

RECOMANACIONS DE CARÀCTER PREVENTIU EN RELACIÓ AMB ALERTES D'IRREGULARITATS EN ACTIVITATS DE FOMENT (SUBVENCIONS, ETC)

I. PRESUMPTES IRREGULARITATS EN LA GESTIÓ CÍVICA DEL CASAL DE BARRI MUNICIPAL "YY" SITUAT AL DISTRICTE "XX": a) Presumpta infracció de la normativa de prevenció de riscos laborals; b) Manca de disposició d'un protocol d'assetjament laboral; c) Manca d'utilització de la imatge corporativa en les activitats i serveis portades a terme pel centre cívic; d) Altres irregularitats relacionades amb la justificació econòmica de les dotacions rebudes.

L'òrgan gestor de la Bústia Ètica ha emès diferents Recomanacions arran de les múltiples comunicacions rebudes alertant de diverses irregularitats que presumptament s'haurien comès en la gestió cívica del casal de barri municipal YY, situat al Districte XX. El caràcter heterogeni dels fets i circumstàncies transmeses així com la variada documentació que acompanyava cadascuna de les comunicacions cursades va comportar una anàlisi detallada de les mateixes i, en conseqüència, el dictat, com s'ha dit de diferents Recomanacions. No obstant, aquesta pluralitat de Recomanacions es procedirà aquí a elaborar un resum de totes elles de manera que s'abordarà d'una manera conjunta els següents aspectes: a) Presumpta tracte incorrecte als treballadors del Casal per part de la gestora; b) Manca de disposició d'un protocol d'assetjament laboral; c) Manca d'utilització de la imatge corporativa en les activitats realitzades en el Casal i els productes impulsats per aquell; d) Altres irregularitats relacionades amb la justificació econòmica dels costos generats per l'activitat del casal.

Un cop presentada la comunicació, l'òrgan gestor de la Bústia ètica i de bon govern comprova els fets objecte de la comunicació mitjançant les tasques d'investigació que siguin procedents (art. 13 NRBEGB), que en el present cas han sigut:

- I.1 Anàlisi de les Bases per a la Gestió Cívica del Casal de Barri YY
- I.2 Sol·licitud d'informació i documentació a la persona comunicant
- I.3 Sol·licitud d'informació i documentació al Districte de XX. En concret se li va demanar:

"- Expedient del Conveni de col·laboració del Districte XX amb l'entitat gestora per la gestió cívica del Casal de Barri YYY en vigor, així com els que s'hagin pogut subscriure amb aquesta entitat, assenyalant l'import dels mateixos, indicant la forma de control i comprovació del destí de la subvenció.

- Relació de queixes rebudes, d'haver-hi hagut, respecte a la gestió cívica del Casal de barri YY durant tot el temps de vigència del conveni vigent així com dels que puguin haver existit prèviament (indicant número de queixes, motius i dates).

- Documentació acreditativa de compliment a les previsions de la normativa de prevenció de riscos laborals, i concretament, a) Pla de Prevenció de Riscos Laborals, b) avaluació de riscos laborals (seguretat, higiene industrial i ergonomia i psicociologia aplicada), c) Planificació de l'activitat preventiva, d) Formació i informació en matèria de prevenció de riscos laborals (contingut, durada, objecte, signatura del/de la treballador/a; e) Vigilància de la salut; f) Protocols i procediments preventius, incloent específicament el d'assetjament laboral. - Relació de treballadors contractats per a l'execució de la gestió cívica del Casal de Barri, tipus de contractació laboral, funcions realitzades i titulació (de ser el cas).

- Relació de concerts i tallers organitzats des de l'inici del conveni vigent, amb justificació de les despeses generades per la contractació dels mateixos i dels ingressos generats mitjançant el pagament dels usuaris o per qualsevol altra mitjà, aportant factures o altre suport jurídic corresponent. Així mateix, respecte als concerts, aportar còpia d'alguna de les entrades.

- Registre d'ingressos i despeses per la compra i venda d'uns determinats articles de merxandatge.

109

Si disposeu de qualsevol altra documentació o informació en relació aquesta comunicació, que considereu oportú traslladar-nos per completar o afegir a la que us hem demanat, ens la podeu fer arribar conjuntament amb la informació requerida."

I en resposta a tal petició, el Districte va remetre a l'òrgan gestor de la Bústia Ètica els següents documents:

- Expedients corresponents a la Gestió Cívica de "YY": Expedient XX-CONV-XXX/2015, XX-CONV-XXX/2019 i XX-CONV-XXX/2021

- Informe sobre la comunicació al Casal de Barri "YY" del Departament de Comunicació de data XXX.

- Requeriment del Districte a l'entitat gestora, per a l'aportació de documentació específica.

- Acta relativa al requeriment de documentació realitzat per la Direcció de Serveis d'Anàlisi dintre de la gestió cívica del casal de Barri "YY", aixecada a la reunió mantinguda entre l'Associació gestora del Casal i el Districte de data ...

- Documentació facilitada per l'Associació gestora al Districte consistent en:

- Memòria qualitativa Casal de data ... de 2021 de l'entitat gestora

- Memòria qualitativa Casal de data ... de 2020 de l'entitat gestora

¹⁰⁹ Articles de merxandatge que queden especificats en la Recomanació que es resumeix en la present fitxa i que per motius de confidencialitat no s'especifiquen aquí.

- Informe Tècnic. Gestió: Avaluació de riscos per COVID 19 i mesures preventives de data ... de 2020.
- Informe de revisió limitada del compte d'explotació, corresponent a l'any 2021 sobre Gestió de l'equipament del Casal de Barri realitzada per l'entitat gestora signat per Auditor ... en data ... de 2022.
- Informe de revisió limitada del compte d'explotació, corresponent a l'any 2020 sobre Gestió de l'equipament del Casal de Barri realitzada per l'Associació gestora signat per Auditor ... en data ... de 2021.
- Llistat del personal contractat Casal de Barri (sense data, ni signatura, només segellat i sense cap suport documental que l'acompanyi).
- Informació relativa a determinats articles de merxandatge de l'entitat gestora (sense data i signatura, només segellat)
- 7 fotografies de fulletons informatius
- Llistat de queixes rebudes al Casal de Barri (sense data, signatura, ni segell i sense acompanyar cap suport documental).

Cal observar, als efectes oportuns (i sobre tot pel que respecte a la densitat i magnitud de la informació tractada i la seva incidència en el termini de resolució de la comunicació), que només el volum de la documentació aportada pel Districte, ascendeix a un total de 1880 pàgines.

Efectuades les actuacions d'investigació corresponents, examinada la documentació i informació aportada per les persones comunicants; la requerida al Districte afectat i en especial les corresponents Bases per a la Gestió Cívica del Casal "YY" publicades en el BOP, així com la resta d'informació obtinguda d'altres fons, plataformes i registres, i analitzada la normativa d'aplicació, es van traslladar les següents consideracions i recomanacions:

CONSIDERACIONS RELATIVES AL COMPLIMENT DE LA NORMATIVA DE PREVENCIÓ DE RISCOS LABORALS

En aquest punt va resultar rellevant, entre d'altres, l'anàlisi de les Bases per a la Gestió Cívica del Casal de Barri "YY" relatives al compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals, concretament base vuitena, catorzena, setzena, Annex III i Annex IV.

De la documentació rebuda i la seva anàlisi, es van realitzar les següents consideracions:

II.1 COMPLIMENT DE LA NORMATIVA DE PREVENCIÓ DE RISCOS LABORALS

Atesa la:

- Base Catorzena relativa a Drets i Obligacions del Gestor Cívic, apartat s) que recull l'obligació del Gestor Cívic "*Complir la normativa de prevenció de riscos laborals...; extrem que ha d'acreditar documentalment a petició de l'Ajuntament...*",

- i la BASE SETZENA. EXTINCIÓ DEL CONVENI relativa a l'extinció del Conveni, s'especifica que constitueixen causes específiques de resolució, entre d'altres, l'incompliment de les obligacions derivades de la normativa general sobre prevenció de riscos laborals, que implicaria l'anul·lació total o parcial de la subvenció i l'obligació del seu reintegrament, l'òrgan gestor de la Bústia Ètica va sol·licitar al Districte la següent informació:

"- Documentació acreditativa de compliment a les previsions de la normativa de prevenció de riscos laborals, i concretament, a) Pla de Prevenció de Riscos Laborals, b) avaluació de riscos laborals (seguretat, higiene industrial i ergonomia i psicociologia aplicada), c) Planificació de l'activitat preventiva, d) Formació i informació en matèria de prevenció de riscos laborals (contingut, durada, objecte, signatura del/de la treballador/a; e) Vigilància de la salut; f) Protocols i procediments preventius, incloent específicament el d'assetjament laboral."

En resposta, el Districte va remetre un requeriment a l'entitat gestora del casal de Barri, perquè aportés la referida documentació. Però la **gestora del Casal de Barri**; per donar compliment a la normativa de prevenció de riscos laborals, i per tant, de tota la documentació sol·licitada, només **va aportar un document**:

- "Informe Técnico. Gestión: Evaluación de riesgos por COVID 19 y medidas preventivas".

En aquest informe, com s'indica en ell mateix, es proposa l'aplicació de mesures preventives dirigides al control del coronavirus SARS-CoV2-2 durant la realització de les activitats de l'empresa. També s'especifica que constitueix un complement de l'avaluació general de riscos laborals actualment en vigor. Avaluació de riscos que no es troba incorporada a la documentació remesa.

Procedeix recordar per tant, que l'art. 14 de la Llei 31/1995, de 8 de novembre, de prevenció de riscos laborals, relatiu al deure de l'empresari de protecció dels treballadors front als riscos laborals disposa, en el seu apartat segon, que:

"En cumplimiento del deber de protección, el empresario deberá garantizar la seguridad y la salud de los trabajadores a su servicio en todos los aspectos relacionados con el trabajo. A estos efectos, en el marco de sus responsabilidades, el empresario realizará la prevención de los riesgos laborales mediante la integración de la actividad preventiva en la empresa y la adopción de cuantas medidas sean necesarias para la protección de la seguridad y la salud de los trabajadores, con las especialidades que se recogen en los artículos siguientes en materia de plan de prevención de riesgos laborales, evaluación de riesgos, información, consulta y participación y formación de los trabajadores, actuación en casos de emergencia y de riesgo grave e

inminente, vigilancia de la salud, y mediante la constitución de una organización y de los medios necesarios en los términos establecidos en el capítulo IV de esta ley.

El empresario desarrollará una acción permanente de seguimiento de la actividad preventiva con el fin de perfeccionar de manera continua las actividades de identificación, evaluación y control de los riesgos que no se hayan podido evitar y los niveles de protección existentes y dispondrá lo necesario para la adaptación de las medidas de prevención señaladas en el párrafo anterior a las modificaciones que puedan experimentar las circunstancias que incidan en la realización del trabajo.”

A tal efecte, es recorda que l'entitat gestora ha de complir amb la normativa de prevenció de riscos laborals, i les obligacions que s'hi deriven, entre les quals s'hi troben:

- Pla de prevenció de riscos laborals

L'art. 16.1 de la LPRL recull que: *"La prevención de riesgos laborales deberá integrarse en el sistema general de gestión de la empresa, tanto en el conjunto de sus actividades como en todos los niveles jerárquicos de ésta, a través de la implantación y aplicación de un plan de prevención de riesgos laborales a que se refiere el párrafo siguiente.*

Este plan de prevención de riesgos laborales deberá incluir la estructura organizativa, las responsabilidades, las funciones, las prácticas, los procedimientos, los procesos y los recursos necesarios para realizar la acción de prevención de riesgos en la empresa, en los términos que reglamentariamente se establezcan.”

- Avaluar els riscos que no s'han pogut evitar i planificar l'acció preventiva

Els principis generals de l'acció preventiva són evitar el risc, i en segon lloc avaluar els riscos que no es puguin evitar (article 15.1a) i b) de la Llei 31/1995, de 8 de novembre, de prevenció de riscos laborals (LPRL)

L'avaluació dels riscos és definida en l'art. 3.1 del Reglament de Serveis de Prevenció (RSP), RD 39/1997, de 17 de gener (RSP) com *«el proceso dirigido a estimar la magnitud de aquellos riesgos que no hayan podido evitarse, obteniendo la información necesaria para que el empresario esté en condiciones de tomar una decisión apropiada sobre la necesidad de adoptar medidas preventivas y, en tal caso, sobre el tipo de medidas que deben adoptarse».*

De conformitat amb l'art. 16.2 a) de LPRL l'empresari haurà de realitzar l'avaluació inicial dels riscos per a la seguretat i salut dels treballadors, tenint en compte, amb caràcter general:

- La naturalesa de l'activitat
- Les característiques dels llocs de treball existents
- Els treballadors que han desenvolupar-los.

