



INFORME JURÍDIC

Assumpte: consulta sobre la interpretació de diverses qüestions en relació amb les bases reguladores d'ajudes a recollides separades de bioresidus, finançades pel Pla de recuperació, transformació i resiliència.

ANTECEDENTS

PRIMER. Petició i caràcter de l'informe

Amb data 17 de maig té entrada una sol·licitud d'informe jurídic, remés per la Sotssecretaria de la Conselleria, sobre els dubtes plantejats en la justificació dels expedients d'ajudes per a la implantació de noves recollides separades, especialment bioresidus i millora de les existents, finançades pel Pla de recuperació, transformació i resiliència, les bases i les convocatòries del qual es van aprovar per Resolució de 5 de maig de 2022, de la consellera d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica.

D'acord amb l'article 5.3. de la Llei 1/2015, d'assistència jurídica a la Generalitat, ens trobem davant un informe facultatiu, sol·licitat sobre la base de la dificultat tecnicojurídica de l'assumpte i que no té caràcter vinculant. No obstant això, i tal com es disposa en l'article 6 d'aquesta llei, els actes i les resolucions administratives que s'aparten de l'informe hauran de ser motivats.

SEGON. Objecte de l'informe i normativa de referència

Les ajudes objecte d'informe són finançades pel Pla de recuperació, transformació i resiliència (Pla RTR, d'ara en avant) i estan subjectes a determinats requisits, tant en la sol·licitud com en la justificació, derivades de les normes comunitàries i nacionals que regulen el mecanisme de recuperació i resiliència i la seua gestió.

Algunes de les actuacions finançades es van iniciar abans de l'aprovació de l'Ordre HFP/1030/2021 que configura el sistema de gestió del Pla RTR i de l'aprovació de les bases reguladores, per la qual cosa no sempre han pogut aportar a l'expedient els documents exigits per aquestes normes posteriors. Els dubtes plantejats, de manera resumida, són les següents:

- Si ha de produir-se el decaïment de l'ajuda:
 - o Quan una entitat no puga presentar la documentació de l'apartat quart, punt 1.5. de les bases en aquelles actuacions que són amb caràcter previ a la convocatòria.
 - o Quan una entitat, també en actuacions iniciades abans de la convocatòria, no puga justificar la inclusió dels emblemes i logos del Pla de RTR i de la Unió Europea - Next Generation en les seues actuacions.

- Si s'ha de reduir l'ajuda quan en el moment de la justificació es presenta alguna factura sense les declaracions de l'apartat quart, punt 1.5, encara que el seu import no siga elevat, és a dir, si hi ha algun límit mínim que permeta prescindir d'aquelles declaracions.



La normativa per a analitzar la qüestió plantejada està donada, bàsicament, per les disposicions següents:

- Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions (d'ara en avant, LGS) i el seu Reglament, aprovat per Reial decret 887/2006, de 21 de juliol.
- Llei 1/2015, de 6 de febrer, d'hisenda pública, del sector públic instrumental i de subvencions.
- Decret llei 6/2021, d'1 d'abril, del Consell, de mesures urgents en matèria economicoadministrativa per a l'execució de les actuacions finançades per instruments europeus per a donar suport a la recuperació de la crisi conseqüència de la COVID-19.
- Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'Administració pública i per a l'execució del Pla de recuperació, transformació i resiliència.
- Reglament (UE) 2021/241, del Parlament Europeu i del Consell, de 12 de febrer de 2021, pel qual s'estableix el mecanisme de recuperació i resiliència.
- Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre, per la qual es configura el sistema de gestió del Pla de recuperació, transformació i resiliència.
- Ordre HFP/1031/2021, de 29 de setembre, per la qual s'estableix el procediment i el format de la informació a proporcionar per les entitats del sector públic estatal, autonòmic i local per al seguiment del compliment de fites i objectius i d'execució pressupostària i comptable de les mesures dels components del Pla de recuperació, transformació i resiliència.
- Bases reguladores, aprovades per Resolució de 5 de maig de 2022, de la consellera d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica.

II. CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA. Sobre si ha de produir-se el decaïment de l'ajuda quan una entitat no puga presentar la documentació de l'apartat quart, punt 1.5, de les bases per a actuacions que són amb caràcter previ a la convocatòria

La base tercera de la Resolució de 5 de maig de 2022 estableix les obligacions de les entitats beneficiàries, entre aquestes la que és objecte de consulta:

k) Subministrar informació sobre la perceptora final dels fons si no és la mateixa, així com també la informació corresponent a contractistes i subcontractistes, de conformitat amb el que es preveu en l'article 8 de l'Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre. En concret, les entitats beneficiàries hauran de complir les següents obligacions en relació amb la identificació de les persones contractistes i subcontractistes i emplenar els models disponibles en la seu electrònica de la Generalitat a través de l'adreça d'internet sede.gva.es/proc22106:

k.1. NIF de la persona contractista o subcontractista.

k.2. Nom o raó social.



k.3. Domicili fiscal de la persona contractista i, en el seu cas subcontractista.

k.4. Acceptació de la cessió de dades entre les administracions públiques implicades per a complir el que es preveu en la normativa europea que és aplicable i de conformitat amb la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals. Model annex IV.B de l'Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre, segons el model que estarà disponible en la seu electrònica de la Generalitat a través de l'adreça d'internet sede.gva.es/proc22106.

k.5. Declaració responsable relativa al compromís de compliment dels principis transversals establits en el PRTR i que poden afectar l'àmbit objecte de gestió. Model annex IV.C de l'Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre; s'ha preparat un formulari adequat a aquest model i que estarà disponible en la seu electrònica de la Generalitat a través de l'adreça d'internet sede.gva.es/proc22106.

k.6. Les persones contractistes hauran d'acreditar la inscripció en el cens d'empresaris, professionals i retenidors de l'Agència Estatal de l'Administració Tributària o en el cens equivalent de l'administració tributària foral, que ha de reflectir l'activitat efectivament desenvolupada en la data de participació en el procediment de licitació. Aquests documents es presentaran amb la justificació necessària per al pagament.

Segons el que s'estableix en l'apartat quart de la convocatòria, aquesta informació sobre els perceptors finals de les ajudes i sobre contractistes i subcontractistes forma part de la documentació que ha d'aportar-se juntament amb la sol·licitud d'ajuda o, en cas de no ser possible per no estar adjudicat el contracte o determinada la subcontractació, inexcusablement amb la justificació abans del pagament.

Les bases i la convocatòria són les que, en compliment de la normativa reguladora del Pla de recuperació, transformació i resiliència, exigeixen l'aportació d'aquestes dades de tercers i preveuen dos possibles moments per a això: amb la sol·licitud o amb la justificació. És una exigència que, a més, en paraules textuais, ha de complir-se inexcusablement a tot tardar en la justificació. Les bases han previst el supòsit que aquesta documentació no puga aportar-se en el moment de la sol·licitud, perquè encara no hi ha hagut subcontractació. En aquest cas, s'exigeix que s'aporte amb la justificació.

No s'ha previst en les bases el supòsit que per estar l'actuació ja realitzada amb anterioritat a la publicació de la convocatòria no s'haguera sol·licitat inicialment aquesta documentació als perceptors finals o subcontractistes. En aquest cas, en el moment de sol·licitar la subvenció, les entitats beneficiàries ja coneixien la identitat dels subcontractistes que van realitzar l'actuació per a la qual demanen ajuda i van haver de demanar-los l'emplenament dels models previstos en l'annex IV de l'Ordre 1030/2021 per a aportar-los amb la sol·licitud de subvenció. D'altra banda, l'entitat concedent, és a dir, la Conselleria, va haver de requerir l'esmena de la sol·licitud, si no es va aportar la documentació de l'apartat quart de la convocatòria o no es va justificar que s'aportaria en un moment posterior. Si a pesar de tot no es va aportar la documentació amb la sol·licitud d'ajuda, se'ls va haver de demanar aquesta amb la justificació.

El primer motiu pel qual no s'ha presentat aquesta informació podria ser perquè en el moment en què les entitats beneficiàries van contractar, no era una informació necessària ni exigible. En aquest cas bastava que les entitats locals l'hagueren sol·licitada posteriorment si es pretenia obtindre una ajuda per a les actuacions realitzades amb aquells tercers, complint així les obligacions de les bases reguladores de la subvenció.

