DOCUMENT
ADJUNT: **C-14485 Aj. Cerdanyola Informe de Viabilitat Economico -Financera_Informe definitiu.pdf**

IDENTIFICADORS
Número de l'anotació: **33123**, Data d'entrada: **01/09/2022 11:13:00**

ALTRES DADES
Codi per a validació: **L7C9W-BZJOC-5OOK5**
**Pàgina 1 de 60**

SIGNATURES

ESTAT
**NO REQUEREIX SIGNATURES**

FAURA-CASAS
AUDITORS-CONSULTORS

FAURA-CASAS, AUDITORS CONSULTORS, SL. CIF: B-58671710 Societat Inscrita al Registre Mercantil de Barcelona. Tom 21218, Foli 002, Full número B-18277, Inscripció 2ª

# AJUNTAMENT DE CERDANYOLA DEL VALLÈS

Informe de viabilitat economicofinancera i d'anàlisi
de formes de gestió del **Servei Públic de les**
**Escoles Bressol Municipals** (EBM) de Cerdanyola del Vallès

Protocol número: C-14.485

Aquest informe substitueix l'informe emès en data 27 de juny de 2022
i número de protocol **C-14.313**

*An independent member of*
BKR INTERNATIONAL
*Còrsega, 299, 6a. 08008 Barcelona · Tel. 902 28 28 30- 934 816 469 · Paseo de la Castellana, 123, 9º C 28046 Madrid · Tel. 910 321 805*
*www.faura-casas.com · faura-casas@faura-casas.com*
*Barcelona Madrid Manresa*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS
AUDITORS-CONSULTORS

**AJUNTAMENT DE CERDANYOLA DEL VALLÈS**
Carrer de Lluís Companys 2,
08290 Cerdanyola del Vallès, Barcelona

Barcelona, a data de la signatura electrònica

Senyors,

D'acord amb l'encàrrec rebut, els fem a mans Informe de viabilitat economicofinancera i d'anàlisi de formes de gestió del servei públic de les Escoles Bressol Municipals (EBM) de Cerdanyola del Vallès.

Aquest informe és fruit del treball realitzat en base a la informació facilitada per l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès i inclou les conclusions que s'han posat de manifest en l'execució del nostre treball i substitueix l'informe emès en data 27 de juny de 2022 amb el mateix títol i numero de protocol C-14.313, en haver estat incorporades determinades observacions addicionals a les inicialment exposades.

Molt atentament,

**Faura-Casas, Auditors Consultors, S.L.**

39334508T PERE RUIZ (R: B58671710)

Firmado digitalmente por 39334508T PERE RUIZ (R: B58671710)
Fecha: 2022.09.01 10:48:48 +02'00'

Pere Ruiz Espinós
-Soci-

FAURA-CASAS, AUDITORS CONSULTORS, SL. CIF: B-58671710 Societat Inscrita al Registre Mercantil de Barcelona. Tom 21218, Foli 002, Full número B-18277, Inscripció 2ª



Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

## ÍNDEX

**1. ANTECEDENTS ADMINISTRATIUS I FONAMENTS DE DRET** ..... 2

1.1. Contextualització tècnico-jurídica del servei d'Escoles Bressol Municipal a Cerdanyola del Vallès ..... 2

1.2. Adjudicació del servei públic relatiu a les Escoles Bressol Municipals Cordelles i Montflorit de data 14 de juliol de 2010 ..... 4

1.3. Adjudicació del servei públic relatiu a l'Escola Bressol Municipal Turonet de data 29 de juliol de 2011 ..... 4

1.4. Caducitat de l'expedient licitatori de la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2015/003) de data 27 de juliol de 2016 ..... 5

1.5. Renúncia de celebració del contracte relatiu a la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2017/002) de data 26 de juliol de 2017 ..... 6

1.6. Adjudicació i formalització del contracte relatiu a la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2020/002) de data 10 d'agost de 2020 ..... 6

**2. BREUS CONSIDERACIONS EN RELACIÓ A LES POSSIBLES FÓRMULES DE GESTIÓ DELS SERVEIS PÚBLICS LOCALS** ..... 13

2.1. De la Sostenibilitat i eficiència com a límit a la decisió sobre la seva forma de gestió ..... 14

2.2. Del cost efectiu de la prestació ..... 16

2.3. De la gestió directa com a forma de prestació dels serveis públics ..... 17

2.4. De la gestió indirecta ..... 26

2.5. De les preferències entre les diferents formes de gestió directa i la subsidiarietat de la gestió indirecta respecte de la gestió directa ..... 27