En aquesta línia, l'art. 4 del Reglament Serveis de Prevenció especifica que per a l'avaluació inicial s'ha de tenir en compte:

"a) Las condiciones de trabajo existentes o previstas, tal como quedan definidas en el apartado 7 del artículo 4 de la Ley de Prevención de Riesgos Laborales¹¹⁰.1

b) La posibilidad de que el trabajador que lo ocupe o vaya a ocuparlo sea especialmente sensible, por sus características personales o estado biológico conocido, a alguna de dichas condiciones."

Cal incidir, respecte l'avaluació de riscos laborals, que la seva realització és una obligació legal, i que la configuració d'aquest deure no és merament formal i burocràtic, és a dir, que **amb l'existència de disposar d'aquest document no és suficient per al seu compliment**, sinó que és necessari que, detectats els factors de risc, es planifiquin les mesures preventives i correctores, i procedir a la seva revisió.

L'avaluació de riscos laborals ha de tenir en compte els riscos laborals de les següents especialitats: seguretat en el treball, higiene industrial, ergonomia i psicociologia aplicada.

- Organitzar les activitats preventives d'acord amb alguna de les modalitats previstes i dotar de mitjans per dur a terme les activitats.

A tal efecte, ens remetem al Capítol IV de la LPRL relatiu a Serveis de prevenció, art 1.3 i Capítol III del RSP.

- Consultar als treballadors i permetre la seva participació, en tot allò relacionat amb la seguretat i salut laboral

En compliment de l'art. 18.2 LPRL *"El empresario deberá consultar a los trabajadores, y permitir su participación, en el marco de todas las cuestiones que afecten a la seguridad y a la salud en el trabajo, de conformidad con lo dispuesto en el capítulo V de la presente Ley.*

¹¹⁰ Art 4.7 LPRL. *Se entenderá como «condición de trabajo» cualquier característica del mismo que pueda tener una influencia significativa en la generación de riesgos para la seguridad y la salud del trabajador. Quedan específicamente incluidas en esta definición:*

a) Las características generales de los locales, instalaciones, equipos, productos y demás útiles existentes en el centro de trabajo.

b) La naturaleza de los agentes físicos, químicos y biológicos presentes en el ambiente de trabajo y sus correspondientes intensidades, concentraciones o niveles de presencia.

c) Los procedimientos para la utilización de los agentes citados anteriormente que influyan en la generación de los riesgos mencionados.

d) Todas aquellas otras características del trabajo, incluidas las relativas a su organización y ordenación, que influyan en la magnitud de los riesgos a que esté expuesto el trabajador.

Los trabajadores tendrán derecho a efectuar propuestas al empresario, así como a los órganos de participación y representación previstos en el capítulo V de esta Ley, dirigidas a la mejora de los niveles de protección de la seguridad y la salud en la empresa."

A tal efecte, ens remetem al Capítol V de la LPRL relatiu a "*Consulta y participación de los trabajadores*"

- Donar formació i informació als treballadors en relació amb els riscos laborals, així com les mesures de prevenció i de protecció, incloent les mesures d'emergència i primers auxilis.

L'art. 18 LPRL imposa l'obligació de què tots els treballadors han de rebre informació en prevenció de riscos laborals respecte a:

"a) Los riesgos para la seguridad y la salud de los trabajadores en el trabajo, tanto aquellos que afecten a la empresa en su conjunto como a cada tipo de puesto de trabajo o función.

b) Las medidas y actividades de protección y prevención aplicables a los riesgos señalados en el apartado anterior.

c) Las medidas adoptadas de conformidad con lo dispuesto en el artículo 20 de la presente Ley."

D'acord amb l'exposició de la Nota Tècnica de Prevenció 559, de l'Institut Nacional de Seguretat i Higiene en el Treball "*Para cada puesto de trabajo se dispondrá de una hoja informativa en la que se indique claramente los riesgos del puesto y las medidas y normas de seguridad adoptadas en cada caso. Este documento será actualizado periódicamente o cuando se produzcan cambios en la maquinaria, equipos, métodos de trabajo, o tareas que tenga que llevar a cabo el trabajador siempre que se modifiquen sustancialmente las condiciones de seguridad.*

El mando directo entregará este documento a los trabajadores, haciendo constar los receptores, la fecha y la firma de los mismos, de manera que se pueda llevar un control, debiéndose complementar además esta información escrita con la necesaria información verbal."

L'art. 19 LPRL, referent a la formació dels treballadors, recull que "*En cumplimiento del deber de protección, el empresario deberá garantizar que cada trabajador reciba una formación teórica y práctica, suficiente y adecuada, en materia preventiva, tanto en el momento de su contratación, cualquiera que sea la modalidad o duración de ésta, como cuando se produzcan cambios en las funciones que desempeñe o se introduzcan nuevas tecnologías o cambios en los equipos de trabajo.*

La formación deberá estar centrada específicamente en el puesto de trabajo o función de cada trabajador, adaptarse a la evolución de los riesgos y a la aparición de otros nuevos y repetirse periódicamente, si fuera necesario."

- Analitzar les possibles situacions d'emergència i adoptar les mesures necessàries en matèria de primers auxilis, lluita contra incendis i evacuació dels treballadors.

A tal efecte ens remetem a l'art. 20 LPRL.

- Adoptar les mesures necessàries per a què, en cas de risc greu i imminent, els treballadors puguin interrompre la seva activitat i abandonar, si fos necessari, el lloc de treball.

A tal efecte ens remetem a l'art. 21 LPRL.

- Garantir la vigilància mèdica periòdica dels treballadors en funció dels riscos laborals

L'art. 22 LPRL disposa que *"El empresario garantizará a los trabajadores a su servicio la vigilancia periódica de su estado de salud en función de los riesgos inherentes al trabajo. Esta vigilancia sólo podrá llevarse a cabo cuando el trabajador preste su consentimiento."*

- Realitzar una investigació de tots els accidents de treball

A tal efecte ens remetem a l'art. 16.3 LRPL i art. 5 RSP.

- Coordinar les activitats preventives en cas de concurrència amb altres empreses

A tal efecte, es procedeix a remetre a l'art. 24 de la LPRL i el Reial Decret 171/2004, de 30 de gener, pel qual es desenvolupa l'art. 24 de la LPRL, en matèria de coordinació d'activitats empresarials.

- Elaborar i conservar a disposició de l'autoritat laboral, la documentació exigida per la llei.

L'art. 23 recull que: *"El empresario deberá elaborar y conservar a disposición de la autoridad laboral la siguiente documentación relativa a las obligaciones establecidas en los artículos anteriores:*

a) Plan de prevención de riesgos laborales, conforme a lo previsto en el apartado 1 del artículo 16 de esta ley.

b) Evaluación de los riesgos para la seguridad y la salud en el trabajo, incluido el resultado de los controles periódicos de las condiciones de trabajo y de la actividad de los trabajadores, de acuerdo con lo dispuesto en el párrafo a) del apartado 2 del artículo 16 de esta ley.

c) Planificación de la actividad preventiva, incluidas las medidas de protección y de prevención a adoptar y, en su caso, material de protección que deba utilizarse, de conformidad con el párrafo b) del apartado 2 del artículo 16 de esta ley.

d) *Práctica de los controles del estado de salud de los trabajadores previstos en el artículo 22 de esta Ley y conclusiones obtenidas de los mismos en los términos recogidos en el último párrafo del apartado 4 del citado artículo.*

e) *Relación de accidentes de trabajo y enfermedades profesionales que hayan causado al trabajador una incapacidad laboral superior a un día de trabajo. En estos casos el empresario realizará, además, la notificación a que se refiere el apartado 3 del presente artículo."*

II.2 RELACIÓ DE QUEIXES REBUDES PER LA GESTIÓ DEL CASAL DE BARRI

En el marc del requeriment d'informació realitzat per l'òrgan gestor de la Bústia Ètica al Districte, es va sol·licitar també la relació de queixes rebudes, respecte a la gestió cívica del Casal de Barri durant tot el temps de vigència de l'actual conveni de gestió així com dels que haguessin existit prèviament (indicant número de queixes, motius i dates). I això per quant la Bústia ètica va reunir evidències sobre la seva existència. Al respecte, el que es va rebre, va ser un llistat de queixes elaborat per la pròpia Entitat gestora del Casal, on només constaven queixes dels anys 2017 i 2018, i, a més, cap d'elles feia referència a aquelles de les quals la Bústia Ètica tenia constància de la seva existència (relatives tant al presumpte maltractament als treballadors per part de l'entitat Gestora, com a la mala gestió de l'equipament municipal).

Elements, tots aquests, que deixen en evidència que el llistat de queixes enviat per l'Entitat gestora per verificar el requeriment d'informació sol·licitat per la Bústia Ètica és incompleta. Extrem que la Bústia Ètica fa palès als efectes oportuns i sobre tot de cara a l'obligació establerta a la clàusula vuitena, apartat d) del Conveni de col·laboració entre l'Ajuntament de Barcelona i l'entitat gestora per a la gestió cívica del Casal de Barri segons la qual: "*Constitueixen causes específiques de resolució ... d) Les actuacions de l'Entitat Gestora que impedeixen o menyscabin les potestats de direcció i control que corresponen a l'Ajuntament*".

II.3 CONSIDERACIONS A L'EXPEDIENT ADMINISTRATIU RELATIU A LA GESTIÓ CÍVICA DEL CASAL DE BARRI XX-CONV-XX/XX

De l'anàlisi de l'expedient administratiu de gestió cívica XX-CONV-XX/XXX es detecten dues disfuncionalitats referents:

- 1) A l'Acta de la Comissió de Valoració: "Valoració i Puntuació de l'oferta presentada", probablement per error tipogràfic, apareix: "*Així la puntuació total atorgada pels membres de la comissió al projecte presentat per ZZZ és de XX,XX punts sobre una puntuació màxima de 100 punts*", quan no apareix incorporat a l'Expedient administratiu relatiu a la de gestió cívica cap projecte per part de l'entitat ZZZ.

- 2) Al foliat de l'expedient administratiu de Gestió Cívica, atès que en la referida Acta de la Comissió de Valoració: "Valoració i Puntuació de l'oferta presentada" i, al foli 2XX, es diu que:

"Sobre cada criteri publicat, els membres de la comissió emeten la seva valoració sobre el projecte. Feta la valoració per cadascun dels membres de la comissió, es procedeix a puntuar segons els criteris publicats, el que es recull en l'informe que s'adjunta a aquesta acta de valoració i de proposta d'adjudicació" però en aquest informe que refereix no consta adjuntat a l'Acta, tal com en ella es diu, sinó 193 folis més tard, concretament, al foli 39XX i següents de l'expedient.

RECOMANA

Un cop examinada la documentació i la informació que consta en l'expedient, i analitzada la normativa d'aplicació, per tal de fomentar i millorar les bones pràctiques en la gestió pública, prioritzant la prevenció per sobre de les conductes reactives, procedeix realitzar les següents consideracions i recomanacions:

- De l'anàlisi de les comunicacions rebudes a la Bústia Ètica es desprenen queixes respecte el tracte rebut per la direcció del Casal de Barri cap als treballadors. A tal efecte, la Llei de prevenció de riscos laborals reconeix com aspectes de treball susceptibles de produir danys, i per tant objecte de l'activitat preventiva "*todas aquellas características del trabajo, incluidas las relativas a su organización y ordenación*".

Totes les empreses han d'avaluar els riscos psicosocials, (LPRL art. 15.1.b), amb una finalitat preventiva (arts. 2.2 y 2.3 del RSP: «2. *La puesta en práctica de toda acción preventiva requiere, en primer término, el conocimiento de las condiciones de cada uno de los puestos de trabajo, para identificar y evitar los riesgos y evaluar los que no puedan evitarse. 3. A partir de los resultados de la evaluación de los riesgos, el empresario planificará la actividad preventiva cuya necesidad ponga aquélla, en su caso, de manifiesto.*»), identificant quins són els factors de riscos psicosocials, entenent per aquests, "*aquellas características de las condiciones de trabajo y, sobre todo, de su organización que afectan a la salud de las personas a través de mecanismos psicológicos y fisiológicos a los que también llamamos estrés. En términos de prevención de riesgos laborales, los factores psicosociales representan la exposición (o los factores de riesgo), la organización del trabajo el origen de ésta, y el estrés el precursor del efecto (enfermedad o trastorno de salud que pueda producirse y que debemos prevenir)*".

En la documentació remesa pel Districte, no consta cap avaluació de riscos psicosocials. Però no només això sinó que l'Entitat gestora no ha presentat cap documentació relativa al compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals, malgrat el seu requeriment per part del Districte (Base catorzena, apartat s) de les Bases per a la gestió cívica del Casal de Barri i Annex 4 de la Declaració Responsable) i malgrat que (com ja s'ha avançat) estan tipificades, com a causes de resolució del conveni de col·laboració: a) l'incompliment de les obligacions derivades de la normativa general sobre prevenció de riscos laborals (Clàusula vuitena apartat b) del conveni de

col·laboració entre l'Ajuntament de Barcelona i l'Entitat gestora per a la gestió cívica del Casal de Barri "YY"; així com b) les actuacions de l'entitat gestora que impedeixin o menyscabin les potestats de direcció i control que corresponent a l'Ajuntament (apartat d) de la referida clàusula vuitena).

