



CIRCULAR DE SECRETARIA 1/2017
NOU RÈGIM JURÍDIC DELS CONVENIS DE COL·LABORACIÓ

1. OBJECTE.-

Aquesta circular s'emet amb la finalitat de donar a conèixer al personal municipal el nou règim jurídic dels convenis de col·laboració d'acord amb la nova Llei 40/2015 de Règim Jurídic de les Administracions Públiques que entrà en vigor el passat 2 d'octubre de 2016 i el tràmit procedimental que cal seguir.

Per convenis relatius a subvencions, caldrà seguir la tramitació que s'indica en la circular corresponent.

2. NORMATIVA APLICABLE.-

- Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local (art. 57).
- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (arts. 47-53).
- Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'Obres, Activitats i Serveis de les Entitats Locals de Catalunya (arts. 303 i 311).
- Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (arts. 108 a 112).

3. CONSIDERACIONS JURÍDIQUES.-

A) Definició de conveni:

La Llei no oferia, fins a la data, una definició de conveni. En aquest sentit, la Llei 40/2015 de Règim Jurídic del Sector Públic fa un pas endavant i defineix els convenis de la següent manera:

“Son convenios los acuerdos con efectos jurídicos adoptados por las Administraciones Públicas, los organismos públicos y entidades de derecho público vinculados o dependientes o las Universidades públicas entre sí o con sujetos de derecho privado para un fin común.”

Així mateix, aquest article fa una definició en negatiu del terme “conveni” i n'exclou:

- a) los Protocolos Generales de Actuación o instrumentos similares que comporten meras declaraciones de intención de contenido general o que expresen la voluntad de las Administraciones y partes suscriptoras para actuar con un objetivo común, siempre que no supongan la formalización de compromisos jurídicos concretos y exigibles (*per exemple, els protocols que la DIBA ens fa aprovar per concórrer en les subvencions de la Xarxa de municipis*).
- b) Los convenios no podrán tener por objeto prestaciones propias de los contratos. En tal caso, su naturaleza y régimen jurídico se ajustará a lo previsto en la legislación de contratos del sector público.
- c) Convenios que instrumenten una subvención, los cuales deberá cumplir con lo previsto en la Ley 38/2003, de 17 de noviembre, General de Subvenciones.

En l'àmbit autonòmic, l'article 108 de la Llei 26/2010 de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya defineix el conveni en els termes següents:

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 2ebc1a0b90f44493b90d9a9a0a865a3a001
<https://seu.electronica.argentina.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



“1. Als efectes d'aquesta llei, s'entén per conveni de col·laboració tot acord subjecte al dret públic, del qual es deriven obligacions jurídiques directes per a les parts, amb independència de la denominació de l'instrument que el contingui.”

I l'apartat tercer d'aquest article enumera els subjectes que poden subscriure aquests convenis:

“3. Les administracions públiques de Catalunya poden subscriure convenis i protocols amb altres administracions públiques i amb els organismes i entitats públiques dependents o vinculats a aquestes, en l'àmbit de les competències respectives i per a la consecució de finalitats d'interès comú.”

De forma negativa i en termes similars a la Llei 40/2015, la Llei 26/2010 exclou:

a) Els instruments que es limiten a establir acords generals de caràcter programàtic o declaratiu, sense eficàcia obligatòria directa i el compliment dels quals no és susceptible d'ésser exigit jurídicament, són considerats protocols, amb independència de llur denominació.

b) Els convenis que comporten l'atorgament d'una subvenció per part de les administracions públiques, els quals s'han d'ajustar a les normes que regulen l'atorgament.

Per tant, de conformitat amb l'exposat, podríem concloure que amb caràcter general els convenis són acords de voluntats entre dos o més subjectes (un dels quals com a mínim de naturalesa pública) mitjançant el qual es persegueix una finalitat comuna.

Els convenis es caracteritzen per contenir **compromisos jurídics concrets i exigibles** → Això vol dir que han de tenir una finalitat/objectiu ben definit (per exemple, la concessió d'una subvenció concreta; el desenvolupament d'un projecte concret; etc.). I aquests compromisos han de ser **exigibles**, el que vol dir que en cas d'incompliment hi ha conseqüències i responsabilitats.

La diferència entre el règim jurídic de la Llei 40/2015 i el de la Llei 26/2010 és que aquest últim regula el règim jurídic dels convenis interadministratius, és a dir, tots els subjectes que intervenen tenen naturalesa pública *–es tracta de la majoria de convenis de col·laboració que es tramiten a l'Ajuntament–*, mentre que la primera regula els convenis de col·laboració en general *–és a dir es subscriueix amb una persona pública o privada–*.

