

Expedient: 8004330008-2023-0011546
Referència: IGS/abg
Òrgan competent: President/a

DECRET

Estimar el recurs de reposició presentat per l'Ajuntament de Banyeres del Penedès contra el decret del diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (SAM) número 2022-0000806, de data 4 de març de 2022, que declara la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció concedida i reconèixer l'obligació corresponent a la subvenció concedida per la línia de subvenció de caràcter excepcional 2019

Fets

1. L'Ajuntament de Banyeres del Penedès va presentar en data 30/9/2019 una sol·licitud dins de la convocatòria de subvencions de caràcter excepcionals Despeses de reparació de camins 2019, per l'actuació: "Despeses de reparació de camins d'accés", amb un pressupost de l'actuació de 37.885,00 €.

Tant a la sol·licitud com al document tècnic es concretaven les actuacions a realitzar:

"Com a conseqüència dels aiguats caiguts durant les últimes setmanes de 2018 i primeres de 2019 s'han produït una sèrie de danys i desperfectes a varis camins i passos de riera del municipi de Banyeres de titularitat municipal a conseqüència de l'augment del cabal de l'aigua de les rieres que creuen el municipi.

Els trams de camins, vies i parcs afectats per aquestes accions excepcionals s'indiquen al plànol adjunt i es descriuen a continuació:

- 1- Zona d'esbarjo de Sant Miquel, parc.
- 2- Pont de la Riera de Sant Miquel, Camí de La Granja Mas Jover.
- 3- Camí de la Granja Mas Jover, pas torrent Mas Roig.
- 4- Camí de Saifores a Santa Oliva, pas torrent riera de Sant Miquel.
- 5- Camí de la Font Gran.

En aquesta memòria es descriuen el treballs necessaris per reparar els danys ocasionats i adequar els desperfectes causats. A data d'avui els treballs de

retirada de fangs més urgents ja han sigut realitzats per tal de poder fer servir i restaurar els serveis i equipaments afectats."

Al document tècnic s'afegeix un altre concepte com a 0 - Servei general especial per la retirada d'arbres, neteja de camins de terra i pedres amb camió pop i retroexcavadora.

2. El 17 de desembre 2019, per acord de la Junta de Govern de la Diputació de Tarragona es va aprovar la concessió de les subvencions de caràcter Excepcional 2019. Concretament a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès es va concedir la subvenció següent:

Beneficiari: Ajuntament de Banyeres del Penedès
Concepte: Despeses de reparació de camins d'accés
Pressupost Elegible: 37.885,00 euros
Pressupost mínim a executar: 31.578,95 euros
% concedit: 95,00%%
Import concedit: 30.000,00 euros

3. El 18 de desembre de 2020, l'Ajuntament de Banyeres del Penedès va presentar una sol·licitud d'ampliació de termini màxim per a l'execució de l'actuació "Despeses de reparació de camins d'accés", atès que a conseqüència de la crisi sanitària ocasionada per la Covid-19, es va endarrerir l'execució de diferents actuacions durant aquesta anualitat 2020, ja que es van atendre altres prioritats vinculades a la gestió de la crisi i no es va poder executar la totalitat de les actuacions objecte d'aquesta subvenció.

4. El 24 de desembre de 2020, per decret del diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (SAM) es concedeix a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès l'ampliació del termini d'execució fins al 30 de juny de 2021, per a l'actuació "Despeses de reparació de camins d'accés".

5. El 30 de setembre de 2021, dins del termini indicat a la convocatòria, l'Ajuntament de Banyeres del Penedès presenta la documentació justificativa de l'actuació, i un cop revisada pels serveis tècnics de la Diputació de Tarragona, la unitat gestora el 23 de novembre de 2021, li requereix l'esmena de la documentació justificativa, perquè es detecta que part de la despesa s'ha imputat al capítol 2 i a la sol·licitud de la subvenció l'Ajuntament havia indicat que es tractava d'una subvenció del capítol 6, que l'import de la licitació difereix

de l'import del document tècnic que es va presentar per a la concessió de la subvenció, que els preus de la relació valorada no són els del document tècnic i que manca presentar fotografies de l'obra finalitzada.