Un altre motiu podria ser que, sol·licitada la informació a aquestes terceres persones, aquestes no l'hagueren facilitada a pesar de la seua obligació de col·laborar i, per tant, fora impossible aportar-la.



Presidència

Abogacía General de la Generalitat

L'obligació de subministrar informació sobre els perceptors finals dels fons és conseqüència de la protecció dels interessos financers de la Unió, prevista en l'article 22 del Reglament 2021/241 i té per finalitat vetlar perquè la utilització dels fons en relació amb les mesures finançades pe l'MRR s'ajuste al dret aplicable de la Unió i nacional, en particular pel que fa a la prevenció, detecció i correcció del frau, la corrupció i els conflictes d'interessos.

En aquest sentit, i d'acord amb el que es preveu en el reglament, l'Ordre 1030/2021 concreta l'obligació de demanar la informació identificativa relativa al perceptor final dels fons, així com dels contractistes i subcontractistes i, a més, de demanar-la en un format electrònic que permeta realitzar cerques i en una base de dades única.

D'altra banda, l'article 2 de l'ordre que regula els principis de gestió específics i transversals del Pla de recuperació, transformació i resiliència, entre altres, el de

- reforç de mecanismes per a la prevenció, detecció i correcció del frau la corrupció i els conflictes d'interés,
- el de compatibilitat del règim d'ajudes d'Estat i prevenció del doble finançament,
- el d'identificació del perceptor final dels fons, siga com a beneficiari de les ajudes, o adjudicatari d'un contracte o subcontractista,
- i el de comunicació.

Atés que el primer moment previst en les bases per a l'aportació d'aquella documentació és el de la sol·licitud de subvenció, si no es va poder aportar, l'òrgan gestor va poder requerir al sol·licitant, en els termes de l'apartat 3, de l'article 23, de la Llei general de subvencions, que preveu que en *els supòsits d'impossibilitat material d'obtindre el document, l'òrgan competent podrà requerir el sol·licitant per a la seua presentació, o, en defecte d'això, l'acreditació per altres mitjans dels requisits a què fa referència el document, amb anterioritat a la formulació de la proposta de resolució.*

Si així i tot no es va aportar ni es va requerir la seua aportació, el segon moment previst en les bases per a l'aportació de les dades de tercers és el de la justificació, on també podria l'entitat beneficiària haver sigut requerida en el cas de falta d'aportació.

Si a pesar dels dos moments de possible aportació i els possibles requeriments, la informació de tercers no s'ha aportat pels motius que siguen, estaríem davant un incompliment de les condicions i requisits de la subvenció i de les obligacions de la beneficiària, i davant una justificació insuficient que, segons l'article 30.8. de l'LGS, podria comportar el reintegrament de l'ajuda en les condicions previstes en l'article 37.

Independentment que l'incompliment depenga d'una persona aliena a l'entitat beneficiària, no aportar els documents exigits per les bases com a obligació de les beneficiàries suposa un incompliment de les regles que regeixen aquest tipus d'ajudes. Els incompliments de les obligacions previstes en les bases poden ser causa de reintegrament de l'article 37 de la Llei general de subvencions. Per a determinar, si escau, el reintegrament, caldrà analitzar les conseqüències d'aquest incompliment, perquè no tot incompliment dona lloc al reintegrament. Només hi haurà causa de reintegrament en els supòsits expressament previstos en l'esmentat article, que reproduïm:

- a) Obtenció de la subvenció falsejant les condicions requerides per a això o ocultant aquelles que ho hagueren impedit.
- b) Incompliment total o parcial de l'objectiu, de l'activitat, del projecte o la no-adopció del comportament que fonamenten la concessió de la subvenció.
- c) Incompliment de l'obligació de justificació o la justificació insuficient, en els termes establits en l'article 30 d'aquesta llei, i, en el seu cas, en les normes reguladores de la



Presidencia

Abogacía General de la Generalitat

subvenció.

d) Incompliment de l'obligació d'adoptar les mesures de difusió contingudes en l'apartat 4 de l'article 18 d'aquesta llei.

