

INFORME SOBRE ELS RESULTATS DE LA REALITZACIÓ DE LA CONSULTA PÚBLICA PRÈVIA SOBRE EL REGLAMENT DE FUNCIONAMENT I RÈGIM INTERIOR DE L'AGÈNCIA DE PREVENCIÓ I LLUITA CONTRA EL FRAU I LA CORRUPCIÓ DE LA COMUNITAT VALENCIANA, EN DESENVOLUPAMENT DE LA LLEI 11/2016, DE 28 DE NOVEMBRE, DE LA GENERALITAT.

L'Agència de Prevenció i Lluita contra el Frau i la Corrupció de la Comunitat Valenciana va sotmetre a consulta pública, en compliment del que disposa l'article 133 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, l'elaboració i aprovació del *projecte de Reglament de funcionament i règim interior de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Frau i la Corrupció de la Comunitat Valenciana, en desenvolupament de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de la Generalitat.*

Aquesta consulta es va publicar el 26 de desembre de 2017 en la pàgina web de les Corts, i a partir d'aquesta data es va remetre oficialment, entre altres organismes, a les institucions estatutàries, a la presidència i determinats departaments de l'Administració del Consell, a òrgans de l'Administració de justícia i fiscalia de la Comunitat Valenciana, a universitats i a organitzacions de la societat civil.

En concret, a més de la publicació en la web de les Corts, la consulta es va traslladar, per mitjà de notificació, a la Presidència de les Corts, a la Mesa i a la seua Comissió d'Economia, Pressupostos i Hisenda, a la Sindicatura de Comptes, al Consell Jurídic Consultiu, al Síndic de Greuges, al Consell de la Generalitat, a la Presidència del Consell, a la Conselleria d'Hisenda i Model Econòmic, a la Intervenció General de la Generalitat, a la Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació, al Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern, a la Presidència del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, a la Fiscalia Superior de la Comunitat Valenciana i a la Presidència de la Confederació Empresarial Valenciana.

Així mateix, la consulta es va remetre per correu electrònic a les organitzacions sindicals més representatives de la Comunitat Valenciana, UGT, CCOO, STAS-Intersindical, CSIF i CGT, a la Federació Valenciana de Municipis i Províncies, als col·legis oficials de secretaris, interventors i tesorers de l'Administració local de les tres províncies, a les cinc universitats públiques valencianes (Universitat de València-Estudi General, Universitat Politècnica de València, Universitat d'Alacant, Universitat Jaume I de Castelló i Universitat Miguel Hernández), i a organitzacions civils que treballen contra la corrupció i en favor de la transparència i bones pràctiques, com l'Observatori Ciutadà contra la Corrupció (que agrupa diverses entitats -Atelier, Societat Coral El Micalet, Acció Cultural del País Valencià i Associació Ciutadania i Comunicació), Acció Cívica contra la Corrupció, Reial Societat Econòmica d'Amics del País, Fundación por la Justicia, X-Net, Plataforma per l'Honestedat, Fundación Internacional Baltasar Garzón i Transparencia Internacional.

Igualment, es van remetre correus electrònics amb el trasllat de la consulta pública, per a possibles aportacions o opinions, a la Fiscalia de l'Audiència Provincial de València i fiscals anticorrupció de cada una de les tres províncies, Asociación Profesional de la Magistratura, Asociación de Jueces Francisco de Vitoria, Jueces para la Democracia, Foro Judicial

Independiente, Asociación de Fiscales, Unión Progresista de Fiscales i Asociación Profesional Independiente de Fiscales; Intervenció Territorial de la delegació d'Economia i Hisenda de València, delegacions de l'Agència Estatal de l'Administració Tributària de les tres províncies i GESTHA (Sindicato de Tècnics del Ministerio de Hacienda); i Sotssecretaria de la Conselleria de Transparència, Responsabilitat Social, Participació i Cooperació a la qual s'adscriu la Inspecció General de Serveis de la Generalitat.

