

**DEPARTAMENT
DE JUSTÍCIA****RESOLUCIÓ**

JUS/14/2009, de 13 de gener, de la Direcció General de Dret i d'Entitats Jurídiques, per la qual s'aproven els criteris generals que han de regir el Pla d'inspecció de fundacions per a l'any 2009.

L'article 34 de la Constitució reconeix el dret de fundació per a finalitats d'interès general, la qual cosa possibilita la creació d'una persona jurídica de dret privat i justifica unes funcions de supervisió per part del poder públic en l'activitat de l'ens fundacional, amb vista a la seva tutela i control.

De conformitat amb l'article 118 de l'Estatut d'autonomia de Catalunya, la Generalitat de Catalunya ha assumit plenes competències en matèria d'associacions i fundacions.

D'acord amb l'article 336-2.1 de la Llei 4/2008, de 24 d'abril, del llibre tercer del Codi civil de Catalunya, relatiu a les persones jurídiques, el protectorat ha de vetllar perquè es compleixin les finalitats fundacionals, les disposicions legals i els estatuts de les fundacions i perquè es respecti la voluntat fundacional. Aquesta funció bàsica és desglossada a l'article 336-2.2 en un seguit de funcions específiques, les quals s'orienten a la consecució de la funció general anteriorment referida. Concretament, l'apartat d) d'aquest darrer article disposa que correspon al protectorat la funció de vetllar pel compliment de les disposicions legals i dels estatuts de les fundacions, mitjançant la verificació dels comptes anuals i de l'exercici de la potestat d'inspecció d'acord amb la llei.

A aquest efecte, de conformitat amb el que estableix la disposició transitòria quarta de l'esmentada Llei 4/2008, de 24 d'abril, el protectorat pot inspeccionar, quan ho consideri necessari, els llibres, els documents i les activitats de les fundacions. Són supòsits d'inspecció, entre d'altres:

- a) No presentar els comptes anuals durant, almenys, dos exercicis.
- b) Fer operacions subjectes a autorització prèvia sense haver-la demanada.
- c) No respondre, de manera reiterada, als requeriments del protectorat, o presentar una resposta el contingut de la qual sigui insuficient.
- d) Mantenir una inactivitat continuada.
- e) No destinar el percentatge establert per llei per al compliment de les finalitats fundacionals.
- f) Patir un deteriorament de la massa patrimonial que incapaciti la fundació per complir les finalitats fundacionals.
- g) Destinar recursos a despeses no relacionades amb l'objecte fundacional o desproporcionades respecte al volum d'ingressos.

En aquest context, la funció d'inspecció de les fundacions per part del protectorat constitueix una eina fonamental amb vista a salvaguardar l'interès general al qual les fundacions hi són afectes i a vetllar per tal que els seus recursos econòmics siguin aplicats al compliment de les finalitats fundacionals, i també per tal que les fundacions compleixin les obligacions previstes en la normativa vigent.

I, en aquest sentit, l'elaboració de plans anuals d'inspecció es manifesta com un instrument idoni amb vista a fer efectius els principis d'eficàcia i d'eficiència en l'actuació de l'Administració pública. Així mateix, en la mesura que aquesta planificació de les actuacions inspectores es realitza d'acord amb criteris objectius i aquests criteris són publicitats, el Pla d'inspeccions no només es presenta com una eina orientada a la correcta gestió dels recursos humans i econòmics de què disposa el protectorat, sinó també com un instrument orientat al servei del principi de seguretat jurídica pel que fa a la determinació dels àmbits respecte dels quals incidiran les actuacions inspectores. Cal tenir en compte, no obstant això, que la funció de control del correcte exercici del dret de fundació que correspon al protectorat no s'exhaureix en les actuacions respecte de les fundacions en què concorrin

els pressupòsits establerts en el Pla, ja que aquestes activitats de comprovació o inspecció es podran exercir sempre que el protectorat detecti d'ofici la presumpta comissió d'irregularitats per part d'una fundació o quan consideri que existeixin indicis suficients de veracitat en els fets imputats en una denúncia.

Pel que fa als criteris que han de regir el Pla d'inspecció per a l'exercici 2009, l'experiència adquirida pel protectorat en l'exercici de les seves funcions aconsella incidir en tres àmbits d'intervenció: un primer àmbit, relatiu a aquelles fundacions que no hagin presentat comptes davant el protectorat, almenys els dos darrers exercicis; un segon àmbit, que incidirà en aquelles fundacions que no responguin, de manera reiterada, als requeriments del protectorat, o presentin una resposta el contingut de la qual sigui insuficient, i un tercer àmbit, que inclourà un conjunt de fundacions seleccionades mitjançant mecanismes aleatoris entre totes les fundacions inscrites.

En aquest punt, cal remarcar que, pel que fa als dos àmbits d'intervenció referits en primer lloc, l'ús intensiu per part del protectorat de mitjans informàtics possibilita la detecció per part de la pròpia aplicació informàtica d'aquelles entitats en què concorren les circumstàncies que defineixen sengles àmbits d'intervenció. I, respecte del tercer àmbit d'intervenció, la seva virtualitat rau en la consideració que afecta totes les fundacions inscrites, amb independència que es trobin o no en una situació d'incompliment de les obligacions previstes a la normativa vigent o no hagin atès els requeriments que els hagi adreçat el protectorat. La selecció, en aquest cas, mitjançant sorteig dota d'objectivitat la determinació de les entitats susceptibles de ser objecte d'una inspecció.

D'acord amb l'article 3.7.d) del Decret 421/2006, de 28 de novembre, de creació, denominació i determinació de l'àmbit de competència dels departaments de la Generalitat de Catalunya, al Departament de Justícia li correspon l'exercici de les atribucions pròpies de l'Administració de la Generalitat en l'àmbit de fundacions; i de conformitat amb l'article 6.1 del Decret 166/2008, de 26 d'agost, de reestructuració parcial del Departament de Justícia, a la Direcció General de Dret i d'Entitats Jurídiques li correspon dirigir les funcions que la legislació vigent atribueix al Departament de Justícia en matèria, entre d'altres, d'entitats jurídiques.

Per tot això,

RESOLC:

—1 Aprovar els criteris generals pels quals es regirà el Pla d'inspecció de les fundacions de l'any 2009 i que són els següents:

Seràn susceptibles de ser objecte d'un expedient d'inspecció les fundacions en què concorrin alguna de les circumstàncies següents:

- a) No haver presentat els comptes anuals d'almenys els dos darrers exercicis.
- b) No haver respost en el termini fixat a les deficiències observades pel protectorat en l'anàlisi dels comptes anuals.
- c) Que la darrera xifra del número d'inscripció de la fundació sigui coincident amb el número obtingut mitjançant un sorteig que s'efectuarà en presència del secretari o secretària general del Departament de Justícia a la seu del Departament, c. Pau Claris, 81, de Barcelona.

—2 Fixar la data del sorteig a què fa referència la lletra c) del punt anterior per al dia 4 de febrer de 2009, a les 9 h.

—3 El sorteig és públic, i del seu resultat se'n donarà publicitat mitjançant publicació al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*.

—4 Fer pública aquesta Resolució mitjançant la seva inserció al web del Departament de Justícia i la seva publicació al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya*.

Barcelona, 13 de gener de 2009

JOSÉ PASCUAL ORTUÑO MUÑOZ
Director general de Dret i d'Entitats Jurídiques
(09.012.063)

— *