Per tant, procedeix recomanar al Districte que arbitri les accions pertinents per a què l'Entitat gestora doni compliment al clausulat del Conveni de Col·laboració entre aquesta i l'Ajuntament de Barcelona, o, en el seu cas, s'adoptin les mesures previstes i establertes en el mateix pel cas d'incompliment.

- Atesos els indicis de presentació de queixes a l'Entitat gestora, no recollides en el llistat de queixes aportat per aquella a requeriment de la Bústia Ètica, es recomana que l'entitat es doti d'un registre de queixes i suggeriments que incorpori qualsevol queixa de la qual l'entitat tingui coneixement als efectes reputacionals del servei públic que s'està oferint per l'entitat.

- Atès l'error material en l'acta de la Comissió de Valoració de data XX de l'expedient administratiu XX-CONV-XXX/XXX, es procedeixi conforme a l'art. 109.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, que disposa que: *"Las Administraciones Públicas podrán, asimismo, rectificar en cualquier momento, de oficio o a instancia de los interesados los errores materiales, de hecho o aritméticos existentes en sus actos"*.

- Atès l'error en el foliat de l'expedient administratiu, es recomana completar l'expedient administratiu XXCONV-XXX/2021, en aplicació de l'art. 70 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions públiques, que recull que: *"Se entiende por expediente administrativo el conjunto ordenado de documentos y actuaciones que sirven de antecedente y fundamento a la resolución administrativa, así como las diligencias encaminadas a ejecutarla"* i *"se formarán mediante la agregación ordenada de cuantos documentos, pruebas, dictámenes, informes, acuerdos, notificaciones y demás diligencias deban integrarlos, así como un índice numerado de todos los documentos que contenga cuando se remita"*.

No es pot oblidar que el foliat dels expedients garanteixen el principi de seguretat jurídica així com la integritat i immutabilitat l'expedient administratiu.

SEGUIMENT DE LA RECOMANACIÓ

El Districte va remetre a l'òrgan gestor de la Bústia Ètica resposta a la recomanació evacuada, mitjançant informe segons el qual: a) requerida l'Entitat gestora del Casal de Barri per què aportés la documentació relativa al compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals aquesta va respondre en temps i forma, i b) que revisada pels serveis del Districte la documentació presentada per l'entitat gestora, aquesta s'ajusta a allò que determinaven les bases per a la gestió cívica del casal de Barri.

Adjunta a aquest informe del Districte, s'acompanyava còpia de la documentació que havia aportat l'Entitat gestora.

No obstant això, atès el trasllat efectuat pel Districte, i l'anàlisi de la documentació aportada per l'Entitat gestora i adjunta a l'informe del Districte, l'òrgan gestor de la Bústia Ètica, va procedir a realitzar les següents consideracions:

I. El compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals no es circumscriu a la disposició d'una documentació, és a dir, un deure merament formal i burocràtic, amb dades pendent d'emplenar. A tal efecte ens remetem al document de planificació preventiva aportat per l'Entitat gestora, on es comprova que cap dels apartats corresponents a aquestes dades està completat.

A tal efecte, per la seva claredat i contundència, ens remetem a la "*Guía de Actuación Inspectora de Control de la Gestión de la Prevención de Riesgos Laborales en las Empresas*" d'Inspecció de Treball:

"3.1 El cumplimiento de la obligación de la planificación supone no solo la presentación de la propuesta de planificación preventiva elaborada por el Servicio de Prevención ajeno, sino que la planificación sea asumida por la empresa estableciendo recursos, plazos, responsables y seguimiento y control del cumplimiento de la misma.

3.2 De acuerdo con el contenido mínimo del RSP debe concretar los recursos humanos para desarrollar la planificación (ejecución y control de objetivos y cumplimiento) y materiales (presupuesto, coste de materiales e instalación, etc). Se trata de verificar que la empresa ha asumido el cumplimiento progresivo de realización de las obligaciones preventivas que se deducían de la evaluación de riesgos, conforme al calendario paulatino establecido previamente.

...

3.4 Ello precisa que la planificación especifique como se ha organizado la información sobre los riesgos laborales y las medidas preventivas a cada trabajador respecto a su puesto de trabajo. También que incluya un Plan de formación que debe contener: cursos impartir, calendario y trabajadores afectados. Debe señalarse que tanto la LPRL (art. 23), como el RSP (art. 7) exigen que haya una constancia documental de la planificación y, de acuerdo con su contenido establecido en el art. 9 RSP, debe incluir la información sobre los riesgos y la formación.

3.5 Una vez que la empresa asume la planificación y establece plazos debe cumplirlos, al menos como regla general, y su incumplimiento determina una infracción a lo dispuesto en el art. 16.2 b) LPRL, tipificada en el art. 12.1b) de la LISOS. El RSP exige también que la planificación incluya un procedimiento de control del cumplimiento de la misma. La planificación puede referirse a un período superior al año, si bien en ese caso debe efectuarse un programa anual.

3.6 De acuerdo con lo indicado en el apartado anterior, la medida preventiva, incluida en la planificación preventiva asumida por la empresa, se convierta en una obligación para la misma."

II. Respecte a l'avaluació psicosocial, cal incidir, que consta el document de "Instrucciones preventivas para el trabajador IPT_G010 Coronavirus: riesgos psicosociales v1", i el "Protocol de prevenció de riscos Psicosocials".

A tal efecte, ens remetem a la "Guía de Actuación Inspectoral en factores Psicosociales" d'Inspecció de Treball que recull:

"... dado que la primera obligación de las empresas conforme al art 15 1 a) de la citada Ley es la de evitar los riesgos, y sólo se evalúan los riesgos no evitados, la obligación primera de las empresas en esta materia será la de identificar y analizar los peligros de que puedan existir riesgos psicosociales, y sólo en el caso de que existan se procedería a su evaluación"

"La evaluación psicosocial a partir del concepto amplio de bienestar y confort, debería exigirse, en principio, A TODAS LAS EMPRESAS cualquiera que sea su actividad, ya que uno de los principios preventivos recogidos en el Art. 15 nº 1 d) y g) de la Ley de Prevención de Riesgos Laborales lo justifica y fundamenta al establecer como pauta preventiva en todos los casos".

En el cas concret, no consta la identificació i anàlisi dels perills de què pugui existir riscos psicosocials, ni la posterior avaluació de riscos.

Cal fer menció que si bé consta en el títol "Protocol de prevenció de riscos Psicosocials", el seu objectiu no és la identificació de riscos psicosocials i/o avaluació de riscos si no que "és establir criteris comuns per a la prevenció, detecció, anàlisi i proposta d'actuació, amb mesures preventives en relació a qualsevol situació d'assetjament" i "abordarà la comunicació i la gestió dels casos o denúncies que se sospita que poden tenir relació amb factors de risc psicosocial"

D'una altra banda, malgrat allò que es disposa a l'apartat 11 d'aquest Protocol, relatiu a "Sensibilització, informació i formació", no consta aportada la justificació de l'efectiva realització de les accions formatives corresponents, ni la distribució de la còpia del protocol a totes les persones treballadores.

D'altra banda, i atès els models existents com annex al Protocol de Prevenció de Riscos Psicosocials, aquests no consten emplenats, trobant-se buits de contingut: l'ACTA DE DESIGNACIÓ DE LES PERSONES DE REFERÈNCIA, l'ACTA DE DESIGNACIÓ DE LES PERSONES QUE COMPONEN LA COMISSIÓ DE RECERCA, i en especial, el FORMULARI DE DENUNCIA INTERNA i INFORME DE LA COMISSIÓ DE RECERCA. I això, malgrat l'existència constatada de queixes en aquest sentit, que ni tan sols es troben registrades.

III. Respecte a la informació i formació de riscos laborals, només consta la fitxa de formació de tres treballadors, i l'expressa menció que "No hi ha documentació d'altres treballadors contractats amb anterioritat"

A tal efecte, ens remetem al llistat de personal contractat aportat en el seu dia per l'Entitat gestora, on consta la contractació de més de tres persones, i al propi Informe

Tècnic d'Avaluació de condicions ergonòmiques: PVD RECEPCIÓ/ADMINISTRACIÓ aportat per l'Entitat gestora on consta que:

"S'haurà de proporcionar al treballador la informació relativa les instruccions d'ús dels seus equips de treball mitjançant el Suport Formatiu proporcionat a l'empresa. El treballador ha de saber ajustar i configurar correctament el lloc de treball segons les seves necessitats.

Pràcticament tots els llocs de treball de personal d'oficina són casos d'utilització de pantalles de visualització de dades correcta, es ressalta la necessitat d'informar sobre els riscos que comporta el treball amb aquests equips mitjançant el lliurament del suport formatiu de personal d'oficina i la manera de prevenir-los, per al que es forma i s'ha de formar a noves incorporacions sobre aquest tema (articles 18 i 19 de la Llei 31/95 de Prevenció de Riscos Laborals)."

Es van remetre aquestes consideracions al Districte als efectes de què fossin de la seva utilitat per tal de valorar el compliment de la normativa de prevenció de riscos laborals per part del gestor cívica.

CONSIDERACIONS A LA MANCA D'UTILITZACIÓ DE LA IMATGE CORPORATIVA

La persona **comunicant va aportar imatges de diferents xarxes socials de les activitats realitzades al Casal** de Barri on no apareixia la imatge de l'Ajuntament de Barcelona.

Realitzades les actuacions d'investigació corresponents consistents tant en la visualització de les diferents imatges en les xarxes socials remeses per la persona comunicant, com d'altres imatges cercades en sistema de dades obertes, així com en l'anàlisi de les bases per a la gestió cívica del casal de barri, es comprova que no consta en la difusió i publicitat de les activitats del Casal el logotip de l'Ajuntament de Barcelona. Això malgrat que, la Base Catorzena relativa a Drets i Obligacions del Gestor Cívica, en el seu apartat o) estableix que *"Pel que fa a la difusió i publicitat de les activitats, en els suports de comunicació, hi ha de constar el logotip de l'Ajuntament de Barcelona-Districte de XXX. Tota la publicitat s'ha d'ajustar a la normativa municipal. Així mateix, tots els elements de retolació i senyalització han de realitzar-se de conformitat amb la normativa municipal. Igualment la gestió cívica s'ha d'identificar pel que fa a l'equipament i comunicació"*.

En atenció a l'art. 14 de les NRBEGB (que regula l'obligació de col·laboració dels càrrecs electes i els servidors públics de la Corporació en les tasques de comprovació i facilitar l'accés a la informació i la documentació que sol·liciti l'òrgan gestor de la Bústia Ètica i de Bon Govern) es va sol·licitar al Districte competent informació respecte la manca d'utilització de la imatge corporativa en la difusió i publicitat de les activitats realitzades al Casal de Barri. Sol·licitud a la que el Districte va donar resposta amb l'emissió de l'informe pertinent, que entre d'altres extrems coincidia, amb la Bústia ètica, en la necessitat conclouia l'establiment d'una línia de comunicació molt diferenciada entre les activitats pròpies del centre i les pròpies de l'associació gestora del centre cívica, que no s'estava complint; detectant-se, a més, que: a) no constava el logotip de l'Ajuntament a la web del centre; b) que els comptes de les xarxes socials eren de l'entitat, quan havien de ser de l'equipament municipal; c) i que la senyalització i publicitat exterior de l'equipament municipal ha d'estar

relacionada amb el programa que desenvolupa i ha d'incloure el logotip de l'Ajuntament cosa que no s'havia fet.

RECOMANA

MANCA D'UTILITZACIÓ DE LA IMATGE CORPORATIVA

Examinada la documentació que consta en l'expedient i l' Informe sobre la comunicació al Casal de Barri evacuat pel Districte en resposta al requeriment de la Bústia Ètica confirmant els incompliments detectats en la difusió i publicitat de les activitats realitzades al Casal de Barri, procedeix realitzar la següent consideració, per tal de fomentar i millorar les bones pràctiques en la gestió pública, prioritzant la prevenció per sobre de les conductes reactives:

- Atès que la Base divuitena, relativa al Règim Sancionador, de les Bases per a la gestió cívica del Casal de barri considera com a falta greu "L'incompliment de la normativa municipal sobre comunicació de les activitats", incompliment també corroborat per part del Districte en el seu Informe, es recomana que l'òrgan gestor, és a dir, el Districte XXX, prengui les mesures oportunes perquè la difusió i publicitat de les activitats realitzades al Casal de Barri compleixin amb la normativa gràfica de l'Ajuntament de Barcelona i amb les pròpies bases per a la gestió cívica del Casal de barri, i, si s'escau, s'adoptin les mesures pertinents previstes en les bases referides davant del incompliment detectat i la valoració jurídica de la seva gravetat, tipificada com a falta greu i associada a la imposició de sanció econòmica d'entre 151 euros i 1.000 euros, d'acord amb la base divuitena "in fine".