B) Prohibició de preveure prestacions contractuals:

Els convenis **no poden tenir per objecte prestacions típiques d'un contracte** → El conveni no pot substituir el contracte. La clau de la diferència rau en la **CONTRAPRESTACIÓ**: *“Para que exista un contrato, es necesaria la existencia de **remuneración a cambio de la prestación de un servicio debiendo ser el Ayuntamiento, que es quien va a afrontar el pago de las facturas, el verdadero destinatario de los servicios prestados (él directamente o los ciudadanos del municipio)**, pues uno de los requisitos fijados por el art. 2 TRLCSP para la existencia de un contrato es la “onerosidad” (entrega dineraria a cambio de prestación)”*.

Diferències entre un contracte de serveis i un conveni de col·laboració:

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 Codi Segur de Validació: 2ebc1a0b90f44493b90d9a9e0a865a3a001
 URL de validació: <https://seu.electronica.argentina.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 Codi Segur de Validació 2ebc1a0b90f4493b90d9a9e0a865a3a001
 URL de validació <https://seuelectronica.argentina.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

<u>CONVENIO DE COLABORACIÓN</u>	<u>CONTRATO ONEROSO</u>
<p>No se manifiesta en una contraposición de intereses (ej., prestación de un servicio a cambio de una contraprestación económica), sino que se trata de establecer una colaboración institucional para llevar a cabo una actuación en respuesta de objetivos compartidos. Su finalidad es el traslado de recursos públicos entre entidades públicas.</p> <p>Ninguna de las partes tendrá interés patrimonial. Los intereses de las partes son públicos.</p> <p>El beneficiario siempre será la comunidad.</p> <p>Generalmente, no van precedidos de proceso de selección porque se trata de priorizar necesidades para destinar recursos comunes en orden a un fin público.</p> <p>Las prestaciones son conmutativas, es decir equivalentes.</p>	<p>Existe total contraposición de intereses. Consiste en desarrollar una actividad singular y específica que forma parte del tráfico mercantil.</p> <p>Existe interés patrimonial.</p> <p>El contratista, siempre buscará un beneficio.</p> <p>Lo preside un proceso de selección que sólo se puede romper por disposición legal.</p> <p>No hay tal conmutatividad.</p>

C) Distinció contracte i subvenció:

En canvi, per tal que hi hagi subvenció, cal complir amb el que disposa l'art. 2 de la Llei General de Subvencions:

“Se entiende por subvención, a los efectos de esta ley, toda disposición dineraria realizada por cualesquiera de los sujetos contemplados en el artículo 3 de esta ley, a favor de personas públicas o privadas, y que cumpla los siguientes requisitos:

- a) *Que la entrega se realice **sin contraprestación** directa de los beneficiarios.*
- b) *Que la entrega esté sujeta al **cumplimiento de un determinado objetivo, la ejecución de un proyecto, la realización de una actividad, la adopción de un comportamiento singular, ya realizados o por desarrollar, o la concurrencia de una situación, debiendo el beneficiario cumplir las obligaciones materiales y formales que se hubieran establecido.***
- c) *Que el proyecto, la acción, conducta o situación financiada tenga por objeto el **fomento de una actividad de utilidad pública o interés social o de promoción de una finalidad pública**”.*

<u>ACTIVIDAD DE PRESTACIÓN</u>	<u>ACTIVIDAD DE FOMENTO</u>
<p>La actividad es de titularidad pública y competencia del órgano que la realiza.</p> <p>Hay varios sujetos activos.</p> <p>El régimen jurídico bajo el cual va a realizarse la actividad es el Derecho Público.</p> <p>El objeto de la actividad de la Administración es la prestación.</p>	<p>La titularidad de la actividad no corresponde a la Administración que ejerce el fomento sino al sujeto que recibe los fondos.</p> <p>El sujeto activo es la Administración y los sujetos pasivos son los particulares u otras Administraciones.</p> <p>La actividad protegida puede realizarse bajo el Derecho Público o el Derecho Común, en función del agente que la realiza.</p> <p>El objeto de la actividad de la Administración es el fomento: proteger, promover o estimular actividades que satisfacen necesidades públicas o que se consideran de interés público.</p>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



La diferència entre conveni de col·laboració, contracte i subvenció és complexa.

L'exemple típic és quan l'ajuntament vol que es faci un concert, festival, obra de teatre, etc... si bé d'entrada podria semblar una activitat subvencional (es dona una quantitat econòmica a una empresa/entitat sense ànim de lucre per tal que faci una activitat relacionada amb la música o la cultura), cal mirar si el que es vol fer és realment objecte d'un contracte administratiu i si hi ha contraprestació. Per tant, si l'ajuntament vol dur a terme actes culturals, d'esbarjo o esportius en que es paga una quantitat a qui sigui per fer l'acte, a priori caldrà fer tramitar un contracte que serà de serveis o de gestió de servei públic en funció de si el risc de la prestació recau en el contractista (gestió servei públic) o l'ajuntament li assegura un mínim de retribució (contracte serveis).