6. L'Ajuntament en data 9 de desembre de 2021 va presentar tres documents que contenen la informació següent:

- Informe tècnic en què explica les diferències entre l'import final de les obres respecte de l'import inicial presentat en la sol·licitud de la subvenció i les diferències en la relació valorada presentada en la justificació. Al·leguen que les modificacions es deuen a que les actuacions han sofert alguna variació en l'execució de les obres respecte al previst inicialment. Explica els canvis realitzats en l'execució de les obres dels diferents trams esmentats al punt 1 dels fets (números de l'1 al 4) i indica que el tram núm. 5, corresponent al camí de la Font Gran, no s'ha realitzat, ni tampoc s'ha executat l'actuació descrita com a servei especial per la retirada d'arbres, neteja de camins de terra i pedres amb camió pop i retroexcavadora.

- Informe de la secretària interventora accidental en la que indica que en el moment de fer la tramitació de la sol·licitud es va preveure que la totalitat de la despesa seria imputable al capítol 6 (inversió), no obstant això, en el moment de contractar i determinar l'aplicació pressupostària a la qual imputar les despeses, van considerar que una part era més convenient imputar-la al capítol 2, com a despesa de conservació i/o manteniment.

- Fotografies dels treballs executats.

7. El 20 de gener de 2022, comprovada i revisada tota la documentació justificativa de l'actuació subvencionada, la Unitat d'Assistència Secretària Intervenció en l'àmbit de la cooperació i les subvencions (ASICS) del SAM, emet un requeriment amb el corresponent advertiment de la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció concedida, en cas de no presentar la documentació correcta i suficient, en el que demana l'acreditació del compliment de l'objecte de l'actuació, perquè es detecta que manquen per justificar el camí d'accés de la Font Gran i la partida "Servei especial per a la retirada d'arbres, neteja de camins de terra i pedres".

8. El 10 de febrer de 2022, l'Ajuntament de Banyeres del Penedès aporta un document signat per l'alcalde, en el que afirma que el camí de la Font Gran, no s'ha executat perquè es preveu realitzar durant l'any 2022, d'acord amb una nova valoració tècnica. Manifesta que la resta dels camins si s'han executat i

que, per tant, l'objecte de la subvenció sí s'ha realitzat atès que s'han executat 4 de les 5 actuacions programades.

Com a conclusió diu el següent:

A excepció de l'actuació en un dels camins (5-Camí de la " Font Gran, amb un cost de 1.656,97 €, que representa només un 4,37% del cost inicial previst per la totalitat de les actuacions, que era de 37.885 €) la resta d'actuacions sí s'han executat, amb una despesa total assumida per l'Ajuntament de 32.463,05 €. L'objecte de la subvenció sí s'ha realitzat atès que s'han executat 4 de les 5 actuacions programades i el fet que entre elles no guardin relació implica que la manca d'execució d'una no impedeix que la resta d'actuacions hagin satisfet la necessitat perseguida amb la seva execució i amb la subvenció concedida.

Per tot això exposat, encara que l'execució de l'actuació d'arranjament de camins municipals considerada única no s'hagi executat en la seva totalitat, entenem que s'engloben 5 actuacions independents i és possible que per algun motiu alguna de les 5 actuacions no s'hagi pogut executar, com ha ocorregut amb la del Camí de la Font Gran, atesa una nova valoració tècnica del camí que recomanava una intervenció global i no de simple reparació o manteniment en un tram concret. La qual cosa podria implicar, en el seu cas i al nostre entendre, una reducció de l'import concedit però no la pèrdua de tota la subvenció".

9. Els serveis tècnics del SAM, emeten informe favorable en relació amb la subvencionalitat de l'obra executada i recullen en les observacions la informació tramesa per l'Ajuntament, de la no execució del tram 5 del camí de la Font Gran, ni el servei especial per la retirada d'arbres, neteja de camins de terra i pedres amb camió pop i retroexcavadora.