En l'esmentada consulta pública, seguint el que disposa l'article 133 de la Llei 39/2015, es recull l'opinió dels subjectes i de les organitzacions més representatives potencialment afectats per la futura norma sobre els problemes que es pretenen solucionar amb aquesta iniciativa, la necessitat i oportunitat d'aprovar aquest reglament, els seus objectius i les possibles solucions alternatives reguladores i no reguladores.

En conseqüència, a través d'aquesta consulta, els possibles destinataris de la norma i els qui es puguen veure afectats, de manera individual o col·lectiva, així com qualsevol persona o organització, podien emetre les seues opinions i fer aportacions, que seran tingudes en compte en l'elaboració del citat projecte normatiu, al qual es donarà amb posterioritat a aquesta consulta la tramitació legal i reglamentà.

El termini d'aquesta consulta prèvia s'iniciava el 26 de desembre de 2017 i finalitzava el 26 de gener de 2018, qualsevol opinió o aportació que s'estime oportuna a l'adreça de correu electrònic director_agencia_antifraucv@corts.es; si bé s'han atés observacions realitzades fora d'aquest termini i abans de l'emissió de la resolució per la qual s'acorde l'inici de l'expedient d'elaboració i tramitació del reglament citat.

En resposta a la consulta, han traslladat observacions i aportacions a aquesta Agència la Sala de Govern del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, la Secretaria de l'Ajuntament de Tavernes de la Valldigna, la Sindicatura de Comptes, el Col·legi Professional de Secretaris, Interventors i Tresorers de l'Administració Local de València, el Rectortat de la Universitat Miguel Hernández d'Elx, el Consell de Transparència, Accés a la Informació Pública i Bon Govern de la Comunitat Valenciana, l'Observatori Ciutadà contra la Corrupció, la Direcció General de Pressupostos a través de la Sotssecretaria de la Conselleria d'Hisenda i Model Econòmic i l'Asociación Profesional de la Magistratura.

Les esmentades observacions i aportacions figuren com a annex a aquest informe de forma resumida.

València, 23 de març de 2018

AL·LEGACIONS I APORTACIONS REALITZADES A LA CONSULTA PÚBLICA PRÈVIA SOBRE L'ELABORACIÓ I TRAMITACIÓ DEL REGLAMENT DE FUNCIONAMENT I RÈGIM INTERIOR DE L'AGÈNCIA DE PREVENCIÓ I LLUITA CONTRA EL FRAU I LA CORRUPCIÓ DE LA COMUNITAT VALENCIANA, EN DESPLEGAMENT DE LA LLEI 11/2016, DE 28 DE NOVEMBRE, DE LA GENERALITAT

ORDENADES PER DATA DE PRESENTACIÓ.

Entitat / Institució :

SALA DE GOVERN DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE LA COMUNITAT VALENCIANA

Data de presentació: 15.01.2018

"S'estima possible vulneració dels articles 2 i 9 de la LOPJ així com de l'article 262 de la Lecrim, per la qual cosa es procedeix a elevar-lo al Consell General del poder judicial per a control de legalitat".

Entitat / Institució :

Secretaria. Ajuntament de Tavernes de la Valldigna

Data de presentació: 17.01.2018

Demana :

"Intervenció de l'Agència per tal d'orientar als governs municipals en casos d'informes desfavorables de legalitat sobre - almenys - matèries tan transcendents com el planejament urbanístic, l'aprovació de pressupostos generals, les licitacions de major quantia i altres aspectes de transcendència. Es parla només de control de legalitat per tal de no posar en dubte el dogma de l'autonomia local. D'aquesta manera podríem passar de controls pal·liatius a controls preventius".

Entitat / Institució :

SINDICATURA DE COMPTES

Data de presentació: 19.01.2018

En desacord amb el primer paràgraf de l'apartat *"problemes que es pretenen solucionar"*.

