

Dictamen 22.2006

sobre l'Avantprojecte de Llei de creació de l'Agència
per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes.

Índex

DICTAMEN 22/2006 sobre l'Avantprojecte de llei de creació
de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes 2

VOT PARTICULAR

Foment del Treball Nacional 8

DICTAMEN 22/2006 sobre l'Avantprojecte de Llei de creació de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes.

Atenent les competències atribuïdes al Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya per l'article 72.2 de l'Estatut d'autonomia de Catalunya, i la Llei 7/2005, de 8 de juny, el Ple del Consell de Treball, Econòmic i Social en la sessió extraordinària del dia 14 de setembre del 2006 aprova el següent

DICTAMEN

I. ANTECEDENTS

En data 20 de juliol de 2006 va tenir entrada al Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya un escrit tramès pels consellers de Justícia, i de Benestar i Família, en què sol·licitaven l'emissió del dictamen de caràcter preceptiu, previ a la seva tramitació, de l'Avantprojecte de Llei de creació de l'Agència per a la tutela i protecció de persones adultes.

La sol·licitud de dictamen va ser traslladada als membres de la Comissió de Polítiques Socials, que es va reunir el dia 8 de setembre amb la finalitat d'elaborar la proposta de dictamen.

II. CONTINGUT

L'Avantprojecte de Llei consta d'una exposició de motius, trenta-dos articles, agrupats en tres capítols, dividits en tres seccions, dues disposicions addicionals, una disposició transitòria i una disposició final.

L'exposició de motius posa de manifest que el punt de partida de la Llei ha estat la protecció efectiva de les persones impedides per a governar-se autònomament a causa de malalties o deficiències físiques o psíquiques, quan aquesta protecció no pot ser dispensada en el marc familiar o amb el nomenament d'un apoderat designat a l'efecte, o per mitjà d'un guardador de fet, i en la mesura en que l'actuació de les entitats tutelars privades és insuficient per a cobrir totes les necessitats de protecció que es manifesten en la societat actual, cal superar aquestes insuficiències amb la creació d'un ens públic, l'Agència per a la Tutela i Protecció de les Persones Adultes.

Aquesta finalitat bàsica, consistent en l'exercici de funcions tutelars, entenent aquesta assumpció amb un caràcter subsidiari, es complementa amb les funcions de promoció, coordinació i supervisió de l'activitat de la resta d'institucions que assumeixen funcions tutelars, siguin del sector privat o públic.

Aquestes funcions tutelars són encarregades per l'autoritat judicial, sens perjudici de poder fer-se càrrec, de manera transitòria, de la guarda de fet.

L'Agència també pot assabentar al ministeri fiscal i, si s'escau, a l'autoritat judicial, de l'existència de persones que haurien de ser posades en protecció, o bé de les irregularitats que hagin pogut detectar en l'exercici de funcions tutelars a càrrec d'altres persones. Al mateix temps pot assumir el compliment de les mesures que li pugui encarregar l'autoritat judicial, amb caràcter cautelar, mentre s'estigui tramitant qualsevol procediment que ho

requereixi.

La Llei fa èmfasi en el deure de preservar al màxim l'autonomia de les persones protegides, respectant la capacitat que conservin i les instruccions que anticipadament haguessin pogut donar, sempre que aquestes fossin lícites i atenedibles ateses les circumstàncies.

El capítol I s'estructura en tres seccions. La Secció primera agrupa els articles 1 a 3 i regula la constitució, legislació aplicable i les finalitats de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes.

La Secció segona agrupa els articles 4 a 15 i regula les funcions de protecció de l'Agència; les persones beneficiàries; el caràcter subsidiari de la seva actuació; l'obligatorietat d'exercir les seves funcions; la dispensa de caució per a l'exercici de funcions tutelars; els principis reguladors de la seva actuació; les funcions de protecció personal d'acord amb el que estableix la legislació civil i hagi ordenat en cada cas la resolució judicial; l'administració del patrimoni de les persones tutelades; el control de les funcions de protecció de l'agència per part de l'autoritat judicial, de conformitat amb la legislació civil; el reemborsament de despeses degudament justificades que s'hagin produït en compliment de les seves funcions de protecció, incloses les produïdes per la prestació de serveis socials subjectes a preu públic, a càrrec del patrimoni de la persona protegida o de les prestacions d'aliments de les persones legalment obligades a fer-les; la rendició de comptes a l'autoritat judicial que va constituir el règim de protecció i la responsabilitat de l'Agència dels danys causats a la persona protegida en exercici de les funcions tutelars; la confidencialitat de les dades de caràcter personal en poder de l'Agència per raó de l'exercici de les seves funcions tutelars i el deure de secret del personal de l'Agència, de conformitat amb la legislació de protecció de dades de caràcter personal.