CONSIDERACIONS A LES IRREGULARITATS EN LA JUSTIFICACIÓ ECONÒMICA DE LES DOTACIONS REBUDES

La persona comunicant va informar respecte a possibles irregularitats en el cobrament del preu d'un article de merxandatge de l'entitat gestora del Casal i de les entrades als concerts organitzats al Casal, adjuntant algunes imatges.

Realitzades les actuacions d'investigació corresponents consistents en:

- a) l'anàlisi de les bases per a la gestió cívica del casal de barri i concretament les relacionades amb els fets comunicats (Base setena, vuitena, catorzena, quinzena, dissetena, divuitena, i el règim sancionador).
- b) la sol·licitud d'informació i documentació al Districte respecte als fets comunicats, a la qual el Districte va respondre enviant, entre d'altra informació, els Informes de revisió limitada del Compte d'Explotació de la Gestió de l'equipament del Casal de Barri dels darrers anys, així com un Informe de l'Entitat gestora amb factures relatives a l'article de merxandatge, en

el qual aquesta reconeix que la intenció de l'Associació era tenir-los a la venda a fi de recuperar la inversió feta, però com la comanda va coincidir amb el confinament i tancament dels equipaments per la pandèmia, es van regalar mitjançant concursos i amb cada inscripció per incentivar les matriculacions.

Cal advertir, però que el Districte no va incorporar en la seva resposta la informació relativa a les entrades als concerts que també se li demanava.

Analitzada la documentació que consta, respecte **a la gestió en l'article de merxandatge**, en l'Informe de revisió limitada del Compte d'explotació corresponent a l'any 2020, aquests consten, en la seva totalitat, imputats íntegrament a la subvenció, i no consta cap partida d'ingressos relativa a la seva venda.

Respecte a la gestió de les entrades dels espectacles, atesa la manca de resposta per part del Districte, la Bústia Ètica es va centrar en les fotografies aportades per la persona comunicant: a) una relativa a un espectacle on es llegia que per accedir a l'espectacle, s'havia d'adquirir una entrada, amb l'aportació mínima d'1 euro i l'aportació d'aliments no peribles, i b) notícia de l'entitat gestora en la qual s'informava que van donar els diners i els aliments "recaptats" amb les entrades dels espectacles a una determinada entitat; així com en els Informes de Revisió Limitada dels Comptes d'explotacions corresponents dels darrers anys i es va procedir al seu estudi als efectes de comprovar si els espectacles van ser subvencionats en la seva totalitat per l'Ajuntament de Barcelona, i si hi havia quedat registrat en els referits informes l'import rebut per l'entitat gestora per les entrades als espectacles, així com el seu posterior lliurament a la citada entitat.

RECOMANA

Examinada la documentació que consta en l'expedient, per tal de fomentar i millorar les bones pràctiques en la gestió pública, prioritzant la prevenció per sobre de les conductes reactives, procedeix realitzar les següents Recomanacions, que es concreten en els següents:

I. Que pel Districte XX en exercici de les seves competències de control i supervisió:

1) Respecte als articles de "merxandatge":

a) Analitzi si la manifestació realitzada pel gestor cívica relativa a què "en l'inici la intenció era tenir-los a la venda" s'ajusta a les prescripcions normatives de la gestió cívica i de la normativa d'aplicació en matèria de subvencions, tenint en compte que els imports de la factura dels mateixos eren imputats en la seva totalitat, a la subvenció de la gestió cívica pel concepte d'"Altres despeses". I, en el seu cas, s'adverteixi en tal sentit a l'entitat gestora tota vegada que l'únic motiu que va impedir que finalment

procedís a la seva venda va ser la pandèmia de la Covid-19 i els tancaments de locals que va comportar.

b) Atès que la persona comunicant va aportar una imatge conforme els referits articles es trobaven a la venda per X,XX euros, comprovar si aquesta venda efectivament es va produir, quantes unitats i per quin preu.

c) Atès que encara queden, segons manifesta la pròpia entitat gestora, més de XXX de l'article de merxandatge emmagatzemats es supervisi el destí i ús dels mateixos d'acord amb els termes i finalitats de la subvenció.

2) respecte a la gestió de les entrades als espectacles:

a) Atesa la possible confusió detectada entre la documentació analitzada en relació a la inclusió o no en els ingressos per "ACTIVITATS GENERALS" dels percebuts per "espectacles" i les conseqüències que la mateixa pot comportar de cara a la transparència i control dels fons públics en què es xifra la subvenció (tal com s'ha explicat a l'apartat corresponent) es recomana que pel Districte s'adoptin les mesures pertinents tendents al seu aclariment. Ja que, com s'ha dit, a ulls de la transparència, i als efectes d'anàlisi dels ingressos, aquesta confusió en els documents (en relació a si, efectivament, el concepte d'ingressos per "Activitats Generals" inclou o no els derivats de l'activitat dels espectacles) pot comportar un greu dubte o al menys, l'aparença o imatge de què no existeix una constància fefaent de la consideració de si hi ha o no ingressos per espectacles. Però és que encara en el cas de què sí s'incloguessin els ingressos per espectacles no es visualitza (de la documentació analitzada) un desglossament respecte l'import d'ingressos pel concepte de tallers, de cursos i d'espectacles.

Per tant, aquesta confusió i falta de claredat en els documents comporta que no es pugui tenir constància fefaent de si s'obtenen o no ingressos pels espectacles. I atesa aquesta consideració l'òrgan gestor caldrà aclarir aquesta possible contradicció entre els documents.

b) Atesa la Base Catorzena n) del Conveni per a la Gestió Cívica del Casal de Barri, es comprovi: tant el compliment de l'obligació del gestor cívic d'informar a l'Ajuntament de Barcelona del desenvolupament del programa d'activitats, com, concretament, del cobrament de l'aportació mínima d'1 euro i/o aportació d'aliments no peribles, així com el seu ajust a les bases.

c) Ateses les Bases Setena i Vuitena del Conveni per a la Gestió Cívica del Casal de Barri, es comprovi el compliment de l'obligació del gestor cívic del principi de transparència econòmica, i en especial, pel que respecta a l'obligació de reflectir comptablement tant el "preu" com els "ingressos" o "aportacions" o "donacions" en metàl·lic o en espècie obtingudes mitjançant les entrades als espectacles, com de la disposició i destí que doni

a les mateixes (ja sigui per entregar-les a l'entitat XXX, o per qualsevol altre que es pugui acordar).

d) Atesa la Base Catorzena d) i u) per a la Gestió Cívica del Casal de Barri, i la manca d'aportació per part del Districte de la sol·licitud d'informació emesa per l'òrgan gestor de la Bústia Ètica respecte a "- Relació de concerts i tallers organitzats des de l'inici del conveni vigent, amb justificació de les despeses generades per la contractació dels mateixos i dels ingressos generats mitjançant el pagament dels usuaris o per qualsevol altre mitjà, aportant factures o altre suport jurídic corresponent. Així mateix, respecte als concerts, aportar còpia d'alguna de les entrades.", es comprovi si el gestor cívica porta un registre detallat dels cursos, tallers, activitats i cessió d'espais amb la informació necessària que permeti el control sobre els ingressos percebuts per cadascuna d'aquestes activitats.

e) Es procedeixi a comprovar el compliment, per part de l'entitat gestora, de la Base Catorzena c) per a la Gestió Cívica del Casal de Barri, que disposa l'obligació del gestor cívica de "*Presentar dins del trimestre següent al d'acabament de cada exercici, als efectes de seguiment i control, ... així com una relació de despeses realitzades classificades per concepte i en què es detallin els imports i una relació d'ingressos obtinguts classificats per fons de finançament i amb el detall dels imports previstos*", i atès que en la relació de despeses de l'Informe de revisió limitada del concepte d'explotació de la gestió 2021 no es troba classificada la despesa per concepte, sinó que consta la descripció de la factura, a diferència de l'Informe de revisió limitada del concepte d'explotació de la gestió 2020 en què sí consta classificada per concepte.

f) Als efectes de la Base Catorzena d) que recull que "*En el cas d'haver-se contractat prestacions complementàries amb tercers en els extrems recollits en la base catorzena, apartat "Obligacions del beneficiari de la gestió cívica, lletra b)",* caldrà aportar les ofertes presentades, justificar l'elecció entre elles, i quan l'elecció no recaigui en la proposta econòmica més avantatjosa, justificar-ho en una memòria, es trasllada aquesta informació al Districte per si l'activitat de Casal Infantil pot ser considerada com a prestació d'activitats complementàries, i de ser així, es comprovi si s'ha ajustat la seva gestió als preceptes de les Bases per a la gestió cívica esmentades.

Comprovacions i anàlisi, la pràctica dels quals es recomana, així mateix, al Districte, atès que la Base divuitena, relativa al Règim Sancionador, de les Bases per a la gestió cívica del Casal de barri considera com a falta greu "El cobrament inadequat de les activitats programades, i el falsejament de la informació del control econòmic o de la gestió de les activitats", raó per la qual, després de l'anàlisi que efectui el Districte XXX, es recomana a aquest òrgan gestor que, en cas de detectar deficiències en la gestió cívica, prengui les mesures oportunes per donar compliment a les pròpies bases per a la gestió cívica del Casal de barri, i, si s'escau, s'adoptin les mesures pertinents previstes en les bases referides davant del incompliment detectat i la valoració jurídica de la seva

gravetat, tipificada com a falta greu, associada a la imposició de sanció econòmica d'entre 151 euros i 1.000 euros, d'acord amb la base divuitena "in fine". Procedint, en el seu cas, a exigir els reintegraments pertinents.

II. D'altra banda, atès els indicis continguts en la present Recomanació es donarà trasllat de la mateixa a la Intervenció General perquè, en exercici de les funcions i competències establertes al Real Decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern en les entitats del Sector Públic Local, en relació al Real Decret 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració Local amb habilitació de caràcter nacional, adopti les mesures que estimi pertinents i, en especial, les que procedeixen en cas de comprovar-se ingressos indeguts o l'existència d'un doble finançament.

Interessant, així mateix, a l'empara del que disposen les Normes Reguladores de la Bústia Ètica, que es doni trasllat d'aquestes mesures a aquesta Direcció d'Anàlisi als efectes del seu seguiment.

III. Es donarà trasllat igualment i als efectes pertinents de la present Recomanació a la Gerència Municipal i a l'Alcaldia.

II. PRESUMPTES IRREGULARITATS EN LA GESTIÓ CÍVICA D'UN CASAL DE BARRI MUNICIPAL "ZZ" SITUAT A UN DISTRICTE: Obligacions de seguiment del Districte respecte a la gestió del servei bar-cafeteria del Casal de Barri.

MANCA DE TRANSPARÈNCIA EN EL CONCURS DE GESTIÓ DEL BAR-CAFETERIA DEL CASAL: Obligacions de l'entitat derivades del principi de transparència per ser beneficiària de subvencions municipals.

A la Bústia Ètica i de Bon Govern es va rebre una comunicació relativa a la manca de transparència en el concurs de gestió del bar-cafeteria del Casal Municipal que va convocar l'entitat gestora del Casal.

Efectuades les actuacions d'investigació preliminars per part de la Bústia Ètica, mitjançant la visualització de la pàgina web del Casal de Barri, es va comprovar que només s'havien publicat les bases de la convocatòria, sense cap altra informació. Per aquest motiu, es va procedir a evacuar un primer ofici al Districte competent demanant informació sobre aquest extrem i també sobre la resta dels fets exposats en la comunicació. L'ofici es va haver de reiterar i posteriorment ampliar atès que no s'havia donat resposta pel Districte a tots els punts interessats, especialment, en allò relatiu a l'expedient del concurs de gestió del bar-cafeteria del Casal de Barri. Sobre aquest extrem va informar més tard reconeixent que el bar forma part de l'equipament però que l'entitat gestora no presenta cap projecte que el Districte subvencioni, ni disposen d'informació respecte a la gestió de la cafeteria més enllà del compliment de les normes sanitàries i horaris.

Malgrat que el Districte no va facilitar la informació i documentació necessària i imprescindible sol·licitada, l'Òrgan Gestor de la Bústia Ètica, va procedir a analitzar la documentació enviada així com de la resta de dades obtingudes de les diligències d'investigació practicades. Fruit d'aquets examen es van evacuar les consideracions que es desenvoluparan a continuació i que es refereixen a: a) les Obligacions de seguiment del Districte respecte a la gestió del servei bar-cafeteria del Casal de Barri, i b) Obligacions de l'entitat gestora derivades del principi de transparència per ser beneficiària de subvencions municipals.