**3. ESTUDI ECONÒMIC I FINANCER DEL SERVEI** ..... 28

3.1. Consideracions prèvies ..... 28

3.2. Ingressos d'explotació del servei ..... 42

3.3. Cost efectiu de la prestació i elements econòmics a valorar en la tria de les possibles alternatives de gestió ..... 45

3.4. Anàlisi econòmic comparatiu entre les diferents formes de gestió dels serveis ..... 50

**4. PROCEDIMENT DE CANVI DE MODEL DE GESTIÓ DEL SERVEI** ..... 57

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

## 1. ANTECEDENTS ADMINISTRATIUS I FONAMENTS DE DRET

### 1.1. Contextualització tècnico-jurídica del servei d'Escoles Bressol Municipal a Cerdanyola del Vallès

El Ple Municipal de data 27 de setembre de 2001 adoptà l'acord d'incoar l'expedient per a l'establiment del servei de l'Escola Bressol Municipal i va disposar la redacció d'una memòria, així com la de la resta de documents legalment necessaris per incorporar-se a l'expedient. Posteriorment, en la sessió plenària de data 30 de maig de 2002 es va aprovar definitivament l'establiment del servei públic d'Escola Bressol Municipal i el seu reglament, fixant com a forma de gestió del servei públic la gestió indirecta.

Per conveni entre el Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès de data 1 de setembre de 2003 es procedeix a la creació formal d'un centre d'educació preescolar de titularitat municipal, per impartir el primer cicle d'educació infantil, amb un màxim de 74 llocs escolars, al qual s'atribueix la denominació específica de MONTFLORIT.

El setembre de 2003 es va inaugurar l'Escola Bressol Municipal Montflorit, amb una capacitat màxima per a 74 infants i gestionada de forma indirecta. En data 14 de febrer de 2005 es va subscriure un acord marc de col·laboració entre el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, la Federació de Municipis de Catalunya i l'Associació Catalana de Municipis i Comarques amb la finalitat d'impulsar la creació de 30.000 noves places públiques de llars d'infants, pel qual la Generalitat finançava la creació de places creades pels ajuntaments mitjançant l'aportació de 5.000,00 € per plaça creada i de 1.800,00 €/any per plaça, en concepte de despeses ordinàries de funcionament.

Posteriorment, en data 28 de juliol de 2005, l'Ajuntament de Cerdanyola va assumir el compromís de crear noves places públiques que resten concretades al Mapa de Llars d'Infants de Catalunya. Fruit d'aquest en data 30 d'agost de 2005 es va procedir a la signatura del Conveni entre el Departament d'Educació i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès mitjançant el qual l'Ajuntament es compromet a la creació de 195 places públiques d'escola bressol. Aquest compromís es concretava en la creació futura d'una EBM al barri del Turonet amb una capacitat de 102 places i una altra EBM al barri de La Farigola amb una capacitat de 123 places.

Davant l'anunci de tancament –a data 31 de juliol de 2008- d'una llar d'infants de titularitat privada de la ciutat, la Llar d'Infants Tàndem, l'Ajuntament per acord de Ple de data 24 de juliol de 2008 va decidir assumir les places de l'escola com a pròpies i va aprovar inicialment la modificació del projecte d'establiment del servei públic i el seu reglament (BOP Barcelona núm. 195 de 14 d'agost de 2008), en el mateix espai on havia funcionat l'esmentada llar d'infants i després d'efectuar la tramitació pertinent pel que fa a la titularitat pública del centre i al lloguer del local on estava ubicada, l'Escola Bressol Municipal Cordelles obria les seves portes, amb capacitat màxima de 102 infants. Aquest segon centre es gestionà, durant dos cursos acadèmics de manera directa.