“Els controls existents, interns i externs, de l'activitat pública, política i administrativa, han fallat. Així ho demostren els nombrosos casos de corrupció existents en els últims anys en els nostres jutjats i tribunals. Advocacia o assessorament jurídic intern de les administracions públiques i el seu sector públic, intervencions, inspeccions de serveis o òrgans equivalents de control, supervisió i protectorat de persones jurídiques públiques i privades instrumentals, no han sabut o no han pogut detectar els casos de frau i corrupció que han niat dins de les estructures de poder. Tampoc la Sindicatura de Comptes, el Tribunal de Comptes o el Síndic de Greuges han servit a aquestes finalitats”.

Entitat / Institució :

COSITAL VALÈNCIA. Secretaris, interventors i tesorers de l'Administració local.

Data de presentació: 25.01.2017

Proposen:

“1. Detallar els fets que siguen susceptibles de ser considerats constitutius de corrupció o conductes fraudulentos o il·legals contràries a l'interés general, d'acord amb el que es preveu en l'art.18.3 de la Llei 11/2016, de manera que qualsevol empleat públic identifique les situacions que, si escau, es produïsquen amb uns criteris uniformes, tenint en compte les funcions encomanades als empleats públics i membres electes i les limitacions existents en termes de dedicació i formació.

2. Conciliació entre l'obligació de comunicació de fets considerats corruptes amb les obligacions pròpies del lloc mitjançant la remissió dels informes desfavorables quan els actes o acords de què es tracte s'aparten d'aquests, amb una aparent manifesta il·legalitat, perquè des de l'Agència es pugui, si escau, enquadrar adequadament la conducta de què es tracte.

3. Firma de conveni amb COSITAL o altres entitats associatives de professionals de l'Administració local, que servisca de via per a la informació mútua sobre activitats susceptibles de ser considerades fraudulentos de les quals aquelles puguen conèixer per raó del seu càrrec o lloc, de manera que des de l'Agència es poguera demanar l'emissió d'informes o informació dels habilitats nacionals, facilitant els canals de comunicació amb l'Agència a través de la pàgina web de COSITAL, amb accés, amb les degudes garanties, dels formularis que habilitara la mateixa Agència.

4. Col·laboració formal de l'Agència amb COSITAL respecte de la borsa de perits judicials que funciona en el si de COSITAL

5. Ajustar el desplegament de la llei, quant a procediments i tercers, en el marc del respecte als principis bàsics regulats en les lleis 39 i 40 del 2015, sobre procediment administratiu i règim jurídic del sector públic.”

Entitat / Institució :

RECTORAT UNIVERSITAT MIGUEL HERNÁNDEZ

Data de presentació: 25.01.2018

Proposen:

"Que l'única mesura d'intervenció no siga la sanció, atés que en altres instruments es potencia el foment d'una cultura ètica i de compliment".

Entitat / Institució :

CONSELL DE TRANSPARÈNCIA, ACCÉS A LA INFORMACIÓ PÚBLICA I BON GOVERN.
COMUNITAT VALENCIANA

Data de presentació: 26.01.2018

"1. Establir un apartat específic en el reglament sobre encàrrecs en matèria de transparència, com a obligació legal que també vincula la mateixa Agència en el desenvolupament de les seues funcions en entendre que li són aplicable totes les normes relatives a transparència, accés a la informació i bon govern.

2. A fi de no incórrer en duplicitats determinar breument unes pautes d'actuació en aquelles qüestions que puguen ser de competència del Consell de Transparència, sense perjudici que amb posterioritat i amb més detall s'establisca un protocol d'actuació per a aquells assumptes transversals en què confluisquen competències de tots dos òrgans.

3. En el cas que s'establiren obligacions específiques al Consell de Transparència en relació amb l'elaboració de la memòria anual de l'Agència preguen que se'ls indique expressament amb anterioritat per a poder emetre les consideracions oportunes."