I. CONSIDERACIONS A LES OBLIGACIONS DE SEGUIMENT DEL DISTRICTE RESPECTE A LA GESTIÓ DEL SERVEI BAR-CAFETERIA DEL CASAL DE BARRI.

Per poder determinar les obligacions de seguiment del Districte respecte a la gestió del servei bar-cafeteria del Casal de Barri i atesa la manca d'informació en tal sentit proporcionada pel Districte es va analitzar la gestió cívica de l'equipament municipal del casal de barri, i concretament, la següent documentació: a) Subvenció nominativa per a la gestió cívica de l'equipament municipal casal de

barri; b) Conveni de gestió cívica de l'equipament municipal casal de barri; c) Projecte de gestió cívica; i d) Bases del concurs per a la gestió del servei de bar cafeteria del casal de barri.

A tall d'exemple, cal observar que, malgrat l'informe del Districte segons el qual la entitat gestora no presenta cap projecte que el Districte subvencioni, ni disposen d'informació respecte a la gestió de la cafeteria, més enllà del compliment de les normes sanitàries i horaris, la veritat és que la clàusula primera del Conveni de Gestió Cívica de l'equipament municipal contempla que l'objecte del conveni és, precisament, fixar els termes de la concertació de la gestió cívica de l'equipament Casal de Barri, i que dins de l'equipament municipal s'inclou el servei de bar-cafeteria.

I a la clàusula setena del Conveni, apartat c) es recull el dret de l'Ajuntament de Barcelona a: *"Fer seguiment de la gestió de l'equipament. A aquest efecte, l'Ajuntament pot inspeccionar les activitats, les instal·lacions i la situació de comptes; així com tota la documentació relacionada amb l'objecte de la gestió".*

En aplicació de la transcrita clàusula setena es van realitzar, per part de la Bústia Ètica, consideracions al clausulat del Conveni relacionat amb el servei Bar-Cafeteria del Casal de Barri: a) com a servei dins de l'objecte del conveni; b) com a possible activitat desenvolupada dins del programa d'activitats; c) com a font de percepció d'ingressos per part de l'entitat; d) per disposició de conceptes que poden ser objecte de subvenció; e) en relació a les obligacions de l'Ajuntament de Barcelona i f) la Comissió de Seguiment integrada per càrrecs del Districte.

II. CONSIDERACIONS A LES OBLIGACIONS DE L'ENTITAT DERIVADES DEL PRINCIPI DE TRANSPARÈNCIA PER SER BENEFICIÀRIA DE SUBVENCIONS MUNICIPALS

NORMATIVA APLICACIÓ

La Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern obliga les administracions públiques de Catalunya i els organismes i les entitats que hi estan vinculats a difondre la seva activitat, regular el dret d'accés a la informació dels ciutadans i preveure la creació d'un registre dels grups d'interès.

D'acord amb el seu Preàmbul, aquesta llei té com a principal àmbit subjectiu d'aplicació les administracions públiques de Catalunya, l'Administració de la Generalitat i els ens locals, així com tots els organismes i entitats de naturalesa administrativa dependents o vinculats a aquestes administracions. Tanmateix, atesa la diversitat de les organitzacions administratives, i el fet cada cop més estès que activitats públiques o d'interès públic siguin desenvolupades per agents privats, la Llei també amplia el seu àmbit d'aplicació a les persones privades que exerceixen aquestes activitats, sens perjudici que en aquests casos el compliment de les obligacions de transparència i informació es faci efectiu per mitjà de les administracions públiques responsables del servei o de tutelar-lo. Des d'aquesta perspectiva privada, l'àmbit d'aplicació de la Llei s'estén també a les organitzacions, associacions i fundacions els ingressos de les quals provenen de manera significativa de subvencions o ajuts públics.

Així, en aplicació de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, la Guia de transparència per a les entitats privades reelaborada, les entitats privades han de complir les següents obligacions:

I. Deure de subministrar informació a l'administració pública

II. Deure addicional de publicar determinada informació

I. DEURE DE SUBMINISTRAR INFORMACIÓ A L'ADMINISTRACIÓ PÚBLICA

A. NORMATIVA D'APLICACIÓ

Articles 3.1 d) i e), 3.2 i 15.2 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i articles 8, 11 i 12 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública.

B. SUPÒSITS EN ELS QUALS LES ENTITATS PRIVADES HAN DE SUMINISTRAR INFORMACIÓ A L'ADMINISTRACIÓ

Han de subministrar informació a l'Administració les entitats que compleixin qualsevol dels requisits següents:

1. Quan exerceixin funcions públiques o potestats administratives titularitat de les administracions públiques, en virtut de la via d'assignació d'aquestes funcions:

- per una norma amb rang de llei
- pels estatuts o normes de creació de l'entitat, o
- per qualsevol altre títol jurídic

2. Quan prestin serveis públics titularitat de les administracions públiques:

- amb motiu d'haver estat adjudicatàries d'un contracte amb les administracions, o
- per raó de formes no contractuals de finançament.

3. Quan prestin serveis d'interès general o universal, és a dir, en els supòsits en els quals es donin totes les condicions següents:

- serveis d'interès econòmic general de caràcter bàsic d'accés a tota la ciutadania
- subjectes a obligacions específiques de servei públic en virtut de criteris d'interès general
- amb motiu de complir les condicions exigides per l'ordenament jurídic a aquest efecte
- sempre que hi hagi una declaració prèvia de l'administració pública competent a aquest efecte
- quan la prestació dels quals és sotmesa a la supervisió i control de l'Administració.

4. Quan percebin fons públics per funcionar o per desenvolupar les seves activitats, és a dir, quan es compleixin totes les condicions següents:

- qualsevol forma d'aportació de fons públics sense contraprestació directa
- provinents de qualsevol administració pública
- sempre que tinguin caràcter corrent
- siguin destinats a finançar despeses de funcionament de la persona receptora, i
- es consignin en el capítol 4 del pressupost de despesa de l'administració concedent.

C. INFORMACIÓ A SUBMINISTRAR

Les entitats que s'incloguin en algun dels supòsits anteriors han de trametre informació referent a les activitats directament relacionades amb l'exercici de funcions públiques, a la gestió de serveis públics, a les activitats que restin dins la supervisió i el control de l'Administració en el cas de serveis d'interès general o universal, o a la percepció de fons públics, segons el cas.

A aquests efectes, el títol jurídic que estableixi l'exercici de funcions públiques o potestats administratives, la prestació de serveis públics, la prestació de serveis d'interès general o universal, o la percepció de fons públics, segons el cas, ha de detallar les obligacions específiques de subministrament d'informació.

Adicionalment, també cal que les entitats privades informin de les retribucions percebudes pels seus càrrecs directius en dos supòsits:

- I. si el volum de negoci de l'entitat vinculat a activitats dutes a terme per compte de les administracions supera el 25% del volum general de l'empresa, o
- II. si l'import de subvencions i ajuts públics que se'ls puguin atorgar és superior a 10.000 euros.

A aquests efectes, el títol jurídic que estableixi el vincle entre l'entitat i l'Administració inclourà explícitament l'obligació de les entitats de comunicar l'import de les retribucions dels seus òrgans de direcció o administració.

La informació s'haurà de proporcionar a l'administració pública o entitat del sector públic relacionada o vinculada amb l'activitat de l'entitat.

E. EN CAS D'INCOMPLIMENT DEL DEURE DE TRAMETRE LA INFORMACIÓ

L'incompliment de les obligacions de les entitats privades és **constitutiú d'infracció molt greu**, d'acord amb l'article 77.1 b) de la Llei 19/2014.

A l'art. 84a) de la Llei 19/2014 es regulen les sancions aplicables a les persones físiques o jurídiques que no tenen la condició d'alts càrrecs o de personal al servei de les administracions públiques per la comissió d'infraccions molt greus.

II. DEURE ADDICIONAL DE PUBLICAR DETERMINADA INFORMACIÓ

A. NORMATIVA D'APLICACIÓ

Article 3.4 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i articles 9, 10 i 13 del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública.

B. SUPÒSITS EN ELS QUALS LES ENTITATS PRIVADES HAN DE SUMINISTRAR INFORMACIÓ A L'ADMINISTRACIÓ

Amb caràcter general, les entitats privades obligades han de publicar la informació següent, respecte els següents extrems:

1. En matèria de convenis

- La relació dels convenis subscrits amb les administracions públiques en els darrers 5 anys. La relació ha d'incloure:
 - la data de subscripció
 - les parts signants
 - l'objecte
 - els drets i les obligacions que generin i el període de vigència
 - les eventuais modificacions de qualsevol d'aquestes dades i la data i forma en què les modificacions s'hagin produït
- La informació relativa al compliment i execució dels convenis. Ha d'incloure:
 - La referent a l'extinció anticipada del conveni per les causes i formes d'extinció diferents de l'expiració del termini de vigència que s'hi preveuen, així com la forma de finalitzar les actuacions en curs en cas d'extinció anticipada.
 - La identificació d'òrgans de gestió i seguiment creats en el conveni, si escau, o atribució de responsabilitats per a la seva gestió i seguiment, així com les decisions i actuacions de seguiment i control de l'execució.
 - Les mesures adoptades en cas d'incompliment dels compromisos establerts, d'acord amb les previsions al respecte que es continguin en el conveni.
 - Els òrgans i els resultats dels procediments a què se sotmeten les diferències que puguin sorgir sobre la interpretació i el compliment del conveni, sens perjudici de la competència de l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu.
 - La relació anual de convenis que han perdut la vigència en l'exercici anterior, per exhauriment del termini, de l'objecte, denúncia o qualsevol altra circumstància.

2. En matèria de subvencions

- La relació de les subvencions i els ajuts públics rebuts de les administracions públiques en els darrers 5 anys.

La relació ha d'incloure les dades següents:

- l'import
- l'objecte
- les persones beneficiàries de les subvencions i ajuts públics atorgats
- la informació relativa al seu control financer, justificació i rendiment de comptes

En qualsevol cas, les bases reguladores de les subvencions o ajuts públics (o, en el seu cas, les resolucions i convenis que concedeixin subvencions o ajuts directes) informaran les entitats beneficiàries, de manera detallada, de totes les obligacions concretes de transparència que els són exigibles en cada cas.

C. COM HAN DE PUBLICAR LA INFORMACIÓ LES ENTITATS PRIVADES BENEFICIÀRIES?

Ubicació

- Cal publicar la informació per mitjà d'un apartat específic en el seu lloc web corporatiu o en el portal de transparència propi.
- Al portal de transparència propi, si s'escau, s'hi ha de poder accedir des del portal Transparència Catalunya.

A aquest efecte, l'entitat privada té dret a adreçar-se a la Secretaria de Govern Obert de l'Administració de la Generalitat per tal que es faciliti la interconnexió i integració dels portals que es creïn amb el portal Transparència Catalunya.

Moment

- Cal publicar la informació en el moment en el qual, d'acord amb el que estableix la normativa sectorial que afecta cada entitat obligada, hagi de presentar els seus comptes generals corresponents a l'exercici en què se superen els llindars d'imports percebuts.

En el cas de subvencions o ajuts públics de caràcter pluriennal:

- Cal entendre que són percebuts en el moment de la concessió.
- Cal complir les obligacions de transparència respecte de totes les anualitats.
- Cal mantenir publicada la informació, com a mínim, durant 5 anys des del moment que s'inicia la difusió.

Format

- La informació objecte de publicitat activa s'ha d'oferir en formats electrònics i accessibles, i ha d'utilitzar estàndards oberts que en permetin la reutilització, sempre que resulti tècnicament possible.

Control i incompliment

- Les bases reguladores de les subvencions o ajuts públics (o les resolucions i convenis que concedeixin subvencions o ajuts directes) especificaran els mecanismes de control i seguiment i les conseqüències derivades del seu incompliment, de conformitat amb l'ordenament jurídic.
- La Secretaria de Govern Obert de la Generalitat de Catalunya és facultada a emetre requeriments d'esmena en cas d'incompliments de les obligacions de publicitat activa (article 77 h) del Decret 8/2021, del 9 de febrer.
- L'incompliment de les obligacions de publicitat activa de les entitats privades és constitutiu d'infracció molt greu, d'acord amb l'article 77.1 b) de la Llei 19/2014

Des del vessant del principi de transparència es va procedir a analitzar el Clausulat del Conveni de Gestió del Casal de Barri (concretament la clàusula tretzena) i la visualització de dues pàgines web, la relativa al Casal de Barri i la de l'entitat, detectant-se greus deficiències en el compliment del principi de transparència.

RECOMANA

I. D'acord amb el que disposa l'article 34 de la Carta Municipal en relació amb el preàmbul de la Llei General de Subvencions, des de la perspectiva administrativa, les subvencions són una tècnica de foment de determinats comportaments considerats d'interès general, inclús un procediment de col·laboració entre l'administració pública i els particulars per a la gestió d'activitats d'interès públic.