La Secció tercera agrupa els articles 16 a 18 i regula les funcions específiques de l'Agència respecte de la coordinació, supervisió i suport de les entitats públiques o privades no lucratives que exerceixen funcions tutelars; els deures d'acreditació com a entitats tutelars de les persones jurídiques privades sense ànim de lucre que pretenguin assumir funcions de protecció respecte de persones adultes, així com el deure d'aquestes entitats de notificar a l'Agència el seu nomenament i /o cessament per a qualsevol càrrec tutelar, així com el deure que tenen d'informar anualment a l'Agència sobre les seves actuacions.

El capítol II agrupa els articles 19 a 24 i regula l'estructura organitzativa de l'Agència, la composició i funcions del consell de govern, la Direcció executiva, la Comissió tècnica, la Comissió d'Assessorament i supervisió d'entitats tutelars.

El capítol III, agrupa els articles 25 a 32 i regula el règim jurídic de l'Agència: els contracte-programa, personal, patrimoni i recursos econòmics, comptabilitat i control econòmic, la contractació, el qual s'ajusta a l'estatut vigent de l'empresa pública i reflecteix la seva naturalesa híbrida com a entitat de dret públic que, tanmateix, ajusta majorment la seva activitat al dret privat. Així mateix, regula la impugnació dels actes administratius del Consell de Govern i del Director executiu de l'Agència i els dictats per òrgans de rang inferior. També regula el règim d'impugnació i revisió de les actuacions de protecció personal o patrimonial adoptades pels òrgans de l'Agència, les quals poden ser impugnades davant de la jurisdicció civil, sense reclamació administrativa prèvia, si són contràries a la llei o a les resolucions judicials que s'haguessin dictat per a la constitució i control del règim de protecció. L'últim article de la llei fa referència a la dissolució i

extinció de l'Agència.

La disposició addicional primera disposa que les funcions de coordinació, supervisió i suport atribuïdes a l'Agència que crea aquest Avantprojecte de Llei s'estenen també a les entitats privades que tinguin atribuïda la tutela de menors.

La disposició addicional segona faculta al Govern de la Generalitat i el Consell, perquè dictin les normes necessàries per a desplegar i aplicar aquesta Llei.

La disposició transitòria estableix la dispensa d'acreditació respecte d'aquelles entitats tutelars que es trobin autoritzades administrativament per a l'exercici de serveis de tutela en la data de l'entrada en vigor de l'Avantprojecte de Llei.

La disposició final disposa que queda derogat el Decret 188/1994, de 28 de juny, de creació de la Comissió d'Assessorament i Supervisió de les persones jurídiques sense ànim de lucre que tinguin atribuïda la tutela de menors o incapacitats.

III. OBSERVACIONS GENERALS

Primera. El CTESC considera que una mesura com la creació de l'Agència per a la tutela i protecció de persones adultes s'haurà de coordinar amb el projecte de Llei de Serveis Socials de Catalunya, ja que no pot entendre's de forma aïllada al sistema de Serveis Socials.

Segona. El CTESC comparteix les finalitats i funcions de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes que l'Avantprojecte estableix. L'Agència ha de vetllar per la protecció efectiva de les persones adultes impedides per autogovernar-se i coordinar i supervisar l'activitat del conjunt d'institucions no lucratives amb funcions tutelars. Amb això s'aconsegueix millorar la gestió i garantir el correcte desenvolupament de les funcions de tutela amb caràcter universal.

El CTESC també coincideix amb la necessitat que l'Agència realitzi funcions de detecció i satisfacció de les necessitats de les persones que pateixen malalties mentals i per a les quals les famílies per si soles no poden garantir una resposta adequada.

Tercera. El CTESC també comparteix la necessitat de garantir el màxim d'autonomia de les persones tutelades tot respectant les capacitats que tinguin reconegudes així com les voluntats que anteriorment hagin manifestat. També es valora positivament que a l'hora de donar resposta a les necessitats que hagin d'atendre els serveis socials, aquest Avantprojecte prioritzi la xarxa bàsica dels serveis socials de responsabilitat pública. En aquest cas es coincideix en la necessitat de prioritzar l'assistència de les persones en la seva pròpia llar o en habitatges tutelats.

