

DISPOSICIONS GENERALS

DEPARTAMENT DE LA PRESIDÈNCIA

DECRET LLEI 15/2021, de 6 de juliol, de creació del Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya.

El president de la Generalitat de Catalunya,

L'article 67.6.a) de l'Estatut preveu que els decrets lleis són promulgats, en nom del rei, pel president o presidenta de la Generalitat.

D'acord amb això, promulgo el següent

DECRET LLEI

Exposició de motius

I

El principi d'indemnitat en relació amb l'exercici de funcions públiques comporta que cap servidor públic es pugui veure perjudicat com a conseqüència de l'exercici legítim del càrrec públic que ocupa. Aquest principi ha estat consolidat per la jurisprudència del Tribunal Suprem que, en la Sentència de 8 de juliol del 2020 entre d'altres, li atorga caràcter general tot establint que el principi d'indemnitat o rescabament no es limita només als cossos i forces de seguretat, sinó que s'estén a la totalitat de treballadors i treballadores públics, en tant que es configura com a inherent al sentit instrumental de tota administració, en la mesura que els qui serveixen no actuen en interès propi sinó en interès públic, en interès de tothom. En conclusió, com assenyala el Tribunal Suprem, si els servidors públics sofreixen un mal o perjudici en la realització del servei, sense que hi concorri culpa o negligència, han de ser rescabats. Aquest principi està recollit a l'article 14.f) del text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, que, de forma expressa inclou, entre els drets individuals dels empleats públics, el dret a la defensa jurídica i a la protecció de l'Administració en els procediments que se segueixen davant de qualsevol ordre jurisdiccional com a conseqüència de l'exercici de les seves funcions. En l'àmbit de la Generalitat de Catalunya, i amb la mateixa finalitat, l'article 9 de la Llei 7/1996, de 5 de juliol, d'organització dels serveis jurídics de l'Administració de la Generalitat de Catalunya disposa que l'advocat de la Generalitat pot assumir la representació i la defensa dels membres del Govern, dels alts càrrecs i dels funcionaris i empleats públics de l'Administració de la Generalitat i dels seus organismes, sigui quina sigui llur posició processal, quan els procediments se segueixin per actes o omissions relacionats amb l'exercici del càrrec, llevat que els interessos del representat i els de la Generalitat siguin oposats o contradictoris. D'altra banda, la protecció d'aquests drets no seria completa si no comportés igualment el dret a ser beneficiari de les garanties necessàries per fer front a les reclamacions que contra els empleats públics es puguin presentar, per tal d'evitar que aquestes reclamacions puguin suposar un perjudici en el patrimoni personal de les persones involucrades.

II

Els alts càrrecs i els membres del Govern gaudeixen igualment de garanties i principis que els protegeixen en l'exercici dels seus càrrecs i funcions. D'acord amb l'article 68.1 de l'Estatut d'autonomia de Catalunya, el Govern de la Generalitat dirigeix l'acció política i l'Administració de la Generalitat i, en conseqüència, les seves actuacions i decisions es regeixen pel principi de discrecionalitat, la qual cosa els atorga un ampli marge de decisió per a la definició de les seves polítiques públiques i de les actuacions que en formen part. L'autonomia

CVE-DOGC-A-21187087-2021

política de les comunitats autònomes i la seva capacitat d'autogovern, en paraules del Tribunal Constitucional, es manifesta sobretot en la capacitat d'elaborar les seves polítiques públiques en matèries de la seva competència (SSTC 13/1992 FJ.7 i 192/2000 FJ.7). En conseqüència, el control jurisdiccional dels actes polítics del Govern es troba residenciat d'una banda, en la jurisdicció contenciosa administrativa mitjançant un control debilitat i limitat als aspectes formals, procedimentals i competencials (és a dir, els elements reglats dels actes) i, de l'altra, en la jurisdicció constitucional. Els actes polítics del Govern i l'exercici de les seves potestats discrecionals només estan sotmesos a la Constitució i al bloc de la constitucionalitat, en el qual s'insereix l'Estatut d'autonomia de Catalunya, i el seu control ha de respectar en tot cas el principi de la divisió de poders i la posició institucional del Govern, tenint en compte l'existència d'un nucli de discrecionalitat indisponible.