L'art. 2 de la Llei General de Subvencions defineix la subvenció com tota disposició dinerària realitzada per una Administració Pública a favor de persones públiques o privades i que compleixen els següents requisits:

Les subvencions són un acte de disposició dinerària a títol gratuït que implica la inexistència de contraprestació on el receptor està obligat a aplicar els fons a un

objectiu determinat, a fins públics. A tal efecte a l'art. 14 LGS es troben recollides les obligacions dels beneficiaris, entre les quals cal destacar:

Que el beneficiari ha de justificar el compliment dels requisits i condicions, així com la realització de l'activitat i el compliment de la finalitat que determinen la concessió o el gaudiment de la subvenció.

Amb els mateixos termes, l'art. 32 LGS regula que l'òrgan concedent ha de comprovar l'adequada justificació de la subvenció, així com la realització de l'activitat i el compliment de la finalitat que determinen la concessió o el gaudiment de la subvenció.

Per tant, en el deure de justificar per part del beneficiari i el deure de comprovar per part de l'òrgan concedent pot apreciar-se dues vessants: a) la vessant objectiva o material d'acreditar que l'activitat s'ha realitzat en els termes establerts en l'acord de concessió, i b) la vessant financera o econòmica d'acreditar la despesa realitzada.

A tal efecte el beneficiari s'ha de sotmetre a les actuacions de comprovació, a efectuar per l'òrgan cedent, aportant la informació que li sigui requerida en l'exercici de les actuacions anteriors (art. 32 LGS).

Atesa l'exposició de la normativa detallada i documentació analitzada, i atès el contingut de les consideracions realitzades en aquesta recomanació d'acord amb el que estableixen les Normes Reguladores de la Bústia Ètica, i en especial el seu article 17, i que a continuació es reproduïxen, es recomana que:

I. L'òrgan gestor, és a dir, el Districte XXX:

I.1 procedeixi a enfortir i, per tant, ampliar l'actual seguiment que realitza respecte a la gestió del bar, que fins ara es concreta únicament respecte el "compliment de les normes sanitàries i horaris", i en especial en relació a les mesures i recomanacions formulades per l'òrgan gestor de la Bústia ètica:

CONSIDERACIÓ 1^a

A tal efecte, i atès que no consta enviat a aquesta Direcció d'Anàlisi, ni publicat, el preceptiu llistat de l'inventari dels bens necessaris cedits, caldria, d'acord amb la clàusula primera del Conveni de Gestió Cívica, verificar que l'òrgan gestor ha portat a terme l'inventari dels bens necessaris per al desenvolupament de l'activitat, així com la seva actualització si procedeix. Així mateix identificar en el llistat de l'inventari si hi ha béns utilitzats per desenvolupar l'activitat del servei bar-cafeteria (Veure consideració 13^a).

CONSIDERACIÓ 2^a

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor i la Comissió de Seguiment verifiquessin si entre les funcions del Servei-Bar, en atenció al que consta a la clàusula segona del Conveni de

Gestió Cívica, realitzen funcions que poden ser considerades dins del programa d'activitat de trobada i activitat d'informació (Veure també Consideració 8 i 11^a).

CONSIDERACIÓ 3^a

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor verifiqués si la prestació accessòria del servei bar-cafeteria excedeix la durada de la gestió cívica, avançant en aquest punt (veure Consideració nº 12) que si bé l'òrgan gestor de la Bústia Ètica no ha tingut accés (pels motius ja exposats) a l'expedient del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de Barri, ni per tant del Conveni per a la gestió del Bar Cafeteria, ni tan sols a la seva data, només tenint en compte la publicació de les seves bases, es constata que el termini de duració no és coincident amb la vigència del Conveni per a la gestió cívica.

CONSIDERACIÓ 4^a

A tal efecte, en relació a la percepció d'ingressos que pugui percebre o hagi pogut percebre l'entitat gestora en virtut d'acords amb altres administracions o agents privats, caldria que l'òrgan gestor, i la Comissió de Seguiment comprovessin que a l'expedient administratiu corresponent consten efectivament les autoritzacions fefaents de l'Ajuntament de Barcelona, en els termes expressats en la Clàusula cinquena, apartat b, del Conveni de Gestió Cívica, amb especial incidència en el compliment dels principis de publicitat i pública concurrència en la gestió d'aquests serveis (Veure Consideració 14^a).

CONSIDERACIÓ 5^a

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor i la Comissió de Seguiment verifiquessin si dins de les despeses subvencionables per l'Ajuntament de Barcelona, contemplades a la Clàusula cinquena del Conveni de Gestió, hi ha conceptes relacionats amb el servei bar-cafeteria i imputats a la subvenció, com poden ser els subministraments d'aigua, electricitat, gas i combustibles, neteja, comunicacions, despeses de manteniment o reparació (veure Consideració 6^a). Això a l'efecte d'evitar un possible doble finançament i en conseqüència poder garantir, en el seu cas, el corresponent reintegrament d'allò indegudament percebut.

CONSIDERACIÓ 6^a

Caldria que l'òrgan gestor i la Comissió de Seguiment verifiquessin, de conformitat amb la Clàusula setena del Conveni de Gestió Cívica, si dins de l'obligació de l'Ajuntament de Barcelona d'assumir les despeses de consums d'electricitat, gas i aigua, neteja, reciclatge i control de plagues, així com de les relatives a les instal·lacions i aparells de clima, ascensors, protecció d'incendis, intrusisme, alarmes, legionel·losis, les despeses de gran manteniment d'instal·lacions i despeses de telecomunicacions relatives a telefonia i WI-FI es troben les despeses concretes del servei Bar-Cafeteria relatives per

aquests conceptes, és a dir si també són despeses assumides per l'Ajuntament de Barcelona, i si no fos el cas, identificar quina és l'entitat que es fa càrrec de les mateixes (Veure Consideració 5^a). Això a l'efecte d'evitar un possible doble finançament i en conseqüència poder garantir, en el seu cas, el corresponent reintegrament d'allò indegudament percebut. Als efectes de l'obligació d'elaborar l'inventari de béns de l'equipament i del manteniment de la seva actualització, ens remetem a la Consideració 1^a i 13^a).

CONSIDERACIÓ 7^a

La Comissió de Seguiment de Conveni està composta per membres i personal del Districte i té com a funció principal de vetllar pel bon funcionament de la gestió cívica de l'equipament municipal Casal de Barri. I dins de l'equipament municipal s'inclou expressament el servei bar-cafeteria (Clàusula primera. Objecte del Conveni). A tal efecte, caldrà revisar i atendre les actes aixecades pel Comitè de Seguiment de Conveni a fi de poder comprovar si en l'ordre del dia hi ha referències al servei Bar-Cafeteria, i si així fos el cas, caldrà verificar i clarificar la intervenció/participació del Districte en la gestió cívica de l'equipament municipal Casal de Barri, en relació al servei de Bar-Cafeteria.

CONSIDERACIÓ 8^a

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor verifiqués si el Servei Bar-Cafeteria, en atenció al que consta a la clàusula segona del Conveni de Gestió Cívica (Consideració 2^a) i a les especificacions anteriorment descrites en el Projecte de Gestió, realitza funcions que poden ser considerades dins del programa d'activitat de trobada i activitat d'informació.

CONSIDERACIÓ 9^a

S'avança en aquest punt que en les Bases del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de Barri consta que "Amb el present document, l'associació XXX té com a objectiu obrir un procés de selecció per gestionar l'espai de bar cafeteria del Casal de Barri".

Però com s'ha observat en el Projecte de Gestió Cívica del Casal de Barri consta que "Fins el 2007, l'Associació subcontractava l'explotació del Servei Bar. A partir de setembre de 2007, el bar passa a ser gestionat per l'Associació com un espai més del Casal de Barri", sense incloure en aquest projecte, que el Servei Bar serà objecte d'un procés de selecció perquè una tercera entitat gestioni l'espai de bar cafeteria al Casal de Barri.

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor verifiqués la conformitat del clausulat del Projecte de Gestió Cívica amb l'establert a les Bases del Concurs.

CONSIDERACIÓ 10^a

A tal efecte, es recomana que l'òrgan gestor verifiqui la conformitat de la clàusula cinquena del Conveni de Gestió Cívica de l'equipament municipal relativa a règim econòmic-financer, i més concretament comprovi que les aportacions públiques i privades a la Festa Major consten com a ingressos en el compte d'explotació, i que la suma d'aquestes aportacions no supera l'import de 18.000 euros.

D'altra banda, es requereix que totes les aportacions públiques i privades als projectes, hauran de fer-se constar com a ingressos en el compte d'explotació. S'avança en aquest punt, que no consta publicades al Portal de Transparència propi de l'Associació la informació relativa a la relació de subvencions i els ajuts públics rebuts de les administracions públiques en els darrers cinc anys. Relació que ha d'incloure les dades següents: l'import, objecte, les persones beneficiàries de les subvencions i ajuts públics atorgats, la informació relativa al seu control financer, justificació i rendiment de comptes.

CONSIDERACIÓ 11^a

A tal efecte, caldria que l'òrgan gestor verifiqués si el Servei-Bar, en atenció al que consta a la clàusula segona del Conveni de Gestió Cívica (Consideració 2^a), al Projecte de Gestió Cívica presentat per l'entitat (Consideració 8^a) i a les especificacions anteriorment descrites en les bases del Concurs de Gestió, realitza funcions que poden ser considerades dins del programa d'activitat de trobada i activitat d'informació als efectes que s'adoptin les corresponents mesures de supervisió i control.

CONSIDERACIÓ 12^a

D'acord amb les bases del Concurs, la durada del Conveni per a la gestió del bar Cafeteria serà de dos anys, a partir de la signatura del conveni amb possibilitat de pròrroga per dos anys més si les parts hi estan d'acord. Ens remetem aquí el que s'ha dit a la CONSIDERACIÓ 3^a que donem per reproduït.

A tal efecte, l'òrgan gestor haurà de verificar si la durada del Conveni per a la gestió del Bar Cafeteria respecta al compliment de la clàusula sisena, apartat p) de les Obligacions del gestor cívic relatiu a què en cap cas la durada de les prestacions accessòries podrà excedir la durada de la gestió cívica (veure Consideració 3^a). I de ser així el cas s'haurien d'adoptar les mesures correctores pertinents.

CONSIDERACIÓ 13^a

Atès que no consta enviat a aquesta Direcció d'Anàlisi, ni publicat, el preceptiu llistat de l'inventari dels béns necessaris cedits, i atès que a les Bases del Concurs per a la gestió del servei Bar Cafeteria consta el mobiliari i els electrodomèstics del que consta l'espai del bar cafeteria i del que podrà disposar l'entitat guanyadora, caldria d'acord amb la clàusula primera del Conveni de Gestió Cívica que l'òrgan gestor portés a terme

l'inventari dels béns necessaris per al desenvolupament de l'activitat de la gestió del centre municipal i la seva actualització, identificar si en l'inventari consta el mobiliari i els electrodomèstics mencionats a les Bases del Concurs, i per tant comprovar: a) si l'entitat guanyadora del Concurs per a la gestió del servei Bar Cafeteria està emprant béns públics per al desenvolupament de la seva activitat; b) si l'Ajuntament de Barcelona realitza el manteniment dels mateixos, i c) si el seu ús i les despeses dels seus consums i subministraments van a càrrec de l'Ajuntament o són despeses subvencionables. (Veure consideració 1^a, 5^a i 6^a). I a la vista dels resultats que puguin emetre la recomanada comprovació es procedeixi, en el cas de què es constati un supòsit de doble finançament, a adoptar les mesures pertinents per al seu reintegrament.

CONSIDERACIÓ 14^a

A tal efecte, la clàusula cinquena, apartat b, del Conveni de Gestió cívica de l'equipament municipal, relativa al règim econòmic-financer, contempla *que "També formen part de la seva retribució altres ingressos que puguin percebre l'entitat gestora en virtut d'acords amb altres administracions o agents privats, que siguin autoritzats per l'Ajuntament, o per qualsevol altra procedència derivada de l'explotació del servei, garantint els principis de publicitat i pública concurrència en la gestió d'aquests serveis"*.

Atès que consta a les Bases del Concurs per a la gestió del servei Bar Cafeteria que el Casal de Barri estableix un import de contraprestació per l'explotació del servei de bar cafeteria de XXX euros, i atesa la consideració de contraprestació i als presumptes efectes de ser un ingrés derivat de l'explotació del servei Bar-Cafeteria, caldria que l'òrgan gestor comprovés en relació a la percepció d'ingressos que pugui obtenir l'entitat gestora en virtut d'acord amb altres administracions o agents privats, que a l'expedient administratiu corresponent constin efectivament les autoritzacions fefaents de l'Ajuntament de Barcelona, en els termes expressats en la Clàusula cinquena, apartat b, del Conveni de Gestió Cívica, amb especial incidència en el compliment dels principis de publicitat i pública concurrència en la gestió d'aquests serveis (Veure Consideració 4^a).