Quarta. El CTESC entén que cal augmentar algunes formes de participació i salvaguardar el concepte de servei públic. En aquesta línia, considerem que serveis com els de tutela i protecció de persones adultes haurien de ser gestionats de forma directa per pròpia Administració, sense necessitat de crear instruments com una Agència específica.

Cinquena. El CTESC considera que l'articulat de l'Avantprojecte hauria d'especificar el Departament de la Generalitat al qual l'Agència ha de quedar adscrita; i més, si es té en compte que, d'acord amb la disposició

adicional segona, serà el conseller o consellera d'aquest departament el que dictarà, en l'àmbit de les seves competències, les normes necessàries per a desplegar i aplicar aquest Avantprojecte de Llei.

Sisena. El CTESC considera que s'hauria d'haver adjuntat a l'Avantprojecte per al seu dictamen la corresponent memòria justificativa imprescindible per poder analitzar la despesa pública que s'implementarà i les repercussions de la mateixa, així com l'abast de la seva implantació.

IV. OBSERVACIONS A L'ARTICULAT

1. El CTESC considera que l'exposició de motius hauria de fer referència al context normatiu en el que s'ha d'incardinar l'Avantprojecte de llei.
2. El CTESC considera que l'Avantprojecte de llei en l'article 1.2, hauria de determinar l'adscripció de l'Agència a un Departament específic de la Generalitat.
3. El CTESC proposa afegir al final del paràgraf de l'article 1.2: "El Conseller o Consellera del Departament on quedi adscrita l'Agència és el/la responsable final i màxim de la mateixa i presidirà el Consell de Govern. L'Agència tindrà la seu central en les dependències que el Govern de la Generalitat, per mitjà del Departament corresponent, determini".
4. El CTESC considera que l'article 3.1b) hauria de definir quines són les institucions públiques a les que es refereix el present article.
5. El CTESC considera que l'article 4.2 de l'Avantprojecte de llei en referir-se a "la lletra a) de l'art. 3,;" ha de referir-se a " la lletra a) de l'article 3.1".
6. El CTESC proposa substituir l'actual redacció de l'article 5 per: "Poden ser beneficiaries de les funcions de protecció que exerceix l'Agència les persones impedides per governar-se autònomament per raons físiques i / o psíquiques, majors d'edat, que resideixen habitualment a Catalunya".
7. El CTESC considera que en l'article 10 de l'Avantprojecte de llei caldria aclarir si "el Comitè Tècnic de l'Agència" al qual es fa referència en aquest article és el mateix òrgan que "La Comissió Tècnica" esmentada en l'article 19 de l'Avantprojecte com a part de l'estructura organitzativa de l'Agència. Si és així, es considera que seria necessari homologar el llenguatge.
8. El CTESC proposa suprimir el darrer paràgraf de l'article 10.3 de l'Avantprojecte de llei "sempre que calgui".
9. El CTESC proposa modificar l'apartat c) de l'article 12.2 de l'Avantprojecte de llei en el sentit següent: "La persona o persones que la persona protegida hagués designat per a la defensa dels seus interessos en un document fefaent".
10. El CTESC considera que l'article 14.3 de l'Avantprojecte de llei hauria de contemplar la llei a aplicar en el cas que l'Agència ocasionés danys a la persona protegida en exercici de les seves funcions.
11. El CTESC proposa afegir un nou punt a l'Avantprojecte de llei, el 14.4, amb el següent text: "L'agència elaborarà una memòria anual que formarà part de manera específica de la memòria del departament de la

Generalitat a la qual estigui adscrita reglamentàriament.