Per conveni entre el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès de data 1 de juliol de 2008 s'havia procedit a la creació d'una escola bressol pública de titularitat municipal, per impartir el primer cicle d'educació infantil, amb un màxim de 102 llocs escolars, al qual s'atribueix la denominació específica de CORDELLES.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

Per acord de Ple Municipal de data 30 de juliol de 2009 s'aprovà inicialment la modificació del projecte d'establiment del servei públic i el seu reglament. Per acord de Ple Municipal de data 25 de març de 2010 es va deixar sense efecte l'acord de Ple de data 30 de maig de 2002, modificat per acords de Ple de dates 24 de juliol de 2008 i 30 de juliol de 2009 i es va aprovar inicialment el projecte d'establiment del servei públic i el seu reglament i al BOP Barcelona núm. 138 de 10 de juny de 2010 es va publicar l'acord d'aprovació definitiva, que fixava com a forma de gestió del servei públic la gestió indirecta, unificava la forma de gestió de les escoles bressol i addicionava l'EBM Cordelles.

En data 19 de novembre de 2010, se subscriu un acord marc entre el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, la Federació de Municipis de Catalunya i l'Associació Catalana de Municipis i Comarques referent al finançament del sosteniment de les places de llars d'infants de titularitat de les corporacions locals, en què el Departament d'Educació es compromet a contribuir al finançament de la despesa corrent ocasionada pel funcionament de les llars d'infants de titularitat de les corporacions locals. Durant el curs 2010-2011, l'import establert per al finançament del sosteniment d'aquestes places fou de 1.800,00 € per alumne equivalent.

Per acord del Ple de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès de data 27 de gener de 2011 el Ple municipal resta assabentat de la resolució d'alcaldia núm. 6858, de 16 de desembre de 2010, per la qual l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès s'adhereix a l'acord marc entre el Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya, la Federació de Municipis de Catalunya i l'Associació Catalana de Municipis i Comarques referent al finançament del sosteniment de les places de llars d'infants de titularitat de les corporacions locals.

Per acord de Ple de data 31 de març de 2011 es va aprovar inicialment la modificació del projecte d'establiment del servei públic i el seu reglament i al BOP Barcelona de data 5 de juliol de 2011 es va publicar l'acord d'aprovació definitiva, que addicionava l'EBM Turonet.

Per conveni entre el Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès de data 3 d'agost de 2011 es procedeix a la creació d'un centre de primer cicle d'educació infantil de titularitat municipal, amb un màxim de 102 llocs escolars, al qual s'atribueix la denominació específica de TURONET. El setembre de 2011, s'inaugura l'Escola Bressol Municipal Turonet amb una capacitat de 102 infants.

En data 26 d'octubre de 2011 se subscriu un conveni entre el Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès per al sosteniment del funcionament de centres educatius de primer cicle d'educació infantil de titularitat municipal per al curs 2010-2011, en què l'Administració autonòmica atorga a l'ens local subvenció per finançar les despeses d'escolarització corresponents al curs escolar 2010-2011, a raó de 1.600,00 € per alumne equivalent, de la llar d'infants Montflorit i de l'escola bressol Cordelles.

En data 16 d'abril de 2013 se subscriu un conveni entre el Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya i l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès per al sosteniment del funcionament de centres educatius de primer cicle d'educació infantil de titularitat municipal per al curs 2011-2012, en què l'Administració autonòmica atorga a l'ens local subvenció per finançar les despeses d'escolarització corresponents al curs escolar 2011-2012, a raó de 1.300,00 € per alumne equivalent, de la llar d'infants Montflorit i de l'escola bressol Cordelles i de l'EB pública Turonet.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

**1.2. Adjudicació del servei públic relatiu a les Escoles Bressol Municipals Cordelles i Montflorit de data 14 de juliol de 2010**

El Ple de l'Ajuntament en sessió de data 4 de juny de 2010 va aprovar l'expedient de contractació per a la prestació del servei públic d'escola bressol municipal, aprovant el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que ha de regir la contractació de l'esmentada concessió, mitjançant procediment obert.

La licitació del servei es va anunciar en el BOP núm. 135, de data 7 de juny , i al perfil del contractant de l'Ajuntament, de conformitat amb el que preveu l'article 126.4 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic.