D'altra banda, visualitzada la pàgina web del Casal, i respecte a les obligacions de transparència de l'entitat gestora, al document Pressupost 2021 no consta a cap partida econòmica en l'apartat d'ingressos per import de XXX euros mensuals en concepte de contraprestació del servei de bar cafeteria (Veure Consideració 18^a).

CONSIDERACIÓ 15^a

Respecte al compliment dels principis de publicitat i pública concurrència en la gestió d'aquests serveis, com s'ha enunciat a l'inici d'aquesta recomanació, a la pàgina web

del Casal de Barri consta la publicació de les bases del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de Barri.

Però, si bé la publicació de les bases del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria a la pàgina web del Casal garanteix la igualtat d'accés en la presentació de projectes, aquesta no esgota l'obligació de donar compliment al principi de publicitat i pública concurrència de la seva gestió.

Efectivament, el principi de publicitat, correlatiu del principi de transparència, compleix un doble objectiu: garantir la igualtat en l'accés al Concurs per a la gestió del servei de Bar i Cafeteria, i facilitar el control social sobre la gestió. Per tant el principi de publicitat no només es restringeix a donar publicitat a determinada documentació, sinó que també comporta donar coneixement públic de la seva gestió.

D'altra banda, el principi de pública concurrència suposa que poden accedir al concurs tots aquells projectes que reuneixen els requisits necessaris per poder concórrer. Requisits que han d'estar configurats de manera que no restringeixi l'accés a aquells que es trobin en igualtat de condicions. A tal efecte qualsevol restricció requeriria una justificació objectiva i raonable.

En aquest sentit, cal observar que si en el moment de seleccionar el projecte guanyador l'entitat actués amb subjectivitat o arbitrietat s'incompliria el principi de pública concurrència. Per això, és indispensable l'objectivitat, la parametrització dels criteris d'avaluació, la motivació, i la publicació de la mateixa.

A tal efecte i d'acord amb les bases del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de Barri, consta que la Comissió de presa de decisió *"podrà sol·licitar entrevistes personals amb les candidatures per tal d'ampliar la informació, i que ha d'aportar la seva valoració dels projectes presentats a una assemblea conjunta de la Gestora del Casal i l'entitat gestora, on es decidirà el projecte guanyador de la convocatòria"*.

Així, respecte a la presa de decisió del projecte guanyador de la convocatòria hauria de constar a l'expedient del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria la següent documentació: a) acta de les entrevistes personals amb les persones candidates; b) valoració dels projectes per part de la Comissió de presa de decisió; i c) acta que reculli la decisió respecte al projecte guanyador i la seva corresponent motivació.

Documentació que, per la necessitat de publicitat i transparència, l'entitat gestora hauria de publicar juntament amb el Conveni per a la Gestió del servei de Bar Cafeteria, i l'Ajuntament fer el corresponent seguiment per garantir aquest compliment.

I.2 Respecte a la manca de compliment de les obligacions de l'entitat gestora derivades del principi de transparència per ser beneficiària de subvencions municipals, evidenciat

per l'òrgan gestor de la Bústia Ètica arran de les visualitzacions de les pàgines webs del Casal de Barri i de l'entitat gestora es recomana al Districte com a òrgan gestor de Convenis i subvencions atorgats a l'esmentada entitat, que verificats els indicis que consten, procedeixi a compel·lir a l'entitat el seu compliment, i no només respecte les subvencions rebudes per a la gestió del CASAL DE BARRI, sinó que siguin extenses a la resta de subvencions rebudes.

CONSIDERACIO 16^a

Es recomana al Districte com a òrgan gestor del conveni que verifiqui si la informació relativa al conveni i subvenció publicada per l'entitat compleix amb els requisits de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern i del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública, i de la Guia de transparència per a les entitats privades emesa per la Generalitat de Catalunya, atesos els indicis revelats i posats de manifest en la present recomanació. I en cas d'incompliment s'adoptin les mesures correctores normativa o convencionalment establertes.

CONSIDERACIO 17^a

Es recomana a l'òrgan gestor del conveni i subvenció que a les bases reguladores dels Convenis que puguin subscriure s'inclougui informació per a les entitats beneficiàries, de manera detallada, de totes les obligacions concretes de transparència que els són exigibles en cada cas, de conformitat amb la Guia de transparència per a les entitats privades de la Generalitat de Catalunya.

CONSIDERACIO 18^a

Atès que al Portal de Transparència propi del gestor cívic, no consta cap partida relativa als xxx euros mensuals en concepte de contraprestació del servei de bar cafeteria, es recomana a l'òrgan gestor que verifiqui si la partida referent als XXX euros mensuals en concepte de contraprestació del servei de bar cafeteria referides a les bases del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de Barri s'ajusta i compleix els requeriments establerts a la Clàusula V, apartat b, del Conveni de Gestió Cívica de l'equipament Casal Barri, i si va comptar amb la preceptiva autorització de l'Ajuntament de Barcelona (veure Consideració 4^a i 14^a). A tal efecte també es donarà trasllat a la Intervenció General de l'Ajuntament.

I.3 Als efectes de l'objecte de la present recomanació i de la petició de sol·licitud d'informació al Districte de la qual per ser completada encara manca els següents documents:

- Còpia de l'expedient del Concurs per a la gestió del servei de Bar Cafeteria del Casal de XXX la convocatòria del qual porta data de juliol de 2021.

- Informe en relació a la publicitat de les bases de la seva convocatòria i del procediment fins a la seva adjudicació (si s'escau).

que es procedeixi a requerir a l'entitat gestora l'expedient relatiu a la gestió del servei Bar Cafeteria als efectes de què l'òrgan gestor, Districte, comprovi si aquest procediment s'ajusta als requeriments i els termes establerts convencionalment i d'acord amb els principis publicitat i pública concurrència, i en el cas de què no s'hagi donat compliment que adopti les mesures pertinents per a la seva correcció. De tota aquesta actuació, es sol·licita que el Districte emeti el corresponent informe de la seva actuació per ser remès a l'òrgan gestor de la Bústia Ètica als efectes del seu seguiment.

I.4. Malgrat no ser objecte directe de la comunicació, origen d'aquest expedient, però precisament per estar íntimament relacionada amb ella, una vegada visualitzada la pàgina web del Casal per part de l'òrgan gestor de la Bústia Ètica, cal traslladar al Districte, una alerta en relació al presumpte incompliment de l'apartat o) de la Clàusula Sisena relativa a Drets i Obligacions de l'Entitat del Conveni de Gestió Cívica de l'equipament municipal Casal, que concretament especifica que: *"o) Pel que fa a la difusió i publicitat de les activitats, en els suports de comunicació, hi haurà de constar el logotip de l'Ajuntament de Barcelona – Districte XXX. Tota la publicitat haurà d'ajustar-se a la normativa municipal en matèria de gestió cívica."*

A tal efecte, i per posar un exemple en la mateixa web del Casal no consta el logotip de l'Ajuntament de Barcelona.

Atès que la Clàusula Desena, relativa al Règim Sancionador, del Conveni de Gestió Cívica de l'equipament municipal Casal de Barri considera com a falta greu *"L'incompliment de la normativa municipal sobre comunicació de les activitats"*, es recomana que l'òrgan gestor, és a dir, el Districte, en l'exercici de les competències que té atribuïdes en tal sentit, realitzi les comprovacions pertinents i emeti informe en relació a si la difusió del programa d'activitats segueix la normativa gràfica de l'Ajuntament de Barcelona, i en el seu cas, prengui les mesures oportunes perquè la difusió i publicitat de les activitats realitzades al Casal de Barri compleixin amb la normativa municipal gràfica de l'Ajuntament de Barcelona i amb les pròpies clàusules del Conveni de la gestió cívica del Casal de barri, i, si s'escau, s'adoptin les mesures pertinents previstes en les bases referides davant de l'incompliment detectat i la valoració jurídica de la seva gravetat, tipificada com a falta greu, associada a la imposició de sanció econòmica d'entre 151 euros i 1.000 euros, d'acord amb la clàusula desena *"in fine"*.

II. Ateses les consideracions emeses en la Guia de Transparència per a les entitats privades de la Generalitat de Catalunya respecte a què:

- El títol jurídic que estableixi el vincle entre l'entitat i l'Administració inclourà explícitament l'obligació de les entitats de comunicar l'import de les retribucions dels seus òrgans de direcció o administració.
- Les bases reguladores de les subvencions o ajuts públics (o, en el seu cas, les resolucions i convenis que concedeixin subvencions o ajuts directes) hauran d'informar a les entitats beneficiàries, de manera detallada, de totes les obligacions concretes de transparència que els són exigibles en cada cas.
- Les bases reguladores de les subvencions o ajuts públics (o les resolucions i convenis que concedeixin subvencions o ajuts directes) especificaran els mecanismes de control i seguiment i les conseqüències derivades del seu incompliment, de conformitat amb l'ordenament jurídic.

Donar trasllat a la Secretaria General, en virtut de les funcions que li reconeix, entre d'altres, el Reial Decret 128/2018, de 16 de març, regulador del règim jurídic dels funcionaris d'Administració Local amb habilitació de caràcter nacional, i a la Gerència Municipal als efectes de garantir la inclusió d'aquestes clàusules en el convenis que concedeixin subvencions o ajuts directes.

III. Ateses les consideracions realitzades en el cos de la present recomanació, es donarà trasllat, de la mateixa a la Intervenció General, als efectes pertinents, i a la vista de l'exercici de les competències que li reconeixen, entre d'altres el RD 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, i el Reial Decret 4247/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern de les entitats del Sector Públic Local. Interessant, així mateix, a l'empara del que disposen les Normes Reguladores de la Bústia Ètica, es doni trasllat pel seu seguiment de les possibles actuacions que pugui portar a terme al respecte.

III. Es donarà trasllat igualment i als efectes pertinents de la present Recomanació a la Gerència Municipal i Alcaldia.

III. RECOMANACIÓ DE CARÀCTER PREVENTIU EN RELACIÓ AL PROCEDIMENT EXTRAORDINARI DE CONCESSIÓ DIRECTA DE LA SUBVENCIÓ

A la Bústia Ètica i de Bon Govern es va rebre una comunicació en la que la persona comunicant exposava que una entitat privada va beneficiar-se indegudament en la tramitació d'unes beques subvencionades mitjançant un conveni de col·laboració entre una associació empresarial i un Institut municipal.

Realitzades les actuacions d'investigació pertinents, a la vista de la documentació examinada i que constava en els expedients administratius corresponents, no va resultar acreditada la concreta alerta continguda en la comunicació origen de la present Recomanació relativa al presumpte benefici econòmic indegudament obtingut per l'entitat privada com a beneficiària de la subvenció tot i que sí es van detectar certes deficiències en els documents de justificació de la subvenció aportats per aquella. Tanmateix, i atès que arran de les investigacions practicades per l'òrgan gestor de la Bústia ètica es va poder constatar que **durant set anys consecutius** s'han atorgat a l'associació **ajuts econòmics** mitjançant el **procediment extraordinari de concessió directa**, es van emetre les següents:

CONSIDERACIONS

L'art. 8.3 de la Llei General de Subvencions regula que la gestió de les subvencions es realitzarà conforme als següents principis:

- a) **Publicitat, transparència, concurrència, objectivitat, igualtat i no discriminació.**
- b) **Eficàcia** en el compliment dels objectius fixats per l'Administració atorgant.
- c) **Eficiència** en l'assignació i utilització dels recursos públics

Respecte a les formes de concessió de la subvenció, la legislació de subvencions regula dues possibles formes: ordinària (fonamentada en els principis de l'art. 8.3 de la LGS: publicitat, objectivitat, igualtat i no discriminació); i extraordinària (amb que suposa un trencament dels principis de l'art. 8.3 LGS, atenent que comporta una directa inaplicació del principi de concurrència d'altres possibles beneficiaris i del principi de publicitat; raó per la qual només és admissible quan concorren causes legals i motivades):

- Concessió en règim de concurrència competitiva: procediment ordinari

D'acord amb l'art. 22 LGS s'entén per concurrència competitiva *"el procedimiento mediante el cual la concesión de las subvenciones se realiza mediante la comparación de las solicitudes presentadas, a fin de establecer una prelación entre las mismas de acuerdo con los criterios de valoración previamente fijados en las bases reguladoras y en la convocatoria, y adjudicar, con el límite fijado en la convocatoria dentro del Crédito disponible, aquellas que hayan obtenido mayor valoración en aplicación de los citados criterios"*.

El procediment de concurrència competitiva està determinat per: unes bases reguladores, una convocatòria pública, l'establiment previ de criteris de valoració, tramitació i avaluació de les sol·licituds presentades, propostes de resolució, tràmit d'audiència, reformulació, i finalment adjudicació de la subvenció segons l'ordre de prelación establert.