e) Resistència, excusa, obstrucció o negativa a les actuacions de comprovació i control financer previstes en els articles 14 i 15 d'aquesta llei, així com l'incompliment de les obligacions comptables, registrals o de conservació de documents quan d'això es derive la impossibilitat de verificar l'ús donat als fons percebuts, el compliment de l'objectiu, la realitat i regularitat de les activitats subvencionades o la concurrència de subvencions, ajudes, ingressos o recursos per a la mateixa finalitat, procedents de qualssevol administracions o ens públics o privats, nacionals, de la Unió Europea o d'organismes internacionals.

f) Incompliment de les obligacions imposades per l'Administració a les entitats col·laboradores i els beneficiaris, així com dels compromisos assumits per aquests, amb motiu de la concessió de la subvenció, sempre que facen referència a la manera en què s'han d'aconseguir els objectius, realitzar l'activitat, executar el projecte o adoptar el comportament que fonamenta la concessió de la subvenció, o la afecte.

g) Incompliment de les obligacions imposades per l'Administració a les entitats col·laboradores i beneficiaris, així com dels compromisos per assumits aquests, amb motiu de la concessió de la subvenció, diferents dels anteriors, quan d'això es derive la impossibilitat de verificar l'ús donat als fons percebuts, el compliment de l'objectiu, la realitat i regularitat de les activitats subvencionades, o la concurrència de subvencions, ajudes, ingressos o recursos per a la mateixa finalitat, procedents de qualssevol administracions o ens públics o privats, nacionals, de la Unió Europea o d'organismes internacionals.

h) L'adopció, en virtut del que s'estableix en els articles 87 a 89 del Tractat de la Unió Europea, d'una decisió de la qual se'n derive una necessitat de reintegrament.

i) En els altres supòsits previstos en la normativa reguladora de la subvenció.

D'altra banda, la base quinze regula el reintegrament de les presents subvencions i distingeix entre un reintegrament total o pèrdua del dret al cobrament total de l'ajuda en determinats casos, entre els quals no es troba el de falta d'aportació de la informació de terceres persones, i un reintegrament parcial per als *altres incompliments d'obligacions recollides en aquesta resolució podran donar lloc a reintegraments parcials o declaracions de pèrdua del dret al cobrament parcial, respectant el principi de proporcionalitat d'acord amb la naturalesa, causes de l'incompliment i la seua incidència en l'objecte de la subvenció, així com a la intencionalitat, reiteració i reincidència. En tot cas, la valoració desfavorable o fruit d'inspeccions o controls, la detecció provada d'incompliments en l'execució de les activitats regulades per la present resolució comportarà la reducció de l'ajuda.*

En aquests casos en què l'actuació s'ha realitzat i s'han complit els requisits dels projectes i les obligacions de les beneficiàries, excepte el d'aportació de determinada documentació, estariem davant el supòsit de l'article 37.2 de l'LGS: *quan el compliment pel beneficiari o, en el seu cas, entitat col·laboradora s'aproxime de manera significativa al compliment total i s'acredite per aquests una actuació inequívocament tendent a la satisfacció dels seus compromisos, la quantitat a reintegrar estarà determinada per l'aplicació dels criteris enunciats en el paràgraf n de l'apartat 3 de l'article 17 d'aquesta llei o, en el seu cas, les establides en la normativa autonòmica reguladora de la subvenció.*

Independentment de la responsabilitat de les beneficiàries, volem recordar finalment, que en cas que la falta d'aportació de la documentació obeïsca a la falta de col·laboració de beneficiaris finals, contractistes o subcontractistes, aquestes persones podrien ser responsables d'infraccions administratives en matèria de subvencions, d'acord amb l'article 53 de l'LGS que declara responsables de les infraccions administratives en matèria de subvencions les persones físiques o jurídiques, públiques o privades, entre altres les persones o entitats relacionades amb l'objecte de la subvenció o la seua justificació, obligades a prestar col·laboració i facilitar tota la documentació que siga



Presidencia

Abogacía General de la Generalitat

requerida en compliment del que es disposa en l'article 46 d'aquesta llei.