10. L'article 14.1 de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions (LGS) regula que una de les obligacions del beneficiari és complir l'objectiu, executar el projecte, que fonamenta la concessió de les subvencions, així com justificar davant l'òrgan concedent el compliment dels requisits i les condicions i el compliment de la finalitat que determinin la concessió. A més, la convocatòria en el punt dissetè diu que per la naturalesa de les actuacions, no es pot canviar un cop concedida la subvenció.

Per tant, els beneficiaris han d'executar el projecte que fonamenta la concessió de la subvenció que s'ha tramitat en règim de concurrència competitiva, sense possibilitat de modificació.

11. Mitjançant decret del diputat del SAM núm. 2022-0000806, de data 4 de març de 2022, es declara la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció d'excepcionals 2019 concedida a l'Ajuntament de Banyeres del Penedès per a l'actuació: "Despeses de reparació de camins d'accés" per import de 30.000€ per no complir l'objectiu ni executar el projecte subvencionat. El decret es va notificar a l'Ajuntament mitjançant EACAT el 8 de març de 2022 amb número de registre a l'Ajuntament E/000173-2022.

12. El 8 d'abril de 2022, dins de termini, l'Ajuntament va trametre per EACAT amb registre d'entrada núm.2022-0000013799, el decret d'alcaldia núm. 2022-0048, de data 8 d'abril de 2022, pel qual interposa recurs potestatiu de reposició contra el decret esmentat que declara la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció d'excepcionals 2019. Sol·licita l'estimació del recurs de reposició per garantir i aplicar el principi de proporcionalitat o principi de "sentit comú", i entendre que s'ha complert amb la finalitat de la subvenció perquè l'execució de les actuacions subvencionables s'aproximen significativament al compliment total o, almenys, per acceptar una revocació parcial i proporcional de l'incompliment.

13. En data 18 de gener de 2023 la Secretaria General de la Diputació de Tarragona ha emès informe favorable a l'estimació del recurs de reposició.

14. S'ha comprovat que a l'aplicació pressupostària 2023-1010-942-76200-01 hi ha crèdit suficient.

15. El beneficiari ha declarat de forma expressa que es troba al corrent de les seves obligacions tributàries i amb la Seguretat Social.

16. No ha estat dictada resolució declarativa de la procedència del reintegrament d'aquesta subvenció o de la pèrdua del dret al cobrament per alguna causa de l'article 37 de la Llei General de Subvencions.

17. La unitat gestora no ha proposat realitzar cap retenció, com a mesura cautelar, del lliurament de pagament relacionat amb l'import d'aquesta subvenció.

18. A la presidenta de la Diputació de Tarragona li correspon la competència per autoritzar i disposar de les despeses en l'àmbit de les subvencions públiques, que l'ha delegada en la Junta de Govern (decret núm. 2019-0003370, de 14 d'agost de 2019) i la competència per resoldre el

reconeixement de les obligacions de pagament, qui l'ha delegada en el diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (decret núm. 2019-0002858, de 19 de juliol de 2019). Atès que en aquest mateix acte s'estima un recurs, s'autoritza, es disposa la despesa i es reconeix l'obligació, en compliment del principi d'economia processal, la resolució dels assumptes s'ha de fer prèvia avocació de la competència delegada per part del seu titular.

Fonaments de dret

1. Article 115 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, en relació amb la interposició del recurs de reposició.
2. Els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, en relació amb el termini de presentació del recurs de reposició.
3. Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions.
4. Reial decret 887/2006, de 21 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Llei general de subvencions.
5. Bases generals de subvencions de la Diputació de Tarragona i els seus organismes autònoms.
6. Convocatòria de la línia de subvencions de caràcter excepcional 2019.
7. Article 10 de la Llei 40/2015, de règim jurídic del sector públic i article 9 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i del procediment de les administracions públiques de Catalunya, que regulen l'avocació.

Consideracions i fonaments:

1. La Secretaria General de la Diputació de Tarragona en el seu informe considera el següent:

Sobre l'objecte del recurs

L'Ajuntament de Banyeres del Penedès formula les seves al·legacions a través dels fonaments jurídics del decret d'alcaldia d'interposició del recurs de reposició aportat. Als fonaments jurídics primer, segon i tercer de l'esmentat

decret, l'Ajuntament fa menció d'una sèrie de preceptes legals que considera oportuns per a aquest cas concret, que no tenen naturalesa d'al·legació i per tant no són objecte a debat.