- Concessió directa: procediment extraordinari

La concessió directa es pot produir per norma amb rang legal o per norma reglamentària adoptant la forma de resolució unilateral o de conveni; i **només** pot produir-se **en els supòsits establerts** en l'art. 22.2 LGS:

- a) Subvencions **nominatives**: previstes en els Pressupostos Generals de l'Estat, de les CCAA o entitats locals.
- b) Subvencions imposades per norma de **rang legal**.
- c) Subvencions, amb caràcter **excepcional**, en què s'acrediten raons d'interès públic, social, econòmic, humanitari o altres degudament justificades que dificultin la seva convocatòria pública.

L'art. 55 del Reial Decret 887/2006, de 21 de juliol, Reglament de la Llei de Subvencions especifica que el procediment ordinari de concessió de subvencions és el de concurrència competitiva, i que les subvencions només es podran concedir en forma directa en els casos previstos en l'art. 22.2 (procediment extraordinari).

Al respecte reproduïm el següent literal de l'extracte del fonament jurídic tercer de la Sentència núm. 827/2012, de 6 de novembre, del TSJ del País Basc: *"El art. 22 de la Ley reconoce que puedan concederse directamente aquellas subvenciones en que se acrediten razones de interés público, social, económico o humanitario u debidamente justificadas que dificulten su convocatoria pública. La norma no puede ser más clara en el sentido de exigir que tales razones –interés social y dificultad de convocatoria pública- deben de estar acreditadas, es decir, en el expediente debe demostrarse la concurrencia de estas circunstancias y esto a su vez implica que previamente deberá regularse qué tipo de interés es el que va a justificar la subvención y qué razones amparan el que no haya concurrencia pública"*.

En aquest sentit, la doctrina jurídica també considera que *"la concesión directa se justificará, por tanto, no porque su establecimiento responda al interés público, pues esto es inherente a toda subvención, cualquiera que sea la forma de concesión, sino porque ese interés público aconseje*

prescindir de la convocatòria". (Régimen jurídico de las Subvenciones públicas. Autor: Sr. José Pascual García).

En el **cas concret investigat, les subvencions** de concessió directa tramitades en els expedients d'aquesta comunicació han estat **atorgades** per la tercera via, és a dir, la de l'art 22,2,c), establint els diferents informes justificatius que consten en cada un dels expedients administratius analitzats: "**Subvenció, amb caràcter excepcional, en què s'acrediten raons d'interès públic, social, econòmic o humanitari o altres degudament justificades que dificultin la seva convocatòria pública**".

Analitzats els referits informes, **es limiten a la cita** dels requisits de l'art. 22.2 de la Llei general de Subvencions, a la que s'acompanya una **exigua justificació de l'efectiva concurrència de la triple motivació d'acreditació** requerida: a) l'acreditació de raons d'interès públic, social, econòmic o humanitari o altres degudament justificades b) acreditació que dificulta la seva convocatòria pública; i c) el caràcter excepcional.

D'altra banda, pel que fa a la motivació del caràcter excepcional que requereix la subvenció directa, si per "excepcional" s'entén "que se aparta de lo normal o sucede rara vez", i atès que hi ha **evidències** de què **l'activitat que ens ocupa ha sigut subvencionada any rere any, durant 7 anys**, de manera que s'ha configurat com una pràctica anual, consecutiva i reiterada, val a dir que **aquesta repetició s'enfronta directament amb el caràcter únic i excepcional de què gaudeix la subvenció de concessió directa**, així com dels seus privilegis: l'exempció de la concurrència pública i de la subjecció als tràmits d'informació pública.

RECOMANACIÓ

- En relació a la manca de motivació dels requisits de l'art. 22.2 c) de la LGS respecte als expedients administratius de subvenció, es recorda el deure de l'Administració de motivar els seus actes, com recull, a tall d'exemple, la Sentència de l'Audiència Nacional núm 4270/2020, de 30 de desembre: "El deber de la Administración de motivar sus actos, como señala, entre otras, la STS de 19 de noviembre de 2001, Recurso 6690/2000, tiene su engarce constitucional en el principio de legalidad que establece el artículo 103 CE, así como en la efectividad del control jurisdiccional de la actuación de la Administración reconocido en el artículo 106CE, siendo en el plano legal, el artículo 35 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, el precepto que concreta con amplitud los actos que han de ser motivados, con suscita referencia a los hechos y fundamentos de derecho. La motivación consiste en la exteriorización de las razones que sirvieron de justificación o de fundamento a la decisión jurídica contenida en el acto, necesaria para conocer la voluntad de la Administración..."
- En relació a la concessió de subvencions mitjançant la utilització del procediment excepcional de concessió directa regulat a l'art. 22.2.c) de la LGS, i atès l'art. 28 del

mateix cos normatiu s'exhorta a què s'atengui al principi d'excepcionalitat que l'inspira, precisament per suposar l'eliminació del requisit de la concurrència competitiva i a què consti degudament justificades i acreditades les "raons d'interès públic, social, econòmic, humanitari o altres ... que dificultin la seva convocatòria pública". I és que la reiteració de la concessió de subvencions pel mateix projecte any rere any provoca que l'excepcionalitat perdi la seva naturalesa deixant-la òrfena de tota justificació (en el present cas s'ha repetit durant 7 anys consecutius).

En interès de la transparència, i en contra del caràcter personalista i discrecional que implica el procediment de concessió directa, es recomana optar pel procediment ordinari de concessió de subvencions en règim de concurrència competitiva o bé procedir a la seva tramitació per la causa de l'art. 22.2 a) LGS per estar prevista nominativament en una partida pressupostària que ha de passar per tràmits d'informació pública amb possibilitat d'al·legacions, sempre i quan es motivi fefaentment la impossibilitat de recórrer a la concurrència competitiva.

- En relació a la finalitat de les subvencions, un dels principis que regeix la Llei General de Subvencions és la transparència, entesa com un instrument que afecta de manera directa en l'increment dels nivells d'eficiència i eficàcia en la gestió de la despesa pública subvencional. Des de la perspectiva administrativa, les subvencions són una tècnica de foment de determinats comportaments considerats d'interès general. En aquesta línia la transparència redunda en l'eliminació de les distorsions i interferències que puguin afectar a aquelles pràctiques que s'allunyen de la finalitat última de la subvenció, que és únicament l'interès general. En el cas concret, s'han detectat deficiències en els documents de justificació de la subvenció aportats per l'entitat privada, motiu pel qual recomanem a l'òrgan gestor que reforci en la fase de la justificació de les subvencions mecanismes de garantia i de salvaguarda de la finalitat perseguida per l'interès general, i en el seu cas procedir als reintegraments pertinents i activar els procediments legalment establerts per a tutelar el bon fi dels recursos públics.

IV. ESTAT DE LES ACTUACIONS DERIVADES DE LES ACCIONS ADOPTADES EN LA RECOMANACIÓ DE CARÀCTER PREVENTIU EN RELACIÓ AMB PRÀCTIQUES IRREGULARS DE DUES ENTITATS PERCEPTORES DE SUBVENCIONS DIRECTES

A la Bústia Ètica i de Bon Govern es va traslladar una comunicació relativa, entre d'altres, a pràctiques irregulars en dues entitats respecte les subvencions directes per al desenvolupament d'un projecte, i les subvencions econòmiques, on s'imputen despeses que no corresponen al projecte. Així mateix una de les entitats va rebre una subvenció directa per reformar el seu local.

Un cop presentada la comunicació, l'òrgan gestor de la Bústia ètica i de bon govern comprova els fets objecte de la comunicació mitjançant les tasques d'investigació que siguin procedents (art. 13 NRBEBG), que en el present cas han sigut: a) Petició d'informació a la persona comunicant; b) Sol·licitud d'informació als òrgans gestors de la subvenció per al desenvolupament del projecte subvencionat; c) Visualització de la pàgina web de les entitats subvencionades; d) Visualització en pàgina web del projecte musical; e) Oficis al Registre mercantil de Barcelona; f) Plànol Urbanístic de l'Ajuntament de Barcelona; g) Seu electrònica del Cadastre; h) Oficis al Registre de Propietat; i) Consulta al programa corporatiu de llicència d'activitats i llicència d'obres; j) Altres subvencions concedides a les entitats subvencionades per altres organismes no municipals; k) Subvencions de concessió directa i premis concedits a les entitats per part de l'Ajuntament de Barcelona.

Del resultat de les diligències d'investigació i comprovació practicades, així com de la seva anàlisi es va recomanar, tal com consta en la memòria 2018-2019:

RECOMANA

En relació a les subvencions, un dels principis que regeix la Llei General de Subvencions és la transparència, entesa com un instrument que afecta de manera directa en l'increment dels nivells d'eficiència i eficàcia en la gestió de la despesa pública subvencional. Des de la perspectiva administrativa, les subvencions són una tècnica de foment de determinats comportaments considerats d'interès general. En aquesta línia la transparència redunda en l'eliminació de les distorsions i interferències que puguin afectar d'aquelles pràctiques que s'allunyen de la finalitat última de la subvenció, que és únicament l'interès general. Per tant, en el cas analitzat l'afectació de la quantitat dinerària rebuda en concepte de subvenció ha d'anar dirigida a l'objecte del projecte subvencionat, i donar compliment a la normativa d'aplicació; en cas contrari estaríem front a un aprofitament particular dels diners públics.

Examinada la documentació i la informació facilitada, per tal de fomentar i millorar les bones pràctiques en la gestió pública, prioritzant la prevenció per sobre de les conductes reactives, l'òrgan gestor de la bústia ètica va emetre les següents recomanacions:

1. En relació a la utilització del procediment excepcional de concessió directa regulat en l'art. 22.2.c) considerem que d'acord amb la literalitat de la normativa d'aplicació ha de ser emprada per a una subvenció concreta i única; la reiteració de la concessió de subvencions pel mateix projecte, any rere any, i la manca de motivació adequada i suficient en relació a la seva justificació provoquen que l'excepcionalitat perdi la seva naturalesa.

Pel principi de transparència, i en contra del caràcter personalista i discrecional que implica el procediment de concessió directa, es recomana optar pel procediment ordinari de concessió de subvencions en règim de concurrència competitiva, o bé procedir a la seva tramitació per la causa de l'art. 22.2 a) LGS per estar prevista nominativament en una partida pressupostària que ha de passar per tràmits d'informació pública amb possibilitat d'al·legacions, sempre i quan es motivi fefaentment la impossibilitat de recórrer a la concurrència competitiva.

Així mateix, en supòsits en els quals malgrat la seva excepcionalitat ens trobem amb una reiteració anual de la subvenció per evitar qualsevol risc de conflicte d'interès, es recomana l'adopció de les cauteles pertinents per evitar l'exposició constant d'un únic i mateix servidor públic en les diferents fases del procediment de cada una de les subvencions analitzades.

2. En relació als expedients de subvenció ja tramitats, a la vista de l'anàlisi de la documentació i informació rebuda pels òrgans gestors de les subvencions així com a la vista de la resta de diligències de investigacions practicades per aquesta Direcció, sense perjudicar l'existència d'una mala praxis o comportament contrari a l'ordenament jurídic o les regles ètiques, s'han posat en evidència indicis suficients com per recomanar:

a) la revisió i anàlisi de la justificació dels expedients de subvenció als efectes de verificar si aquesta s'ajusta a la normativa vigent mitjançant fins i tot una escrupolosa i complerta auditoria en tant en quant que la disposició dinerària realitzada pels organismes municipals han de respondre a la naturalesa estricta de l'activitat subvencionada (art. 31 LGS).

b) A la vista de la revisió i comprovacions practicades pels òrgans gestors de les diferents subvencions, així com dels resultats de l'auditoria que es pugui portar a terme, i si aquestes corroboressin els indicis que s'han obtingut durant aquesta investigació, i es constatessin: a) irregularitats en la justificació del projecte, caldrà

procedir per l'òrgan competent a l'adopció de mesures de reintegrament parcial i/o imposició de les sancions pertinents, amb especial cura pel que respecte a l'institut jurídic de la prescripció d'acord amb l'art. 39 LGS: b) qualsevol altre tipus d'irregularitats comptables, fiscals, laborals o penals caldrà adoptar les mesures pertinents per part dels òrgans competents.

SEGUIMENT DE L'ACTUACIÓ

Es va donar trasllat d'aquesta recomanació a la Intervenció General, a la Secretaria General, a l'Oficina d'Antifrau de Catalunya, i als òrgans municipals concedents en l'exercici de l'àmbit de les seves competències.

El gener de 2020, la Intervenció General, atès el trasllat conferit, i arran de les comprovacions efectuades per la Direcció d'Anàlisi respecte a la subvenció origen de la investigació practicada va incloure les subvencions analitzades dins del control financer i ha acordat la realització d'una auditoria completa dels darrers anys de totes les subvencions concedides per l'Ajuntament de Barcelona, els seus Instituts i EPE's a l'entitat subvencionada, restant a l'espera dels seus resultats.