Entitat / Institució :

OBSERVATORI CIUTADÀ CONTRA LA CORRUPCIÓ

Data de presentació: 25.01.2018

1. Relacions de l'Agència amb la societat civil (art. 4 Llei 11/2016)

- Proposta de creació d'un Consell Ciutadà de Participació per a la lluita contra la corrupció, en la línia de fomentar l'eficàcia de l'Agència en els aspectes relacionats amb la prevenció, el coneixement de primera mà de les actuacions de l'Agència en els casos i denúncies formulades per la societat civil.

- Concretar la periodicitat i contingut de la rendició de comptes a la ciutadania (art.25). Fer una rendició de comptes anual, amb el contingut de la memòria anual (art. 22) i sempre que és facin informes especials o extraordinaris (art. 23)

2. La protecció dels denunciants

Troben a faltar referències a:

- La protecció de testimonis i víctimes i els seus familiars (art. 32 Convenció NU);
- Les garanties de llibertat d'expressió per a totes les persones que participen en els expedients i d'assessorament jurídic gratuït també als processos que puga patir el denunciador o el testimoni (injúries, calumnies, comiats, amenaces...);
- L'atenció psicològica i mèdica si fos necessària;
- La realització de campanyes de normalització i no penalització de les alertes ciutadanes;
- L'oferta de formació i assistència a treballadors i funcionaris que hagen d'informar i protegir els denunciadors i testimonis;
- I les garanties plenes de confidencialitat i en el seu cas, de protecció de la identitat dels denunciadors i testimonis.

Entitat / Institució :

SOTSSECRETÀRIA. CONSELLERIA D'HISENDA I MODEL ECONÒMIC

Data de presentació: 07.02.2018

La valoració de la incidència pressupostària de la norma s'efectuarà per la Direcció General de Pressupostos en el moment d'emissió de l'informe previst en l'art. 26.1 de la Llei 1/2015, de 6 de febrer, de la Generalitat, d'hisenda pública del sector públic instrumental i de subvencions, que ha de ser sol·licitat aportant-se la corresponent memòria econòmica.

Entitat / Institució

ASSOCIACIÓ PROFESSIONAL DE LA MAGISTRATURA

Data de presentació:

Gener, 2018

Remeten les conclusions següents:

"1. El reglament ha d'elaborar una acurada delimitació de competències, amb la finalitat de no envair les que per altres disposicions tenen atribuïdes altres òrgans.

Justificació d'aquesta conclusió: delimitar els contorns competencials de l'Agència amb la finalitat d'incrementar la seguretat jurídica, evitar conflictes d'atribucions, no envair competències judicials i circumscriure l'activitat de l'Agència al marc estrictament administratiu.

2. Ha de garantir-se l'exclusivitat jurisdiccional per al coneixement i instrucció dels assumptes relacionats amb la corrupció o el frau que puguen ser constitutius de delictes, sense cap possibilitat d'instrucció alternativa per altres òrgans; en aquest cas, l'Agència. I això des del moment mateix de la notícia del possible delictes.

Justificació d'aquesta conclusió: s'hauria d'esmentar expressament en els art. 5.2 o 16.4 aquells assumptes, que, apareixent a priori com a possibles delictes, siguen comunicats a l'Agència. Aquests, tot i que no resulten ser de coneixement actual pels òrgans jurisdiccionals, hauran de ser objecte d'immèdiata posada en coneixement dels òrgans competents, sense que en cap cas hagen de ser investigats o substanciats per l'Agència, tal com estableix l'art. 262 de la LECrim, en la mesura que obliga a denunciar "immèdiatament" els funcionaris que coneguen la possible existència d'un il·lícit penal, sancionant fins i tot amb multa l'omissió d'aquest deure. El contrari suposaria envair competències exclusives de la jurisdicció i col·locar en risc possibles fonts de prova.

3. De cap manera l'Agència pot arrogar-se, ni tan sols sota pretext d'investigació dels actes que li són propis, funcions d'inspecció sobre jutjats i tribunals.