SEGONA. Sobre si escau el decaïment de l'ajuda quan una entitat, també en actuacions iniciades abans de la convocatòria, no puga justificar la inclusió dels emblemes i logos del Pla de RTR i de la Unió Europea - Next Generation en les seues actuacions

Des de fa temps, abans de l'aprovació dels fons MRR, la Unió Europea (UE) ja exigia accions de comunicació en la gestió dels fons estructurals. El reglament financer establia aquesta obligació de justificar recepció del finançament de la UE i millorar la visibilitat de la UE.

Actualment, el mecanisme de recuperació i resiliència disposa d'un marc normatiu propi en relació amb la comunicació i publicitat de les ajudes, i no és aplicable el marc dels fons estructurals. El marc jurídic actual a Espanya per al Pla de recuperació està previst en les normes següents:

- Article 34 del Reglament (UE) 2021/241, del Parlament Europeu i del Consell, de 12 de febrer de 2021, pel qual s'estableix el mecanisme de recuperació i resiliència.

Article 34 Informació, comunicació i publicitat

1. La Comissió podrà emprendre activitats de comunicació per a garantir la visibilitat del finançament de la Unió per a l'ajuda financera prevista en el corresponent pla de recuperació i resiliència, per exemple, mitjançant activitats de comunicació conjuntes amb les autoritats nacionals de què es tracte. La Comissió podrà garantir, en el seu cas, que l'ajuda prestada en el marc del mecanisme es comuniqui i conste en una declaració de finançament.



2. Els perceptors de fons de la Unió faran esment de l'origen d'aquest finançament i vetlaran per donar-li visibilitat, fins i tot, quan siga procedent, mitjançant l'emblema de la Unió i una declaració de finançament adequat que indique 'finançat per la Unió Europea – Next Generation EU', en particular quan promoguen les accions i els seus resultats, facilitant informació coherent, efectiva i proporcionada dirigida a múltiples destinataris, inclosos els mitjans de comunicació i el públic.

3. La Comissió durà a terme accions d'informació i comunicació...

- Article 10 de l'Acord de finançament entre Espanya i la UE, relatiu a la publicació d'informació, visibilitat del finançament de la Unió i dret d'ús.
- Article 9 Ordre HFP/1030/2021, de 29 de setembre, per la qual es configura el sistema de gestió del Pla de recuperació, transformació i resiliència.

Article 9. Comunicació

1. Les actuacions de comunicació relacionades amb l'execució del Pla incorporaran el logo oficial del Pla de recuperació, transformació i resiliència del Regne d'Espanya, en els termes que siguen comunicats per l'autoritat responsable.

En tot cas, es prendrà en consideració el que es disposa en l'article 10 de l'Acord de finançament entre la Comissió Europea i el Regne d'Espanya, pel qual es concreta el marc en relació amb la publicació d'informació, visibilitat del finançament de la Unió i dret d'ús, en els termes que es recullen en els apartats següents.

2. Sense perjudici del que es disposa en l'apartat 2, de l'article 34, del Reglament del mecanisme, la informació, la comunicació i la publicitat dels estats membres en relació amb el finançament en aplicació d'aquest seran, com a mínim, del mateix nivell que l'exigit per les normes de l'estat membre per al finançament públic sense contribucions del pressupost de la Unió.

3. Amb la finalitat de respectar les seues obligacions en virtut de l'article 34, apartat 2, del Reglament del mecanisme, i en particular per a garantir el subministrament d'informació específica coherent, eficaç i proporcionada a múltiples audiències, inclosos els mitjans de comunicació i el públic, l'estat membre haurà de: ...

a) Disposar d'una estratègia...

b) Per a l'adequat compliment del que es preveu en l'article 10 de l'Acord de finançament, en tots els projectes i subprojectes que es desenvolupen en execució del Pla de recuperació, transformació i resiliència haurà d'exhibir-se de manera correcta i destacada l'emblema de la UE amb una declaració de finançament adequat que diga (traduïda a les llengües locals quan siga procedent) 'finançat per la Unió Europea – Next Generation EU', al costat del logo del PRTR, disponible en el link <https://planderecuperacion.gob.es/identidad-visual>. De la mateixa manera, totes les convocatòries, licitacions, convenis i la resta d'instruments jurídics, que es desenvolupen en aquest àmbit, hauran de contindre tant en l'encapçalament com en el cos de desenvolupament la següent referència 'Pla de recuperació, transformació i resiliència - finançat per la Unió Europea – Next Generation EU'.

c) Establir i mantindre un espai web únic que proporcione informació sobre l'MRR i els projectes relacionats i comunicar l'enllaç web específic a la Comissió.



d) Garantir que els destinataris finals del finançament de la Unió en el marc de l'MRR reconeguen l'origen i garantisquen la visibilitat del finançament de la Unió.