L'exercici per part del Govern de la direcció política inclou tant l'establiment de directrius com de polítiques públiques però, a més, els membres del Govern, en l'exercici de les seves funcions, gaudeixen de tots els drets fonamentals constitucionalment protegits, com la llibertat d'expressió, el dret de reunió o la llibertat d'informació amb caràcter reforçat, com ha reconegut reiteradament la jurisprudència del Tribunal Europeu de Drets Humans; de forma que l'exercici lícit d'aquests drets en cap cas pot comportar un perjudici econòmic a la Generalitat de Catalunya. En el mateix sentit, tampoc es pot fer responsable d'aquestes actuacions els empleats públics que hagin intervingut en les actuacions administratives corresponents donant compliment a tots els tràmits legalment preceptius, ja que el control d'oportunitat està especialment vedat, en paraules del Tribunal Constitucional, als òrgans de control o d'intervenció.

Així mateix, i entre les polítiques públiques que, en l'àmbit de les seves competències, correspon definir i dirigir al Govern de la Generalitat, s'hi inclou l'acció exterior, que troba el seu fonament en l'article 193 de l'Estatut d'autonomia de Catalunya i que es configura com un mandat adreçat a la Generalitat per tal que impulsi la projecció de Catalunya a l'exterior i en promogui els interessos en aquest àmbit. A l'empara d'aquest mandat estatutari el Govern de la Generalitat pot dur a terme qualsevol activitat adreçada a la consecució d'aquestes finalitats, tant en l'exercici de les seves competències com en defensa dels seus interessos, amb l'únic límit constitucional de les relacions internacionals que corresponen a la competència de l'Estat, així com d'altres competències estatals amb projecció exterior, com la sanitat exterior o el comerç exterior. Tanmateix, el reconeixement de l'acció exterior de les comunitats autònomes és fins i tot anterior al vigent Estatut d'autonomia ja que, com han assenyalat la doctrina i la jurisprudència constitucional, troba el seu fonament constitucional en el principi d'autonomia previst als articles 2 i 147 de la Constitució, en tant que constitueix un instrument ordinari per a l'exercici de les seves competències i la defensa dels seus interessos.

III

Per fer front a les seves responsabilitat i obligacions legals de protecció dels servidors públics, la Generalitat de Catalunya té subscriïdes pòlisses de responsabilitat civil per a la cobertura dels riscos en què puguin incórrer. En conseqüència, en cas de sinistre, es posen en marxa els mecanismes de cobertura corresponents. Tanmateix, aquesta situació s'ha alterat i actualment es produeix una exclusió de determinats riscos de les pòlisses subscriïdes, exclusió que, eventualment, pot tenir efectes retroactius.

Aquest canvi afecta situacions molt diverses en què es poden trobar els servidors públics i que s'han anat incrementant en els darrers anys. Així, afecta de forma negativa els drets dels funcionaris i funcionàries, alts càrrecs, directius i, fins i tot, els membres del Govern que s'hi han vist involucrats. Per tant, es necessita i urgent que la Generalitat adopti les mesures complementàries als mecanismes existents adreçades a garantir i protegir el dret a la indemnitat de les persones afectades en l'exercici de les seves funcions almenys fins que no hi hagi un pronunciament judicial que declari amb caràcter ferm la seva responsabilitat disciplinària, comptable o penal. Un dels supòsits que fan necessària i urgent aquesta actuació per la situació de vulnerabilitat en què es troben les persones afectades davant d'una decisió administrativa no ferma, són les actuacions prèvies 80/2019 del Tribunal de Cuentas, Sector públic autonòmic (inf. fisc. destinació recursos assignats a l'execució de polítiques d'acció exterior per part de la Generalitat de Catalunya, en els exercicis 2011 a 2017), objecte de la notificació de la liquidació provisional de data 30 de juny d'enguany, que afecta diversos alts càrrecs, responsables polítics i funcionaris i funcionàries de la Generalitat.

La brevetat dels terminis en molts d'aquests supòsits i la manca de mecanismes per donar cobertura a la situació produïda obliguen la Generalitat de Catalunya a adoptar, amb caràcter urgent i general, les mesures necessàries per tal de garantir tant el principi d'indemnitat com la protecció dels drets fonamentals de tots els servidors públics afectats per sinistres no coberts per les pòlisses de responsabilitat civil i patrimonial actuals de la Generalitat de Catalunya, mitjançant la creació d'un fons específic complementari de les pòlisses subscriïdes.

