



FEDERACION ESPAÑOLA DE ACTIVIDADES SUBACUATICAS

Entidad Declarada de Utilidad Pública (Ley 10/1990)



DELEGACION DEL GOBIERNO EN CATALUÑA
Documento presentado al amparo
del Art. 38.4 de la Ley 30/92 de 6 de Nov.
03.10.08 010012
Hora



Hble. Mercè Amer
Consellera
Conselleria d'Agricultura i Pesca
Govern de les Illes Balears
C/ dels Foners, 10
07006 Palma de Mallorca
Mallorca (Balears)

FEDERACION ESPAÑOLA DE
ACTIVIDADES SUBACUATICAS
- 2 OCT. 2008
N.º _____ de SALIDA

Barcelona, a 30 de setembre de 2008

Apreciada Señora:

Le adjuntamos escrito el cual ANULA Y SUSTITUYE EL ENVIADO CON MISMO NUMERO DE REGISTRO DE SALIDA Y MISMA FECHA

Reciba un cordial saludo
Administración FEDAS



N.I.F. 066190016



Hble. Mercè Amer
Consellera
Conselleria d'Agricultura i Pesca
Govern de les Illes Balears
C/ dels Foners, 10
07006 Palma de Mallorca
Mallorca (Balears)

Barcelona, a 30 de setembre de 2008

Benvolguda Sra.:

Havent donat trasllat en data 15 de setembre de 2008 a la Federació Espanyola d'Activitats Subaquàtiques, en endavant FEDAS, de la publicació del Projecte d'Ordre de la consellera d'agricultura i Pesca per la qual s'estableixen mesures complementàries de regulació de la pesca submarina a les aigües interiors d'Eivissa i Formentera i, en tant que representants de més de 70.000 practicants de les activitats subaquàtiques arreu de l'estat Espanyol, entre les que s'inclou la pesca submarina esportiva, interessa manifestar per aquesta FEDAS que entenem el dit projecte no ajustat a dret, per la qual cosa i en tant part interessada segons l'establir a l'article 31 de la "Ley 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú", formulem al·legacions a la mateixa, de conformitat als següents

FETS I FONAMENTS DE DRET:

En primer lloc, posar en coneixement de la Conselleria, que la present Ordre deriva de l'anterior esborrany d'Ordre de 2007, per la que s'establien mesures complementàries de la pesca submarina en les aigües interiors d'Eivissa i de Formentera, que finalment no va ser aprovada.

En aquell cas, FEDAS també va presentar al·legacions a esborranys anteriors, constant com a part interessada per la pròpia Conselleria. No obstant, en el present cas, no s'ha posat en coneixement de la federació nacional el nou text, més que per sol·licitud de la pròpia FEDAS a l'assabentar-se.

Si bé es cert que tot el que es regula afecta principalment als esportistes locals de les Illes, es més cert que també es veuen afectats els de la resta de l'estat. FEDAS representa més de 70.000 federats, i com a entitat nacional, ha de vetllar per salvaguardar els interessos de tot el col·lectiu federat, sense discriminació d'un sobre l'altre.

Per tant, l'actual esborrany d'ordre en tràmit, pateix de determinats vicis de procediment i de fons, que la fan inviable per a ser aprovada. Aquestes infraccions són en síntesis les següents:

1er.- MANCA DEL CORRESPONENT TRÀMIT D'AUDIÈNCIA.

El procediment d'aprovació de la present disposició general es troba en els articles 42 a 47 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears.

L'article 43 de la Llei 4/2001, de 14 de març, estableix que qualsevol projecte de norma reglamentària, ha de sotmetre's a l'audiència dels ciutadans, directament, o per mitjà d'entitats que els agrupin o representin, i que el termini d'audiència no pot ser inferior a quinze dies.

