la pot formular i presentar el subjecte perjudicat únicament a instància seva, cas en què l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya ho ha de comunicar immediatament a l'entitat asseguradora.

Pel que fa a l'apartat 5 de l'article 2 del Projecte, es preveu que *"2.5 L'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya ha de conservar les dades comunicades per l'entitat asseguradora a efectes de notificació per a altres procediments de sol·licitud de perícia en què la mateixa entitat sigui part interessada, sense perjudici que puguin ser actualitzades o modificades per la pròpia entitat en qualsevol moment"*. En relació amb aquestes previsions s'ha de fer constar que si la regulació que s'hi conté pot comportar el tractament de dades que poden tenir la consideració de dades personals, la unitat promotora ha de valorar la creació del fitxer corresponent. Així, per exemple, a l'àmbit del Ministeri de Justícia, la necessitat que un fitxer reculli el resultat de l'activitat dels instituts de medicina legal i ciències forenses en execució del Reial decret 1148/2015, de 18 de desembre, ha donat origen al fitxer *«Orfila. Instituts de Medicina Legal i Ciències Forenses en actuacions a sol·licitud de particulars»*.³

L'article 3 del Projecte d'ordre es dedica a l'emissió de l'informe pericial, i els diferents apartats han estat objecte de modificació ateses les observacions formulades a l'informe jurídic complementari de 10 de juny de 2016.

L'article 4 del Projecte conté previsions relatives al pagament del preu públic.

L'article 5 del Projecte regula la devolució de l'ingrés del preu públic efectuat.

L'article 6 del Projecte estableix que els actes administratius derivats de la gestió i recaptació dels preus públics objecte de l'Ordre poden ser objecte de recurs segons el procediment d'impugnació dels actes administratius previst a la legislació sobre procediment administratiu comú de les administracions públiques.

La disposició final del Projecte d'ordre preveu que l'Ordre entra en vigor l'endemà de la publicació al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*, supressió de la *vacatio legis* que ha estat justificada a la memòria de la Secretaria de Relacions amb l'Administració de Justícia de 17 de juny de 2016.

² Article 3.2: "2. A los precios públicos resultantes se les aplicará el tipo del Impuesto sobre el Valor Añadido que corresponda".

³ Veure l'Ordre del Ministeri de Justícia JUS/1534/2016, de 13 de setembre, per la qual es modifica l'Ordre JUS/1294/2003, de 30 d'abril, per la qual es determinen els fitxers automatitzats amb dades de caràcter personal del departament i dels seus organismes públics (BOE de 28.09.2016).

3.- CONCLUSIONS

Primera.- Examinat l'expedient de tramitació del Projecte d'ordre per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, en les reclamacions extrajudicials per fets relatius a la circulació de vehicles de motor, aquesta Assessoria Jurídica ha comprovat que s'ajusta a la legalitat vigent i s'ha seguit la tramitació establerta a la Llei 26/2010, del 26 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, i al Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2008, de 25 de juny .

Segona.- Analitzat el Projecte d'ordre per la qual es fixen els preus públics de les perícies efectuades a sol·licitud de particulars per l'Institut de Medicina Legal i Ciències Forenses de Catalunya, aquesta Assessoria Jurídica l'informa favorablement, sens perjudici que es tinguin en consideració les observacions realitzades en aquest informe.

Advocada de la Generalitat
Assessoria Jurídica

Ref: AJ-aga 16D111

Advocat de la Generalitat
Cap de l'Assessoria Jurídica