1.- Als fonaments jurídics quart, cinquè i sisè el recurrent al·lega, principalment, que la resolució recorreguda havia d'haver aplicat el principi de proporcionalitat i afirma que tot acte subvencional ha de regir-se per aquest principi, que es troba recollit fonamentalment en l'article 37 de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general des subvencions (LGS).

L'Ajuntament també addueix que aquest principi de proporcionalitat està reconegut en nombrosa jurisprudència, en diversos preceptes de la Llei 39 /2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), així com al dret comunitari.

Certament, el principi de proporcionalitat és un dels principis generals del nostre ordenament jurídic, i s'aplica en tots els seus àmbits; administratiu, penal, constitucional, així com en el dret europeu, entre d'altres. En l'àmbit administratiu, l'Ajuntament recurrent fa esment de diversos preceptes de LPAC, com l'article 56.1 que fa referència que l'òrgan competent per resoldre el procediment administratiu pot acordar les mesures provisionals que cregui oportunes per assegurar l'eficàcia de la resolució d'acord amb els principis de proporcionalitat, efectivitat i menor onerositat. L'article 100.1 estableix que per a utilitzar els mitjans d'execució forçosa cal respectar el principi de proporcionalitat, com així succeeix en matèria sancionadora, també cita l'article 129 que disposa que en virtut del principi de proporcionalitat la iniciativa normativa ha de contenir la regulació imprescindible per atendre les necessitats que es volen cobrir.

És evident que el principi de proporcionalitat està molt present en el dret administratiu i que cal recordar que és un dels principis fonamentals de la potestat sancionadora de les administracions públiques, tal com estableix l'article 29 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, del règim jurídic del sector públic.

2.- Pel que fa al fonament jurídic setè i vuitè del decret d'interposició del recurs;

Al fonament setè, l'Ajuntament posa de manifest que la base vint-icinc de les Bases generals de subvencions de la Diputació de Tarragona i dels seus organismes autònoms disposa d'una sèrie de criteris de graduació de la subvenció concedida i que les bases específiques de la convocatòria no

preveuen cap criteri de graduació. Respecte d'aquesta manifestació, cal assenyalar que això no és correcte perquè el punt vintè de la convocatòria regula els incompliments i fa una remissió al que disposen les esmentades Bases generals de subvenció de la Diputació i dels organismes autònoms.

Pel que fa al fonament vuitè es cita la base trenta de les esmentades Bases generals de la Diputació, relativa a la pèrdua del dret al cobrament, i a l'article 37 LGS.

També s'al·ludeix que la base dotzena de la convocatòria, al seu punt quart disposa: "La falta de justificació parcial o total significa la reducció de l'import concedit i la corresponent pèrdua al dret del seu cobrament". Però es tracta d'una errada perquè la base dotzena de la convocatòria no fa referència a aquest aspecte, sinó als òrgans competents per a la instrucció i resolució del procediment. És la base setzena de la convocatòria, la que regula el termini i forma de justificació i informa que: "16.5 Un cop finalitzada l'obra, acreditat l'objecte de la subvenció però justificada parcialment, significarà la reducció de l'import de la subvenció concedida i la corresponent pèrdua del dret de cobrament de la subvenció per l'import no justificat. 16.6 La justificació de despeses no incloses a l'actuació objecte de subvenció és motiu de pagament amb reducció, si escau, de la subvenció concedida".

3.- Abans d'entrar en el fons de les al·legacions formulades, cal remarcar que a la convocatòria de subvencions de caràcter excepcional anualitat 2019, que és la normativa reguladora objecte de recurs, disposa que l'objecte i finalitat de la subvenció és "finançar aquelles actuacions urgents i excepcionals, necessàries per garantir la prestació dels serveis municipals".