A més d'aquest tràmit d'audiència de l'article 43, ha de respectar-se el d'informació pública" de que tracta l'article 44, d'obligatòria apertura "quan ho determini la naturalesa de la disposició o ho decideixi el Consell de Govern o conseller competent" Efectivament, ens trobem davant d'una disposició que pot afectar a la generalitat de ciutadans, per el que en compliment de l'establir a l'article 44 de la mencionada Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, s'ha de sotmetre a informació pública mitjançant la inserció en el Bolletí Oficial de les Illes Balears (BOIB).

No consta que s'hagi publicat el tràmit d'informació pública en el BOIB. Aquesta falta d'audiència suposa l'infracció de l'article 43 de la Llei 4/2001 en relació amb l'article 62.2 de la Ley 30/1992, del 26 de novembre, de règimen jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

2on.- MANCA D'IDONEÏTAT PER REGULAR LA MATERIA MITJANÇANT L'ORDRE DE LA CONSELLERIA DEL GOVERN BALEAR.

La potestat reglamentària de la Conselleria es troba legalment limitada i únicament pot aprovar Ordres quan d'acord amb l'article 38.2 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, aquestes tinguin per objecte regular l'organització i el funcionament dels serveis de la Conselleria o quan ho autoritzi una llei o un Decret del Govern.

A l'esborrany de l'Ordre es cita el Decret 69/1999, de 4 de juny, en concret la Disposició final primera, la qual estableix:

"Es faculta al Consell d'Agricultura, Comerç i Indústria per adoptar les mesures necessàries en funció de les pesqueries per declarar zona de veda o espècies vedades,

establir horaris i en general, dur a terme aquelles accions que permetin el desenvolupament sostenible d'aquesta activitat.

No obstant això, val a dir que l'entrada en vigor de l'Estatut d'Autonomia (aprovat per Llei Orgànica 1/2007, del 28 de febrer, de reforma de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears) ha suposat que la potestat reglamentària del Govern de les Illes hagi quedat restringida, amb caràcter general, per l'existència d'un àmbit normatiu propi que correspon als consells insulars en les matèries a les quals fa referència l'article 70 de l'Estatut.

Efectivament, a partir de l'entrada en vigor del Estatut son competències pròpies dels Consells Insulars, ".../...12. Agricultura, ramaderia i pesca, qualitat, traçabilitat i condicions dels productes agrícoles i ramaders i dels productes alimentaris dels quals es deriven" (article 70.12).

Per la seva banda l'article 72 de l'Estatut (*Potestat reglamentària*) estableix "1. En les competències que són atribuïdes com a pròpies als Consells Insulars, aquests exerceixen la potestat reglamentària".

I no cap oblidar que l'article 58.3 disposa que "3. En les competències que, d'acord amb aquest Estatut, els Consells Insulars hagin assumit com pròpies, el Govern de les Illes Balears podrà establir els principis generals sobre la matèria, garantint l'exercici de la potestat reglamentària per part dels Consells Insulars".

Pel que en matèria de pesca esportiva i pesca recreativa en aigües interiors de l'arxipèlag Balear, el Govern té actualment com potestat reglamentària, per una banda, la facultat d'establir principis generals (mitjançant Decret) sobre la matèria que permetin un desenvolupament detallat per cada consell insular i adequat al seu àmbit territorial, i d'un altra, l'obligació de coordinar l'activitat dels consells insulars en assumptes d'interès autònom. Aquests principis generals no poden esgotar la matèria i s'ha de deixar un ampli marge a la reglamentació dels consells insulars.

Atès que cap d'aquestes dues circumstàncies concorre en el present cas, la competència per a aprovar el projecte de referència, està atribuïda al Consell Insular de Formentera.

En el BOIB núm. 40, de 22-03-2008 es va publicar l'acord de la Comissió Mixta Paritària per a la formulació de la proposta de transferències al Consell Insular de Formentera, en virtut del com s'atribueixen al Consell Insular de Formentera les competències següents, l'efectiu exercici de les quals serà des del 1 de gener de 2008, entre les quals figura "12. Llei 8/1999, de 12 d'abril, d'atribució de competències als Consells Insulars de Menorca i d'Eivissa i Formentera en matèria d'Agricultura, Ramaderia, Pesca i Artesania."