...

Els requisits de comunicació i visibilitat són jurídicament vinculants i es complementen amb orientacions sobre qüestions específiques recollides en el Manual d'aplicació elaborat per la Comissió ('Normes de comunicació i visibilitat per als programes de finançament de la UE 2021- 2027 - Orientacions per als estats membres'), així com en el Manual de marca elaborat pel Govern d'Espanya.

En aplicació de l'esmentada normativa, les bases reguladores de les presents ajudes han incorporat en la base tercera les obligacions de les beneficiàries de donar l'adequada publicitat del caràcter públic del finançament. Disposa aquesta base que *en qualsevol acció de promoció i divulgació relacionada amb l'objecte d'aquestes ajudes es farà constar expressament el cofinançament de la Generalitat Valenciana i l'emblema de la Unió i una declaració de finançament adequat que indique 'finançat per la Unió Europea – Next Generation EU', d'acord amb l'article 34, apartat 2, del Reglament 2021/241, del Parlament Europeu i del Consell, de 12 de febrer de 2021.*

...

D'altra banda, la base catorze exigeix entre la documentació a aportar amb el compte justificatiu l'aportació de la *justificació fotogràfica i en el seu cas documental, de la utilització de l'emblema del Pla de recuperació, transformació i resiliència i de la Unió Europea.*

La comunicació i la visibilitat són una part important de tots els programes impulsats i finançats per la UE, que busca crear un sentiment de pertinença entre la població europea i que els ciutadans coneguen la labor d'Unió Europea per a millorar la seua qualitat de vida, la sostenibilitat econòmica i mediambiental i el futur.

Com s'indica en els diferents documents i guies elaborades pel Govern per a l'execució del Pla de recuperació, les obligacions de comunicació i visibilitat són jurídicament vinculants per als receptors del finançament de la Unió Europea. Aquestes obligacions de comunicació ho són tant per a les entitats decisores com per a executores del pla, atés que l'àmbit objectiu d'aplicació de les ordres és per a totes aquestes, independentment de l'Administració en què se situen.

També s'indica en aquests documents que l'incompliment d'aquestes obligacions de comunicació podria concloure en un procediment de reintegrament de les ajudes, d'acord amb el que s'estableix en l'article 37.4 i 5 de l'RDL 36/2020. És a dir, les entitats executores podrien esperar reduccions financeres en cas d'incompliment de les obligacions contractuals. En aquest punt, cal assenyalar que tant les entitats decisores com les executores del pla hauran de vetlar pel compliment de les obligacions de comunicació.

Tinga en comte que no es parla del reintegrament de l'article 37 de l'LGS sinó de l'article 37 del Reial Decret Llei 6/2020, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'Administració pública i per a l'execució del Pla de recuperació, transformació i resiliència. Els apartats 4 i 5 d'aquest article es refereixen a reintegraments per incompliment dels objectius. Per tant, s'està equiparant l'incompliment de les obligacions de comunicació i publicitat amb l'incompliment dels objectius, és a dir, en aquest tipus d'ajudes no s'entén com un incompliment merament formal de falta de determinada documentació.

A més que la comunicació i publicitat és una exigència expressament prevista en la regulació de l'MRR, també la nostra LGS estableix aquesta obligació de manera genèrica per a totes les ajudes quan en l'article 18.4. disposa que *els beneficiaris hauran de donar l'adequada publicitat del caràcter públic del finançament de programes, activitats, inversions o actuacions de qualsevol tipus que siguen objecte de subvenció, en els termes reglamentàriament establits.*

En cas d'incompliment d'aquesta obligació, l'article 37. 1, apartat d, estableix com a causa de reintegrament de la subvenció, l'incompliment de l'obligació d'adoptar les mesures de difusió



Presidencia

Abogacía General de la Generalitat

contingudes en l'apartat 4 de l'article 18 d'aquesta llei.