I a l'apartat segon s'indica quines són les actuacions subvencionables, i es diferencia dos tipus d'actuacions subvencionables: A) Assistència tècnica, econòmica o jurídica de caràcter excepcional i urgent i B) Despeses d'inversió o de reparació urgents i necessàries per restablir la prestació dels serveis de titularitat municipal que han estat malmesos per causes excepcionals i es concreta quins són els serveis municipals subvencionables, entre els quals es troba l'accés a nuclis de població, pavimentació de vies i parcs públics.

Convé destacar algun dels apartats de l'esmentada convocatòria com el punt sisè en què s'especifica que els beneficiaris poden presentar, com a màxim, una sol·licitud per a cada un dels tipus d'actuacions subvencionables, el punt vuitè determina quins són els criteris de valoració i ponderació per tipus de servei (per a actuacions de l'apartat B), i per tram de població (per a actuacions de l'apartat A i B) i l'apart vintè, abans comentat, relatiu als incompliments es concreta que els criteris de graduació dels possibles incompliments de les

condiciona imposades en la concessió de les subvencions són els que disposen les bases vinti-quatrena i vint-i-cinquena de les Bases generals de la Diputació de Tarragona.

L'Ajuntament de Banyeres del Penedès va presentar una sol·licitud a l'esmentada convocatòria per a unes actuacions denominades: "Despeses de reparació de camins d'accés als nuclis de població, i pavimentació de vies i parcs públics" i tipus d'actuació B) Despeses d'inversió o de reparació urgents i necessàries per establir la prestació dels serveis de titularitat municipal que han estat malmesos per causes excepcionals, i el servei municipal afectat és el d'accés a nuclis de població, pavimentació de vies i parcs públics, a causa dels aiguats produïts a final del 2018 i principis del 2019.

A la memòria explicativa de l'actuació es concreta els trams de camins, vies i parcs afectats: 1.- Zona d'esbarjo de Sant Miquel 2.-Camí de la Granja Mas Jover, 3.-Camí de la granja Mas Jover,pas torrent Mas Roig, 4.- Camí de Saifores a Santa Oliva, pas torrent riera de Miquel i 5.- Camí de la Font Gran, i es descriuen els treballs per reparar els danys ocasionats i adequar els desperfectes causats en cadascun dels trams i es detalla un import total d'actuació de 37.885,00 €, finançat previsiblement amb recursos propis de l'Ajuntament per import de 7.885,00 € i amb la subvenció de la Diputació de Tarragona per import de 30.000,00 €.

Per acord de la Junta de Govern de 17 de desembre de 2019 es va concedir la subvenció de 30.000,00 per "Despeses de reparació de camins d'accés" amb un pressupost elegible d'import de 37.885,00 €, amb una pressupost mínim a executar de 31.578,95 € i un import de concessió de 30.000,00 €.A la fase de justificació, la unitat tramitadora va requerir l'Ajuntament perquè acredités el compliment de l'objecte de l'actuació, ja que es va detectar que mancava per justificar un dels cinc camins o vies d'accés pels quals es va sol·licitar la subvenció per arranjar-los, amb l'avertiment que en el cas que l'Ajuntament no presentés la documentació correcta i suficient correspondria la pèrdua del dret a cobrament total de la subvenció concedida.

Després del requeriment, l'Ajuntament va presentar un escrit de 10 de febrer de 2022 en el qual es comunica a la Diputació que no es va executar l'arranjament del Camí de la Font Gran, perquè es va considerar en la fase d'execució que tècnicament era més aconsellable una actuació completa d'arranjament de tot el camí amb la previsió que s'executés al 2022.

En aquest escrit l'Ajuntament considera que s'ha complert amb l'objecte de la subvenció, ja que s'han executat 4 de les 5 actuacions programades i que el

cost del camí que faltava per executar representa el 4,37% del cost total de les actuacions, i que cadascuna d'aquestes actuacions són independents, sense que hi hagi una relació entre elles i que la no execució d'una d'elles no impedeix que les altres no satisfacin la finalitat de la subvenció concedida, es manifesta que l'execució de l'actuació d'arranjament és única i que no s'ha executat en la seva totalitat i que la no execució d'una d'elles per motius raonats pot comportar la reducció de l'import concedit però no la pèrdua total de la subvenció concedida.