IV

CVE-DOGC-A-21187087-2021

Aquest Decret Llei es dicta a l'empara de la potestat d'autoorganització i de les competències que els apartats 1 i 2 de l'article 159 i 136 de l'Estatut d'autonomia atribueixen a la Generalitat de Catalunya, en les matèries de règim jurídic, procediment i responsabilitat patrimonial de les administracions públiques catalanes, i de funció pública, respectivament.

Per tant, en ús de l'autorització que em concedeix l'article 64 de l'Estatut d'autonomia de Catalunya i de conformitat amb l'article 38 de la Llei 13/2008, de 5 de novembre, de la presidència de la Generalitat i del Govern,

A proposta del conseller d'Economia i Hisenda i de la consellera de la Presidència i amb la deliberació prèvia del Govern,

Decreto:

Article 1

Objecte

1.1 És objecte d'aquesta Llei la creació del Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya (FCRCAT) per fer front a les obligacions legals que li corresponen en relació amb els riscos no coberts per les pòlisses d'assegurances de responsabilitat civil, patrimonial i comptable subscrites per la Generalitat de Catalunya per sinistres que puguin afectar les persones compreses en l'àmbit subjectiu d'aquesta Llei en l'exercici del seu càrrec o funcions que es puguin veure afectades en el seu patrimoni per resolucions o actes administratius o judicials en procediments administratius o judicials que no hagin conclòs amb resolució ferma.

1.2 La dotació mínima d'aquest Fons es fixa inicialment en la quantitat de 10 milions d'euros. Anualment es farà una aportació per una quantia almenys igual a les liquidacions que s'hagin dut a terme l'any anterior amb càrrec a aquest Fons, amb l'actualització corresponent.

1.3 La gestió del Fons es pot encarregar a l'entitat gestora que es constitueixi o bé a una entitat gestora ja existent.

Article 2

Àmbit subjectiu

Resten incloses en l'àmbit subjectiu d'aquesta Llei les persones que tinguin o hagin tingut la condició de personal al servei de l'Administració de la Generalitat i dels ens i organismes del seu sector públic, d'alts càrrecs i de membres del Govern de la Generalitat per actuacions realitzades en l'exercici del seu càrrec.

Article 3

Riscos objecte de cobertura

Els riscos objecte de cobertura pel Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya són els que pateixin les persones incloses en l'àmbit subjectiu d'aquesta Llei i que quedin exclosos de cobertura a càrrec de les pòlisses d'assegurances de responsabilitat civil, patrimonial i comptable subscrites per la Generalitat de Catalunya per tal de cobrir les obligacions que, d'acord amb la normativa vigent, li correspongui directament assumir pels danys corporals i materials i les conseqüències directes d'aquests danys, així com els perjudicis econòmics purs, no conseqüència de danys materials i/o corporals previs, causats per acció o omissió a terceres persones en exercici de la seva activitat, així com la responsabilitat civil professional, inclosa la responsabilitat comptable, mentre no recaigui sentència ferma.

Article 4

Condicions per sol·licitar la cobertura

4.1 La cobertura del sinistre amb càrrec al Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya es portarà a terme amb la presentació prèvia d'una sol·licitud d'acord amb el model inclòs a l'annex d'aquest decret Llei davant l'entitat gestora del Fons, la qual ha d'anar acompanyada d'una declaració responsable en

CVE-DOGC-A-21187087-2021

què la persona sol·licitant manifesti que compleix les condicions següents:

- a) Que no existeix una resolució judicial ferma que declari il·lícites les actuacions realitzades.
- b) Que el risc no es troba cobert per cap pòlissa d'assegurança subscrita per l'Administració de la Generalitat de Catalunya o per alguna entitat del seu sector públic.
- c) Que la Generalitat de Catalunya no ha iniciat cap acció contra la persona afectada i, en particular, cap procediment disciplinari o sancionador ni cap procediment judicial de reclamació de responsabilitat civil.

