



Resolució OAC/DIR/1390/2023 d'aprovació de la Instrucció relativa a la tramitació, seguiment i publicitat de convenis i protocols



Antecedents

I. D'acord amb les previsions normatives d'aplicació (de la normativa pròpia i de la normativa de general aplicació), l'any 2019 es va aprovar la instrucció per a la tramitació i seguiment de convenis i protocols fins ara vigent, que ha estat una eina molt útil per a ordenar i facilitar l'activitat conuenial de l'OAC d'acord amb les necessitats institucionals.

II. L'experiència assolida des d'aquell moment, i específicament la detecció d'aspectes en què és possible millorar els circuits establerts des del punt de vista d'una tramitació més eficient dels procediments i de la millor aplicació de la normativa de transparència, fa necessari establir un nou protocol que substitueixi l'anterior i específicament amb les finalitats de millorar la tramitació i el seguiment de l'execució dels convenis, l'avaluació sobre el seu compliment i també establir el circuit més adequat per assegurar la permanent actualització de la informació derivada de la publicitat activa a la web de l'OAC.

Fonaments de dret

Primer. Pel que fa a la subscripció de convenis i protocols, l'article 15.2 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (LOAC) determina que l'Oficina Antifrau, per a acomplir les tasques que té encomanades i dins l'àmbit que li és propi, pot proporcionar la col·laboració i l'assistència mútues i intercanviar informació amb altres òrgans i institucions de caràcter públic, per

mitjà de plans i programes conjunts, convenis i protocols que fixin els termes de la col·laboració, sempre que així ho permetin les respectives normes aplicables a les institucions intervinents. L'article 26.3 de la LOAC i els articles 6 e), 11 d), 34 i 36 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina (NARI) també fan referència als convenis i protocols que pot subscriure l'OAC.

Segon. Com a institució que depèn del Parlament de Catalunya, l'OAC es regeix per la seva normativa específica, tot i que en el marc de la subscripció de convenis i protocols s'han de tenir en compte les previsions de la disposició addicional 22a de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP), i aplicar els principis que inspiren l'actuació administrativa d'acord amb aquella Llei. Per tant, en la tramitació i subscripció dels convenis i protocols caldrà tenir en compte les previsions dels articles 47 a 53 de la LRJSP i també les dels articles 108 a 112 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (LRJPAPC).

Tercer. Finalment, l'OAC també s'haurà d'atènyer a les previsions de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), que siguin d'aplicació a les administracions públiques d'acord amb la disposició addicional 44a d'aquesta Llei, i, en concret, a l'hora de justificar el caràcter no contractual dels convenis i protocols de naturalesa administrativa que l'OAC hagi de subscriure, en coherència amb les previsions contingudes en l'article 47.1 de la LRJSP.

Atès que, d'acord amb l'article 6 i) de les NARI correspon al director de l'OAC dictar circulars, instruccions i ordres de servei adreçades al personal de l'Oficina, i per tot el que s'ha exposat,

Resolc:

1. Aprovar la instrucció relativa a la tramitació, seguiment i publicitat de convenis i protocols que s'adjunta a aquesta Resolució, i que entrarà en vigor al dia següent al de la seva publicació a la intranet de l'OAC.
2. Deixar sense efectes la Resolució OAC/DIR/194/2019, per la qual es donen instruccions sobre la tramitació de convenis i protocols en l'àmbit de l'OAC i sobre el seu seguiment, el mateix dia que entri en vigor la nova instrucció.
3. Els convenis en vigor hauran de complir les previsions d'aquesta instrucció en relació amb els apartats 2.5 (seguiment i control), 3 i 4. També seran d'obligat compliment

respecte als convenis ja signats, les previsions en matèria de publicitat contingudes als apartats 2.4.2 a 2.4.4.

Oficina Antifrau de Catalunya, a la data de la signatura

**Miguel Ángel
Gimeno Jubero**
Director

Fecha:
2023.12.04
10:17:25
+01'00'

Annex



Instrucció relativa a la tramitació, seguiment i publicitat de convenis i protocols

1. DISPOSICIONS GENERALS

1.1. Normativa aplicable

L'article 15.2 de la Llei 14/2008, del 5 de novembre, de l'Oficina Antifrau de Catalunya (LOAC) determina que l'Oficina Antifrau, per a acomplir les tasques que té encomanades i dins l'àmbit que li és propi, pot proporcionar la col·laboració i l'assistència mútues i intercanviar informació amb altres òrgans i institucions de caràcter públic, per mitjà de plans i programes conjunts, convenis i protocols que fixin els termes de la col·laboració, sempre que així ho permetin les respectives normes aplicables a les institucions intervinents. L'article 26.3 de la LOAC i els articles 6 e), 11 d), 34 i 36 de les Normes d'actuació i de règim interior de l'Oficina (NARI) també fan referència als convenis i protocols que pot subscriure l'OAC.