12. El CTESC modificar la redacció de l'article 16.f) de l'Avantprojecte de llei: "assessorar i prestar assistència tècnica i jurídica a les entitats tutelars, realitzar activitats de formació i contribuir a la sensibilització social en aquest sector".
13. El CTESC considera que l'article 17 de l'Avantprojecte de llei hauria de contemplar la creació d'un registre específic per a les entitats tutelars acreditades.
14. El CTESC proposa modificar la redacció del primer paràgraf de l'article 20.1 de l'Avantprojecte de llei: "El Consell de Govern serà presidit pel Conseller o Consellera del Departament al qual està adscrita l'Agència, i estarà compostat també per les persones següents".
15. El CTESC valora que en l'article 20.1d) de l'Avantprojecte de llei haurien de ser tres i no dues les persones amb reconegut prestigi que formessin part de la composició del Consell de Govern, per garantir la representació de les entitats públiques que tinguin per finalitat l'assumpció de funcions tutelars i no només de les entitats privades que tinguin idèntica funció.
16. El CTESC recomana una redacció més clarificadora de l'article 21.h) de l'Avantprojecte de llei, atès que el seu redactat actual pot contravenir la legislació de contractes de les Administracions Públiques, a més pot contradir l'article 29.
17. El CTESC suggereix que l'article 21 de l'Avantprojecte de llei estableixi el regim d'adopció d'acords del Consell de Govern.
18. El CTESC entén que en l'article 23.2 de l'Avantprojecte de llei s'hauria de clarificar el contingut del segon paràgraf pel que fa al president de la comissió que també és l'encarregada del funcionament operatiu de l'Agència.
19. El CTESC proposa que l'article 24.1g) de l'Avantprojecte de llei incorpori la següent redacció per aquest apartat: "Dues persones en representació de les entitats privades sense ànim de lucre que tinguin per finalitat l'assumpció de funcions tutelars i dues en representació de les entitats públiques amb idèntica funció".
20. El CTESC proposa afegir un nou apartat h) a l'article 24. de l'Avantprojecte de llei que inclogui una representació del Consell Sectorial d'Atenció a Persones amb Disminució de Catalunya.
21. El CTESC proposa modificar l'article 26 de l'Avantprojecte de llei substituint-ne el redactat actual per: "El personal de l'Agència té la consideració de personal al servei de l'Administració de la Generalitat a tots els efectes, tant de condicions laborals i socials i selecció, i serà format per: a) (Mantenir el text proposat) b) En casos excepcionals, l'Agència podrà realitzar contractació de personal laboral, respectant els principis de publicitat, igualtat, mèrit i capacitat, i les condicions socials i laborals establerts en el conveni únic del personal laboral de la Generalitat de Catalunya".
22. El CTESC considera que l'article 27.2d) de l'Avantprojecte de llei hauria de concretar de quines funcions tutelars s'obtidran ingressos.
23. El CTESC proposa suprimir de l'article 29.2. de l'Avantprojecte de llei:

“Ilevat que la naturalesa de l'operació a realitzar sigui incompatible amb aquests principis.”, ja que en el seu redactat actual pot generar inseguretat jurídica.

24. El CTEEC proposa incorporar una disposició final a l'Avantprojecte de llei que determini l'entrada en vigor d'aquest Avantprojecte de llei.

V. CONCLUSIONS

El Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya ha valorat l'Avantprojecte de llei de creació de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes i sol·licita al Govern que sigui receptiu a les recomanacions formulades en el present dictamen.

Barcelona, 14 de setembre de 2006

La Presidenta
Mercè Sala Schnorkowski

La secretària executiva
Teresita Itoiz i Cruells

VOT PARTICULAR que formula Foment del Treball Nacional, integrant del Grup Segon del Consell de Treball, Econòmic i Social de Catalunya, en relació amb el Dictamen 22/2006 sobre l'Avantprojecte de Llei de creació de l'Agència per a la Tutela i Protecció de Persones Adultes.

Les observacions generals presentades per aquesta organització, prèviament al debat del present dictamen, constitueixen fonament suficient per a justificar l'abstenció manifestada a la Comissió respectiva i que es mantindrà al Ple que ha d'aprovar el esmentat dictamen.

Foment del Treball Nacional, vol deixar expressament de manifest, que la seva abstenció no respon a discrepàncies amb el contingut del Projecte de Llei ni del dictamen, si no a una conseqüència lògica dimanant del respecte al Ordenament Jurídic vigent i aplicable al cas.

En efecte, **l'article 183.1 del Reglament del Parlament de Catalunya**, estableix literalment que **“a la fi de cada legislatura caduquen tots els tràmits parlamentaris d'examen i de resolució pel Parlament”**.

És evident, per tant, que el Projecte de Llei que es remet al CTEESC, no pot tenir viabilitat legal per quant la legislatura actual ha finalitzat, anunciant-se eleccions parlamentaries per al dia 1 de novembre, i el Parlament de Catalunya està previst que sigui dissolt el dia 8 de setembre, per la qual cosa, el dictamen del CTEESC, és innocu i innecessari.

Per Foment del Treball Nacional

Barcelona, 8 de setembre de 2006

Eduardo de Paz Fuertes