

EAPC - Gestió i control de subvencions i ajuts



Subcontractació de l'actuació subvencionada amb persones o entitats vinculades al beneficiari

12-09-2019

El capítol IV de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions (LGS), regula la gestió i la justificació del beneficiari i, si escau, l'entitat col·laboradora de les subvencions atorgades. Es disposa expressament la possibilitat que el beneficiari pugui concertar amb tercers l'execució de l'activitat subvencionada, sempre que ho estableixi l'instrument regulador de la subvenció, amb un límit fixat en la LGS, sens perjudici que l'instrument regulador de la subvenció en reguli un de diferent.

D'acord amb l'article 29.1 de la LGS, "[...] s'entén que un beneficiari **subcontracta** quan **concerta** amb tercers l'execució total o parcial de l'activitat que constitueix l'objecte de la subvenció. Queda fora d'aquest concepte la contractació de les despeses en què hagi d'incórrer el beneficiari per efectuar per si mateix l'activitat subvencionada".

La concertació de les actuacions subvencionades amb tercers està regulada en l'article 29.7 de la LGS, el qual estableix el següent:

“En cap cas, el beneficiari pot concertar l'execució total o parcial de les activitats subvencionades amb: [...] d) Persones o entitats vinculades amb el beneficiari, llevat que concorrin les circumstàncies següents: 1r) Que s'obtingui l'autorització prèvia expressa de l'òrgan d'atorgament. 2n) Que l'import subvencionable no excedeixi del cost incorregut per l'entitat vinculada. L'acreditació del cost s'ha d'efectuar amb la justificació de la subvenció en els mateixos termes establerts que per acreditar les despeses del beneficiari [...].”

És important destacar que, per poder concertar l'execució de l'activitat subvencionada amb persones vinculades, s'han de complir els dos requisits esmentats.

La redacció inicial de la lletra *d* de l'article 29.7 de la LGS no era exactament l'anterior; es va modificar el 29 de juny de 2017 amb l'entrada en vigor de la Llei 3/2017, de 27 de juny, de pressupostos generals de l'Estat per a l'any 2017 (PGE2017), en virtut del qual estableix la disposició final 11.1. La redacció originària de l'article 29.7.d de la LGS era la següent: “En cap cas, el beneficiari pot concertar l'execució total o parcial de les activitats subvencionades amb: [...] d) Persones o entitats vinculades amb el beneficiari, llevat que concorrin les circumstàncies

següents: 1r) Que la contractació es faci d'acord amb les condicions normals de mercat. 2n) Que s'obtingui la prèvia autorització de l'òrgan concedent en els termes que es fixin en les bases reguladores [...].”

Pel que fa a les modificacions introduïdes per la PGE2017, en una d'aquestes ajusta el redactat de l'article i puntualitza que per poder concertar l'execució de les activitats subvencionades cal l'autorització prèvia expressa de l'òrgan que la va concedir, sense delimitar que es farà en els termes que es fixin en les bases reguladores. D'aquesta manera no queden dubtes en els casos que les bases reguladores no ho estableixin o en els casos que es tracti de subvencions excloses de concurrència pública (art. 22.2 de la LGS).

L'altra modificació introduïda per la PGE2017 canvia el sentit de la segona condició, requisit *sine qua non* per poder concertar l'execució de les activitats subvencionades. Amb la redacció inicial de la LGS, la contractació s'havia de fer amb les condicions normals de mercat, sense establir la manera de justificar aquestes despeses; la nova redacció va un pas més endavant i obliga a acreditar el cost incorregut per l'entitat vinculada amb els mateixos termes de justificació que les despeses del beneficiari. A més a més, d'acord amb el que disposa l'article 68.3 del Reial decret 887/2006, de 21 de juliol, que aprova el Reglament de la Llei general de subvencions (RLGS), la comprovació que la contractació es fa amb les condicions normals de mercat no desapareix del tot, sinó que la deixa en mans de l'òrgan concedent, quan aquest comprova la justificació de les subvencions i el valor de mercat de les despeses subvencionades, actuacions regulades pels articles 32, “Comprovació de subvencions”, i 33, “Comprovació de valors”, de la LGS.