D'altra banda, el Reial decret 887/2006, de 21 de juliol, pel qual s'aprova el reglament de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions, regula també l'obligació de publicitat per part dels beneficiaris i preveu la possibilitat que l'entitat concedent pugua requerir el beneficiari perquè complisca aquesta obligació si encara resultara possible o perquè duga a terme mesures alternatives a les inicialment obligatòries, sense que pugua iniciar-se un procediment de reintegrament abans que transcórrega el termini perquè el beneficiari pugua esmenar i tot això sense perjudici de les responsabilitats que pogueren correspondre.

Disposa l'article 31 del Reglament de l'LGS:

Article 31. Publicitat de la subvenció per part del beneficiari

1. Les bases reguladores de les subvencions hauran d'establir les mesures de difusió que ha d'adoptar el beneficiari d'una subvenció per a donar l'adequada publicitat al caràcter públic del finançament del programa, activitat, inversió o actuació de qualsevol tipus que siga objecte de subvenció.

2. Les mesures de difusió hauran d'adequar-se a l'objecte subvencionat...

3. Si s'haguera incomplert aquesta obligació, i sense perjudici de les responsabilitats en què per aplicació del règim previst en el títol IV de la Llei pogueren correspondre, s'aplicaran les següents regles:

a) Si resulta encara possible el seu compliment en els termes establits, l'òrgan concedent haurà de requerir el beneficiari perquè adopte les mesures de difusió establides en un termini no superior a 15 dies, amb exprés advertiment de les conseqüències que d'aquest incompliment pogueren derivar-se per aplicació de l'article 37 de la llei. No podrà adoptar-se cap decisió de revocació o reintegrament sense que l'òrgan concedent haguera donat compliment a aquest tràmit.

b) Si per haver-se desenvolupat ja les activitats afectades per aquestes mesures, no resultara possible el seu compliment en els termes establits, l'òrgan concedent podrà establir mesures alternatives, sempre que aquestes permeteren donar la difusió del finançament públic rebut amb el mateix abast de les inicialment acordades. En el requeriment que dirigisca l'òrgan concedent al beneficiari haurà de fixar-se un termini no superior a 15 dies per a la seua adopció amb exprés advertiment de les conseqüències que d'aquest incompliment pogueren derivar-se per aplicació de l'article 37 de la llei.

Com la resta d'obligacions, les de publicitat i comunicació, ha de ser ateses pels beneficiaris i en cas d'incompliment, podria ser procedent el reintegrament total o parcial de l'ajuda, d'acord amb els articles 37 de l'LGS i 37 de l'RDL 6/2020. No obstant això, abans d'iniciar qualsevol procediment de reintegrament, ha de donar-se al beneficiari la possibilitat d'esmenar o d'adoptar mesures de difusió o publicitat alternatives.

En el present cas, quan les ajudes hagen finançat actius inventariables (contenidors, depòsits, camions, etc.) encara serà possible retolar-los amb adhesius, pintures o altres elements. En el cas d'altres actuacions finançades que ja hagueren finalitzat (actuacions de sensibilització, campanyes informatives, cursos de formació) en les quals no quede un actiu inventariable, podran adoptar-se mesures alternatives que servisquen a aquests objectius de donar a conèixer el finançament europeu de les indicades actuacions i la seua inclusió en el Pla de recuperació.

Finalment, l'exigència de visibilitat i comunicació s'aplica a totes les ajudes, també retroactivament per a actuacions realitzades amb anterioritat, perquè les normes no distingeixen en funció de la data de realització de l'actuació. Encara que sense valor jurídic, a efectes merament informatius, en el document FAQ de preguntes freqüents elaborat pel Ministeri d'Hisenda podem llegir en aquest sentit:



22. Els beneficiaris del finançament han de ser informats també amb caràcter retroactiu (és a dir, en el cas de finançament que ja s'ha completat) que el seu finançament s'està finançant ara amb fons de la UE? En cas afirmatiu, com?