Justificació d'aquesta conclusió: respecte de l'art. 3 de la Llei, en cap cas pertoca la supervisió o control dels jutjats i tribunals, ni tan sols sota pretext d'indagar sobre eventuais suposats de corrupció o frau, en estar reservada la funció d'inspecció d'aquests al Consell General del poder judicial i òrgans governatius de la jurisdicció, tal com preveu l'art. 560.1.8^é de la Llei orgànica del poder judicial.

4. S'assenyala la possibilitat que s'establisca un consell assessor i, en cas d'existir, que es procure la presència de persones especialitzades en la lluita contra la corrupció.

Justificació d'aquesta conclusió: respecte a l'art. 26.1 a més d'un director o directora de l'Agència, establir un consell assessor que oriente els objectius i mitjans de l'Agència assessorant el director o directora en les seues actuacions, i que hi entren funcionaris especialment aptes en la repressió de les conductes integradores de corrupció i frau, així com persones amb qualificació provada en àmbits socials especialment afectats per aquests comportaments.

Hauran de concretar-se les funcions del director o directora i les que puguen conferir-se al consell assessor.

5. Des d'un punt de vista tècnic, es recomana el desenvolupament de negociats dins de l'Agència encarregats de la prevenció i anàlisi -a més del d'investigació existent- amb competències i atribucions ben definides.

Justificació d'aquesta conclusió: hauria de concretar-se la funció de prevenció, proposant que es constituïska una dependència pròpia amb aquesta finalitat, a la qual s'assignen funcions formatives i pedagògiques que difonguen criteris de transparència i bones pràctiques, i que indague sobre les possibles millores en procediments i pràctiques administratives.

Hauria de concretar-se la funció d'anàlisi de l'Agència, de manera que, després del seguiment dels procediments, identifique les conductes de risc predominants elaborant estudis amb solucions per a la seua eradicació. A aquesta secció de l'Agència li correspondria elaborar les memòries per a donar compte a les Corts.

6. Es recomana igualment l'especificació d'òrgans tècnics integrats en l'Agència, així com de les seues comeses, amb la finalitat que puguen servir a les finalitats que proclama la Llei 11/2016, de col·laboració amb altres òrgans competents, entre ells els òrgans jurisdiccionals.

Justificació d'aquesta conclusió: hauria de concretar-se els recursos de l'Agència i la seua disponibilitat per a assistir altres organismes competents en la persecució de la corrupció i el frau, mitjançant l'assignació de personal especialitzat en matèria jurídica, comptable, i la concreció de competències, respecte dels estudis i informes a realitzar, amb la finalitat de col·laborar, entre unes altres, amb les instàncies judicials.

7. La previsió continguda en l'art. 10 de la Llei de diferir les garanties del procediment d'investigació amb possibilitat de sanció, a concreció reglamentària, constitueix una deslegalització de garanties essencials en el procediment administratiu sancionador, que, per la seua naturalesa, és equiparable al procediment penal, tal com reiteradament té establert el Tribunal Constitucional, que resulta rebutjable.

8. No resulta oportú que el reglament es faça ressò de:

- Les previsions relatives a les investigacions de comptes corrents, tractament de dades, accés a arxius públics, són de discutible legalitat, no és procedent per via reglamentària que s'amplien aquestes habilitacions que poden comprometre drets com la intimitat o la reserva de les dades personals sense autorització judicial.

- El procediment de denúncia "secreta" -la figura del "whistleblowing", demanada per un ampli sector doctrinal com a instrument útil per a combatre la corrupció, i la possibilitat de substanciar un procediment secret sense possibilitat d'intervenció de l'afectat excepte quan ho considere l'Agència, dóna carta de naturalesa a una instrucció inquisitorial, amb minvament de garanties per al sotmés a aquesta.

9. Quant a les garanties del procediment sancionador, tal com assenyalava l'art. 21.2 de la Llei ha d'ajustar-se a les garanties legals que estableixen, tant el procediment administratiu comú,

com el procediment administratiu sancionador i no diferir la seua concreció al desplegament reglamentari.”

València, 23 de març de 2018