Cal tenir en compte que si l'activitat concertada amb tercers excedeix del 20% de l'import de la subvenció, i dita quantitat és superior als 60.000 euros, la subcontractació està sotmesa al compliment dels requisits següents, establerts per l'article 29.3 de la LGS:

- Que el contracte se celebri per escrit.
- Que la celebració l'autoritzi prèviament l'entitat que concedeix la subvenció en la manera que es determini en l'instrument regulador de la subvenció.

Per tant, es pot concloure que, en els casos de subcontractació amb persones **no vinculades**, l'autorització prèvia només s'exigeix quan la contractació excedeix del 20% de l'import de la subvenció i dit import superi els 60.000 euros, i en els casos de subcontractació amb persones **vinculades** s'exigeix sempre.

Quant als **límits quantitatius per subcontractar**, d'acord amb el que disposa l'article 68.1 del RLGS, si l'instrument regulador de la subvenció no estableix límits, el beneficiari no pot subcontractar més del 50% de l'import de l'activitat subvencionada, sumant els preus de tots els subcontractes.

Si es vulneren els límits establerts per a la subcontractació, el responsable seria el beneficiari i aquest fet podria ser motiu d'inici del procediment de reintegrament de la subvenció sobre la base de l'article 37.1.f de la LGS: "Incompliment de les obligacions imposades per l'Administració a les entitats col·laboradores i beneficiaris [...] sempre que afectin la manera en què s'han d'aconseguir els objectius, efectuar l'activitat, executar el projecte o adoptar el comportament que fonamenta la concessió de la subvenció, o s'hi refereixin."

Cal subratllar que la subcontractació amb persones o entitats vinculades és un **factor de risc molt important**, ja que pot comportar abusos en la valoració de béns o serveis subcontractats. Per aquest motiu s'exigeixen els requisits i es marquen límits en la LGS i el RGLS.

Per acabar, cal recordar que es considera que hi ha vinculació amb persones físiques o jurídiques, o agrupacions sense personalitat, quan d'acord amb el que disposa l'article 68.2 del RGLS concorri alguna de les circumstàncies següents:

- Persones físiques unides per relació conjugal o persones lligades amb anàloga relació d'afectivitat, parentiu de consanguinitat fins al quart grau o d'afinitat fins al segon.
- Les persones físiques i jurídiques que tinguin una relació laboral retribuïda mitjançant pagaments periòdics.
- Ser membres associats del beneficiari i membres o partícips de les entitats sense personalitat jurídica, a què es refereixen els apartats 2 i 3, respectivament, de l'article 11 de la LGS.
- Una societat i els seus socis majoritaris o el seus consellers o administradors, així com els cònjuges o persones lligades amb anàloga relació d'afectivitat i familiars fins al quart grau de consanguinitat o d'afinitat fins al segon.
- Les societats que, d'acord amb l'article 4 de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, reguladora del mercat de valors, reuneixin les circumstàncies requerides per formar part del mateix grup. Aquesta Llei actualment està derogada, i la regulació d'aquest epígraf l'efectua el Reial decret legislatiu 4/2015, de 23 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei del mercat de valors.
- Les persones jurídiques o agrupacions sense personalitat i els seus representants legals, patrons o els qui exerceixin la seva administració, així com els cònjuges o persones lligades amb anàloga relació d'afectivitat i familiars fins al quart grau de consanguinitat o d'afinitat fins al segon.
- Les persones jurídiques o agrupacions sense personalitat i les persones físiques, jurídiques o agrupacions sense personalitat que, conforme a les normes legals i estatutàries o acords contractuals, tinguin dret a participar en més d'un 50% en el benefici de les primeres.

La verificació que concorri alguna de les circumstàncies anteriors és difícil de fer en el moment de la comprovació de la justificació. Per tant, tant aquest aspecte com la subcontractació amb persones vinculades en general és important tenir-los en compte quan es dugui a terme la tasca de control financer de subvencions.



Marta Mas Valentí

Tècnica de serveis econòmics amb adscripció a Intervenció - Control Financer de la Diputació de Girona