4.2 Sense perjudici dels efectes de la declaració responsable des de la presentació de la sol·licitud, l'entitat gestora la comunicarà, per a la seva verificació, als òrgans següents: pel que fa a la lletra a), als òrgans competents en matèria de representació i defensa jurídica de la Generalitat; pel que fa a la lletra b), als òrgans competents en matèria d'assegurances de la Generalitat de Catalunya, i pel que fa a la lletra c), es comunicarà de forma simultània a tots els departaments de l'Administració de la Generalitat perquè en verifiquin el compliment en relació amb ells i les seves entitats adscrites o que en depenguin.

4.3 En tot cas la inexactitud, falsedat o omisió de caràcter essencial de qualsevol dada o document que acompanyi la sol·licitud o consti en la declaració responsable comporta la impossibilitat de gaudir de la cobertura i genera una obligació de retorn, sense perjudici de les responsabilitats penals, civils o administratives a les quals pugui donar lloc.

4.4 El perjudici patrimonial s'ha d'acreditar mitjançant l'aportació de la resolució o acte relatiu al procediment administratiu o judicial que l'afecti, el qual no pot haver conclòs per resolució judicial ferma.

4.5 En el cas que els afectats pel perjudici patrimonial ho siguin en concepte de responsabilitat solidària, l'emissió de la garantia no pot superar el total de la quantitat reclamada i si no hi ha acord entre les persones afectades, es distribuirà de forma proporcional entre elles. En tot cas, la garantia no pot superar de forma individual el 50 % del total a distribuir, tret que la quantitat reclamada no superi el 5 % del Fons.

4.6 Els òrgans competents disposen de deu dies per dur a terme la verificació prevista en aquest article a partir de l'endemà de rebre la comunicació.

4.7 L'entitat gestora, un cop presentada la sol·licitud amb la declaració responsable, garantirà a l'entitat financera l'emissió de l'aval amb un dipòsit a càrrec del Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya. Aquest contraaval tindrà caràcter reglat.

Article 5

Obligació de retorn

5.1 En el cas que arribés a existir pronunciament judicial ferm i, si escau, s'hagin esgotat totes les vies d'impugnació judicials i jurisdiccionals, estatals i internacionals, i si es confirmés l'existència de responsabilitat comptable o civil derivada de falta o delictes per part de les persones beneficiàries, es generarà un crèdit de dret públic de devolució per part dels beneficiaris dels imports garantits, així com dels interessos i de les despeses que s'hagin generat per raó de les garanties efectuades amb càrrec al Fons.

5.2 L'obligació de retorn té la naturalesa de dret públic per part de la Generalitat i aquesta ha de realitzar totes les actuacions necessàries per a la seva recaptació, àdhuc el procediment executiu de recaptació d'acord amb el que estableix la normativa vigent.

Article 6

Actuacions per a la dotació al Fons Complementari de Riscos

6.1 El Departament competent en matèria de finances ha de realitzar les actuacions corresponents per a la dotació dels recursos econòmics necessaris per al FCRGC. Amb aquesta finalitat, a l'entrada en vigor d'aquest Decret llei, s'entendrà dotat el fons per l'import establert en l'article 1 i s'han d'efectuar les actuacions necessàries per a aquesta dotació.

6.2 S'estableix com a modalitat de control per a les operacions necessàries per a la dotació del FCRGC, el control posterior, amb les finalitats i el procediment establert pel Decret llei 46/2020, de 24 de novembre, de mesures urgents de caràcter administratiu, tributari i de control financer.

CVE-DOGC-A-21187087-2021

Disposició transitòria

1. Mentre no es constitueixi l'entitat gestora del FCRCAT o bé s'encarregui la seva gestió a una entitat ja constituïda, i de forma excepcional, s'encomana la seva gestió provisionalment a l'Institut Català de Finances.
2. Per al cas que no sigui possible quan entri en vigor aquest Decret llei aplicar el que preveu el punt 7 de l'article 4 i amb caràcter excepcional, l'entitat gestora pot atorgar la garantia mitjançant qualsevol mitjà admès en dret, sense perjudici que sigui substituïda posteriorment pel que disposa el precepte esmentat.

Disposició final

Aquest Decret llei entra en vigor el mateix dia de la seva publicació al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*.