El Reglament de l'MRR preveu la possibilitat d'incloure projectes a partir de febrer de 2020 en el Pla de recuperació i resiliència. No obstant això, no concedeix una exempció per a aquestes mesures dels requisits mínims de visibilitat i comunicació, que s'apliquen (també retrospectivament) a partir de l'entrada en vigor de l'acord de finançament.

TERCERA. Si s'ha de reduir l'ajuda quan en el moment de la justificació es presenta alguna factura sense les declaracions de l'apartat quart, punt 1.5, encara que el seu import no siga elevat, si hi ha algun límit mínim que permeta prescindir d'aquelles declaracions

Ja hem vist anteriorment que les bases, en compliment de l'Ordre 1030/2021 i de la normativa europea que regula els fons MRR, exigeixen l'aportació de determinada informació dels tercers que tinguen relació amb l'objecte de la subvenció, siguen perceptors finals, contractistes o subcontractistes.

Les exigències per a configurar la base de dades de beneficiaris de subvencions (article 8. 4 de l'Ordre 1030/2021) s'han flexibilitzat, de manera que no tot beneficiari ha d'incloure's en aquesta, sinó que és necessària una determinada xifra de negocis, una determinada participació o un determinat import obtingut en subvencions per a accedir a la Base de dades.

El mateix passa amb la justificació de l'aplicació de subvencions relacionades amb l'ús de fons europeus que l'article 63 del Reial decret llei 36/2020 ha matisat, elevat els llindars econòmics per a la presentació del compte justificatiu simplificat, o per a exigir la justificació del compliment d'obligacions tributàries o de Seguretat Social, rebaixant els imports per a l'obligació de presentar factura o permetent compensacions entre conceptes.

No obstant això, no ocorre el mateix amb l'obligació d'aportació de la informació de tercers per a la qual cap norma flexibilitza o suavitza les exigències o els supòsits en què és procedent aquesta obligació. Independentment de la grandària de l'empresa, del volum de negocis, de l'import de les factures o dels treballs, ha d'adjuntar-se la informació de contractistes i subcontractistes, perquè les normes aplicables a què hem fet referència en l'apartat primer d'aquest informe no fan distinció ni estableixen cap excepció.



Per tant, la falta d'aportació d'aqueixa documentació –una vegada requerides les beneficiàries per a la seua esmena o per a l'aportació d'altres documents complementaris i en cas de no ser atés el requeriment- suposarà un incompliment que caldrà valorar-se i ponderar-se en cada cas per a determinar si escau o no un reintegrament total o parcial i en quina mesura.

QUARTA. Sobre la publicitat activa del present informe

Es formula, així mateix, consulta sobre l'obligació de publicar el present informe, de conformitat amb l'article 27 del Decret 105/2017, de desenvolupament de la Llei 2/2015. La nova Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, el títol I de la qual ja ha entrat en vigor, preveu en l'article 16.2:

2. A més, l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental han de publicar la informació següent, adaptada a les seues particularitats organitzatives: a) Aquells informes jurídics 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. Ha de ser necessària consulta prèvia a l'Advocacia General de la Generalitat amb caràcter preceptiu.

La disposició final segona de la Llei 1/2022, en l'apartat segon, indica que:

2. Romandran en vigor, en tot el que no s'opose a aquesta llei i fins que no es deroguen expressament, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament 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. El Consell haurà de realitzar, si escau, les modificacions normatives necessàries per a adaptar el contingut d'aquests decrets al que estableix aquesta llei.

D'altra banda, l'article 27.2 del Decret 105/2017, de desenvolupament de la Llei 2/2015, situat en el capítol I, del títol II, dedicat a la publicitat activa, disposa que:

Així mateix, les sotssecretaries publicaran, prèviament a consulta preceptiva a l'Advocacia General de la Generalitat, aquells informes jurídics d'aquesta 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 14.1r., lletres f i k i 18.1.b.

Perquè així conste, i atés que no s'obseva la concurrència de cap dels límits previstos en la Llei 19/2013, entenem que el present informe jurídic ha de ser objecte de publicitat activa.

Per tant, s'emet aquest informe en el dia de la data de la signatura electrònica.