Per un altre costat, com ja s'ha assenyalat, un altre dels criteris a tenir en compte per diferenciar quan ens trobem amb una subvenció i quan davant d'un contracte és la titularitat de l'activitat que es vol subvencionar o contractar (exemple: una exposició d'art privat en una galeria privada però que es vol obrir al públic i fer activitats culturals i l'ajuntament vol col·laborar econòmicament). Si la titularitat de l'activitat correspon a un privat i l'ajuntament simplement aporta una quantia perquè considera que la mateixa té interès públic, podem estar davant una subvenció (mesura de foment):

D) Contingut dels convenis:

D'acord amb l'article 49 de la Llei 40/2015, el contingut mínim dels convenis ha de ser el següent:

- a) Subjectes que subscriuen el conveni i la capacitat jurídica amb què actua cadascuna de les parts.
- b) La competència en la qual es fonamenta l'actuació de l'Administració Pública, dels organismes públics i les entitats de dret públic vinculats o dependents d'ella o de les Universitats públiques.
- c) Objecte del conveni i actuacions a realitzar per cada subjecte per al seu compliment, indicant, si escau, la titularitat dels resultats obtinguts.
- d) Obligacions i compromisos econòmics assumits per cadascuna de les parts, si els hi hagués, indicant la seva distribució temporal per anualitats i la seva imputació concreta al pressupost corresponent d'acord amb el previst en la legislació pressupostària.
- i) Conseqüències aplicables en cas d'incompliment de les obligacions i compromisos assumits per cadascuna de les parts i, si escau, els criteris per determinar la possible indemnització per l'incompliment.
- f) Mecanismes de seguiment, vigilància i control de l'execució del conveni i dels compromisos adquirits pels signants. Aquest mecanisme resoldrà els problemes d'interpretació i compliment que puguin plantejar-se respecte dels convenis.
- g) El règim de modificació del conveni. Mancant regulació expressa la modificació del contingut del conveni requerirà acord unànim dels signants.
- h) Termini de vigència del conveni tenint en compte les següents regles:
 - 1r. Els convenis hauran de tenir una durada determinada, que no podrà ser superior a quatre anys, tret que normativament es prevegi un termini superior.

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 Codi Segur de Validació: 2ebc1a0b90f4493b90d9a9e0a865a3a001
 URL de validació: <https://seu.electronica.argentina.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



2n. A qualsevol moment abans de la finalització del termini previst a l'apartat anterior, els signants del conveni podran acordar unànimement la seva pròrroga per un període de fins a quatre anys addicionals o la seva extinció.

A més, quan es tracti de convenis de cooperació entre administracions, haurà de reunir aquelles matèries a què fa esment l'article 110 de la Llei 26/2010 i que no apareixen en l'article esmentat:

c) La referència expressa a l'aprovació pel Parlament o per les Corts Generals o a l'acord del Govern de la Generalitat o del ple de l'entitat local o de l'òrgan de govern que autoritza el conveni en els supòsits en què siguin preceptius.

h) Les causes i les formes d'extinció diferents de l'expiració del termini de vigència, i la forma de finalitzar les actuacions en curs en cas d'extinció anticipada.

l) Els òrgans i els 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.

4. DOCUMENTACIÓ QUE HA DE CONTENIR L'EXPEDIENT:

1. **Memòria de la regidoria indicant objectiu del conveni, interès públic que es persegueix, i, si comporta despesa, també cal indicar import i partida a la que s'imputa.**
2. **Minuta de conveni.**
3. **Retenció de crèdit (RC)**
4. **Memòria justificativa del tècnic que promou l'expedient (model annex I)** aquesta memòria ha d'anar firmada pel tècnic competent i ha de justificar que el conveni és necessari per l'interès públic, l'impacte econòmic del conveni i el seu caràcter no contractual. A més, en aquest document també s'ha de fer constar que conté tots els elements que integren el contingut del conveni i als quals s'ha fet esment en l'apartat anterior: objecte, obligacions de les parts, termini de vigència, caràcter no contractual de l'objecte del conveni, etc... (article 50 Llei 40/2015).
5. **Informe jurídic.**
6. **Esborrany de proposta de resolució**
7. **Informe d'intervenció** (únicament quan hi hagi despesa o ingressos).
8. **Proposta d'acord a l'òrgan competent.**

Cal tenir present que la competència del conveni es determina en funció del seu contingut. Pot ser competència del ple o de l'alcalde. Serà competència plenària en aquells casos en que per raó de la matèria es requereixi acord plenari (convenis urbanístics de planejament general, conveni que estableix el compromís de crear o adherir-se a una mancomunitat, consoci o comunitat de municipis, conveni que formalitza la delegació o assumpció de l'exercici d'una competència, conveni que formalitza la cessió gratuïta d'un bé en favor d'una altre Administració, entre d'altres). En la resta de casos, la competència recaurà en l'alcaldia (clàusula residual de l'article 21.1.s), sempre tenint en compte la regla continguda en la DA segona del TRLCSP.