En data 13 de juliol de 2010 es va formalitzar l'acta de la Mesa de contractació que proposa a l'òrgan de contractació l'adjudicació provisional del contracte a favor de les empreses PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL i SERVEIS EDUCATIUS CAVALL DE CARTRÓ, SL, a l'haver obtingut la major puntuació segons l'informe de valoració de les propostes en base als criteris d'adjudicació indicats en el plec de clàusules administratives particulars aprovat pel Ple Municipal.

El Ple Municipal aprovà, en data 14 de juliol de 2010, l'adjudicació provisional de conformitat amb l'art. 135 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic, el contracte de gestió del servei públic d'ESCOLA BRESSOL MUNICIPAL, a les empreses següents i per les aportacions municipals màximes referenciades:

- *Escola Bressol Municipal Cordelles*: PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL; amb una aportació econòmica de l'Ajuntament de Cerdanyola pel curs 2010/2011 de 319.174,69€.
- *Escola Bressol Municipal Montflorit*: SERVEIS EDUCATIUS CAVALL DE CARTRÓ, SL; amb una aportació econòmica de l'Ajuntament de Cerdanyola pel curs 2010/2011 de 262.498,48€.

**1.3. Adjudicació del servei públic relatiu a l'Escola Bressol Municipal Turonet de data 29 de juliol de 2011**

La Junta de Govern Local en sessió de data 11 de maig de 2011 va aprovar l'expedient de contractació per a la prestació del servei públic d'escola bressol municipal del barri del Turonet, aprovant el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que ha de regir la contractació de l'esmentada concessió, mitjançant procediment obert no harmonitzat.

En data 22 de juliol de 2011 la Mesa de contractació va proposar l'adjudicació del contracte per a la gestió del servei públic d'Escola Bressol Municipal el Turonet a l'empresa PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL a l'haver efectuat l'oferta més avantatjosa.

La Junta de Govern Local aprovà, en data 29 de juliol de 2011, l'adjudicació provisional de conformitat amb l'art. 135 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic, el contracte de gestió del servei públic d'ESCOLA BRESSOL MUNICIPAL el Turonet, a la següent empresa i per l'aportació municipal màxima referenciada:

- *Escola Bressol Municipal Turonet: PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL;* amb una aportació econòmica de l'Ajuntament de Cerdanyola pel curs 2011/2012 de 308.297,80€.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

### 1.4. Caducitat de l'expedient licitatori de la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2015/003) de data 27 de juliol de 2016

La Junta de Govern Local en sessió de data 20 de maig de 2015 va adoptar –entre altres- l' acord següent:

> *"....APROVAR l'expedient de contractació per a la prestació del servei públic d'Escola Bressol Municipal, mitjançant concessió administrativa, incloent-hi l'aprovació del plec de clàusules administratives particulars i el prescripcions tècniques que ha de regir la contractació de l' esmentat servei públic, amb un valor estimat del contracte de cinc milions cent quinze mil cent trenta-tres euros amb setanta-quatre cèntims (5.115.133,74 €), d'acord amb el següent detall:*
>
> - *Lot núm. 1. EBM Montflorit: 1.466.591,70 €.*
> - *Lot núm. 2. EBM Turonet: 1.820.346,49 €.*
> - *Lot núm. 3. EBM Cordelles: 1.828.195,55€*
> - *Per als tres centres: 5.115.133,74€*
>
> *.... CONVOCAR licitació per procedir a l'esmentada contractació, mitjançant procediment obert. "*

El 25 de maig de 2015 es va publicar el corresponent anunci oficial en el Butlletí Oficial de la Província de Barcelona, finalitzant el termini de presentació de proposicions el dia 9 de juny següent.

Dins d'aquest període de presentació d'ofertes han concorregut les següents proposicions:

- SERVEIS EDUCATIUS CAVALL DE CARTRO, SL . Al lot 1.
- PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL. Als lots 1,2 i 3.
- FUNDACIÓ PERE TARRES. Al lot 2.

La Junta de Govern Local en sessió de data 22 de juliol de 2015 va adoptar l'acord de SUSPENDRE provisionalment el procés de licitació aprovat per acord de la Junta de Govern Local en sessió de 20 de maig de 2015, relatiu a la contractació de la gestió del servei públic d'ESCOLA BRESSOL MUNICIPAL –en tres lots- adreçat a nenes i nens de 4 mesos fins als 3 anys, a tenor de la previsió establerta en l'art. 72 de la Llei 30/92, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i procediment administratiu comú.