La Diputació de Tarragona va resoldre declarar la pèrdua de dret a cobrament total per no complir amb l'obligació del beneficiari de complir l'objectiu i executar el projecte, que fonamenta la concessió de les subvencions. L'Ajuntament interposa recurs potestatiu de reposició i al·lega, tal com s'ha especificat anteriorment en aquest informe, que s'ha d'aplicar el principi de proporcionalitat previst en la normativa reguladora de subvencions i reconegut en nombrosa jurisprudència, que el propi recurrent addueix, i que per tant s'han d'aplicar criteris de graduació dels possibles incompliments de les condicions imposades en la resolució de concessió. També s'al·lega que s'ha complert amb la finalitat de la subvenció de la Diputació, ja que amb les actuacions realitzades s'ha garantit la prestació dels serveis municipals i que l'execució del Camí de la Font Gran en els termes establerts en la sol·licitud no hagués complert amb l'interès general, perquè no s'hagués adequat a les necessitats reals que es van valorar en la fase d'execució, i es sol·licita que s'accepti una revocació parcial i proporcional a l'incompliment.

Per resoldre aquest recurs, s'ha de clarificar prèviament si en aquest supòsit concret ens trobem davant d'un incompliment de les condicions de la concessió que determina la pèrdua del dret a cobrament total de la subvenció tal com es va resoldre o si es pot considerar, com al·lega el recurrent, d'un incompliment parcial pel qual és procedent el pagament de la subvenció amb reducció que correspongui, sent d'aplicació el principi de proporcionalitat pel qual l'import a pagar de la subvenció s'ha de calcular segons la valoració i la graduació dels incompliments de les condicions imposades per la resolució de la concessió.

En l'àmbit de les subvencions públiques, el principi de proporcionalitat està expressament recollit en els articles 17.3 lletra n) i 37.2 LGS, tal com al·lega l'Ajuntament. Aquest principi permet moderar els efectes de l'incompliment quan s'ha complert una part significativa de l'actuació subvencionada.

L'article 17.3 LGS estableix que la norma reguladora de les bases de concessió de les subvencions concreta, com a mínim; "n) Criteris de graduació dels

possibles incompliments de condicions imposades amb motiu de la concessió de subvencions. Aquests criteris són d'aplicació per determinar la quantitat que finalment ha de percebre el beneficiari, o, en el seu cas, l'import a reintegrar i han de respondre al principi de proporcionalitat.”

Així mateix, l'article 37.2 LGS disposa que: “Quan el compliment per part del beneficiari o, si s'escau, l'entitat col·laboradora s'aproximi de manera significativa al compliment total i aquests acreditin una actuació inequívocament tendent a la satisfacció dels seus compromisos, la quantitat que s'ha de reintegrar està determinada per l'aplicació dels criteris enunciats en el paràgraf n) de l'apartat 3 de l'article 17 d'aquesta Llei o, si s'escau, les establertes en la normativa autonòmica reguladora de la subvenció”.

Però, la Llei no concreta de quina manera i quan s'ha d'aplicar el principi de proporcionalitat i per això és precís anar a la doctrina jurisprudencial.

L'Ajuntament porta a col·lació diverses sentències en què es justifica l'aplicació del principi de proporcionalitat per a ponderar les circumstàncies concurrents i determinar el grau d'incompliment.

En aquest sentit, aquesta Secretaria General cita, entre d'altres, la STS 4204 /2021, que en el seu fonament de dret tercer disposa:

“Así, es cierto que existe una línea jurisprudencial sobre la aplicación del principio de proporcionalidad que considera procedente su utilización para moderar los efectos del reintegro en aquellos casos en se ha producido un cumplimiento parcial de los compromisos contraídos, considerando que el reintegro de las subvenciones percibidas no debía ser total sino proporcionado al grado de efectivo cumplimiento de las obligaciones...”