7. Certificat de l'acord (es fa des de Secretaria)

8. Notificació de l'acord (es fa des del servei). Cal incloure de forma expressa la notificació de l'acord a Transparència.

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 Codi Segur de Validació 2ebc1a0b90f4493b90d9a9a0a865a3a001
 URL de validació <https://seuelectronica.argentina.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



- 9. Signatura del conveni (per poder-se signar el conveni s'ha d'haver aprovat prèviament)
- 10. Publicitat del conveni (Transparència s'encarrega de la publicitat a la web i a eocat)

ANNEX I. MODEL-PLANTILLA DE MEMÒRIA JUSTIFICATIVA DEL CONVENI.

Àrea:
Expedient:
Assumpte:

En/ na XXXXXXXXX cap d'àrea/tècnic de XXXXXXXXXX , vist l'expedient de referència emeto la següent memòria justificativa del conveni de XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

Àmbit subjectiu del conveni.-

El conveni que es proposa subscriure serà signat per una banda per l'ajuntament d'Argentona.

Per l'altra banda per (Administració pública/Privat (Entitat/empresa/persona física, etc.))

Competència amb que actua l'ajuntament.-

L'ajuntament té competència per signar el conveni ja que (...):

- Si és un conveni amb una altra administració o entitat pública, la competència que li vingui establerta per norma sectorial.

Raons d'interès públic que motiven el conveni.-

Cal posar breument però clarament l'interès públic que es persegueix amb el conveni.

Objecte del conveni i obligacions de les parts signatàries.-

Cal explicar clarament la finalitat del conveni i seguidament, detallar el que ha de fer cada subjecte que el signa. Així mateix, cal justificar que el conveni no conté prestacions pròpies d'un contracte.

Conseqüències de l'incompliment del conveni.-

Cal establir els mecanismes o conseqüències que tindrà l'incompliment del conveni. Per exemple: en cas que hi hagi obligació econòmica i no es pagui, extinció del conveni i indemnització que correspongui per danys i perjudicis; etc.

Mecanisme de Seguiment i control d'execució del conveni.-

Pot ser una comissió de seguiment; un informe periòdic; etc.. del que es tracta és de que es porti un control sobre el compliment de les obligacions del conveni.

Règim de modificació del conveni.-

Establir quan pot ser que sigui necessari modificar el conveni i els motius, procediment (si cal acord unànim de les parts, si cal passar per la comissió de seguiment, etc..).

Causes i formes d'extinció diferents de l'expiració del termini de vigència.

S'han de preveure altres causes d'extinció a part de la vigència del conveni, com ara mutu acord,

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web
 Codi Segur de Validació 2ebc1a0b90fd4493b90d9a9e0a865a3a001
 https://seuelectronica.argentona.cat/verificador/verificadorfirma.asp

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde



desestiment d'una de les dues parts amb un preavís de xxxx mesos, etc.

Termini de vigència.-

A tenir en compte el que s'ha dit a la circular:

Òrgans i procediments a què se sotmeten les diferències que puguin sorgir sobre la interpretació i el compliment del conveni.

Per exemple: les qüestions litigioses derivades de l'aplicació i interpretació d'aquest conveni que no s'hagin pogut resoldre en la comissió de seguiment, queden sotmeses a la jurisdicció contenciosa administrativa.

Per tot l'exposat, el tècnic que subscriu la present memòria informa favorablement el conveni de col·laboració a subscriure amb ____ per a ____ i en proposa la seva aprovació.

A Argentona, a XXXXXXXXXXXXXXX

El tècnic sotasignat

Per descarregar una còpia d'aquest document consulti la següent pàgina web

[2ebc1a0b90fd4493b90d9a9e0a865a3a001](https://seuelectronica.argentona.cat/verificador/verificadorfirma.asp)

<https://seuelectronica.argentona.cat/verificador/verificadorfirma.asp>

Signatura 1 de 2			Signatura 2 de 2		
Miriam Tenas i Camps	20/11/2018	Secretària	Eudald Calvo Català	20/11/2018	Alcalde