Per tant, ordeno que tots els ciutadans als quals sigui d'aplicació aquest Decret llei cooperin en el seu compliment i que els tribunals i les autoritats als quals pertorqui el facin complir.

Barcelona, 6 de juliol de 2021

Pere Aragonès i Garcia

President de la Generalitat de Catalunya

Jaume Giró i Ribas

Conseller d'Economia i Hisenda

Laura Vilagrà Pons

Consellera de la Presidència

Annex

Model de sol·licitud a presentar a l'entitat gestora del Fons *

1. Dades de la persona sol·licitant

Nom i cognoms

DNI

Adreça

Telèfon de contacte

Adreça electrònica per a notificacions

CVE-DOGC-A-21187087-2021

Manifesto:

2. Fets

.....

.....

.....

3. Responsabilitat solidària

Sí

No

S'adjunta acord

Sí

No

4. En conseqüència, sol·licito:

Que la Generalitat de Catalunya, a través del Fons Complementari de Riscos de la Generalitat de Catalunya, doni cobertura econòmica a la quantitat de que se'm reclama en concepte de responsabilitat civil/patrimonial/comptable en el procediment administratiu/judicial En el cas que resulti condemnat amb sentència ferma, em comprometo a retornar les despeses i interessos corresponents a aquesta quantitat.

Lloc, data i signatura de la persona sol·licitant

*Institut Català de Finances.

Les dades que faciliteu seran tractades per l'Institut Català de Finances (en endavant, també l'ICF) o bé per l'entitat gestora que es determini, en qualitat de responsable del tractament, amb la finalitat de procedir a tramitar la sol·licitud de cobertura de sinistre d'acord amb el que estableix el Decret llei 15/2021, de 6 de juliol. La base jurídica de legitimació per al tractament de les dades personals radica en l'execució de la seva petició.

Les dades es conservaran durant el temps necessari per tramitar la sol·licitud i per donar compliment a les obligacions legals a les quals l'entitat gestora pugui estar sotmesa.

Podeu exercir els drets d'accés, rectificació, supressió, limitació, portabilitat o, si escau, oposició. Podeu exercir aquests efectes per diferents vies

En el cas que l'entitat gestora sigui l'ICF:

- Per correu electrònic a protecciodedades@icf.cat
- Per escrit a l'adreça postal Gran Via de les Corts Catalanes, 635, 6a plana, 08010 Barcelona.
- També podeu fer-ho a través dels formularis del web <http://www.icf.cat/ca/common/Privacitat/>

En tots els casos, sempre pot efectuar la reclamació pertinent davant del delegat de protecció de dades de l'ICF (o de l'entitat gestora corresponent) dpoICF@icf.cat o de l'Agència Catalana de Protecció de Dades (www.apdcat.cat).

Per a més informació, consulteu la política de privacitat de l'ICF a www.icf.cat.

(Les referències a l'ICF es poden substituir per la denominació de l'entitat gestora que en el futur pugui gestionar el Fons).

CVE-DOGC-A-21187087-2021

(Adjuntar declaració responsable sobre el compliment de les condicions legals i documentació acreditativa de l'existència del procediment administratiu/judicial i de la quantitat reclamada.)

Model de declaració responsable sobre el compliment de les condicions legals

Dades de la persona declarant (nom i cognoms, DNI, adreça, telèfon de contacte i adreça electrònica per a notificacions), departament de la Generalitat o entitat del sector públic de la Generalitat de Catalunya on presta o ha prestat serveis (.....), període de prestació dels serveis (.....).

Declaro responsablement que:

- a) No existeix una resolució judicial ferma que declari il·lícites les actuacions realitzades.
- b) El risc no es troba cobert per cap pòlissa d'assegurança subscrita per l'Administració de la Generalitat de Catalunya o per alguna entitat del seu sector públic.
- c) La Generalitat de Catalunya no ha iniciat cap acció contra la persona afectada i, en particular, cap procediment disciplinari o sancionador ni cap procediment judicial de reclamació de responsabilitat civil.

Autoritzo la Generalitat de Catalunya i l'òrgan gestor del fons per tal que pugui sol·licitar, si escau, la informació necessària per al control i seguiment de la sol·licitud i realitzar les consultes necessàries per comprovar l'acreditació d'aquests fets.

(Lloc, data i signatura de la persona declarant)

(21.187.087)