També la STSJ d'Andalusia 3319/2019 tracta de discernir si s'aplica o no el principi de proporcionalitat, en virtut dels articles 37.2 LGS i 17 lletra n) LGS, i estableix en el seu fonament sisè que: “Finalmente, el invocado principio de proporcionalidad, no es posible aplicarlo por cuanto estamos en presencia de un supuesto de incumplimiento de la normativa reguladora de la subvención y no el caso que prevé el art. 37.2 de la Ley 38/2003 de 17 de noviembre, General de Subvenciones, esto es, cuando el beneficiario se aproxime significativamente al cumplimiento y acredite una actitud tendente a la satisfacción de sus compromisos. En este punto conviene recordar que la STS (por todas STS de 28 de noviembre de 2014, RC 5621/2011) ha subrayado el rigor con que ha de cumplirse los requisitos y condiciones en materia de

incentivos regionales y así en la Sentencia de 3 de noviembre de 2014 (RC 2737/2012) ha declarado que “quien pretende obtener en su provecho caudales públicos por la vía de la subvención debe guardar una conducta respetuosa con las obligaciones, materiales y formales, a cuyo cumplimiento se subordina la entrega de aquéllos, y que la observancia de las condiciones impuestas ha de ser rigurosa”.

I enllaçat amb el compliment de l'objectiu i finalitat de la subvenció concedida, hi ha nombrosa jurisprudència que destaca el caràcter condicional de la subvenció; “(...) la subvención no responde a una “causa donandi”, sino a la finalidad de intervenir en la actuación del beneficiario a través de unos condicionamientos o de un “modus”, libremente aceptado por aquél. Por consiguiente, las cantidades otorgadas en concepto de subvención están vinculadas al cumplimiento de la actividad prevista. Se aprecia, pues, un carácter condicional en la subvención, en el sentido de que su otorgamiento se produce siempre bajo la condición resolutoria de que el beneficiario tenga un determinado comportamiento o realice una determinada actividad en los términos en que procede su concesión.” (SSTS 20 de juny, 12 de juliol i 10 d'octubre de 1997, 12 de gener i 5 d'octubre de 19698, 15 d'abril de 2002 “ad exemplum”).

Segons el criteri jurisprudencial, l'aplicació del principi de proporcionalitat no és automàtica, sinó que s'ha d'analitzar en cada cas concret, d'acord amb criteris objectius, i determinar el tipus d'incompliment que es tracti i només és aplicable als supòsits d'incompliment parcial.

En aquest cas concret, l'Ajuntament de Banyeres del Penedès va presentar un pressupost elegible global per import de 37.885,00 €, que corresponia a les despeses elegibles de cinc actuacions singularitzades, que consistien en reparacions urgents i necessàries per garantir i restablir la prestació dels serveis de titularitat municipal pels danys ocasionats per causes excepcionals. Es tracta d'actuacions independents entre si, atès que el compliment de cadascuna d'elles no afecta o repercuteix al compliment de les altres i totes elles persegueixen la finalitat de la subvenció que és la de garantir el més ràpidament possible els serveis municipals afectats.

Per les raons d'interès general argumentades per l'Ajuntament de Banyeres del Penedès no es va executar una d'aquestes actuacions relativa a la reparació del Camí de la Font amb un cost de 1.656,97 €, que suposa un el 4,37% del cost previst de les actuacions totals. Gairebé s'executa la totalitat de les actuacions subvencionades i s'ha acreditat la voluntat del beneficiari de complir

amb la finalitat per la qual la subvenció va ser concedida, com és la de restablir la prestació en la resta dels serveis municipals subvencionables, sense que es desprengui cap actuació de mala fe o de falsejament dels fets per part del beneficiari.

Cal tenir en compte el context i la finalitat d'aquesta convocatòria, ja que té un component d'extraordinarietat que no tenen altres convocatòries de la Diputació per les quals es fomenten polítiques públiques.

Amb aquesta convocatòria es finança despeses sobrevingudes causades per motius excepcionals, per tal que l'ens local pugui restablir i garantir la prestació de serveis municipals afectats, es dedueix l'existència d'una situació d'emergència que s'ha de solucionar amb urgència per poder continuar amb normalitat el servei municipal afectat. Això fa que, per raons justificades d'interès general, en alguns casos hi hagi canvis en la valoració inicial dels danys i de la seva reparació que fa necessari analitzar el cas concret i aplicar criteris de proporcionalitat, objectivitat i rigorositat alhora.