L'OAC es regeix per la seva normativa específica, tot i que en el marc de la subscripció de convenis i protocols s'han de tenir en compte les previsions de la disposició addicional 22a de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP), i aplicar els principis que inspiren l'actuació administrativa d'acord amb aquella Llei. Per tant, en la tramitació i subscripció dels convenis i protocols caldrà tenir en compte les previsions dels articles 47 a 53 de la LRJSP i també les dels articles 108 a 112 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (LRJPAPC).

Finalment, l'OAC també s'haurà d'atènyer a les previsions de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), que siguin d'aplicació a les administracions públiques d'acord amb la disposició addicional 44a d'aquesta Llei, i, en concret, a l'hora de justificar el caràcter no contractual dels convenis i protocols de naturalesa administrativa que l'OAC hagi de subscriure, en coherència amb les previsions contingudes en l'article 47.1 de la LRJSP.

1.2. Diferència entre convenis i altres figures similars

De conformitat amb la normativa aplicable, són **convenis** els acords amb efectes jurídics adoptats per a una finalitat comuna dels ens que els subscriuen. D'altra banda, són **protocols** els instruments que continguin declaracions d'intenció de contingut general o que expressin la voluntat de les parts subscriptores per actuar amb un objectiu comú, sempre que no impliquin la formalització de compromisos jurídics concrets i exigibles.

La LRJSP exclou de la seva regulació els convenis que tenen per objecte prestacions contractuals, els quals queden sotmesos a la LCSP. L'article 2 de la LCSP estableix que són **contractes** del sector públic els contractes onerosos, que seran aquells en què el contractista obtingui algun tipus de benefici econòmic, ja sigui de manera directa o indirecta. La seva tramitació exigirà el compliment de la normativa en matèria de contractes.

El següent quadre sintetitza les característiques principals a partir de les quals es distingeixen els convenis i els contractes:

<u>CONVENI</u>	<u>CONTRACTE</u>
La causa és satisfer objectius compartits.	La causa és satisfer una necessitat d'interès general seleccionant l'oferta amb la millor relació qualitat preu.
Els interessos de les parts són concurrents: satisfer objectius comuns.	Els interessos són diferents: l'ens públic vol obtenir la prestació més avantatjosa, i el particular vol obtenir un benefici econòmic.
Les eventuais transferències econòmiques pretenen cobrir costos, i per tant no poden superar el cost de les obligacions, és a dir, que no poden implicar cap benefici econòmic.	Les transferències econòmiques consisteixen en el pagament d'un preu fixat com a contraprestació, el qual inclou un marge de benefici per al contractista.

1.3. Contingut dels convenis

A continuació es detalla quin haurà de ser el contingut dels convenis (articles 34 de les NARI, 49 de la LRJSP i 110 de la LRJPAPC).

1.3.1. Parts que intervenen i òrgans que subscriuen el conveni:

- a) Identificació de les parts
- b) L'òrgan que subscriu el conveni i la capacitat jurídica amb què actua

1.3.2. Competència en la qual es fonamenta l'actuació.

1.3.3. Objectiu del conveni.

1.3.4. Actuacions que ha de dur a terme cada subjecte per a l'acompliment de l'objectiu, i la titularitat dels resultats.

1.3.5. Protocols d'actuació

1.3.6. Principis ètics i regles de conducta als quals s'han d'adequar les entitats que convenien, en compliment de l'apartat 10 del Codi ètic i de conducta del personal al servei de l'Oficina Antifrau de Catalunya.

1.3.7. Informació sobre el canal intern de comunicacions de l'Oficina (Resolució OAC/DIR/694/2023 de 12 de juny).

1.3.8. Cost econòmic de les obligacions i els compromisos adquirits, si n'hi ha:

- a) Valoració econòmica de les obligacions assumides
- b) Indicació de la distribució temporal per anualitats
- c) La seva imputació concreta al pressupost corresponent

1.3.9. Conseqüències aplicables en cas d'incompliment i, si s'escau, els criteris per determinar la possible indemnització.

1.3.10. Mecanismes de seguiment, vigilància i control del compliment del conveni; el mecanisme corresponent ha de resoldre els problemes d'interpretació i compliment que es puguin plantejar i ha de permetre fer la valoració final del compliment i la seva liquidació, en els termes establerts a l'article 52 de la LRJSP. Especialment, responsable del seguiment del conveni que haurà de ser part de la comissió de seguiment corresponent.

1.3.11. Règim de modificació del conveni (no és obligatori, però si no es preveu, per a la modificació caldrà l'acord unànim de tots els signants).