No pot doncs el Govern aprovar la citada Ordre. Aquesta infracció seria també la prevista en l'article 62.2 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

3er.- MANCA DE MOTIVACIÓ EN LA PRESENT REGULACIÓ.

Desconec així que quins són els estudis i/o treballs tècnics que motiven el canvi de regulació.

Cap recordar que la potestat aquí exercida és normativa, no per al dictat d'actes concrets. I si bé l'estàndard de motivació o justificació aplicable a l'exercici d'una i altre potestat és radicalment diferent, sent més flexible en el de la potestat normativa segons es dedueix de la pràctica administrativa, la motivació del dictat de normes exigeix que en l'exposició de motius o preàmbul s'expliqui el perquè de la regulació.

Dins de l'aspecte substantiu del projecte, interessa a aquesta part, denunciar els extrems següents.

A).- REGULACIÓ COM A PROHIBICIÓ:

L'Ordre objecte de les presents al·legacions, parla de "regular" la pesca submarina, quan la realitat és que suma de zones de veda, zones prohibides i nombre màxim d'atorgament de 20 llicències, així com la Reserva Marina preexistent als Freus, que significa un 20% de l'illa de Formentera, suposen una "prohibició" encoberta.

L'establiment de ZONES DE VEDA consisteixen tècnica i legalment a prohibir temporalment o permanentment la pesca d'una espècie o bé en una zona concreta, però per TOTES LES MODALITATS DE PESCA ESPORTIVA I PROFESSIONAL. No obstant, observem en el projecte presentat, que les zones de veda només s'apliquen a la pesca submarina, sense cap tipus de limitació a les altres modalitats.

Així mateix, el fet de que es prohibeixi pescar a més de 20 mts de fondària, ens sembla gratuït i carent de justificació ni científica ni tècnica de cap tipus, deixant al marge l'impossibilitat de controlar aquesta peculiar limitació.

Sorprèn doncs que es proposi una regulació que no existeix enlloc del món, ni en Parcs, ni en Reserves d'arreu del món.

B)- EXCESSIVA DISCRIMINACIÓ CAP A LA MODALITAT DE PESCA SUBMARINA RESPECTA A ALTRES PRÀCTIQUES DE PESCA.

La regulació es centra exclusivament en prohibir una determinada modalitat de pesca; **la submarina**. No es coneixen els estudis previs que realitzin un anàlisi de les característiques biològiques de la fauna marina en l'àmbit objecte de regulació – Formentera- que JUSTIFIQUEN la nova regulació. Així mateix, no existeix en la exposició de motius, cap justificació o explicació suficient sobre les raons per les que es permet un determinat tipus de pesca esportiva mentre es prohibeix l'altre, que en aquest cas és la submarina.

Per contra, sí existeixen treballs tècnics i científics, que acrediten que la pesca esportiva no malmet la fauna marina.

Més concretament, cal fer esment de l'estudi “La Pesca Esportiva a Mallorca”, dirigit per la prestigiosa Doctora en Biologia per la UB i membre del CSIC, Beatriz Morales Nin, i en la que han participat reconeguts tècnics en la matèria, entre d'ells alguns de la pròpia Direcció General de Pesca del Govern Balear com Antoni Maria Grau i Francisco Riera, així com d'altres del IMEDEA i GOB. Aquest estudi, lliurat per FEDAS a la Directora General de Pesca fa uns mesos, conclou explícitament:

- Estimar el volum de captures de la pesca esportiva, totes les modalitats, a Mallorca en 1209 TM.
- Estimar que, d'aquest volum total, 60 TM corresponen a la practica de la pesca submarina, es a dir, un 5%.
- Estimar el volum diari de captures dels pescadors submarins en 7 peces amb un pes de 2,7 kgrs.
- No sembla, tècnica i científicament parlant, gens justificat un Decret que reguli limitant de forma exclusiva la pesca submarina a pulmó lliure, un 5% de les captures....sense comptar la pesca professional !