Aquesta Secretaria General considera que la Diputació de Tarragona té el deure de ponderar les causes d'incompliment de les condicions essencials de l'atorgament de la subvenció i valorar si l'actuació del beneficiari tendeix a satisfer de manera significativa els interessos públics perseguits.

Una vegada analitzades les circumstàncies, la documentació que consta a l'expedient i havent determinat els fets provats, es pot concloure que no es tracta d'un incompliment absolut de l'objecte de la subvenció, sinó d'un incompliment parcial, atès que el beneficiari s'apropa de manera significativa al compliment total i acredita una actuació inequívocament tendent a la satisfacció dels seus compromisos, i en aplicació del principi de proporcionalitat previst en la normativa vigent en matèria de subvencions i interpretat per la doctrina jurisprudencial, sempre tenint en compte cada cas concret, s'entén que aquest incompliment parcial de l'objecte suposa el pagament amb reducció de la part proporcional i no la pèrdua del dret a cobrament total. Per tant es considera procedent estimar el recurs interposat per l'Ajuntament de Banyeres de Penedès contra el decret del diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (SAM) número 2022-0000806, de 4 de març de 2022.

Consideracions:

Per tot això, aquesta Secretaria General informa favorablement sobre l'estimació del recurs de reposició interposat per l'Ajuntament de Banyeres del

Penedès contra el decret del diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (SAM) número 2022-0000806, de 4 de març de 2022, pel qual es declara la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció concedida, per la línia de subvenció de caràcter excepcional 2019.

En conseqüència, RESOLC:

Primer. Estimar el recurs de reposició interposat per l'Ajuntament de Banyeres del Penedès contra el decret del diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal (SAM) número 2022- 0000806, de 4 de març de 2022, pel qual es declara la pèrdua del dret al cobrament total de la subvenció concedida, per la línia de subvenció de caràcter excepcional 2019, per import de 30.000 €, amb càrrec a la aplicació pressupostària 1010-942-76200-01 del pressupost de la Diputació de Tarragona de l'exercici 2023.

Segon. Avocar, en aquest acte, la competència per autoritzar i disposar de les despeses en l'àmbit de les subvencions públiques delegada en la Junta de Govern, mitjançant decret núm. 2019-0003370, de 14 d'agost de 2019 i la competència per resoldre el reconeixement de les obligacions de pagament, delegada al diputat delegat del Servei d'Assistència Municipal, mitjançant decret núm. 2019-0002858, de 19 de juliol de 2019.

Tercer. Autoritzar, disposar la despesa i reconèixer l'obligació a la despesa derivada de l'estimació del recurs que es detalla a continuació:

Beneficiari: Ajuntament de Banyeres del Penedès

Municipi: Banyeres del Penedès

Concepte subvenció: únic - Estimar recurs Aj Banyeres del Penedès 2019-14380

Data Acord concessió:

Aplicació Pressupostària: 2023-1010-942-76200-01

Pressupost Elegible: 37.885,00 euros

Pressupost Minim a Executar: 31.578,95 euros

Import concedit: 30.000,00 euros

% subvenció sobre pressupost elegible:95,00%

Despesa justificada: 32.463,05 euros

Import a pagar: 30.000,00 euros

Total: 30.000,00 euros

Quart. Notificar aquesta resolució a l'Ajuntament de Banyeres del Penedés.

Cinquè. Ordenar la remissió de la informació a la Base de Datos Nacional de Subvenciones als efectes de la seva publicació en el Sistema Nacional de Publicidad de Subvenciones.

Sisè. Comunicar aquesta resolució a la Intervenció General i a Tresoreria.

Règim de recursos:

- Recurs contenciós administratiu, en el termini màxim de 2 mesos des de l'endemà de la notificació, davant del Jutjat Contenciós Administratiu de Tarragona.

- De manera alternativa i potestativa, recurs de reposició, en el termini màxim d'1 mes des de l'endemà de la notificació, davant del mateix òrgan que l'ha dictat.

La presidenta e.f.

Noemí Llauredó Sans