1.3.12. Termini de vigència del conveni (no pot ser superior a 4 anys, prorrogable a 4 anys més, llevat que normativament es prevegi un termini superior) i condicions per a una eventual pròrroga.

1.3.13. Causes i formes d'extinció del conveni diferents del termini.

1.3.14. Forma de finalització de les actuacions en curs en el moment de l'extinció, especialment en cas d'extinció anticipada.

1.3.15. Clàusules referents a la publicitat del conveni, incloses les relatives a la publicació en els diaris oficials que escaigui i la tramesa als registres públics corresponents.

2. PROCEDIMENT DE FORMALITZACIÓ DELS CONVENIS

2.1. Àrea competent per proposar la formalització dels convenis i protocols de l'Oficina Antifrau de Catalunya.

De conformitat amb l'article 10 de les NARI, i en el marc de l'impuls i la gestió de les relacions institucionals de l'Oficina, correspon a l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació proposar la subscripció de convenis o protocols que hagi de subscriure l'OAC.

Per tant, serà aquesta àrea qui impulsarà la tramitació de convenis; si la iniciativa prové d'una altra unitat de l'OAC, l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació haurà de validar i proposar la formalització del conveni amb caràcter previ a la seva signatura.

2.2. Iniciació i tramitació

2.2.1. La unitat que promogui la subscripció del conveni ha de trametre a l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació la documentació següent:

- A. **La proposta inicial del conveni**, resultat dels contactes entre l'Oficina i l'altra part. En les converses prèvies i l'elaboració dels diferents esborranys es pot comptar amb l'assessorament de l'Àrea de Legislació i Assumptes Jurídics.

Cal tenir especialment en compte que a la proposta del conveni s'han de fer constar el lloc o els llocs de treball concrets la persona o persones titulars dels quals hauran de fer el seguiment de l'execució del conveni, si s'escau mitjançant la participació en la comissió de seguiment.

- B. **La memòria justificativa**, on s'ha d'analitzar:

- la necessitat i l'oportunitat, tot tenint en compte que la subscripció del conveni o protocol ha de millorar l'eficiència de la gestió pública, facilitar la utilització conjunta de mitjans i serveis públics, contribuir a l'exercici d'activitats d'utilitat pública i complir la legislació d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.
- l'impacte econòmic. Els convenis que incloguin compromisos financers han de ser financerament sostenibles, i els qui els subscriuguin han de tenir capacitat per finançar els assumits durant la vigència del conveni. A més, les aportacions financeres que es comprometin a fer els signants no poden ser superiors a les despeses derivades de l'execució del conveni.
- i també el caràcter no contractual de l'activitat objecte del conveni o protocol.

- C. en el cas que la proposta d'un conveni impliqui l'assumpció de despeses per part de l'OAC caldrà **un informe de l'Àrea d'Administració, Recursos Humans i Pressupost** que determini que hi ha disponibilitat de crèdit i s'ha fet la reserva corresponent.
- D. **Informe jurídic** emès per l'Àrea de Legislació i Assumptes Jurídics que haurà d'analitzar la viabilitat jurídica de la proposta i, en concret, el compliment dels requisits legals i el caràcter no contractual del conveni. Per garantir una revisió jurídica absolutament objectiva de la proposta, la tasca d'elaboració d'aquest informe no se li podrà assignar a la mateixa persona que va assessorar en la primera fase de proposta inicial del conveni.
- E. La resta d'**informes** que es considerin necessaris d'acord amb la naturalesa de l'objecte del conveni.
- F. La **proposta final del conveni**, en el cas que durant la tramitació s'hagi modificat la proposta inicial; la proposta final de conveni ha d'haver estat acceptada per l'altra part del conveni.
- G. Si la proposta de conveni es veu modificada després de l'emissió de l'informe jurídic, caldrà que l'Àrea de Legislació i Assumptes Jurídics emeti un nou informe jurídic. No s'inclouen en aquesta previsió les modificacions que s'hi produeixin com a conseqüència de la incorporació de les consideracions de l'informe jurídic emès, ni modificacions conseqüència de simples correccions d'errors o millores de redactat.

2.2.2. En el cas que sigui l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació la que promogui la subscripció del conveni, serà aquesta Àrea la que haurà de completar tota la documentació a què s'ha fet referència.

2.2.3. En el cas que no hagi estat l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació la que hagi promogut la subscripció del conveni, aquesta àrea ha de validar la proposta de conveni i la completeness de la documentació esmentada amb caràcter previ a la formalització; abans d'eleva la proposta també pot sol·licitar tota la informació i documentació que consideri necessària perquè se subscrigui el conveni, si escau.