Per tant, tot l'anterior compromet seriosament la viabilitat de l'ordre objecte de estudi, que tal i com hem dit, si be té certa facultat de discrecionalitat, no pot deixar de motivar i justificar degudament les seves decisions per poder evitar ser arbitràries i per tant, carents de legalitat.

C).- ATORGAMENT DE LLICÈNCIES DE PESCA:

L'atorgament de llicències exclusives per Formentera, ignora el Decret estatal de convalidació de llicències de pesca entre les CCAAs, establert en

l'Ordre de 26 de febrer de 1999, per la que s' estableixen les normes que regulen la pesca marítima d'esbarjo, publicada en el BOE nº 53, pel "Ministerio de Agricultura, Pesca y Alimentación", disposa textualment en la seva disposició addicional segona, titulada "Reconeixement de llicències", que: "Conforme als Reials decrets de transferències en matèria de pesca en aigües interiors, marisqueig i aquicultura, cada Comunitat Autònoma reconeixerà les llicències de pesca marítima d'esbarjo expedides per les altres Comunitats Autònomes. A aquests efectes les llicències es redactaran amb el text, almenys, en castellà. Les Comunitats Autònomes amb llengua cooficial pròpia podran expedir les llicències en castellà o en text bilingüe; en aquest cas el tipus de lletra serà d'igual rang".

Per tant, no cap limitar l'atorgament de llicències de pesca per part del Consell Insular de Formentera.

D).- MANCA DE PRECEDENTS I MARC NORMATIU:

La pesca submarina és una activitat esportiva legal i regulada a aigües interiors per les respectives CCAAs, i en aigües exteriors per el govern de l'Estat. Entre totes les regulacions aplicables, no n'hi ha cap arreu de l'Estat que prohibeixi i limiti de forma discriminada la disciplina de la manera que es proposa al Projecte d'Ordre de Formentera, i molt menys en absència de tramitació en el marc legal corresponent a espais protegits com Pares Naturals o Reserves Marines.

Sí existeix precedent d'iniciativa de una CCAA que va ser rebutjada pel Tribunal Superior de Justícia de la pròpia CCAA, detalls dels que podem informar a la Conselleria Balear quan estimi oportú.

Conclusions:

1. Rebutgem en el seu conjunt la proposta de projecte de llei, en tant que no es basa a criteri tècnic de cap tipus ni a precedent o experiència positiva a d'altres espais marins de l'estat, a més de constituir un tracte arbitràriament discriminatori cap a la pesca submarina, única forma de pesca que es regula, millor dit, es prohibeix de fet, en el text del projecte.
2. Lamentem el tracte igualment discriminatori entre illes associat al projecte de llei, així com la criminalització progressiva d'un esport que ha donat 8 campionats mundials a esportistes de les Illes Balears.
3. Sol·licitem la retirada del projecte en el seu conjunt i us animem a preparar conjuntament solucions normatives més eficients i viables per solucionar la eventual problemàtica de fons que es pretén resoldre.
4. No podem evitar constatar l'alt risc de propiciar un alt nombre de practicants fora de la llei a aigües de Formentera, com conseqüència d'un text normatiu poc afortunat i en el que només estan d'acord col·lectius que no són regulats pel projecte d'Ordre.



FEDERACION ESPAÑOLA DE ACTIVIDADES SUBACUATICAS
Entidad Declarada de Utilidad Pública (Ley 10/1990)



Quedant a la vostra disposició per trobar-nos i contribuir a solucions viables i més comprensibles pel col·lectiu afectat, aprofito per a saludar-vos cordialment.

Xavier Duran Soler
President FEDAS