2.3 Formalització

Un cop finalitzada la tramitació del conveni, l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació de l'Oficina ha de trametre al

Gabinet de Direcció tota la documentació que conforma l'expedient i la seva proposta, per tal que es pugui formalitzar.

2.4 Publicitat

2.4.1. S'han d'incloure en el contingut del conveni les clàusules referents a la publicitat del conveni, incloses les relatives a la publicació en els diaris oficials que escaigui i la tramesa al Registre de convenis de col·laboració i cooperació de la Generalitat.

2.4.2. En compliment del que preveu l'article 34.4 de les NARI, la subscripció del conveni per part de l'Oficina s'ha de fer pública en el *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*. A aquests efectes, i sens perjudici de la publicitat a què fa referència l'apartat anterior, cada sis mesos es trametrà, per a la publicació al DOGC, el llistat dels convenis subscrits per l'Oficina en el període immediatament anterior.

2.4.3. L'OAC ha de fer públic el conveni o protocol mitjançant la seu electrònica i el lloc web d'acord amb l'article 14 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, d'accés a la informació pública i bon govern, i les previsions del Decret 8/2021, de 9 de febrer, sobre la transparència i el dret d'accés a la informació pública; i donar compliment a la resta d'obligacions de publicitat activa previstes normativament associades a la subscripció de convenis.

2.4.4. Sense perjudici de les previsions de la Instrucció 3/2017 del director de l'OAC sobre la publicació, actualització i manteniment de continguts a la seu electrònica, correspon a la Direcció Adjunta de l'OAC la coordinació del conjunt de funcions i actuacions vinculades a l'àmbit de la publicitat activa que assegurin:

- que es faci pública al DOGC la subscripció del conveni o protocol;
- que es doni publicitat al conveni mitjançant la seu electrònica i el lloc web de l'Oficina i que es compleixin la resta d'exigències sobre publicitat activa associades a la celebració dels convenis;
- que la informació que consti a la seu electrònica i al lloc web estigui actualitzada i sigui correcta, especialment la relativa a convenis vigents i no vigents.

2.5 Seguiment i control

2.5.1. Sense perjudici de les funcions que corresponen a l'Àrea de Legislació i Assumptes Jurídics i a l'Àrea d'Administració, Recursos Humans i Pressupost, l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació de l'Oficina ha de fer el seguiment i el control de l'execució dels convenis i dels compromisos assumits per l'OAC.

Per la seva banda, el responsable de l'execució de cada conveni té les funcions següents:

- Reunir-se amb els responsables de seguiment de l'altra part, periòdicament, en el termini previst al conveni, si s'escau com a integrant de la comissió de seguiment creada a l'efecte.
- Vetllar perquè s'aixequin les actes corresponents, que hauran de signar ambdues parts, on s'haurà de fer constar una succinta referència als punts tractats a la sessió i els acords que, en el seu cas, s'hagin pres.
- Elevar a l'òrgan que va subscriure el conveni un informe sobre la propera finalització de la vigència del conveni (en general, dos mesos abans de la finalització) i formular proposta sobre l'eventual pròrroga, si escau, en els termes del paràgraf posterior.
- Informar, un cop finalitzada la vigència del conveni sobre el grau de compliment i satisfacció de la finalitat del conveni i, si escau, sobre la conveniència i oportunitat de prorrogar-lo, i també formular les recomanacions que calgui tenir en compte per a la celebració de convenis similars en el futur.

2.5.2. Correspon a l'Àrea de Relacions Institucionals, Visibilitat i Participació de l'Oficina recollir la informació relativa als convenis subscrits i altres actuacions rellevants en aquesta matèria perquè s'inclogui en la memòria que l'Oficina ha de presentar anualment davant del Parlament de Catalunya.

3. EXTINCIÓ DEL CONVENI

El conveni es considera extingit segons preveu l'article 51 de la LRJSP.

En el supòsit de convenis dels quals derivin compromisos financers, caldrà revisar si és necessari fer liquidació en el cas que l'import de les actuacions executades per alguna de les parts fos inferior o superior a allò inicialment previst al conveni, en els termes de l'article 52 de la LRJSP.

4. EXPEDIENT DEL CONVENI

Tota la documentació generada des de l'inici de la tramitació fins a la formalització i publicació integrarà l'expedient del conveni, que s'ha d'incorporar a DOCUMENTUM en ordre cronològic. També s'hi ha d'incorporar tota la documentació justificativa de la publicitat, i la relativa al seguiment i control i a l'extinció.

5. PROCEDIMENT I EXPEDIENT DE FORMALITZACIÓ DE PROTOCOLS

Les instruccions anteriors s'apliquen, *mutatis mutandis*, als protocols que subscrigui l'Oficina. En el text del protocol no hi haurà esment de cap compromís assumit per les parts.