Atès els incompliments dels terminis previstos en la normativa d'afectació, en data 27 de juliol de 2016 la Junta de Govern Local acordà la caducitat de l'expedient incoat per acord de la Junta de Govern Local en sessió del dia 20 de maig de 2015 relatiu a l'aprovació de l'expedient de contractació per a la prestació del servei públic d'Escola Bressol Municipal, mitjançant concessió administrativa, incloent-hi l'aprovació del plec de clàusules administratives particulars i el prescripcions tècniques que regia la contractació de l'esmentat servei públic, per haver transcorregut el termini de tres mesos previst en l'art. 42.3 de la Llei 30/92, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i procediment administratiu comú.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

### 1.5. Renúncia de celebració del contracte relatiu a la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2017/002) de data 26 de juliol de 2017

La Junta de Govern Local en sessió de data 28 d'abril de 2017 va aprovar l'expedient de contractació de la gestió del servei públic d'Escola Bressol Municipal de Cerdanyola del Vallès, juntament amb l'aprovació dels plec de clàusules administratives particulars i tècniques i la convocatòria de licitació mitjançant procediment obert.

En data 3 de maig de 2017 es va publicar el corresponent anunci oficial en el BOP de la província de Barcelona.

Dins del període de presentació d'ofertes han concorregut els següents licitadors:

- FUTUR I COMPROMÍS AMB L'EDUCACIÓ, SL
- SERVEIS EDUCATIUS CAVALL DE CARTRÓ, SL
- PROGESS, PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL
- FUNDACIÓ PIA INSTITUT PERE TARRÉS D'EDUCACIÓ EN L' ESPLAI

A la vista dels informes emesos per part dels serveis econòmics municipals, es requereix a l' empresa PROGESS per tal que procedeixi a aclarir diferents aspectes de la seva oferta, mitjançant requeriments de data 26 de juny i 10 de juliol.

En data 14 de juliol es reuneix la Mesa de contractació, compareixent a l'acte els representants de l'empresa proponent, per tal d'aclarir l'oferta efectuada. En l'expedient consta l'acta de la data esmentada, en la què es posa de manifest diferents dubtes interpretatius en relació amb el plec que regeix la concessió i el projecte d'establiment del servei.

El 25 de juliol el servei d'educació proposa a l'òrgan de contractació la renúncia a la celebració del contracte de gestió de les escoles bressol.

En data 26 de juliol de 2017 la Junta de Govern Local acordà la renuncia a la celebració del contracte relatiu a la gestió del servei públic d' Escola Bressol Municipal de Cerdanyola del Vallès, aprovat per acord de la Junta de Govern Local en sessió de data 28 d'abril de 2017, de conformitat amb la previsió establerta en l'art. 155 del Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic, i a la vista de l'informe emès per part del servei d' educació en el què es justifica la renúncia en els motius d'interès públic que s'especifiquen en l'esmentat informe.

### 1.6. Adjudicació i formalització del contracte relatiu a la gestió del servei públic d'escola bressol municipal (152/2020/002) de data 10 d'agost de 2020

La Junta de Govern Local en sessió de data 16 de maig de 2020 es va aprovar l'expedient de contractació referent a la prestació del servei públic d'Escola Bressol Municipal, mitjançant concessió administrativa, incloent-hi l'aprovació del plec de clàusules administratives particulars i el prescripcions tècniques que ha de regir la contractació de l'esmentat servei públic. Alhora es convoca la corresponent licitació mitjançant procediment obert harmonitzat, regulat en l'art. 156 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

En data 18 de maig de 2020 es va procedir a enviar el corresponent anunci al Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) i igualment es va procedir a publicar el corresponent anunci en el «perfil de contractant», sent el termini de presentació d'ofertes, de conformitat amb l'art. 156.6 LCSP, de trenta dies naturals a comptar des de la data de la seva remissió a l'Oficina de Publicacions Oficials de la Unió Europea, finalitzant aquest termini el dia 15 de juny. Dins del període de presentació d'ofertes han concorregut les següents empreses:

- PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL
- FUNDACIÓ PERE TARRES

La Mesa de contractació, reunida en data 22 de juny i 1 de juliol de 2020, i un cop examinada la documentació presentada pels licitadores que s'hi han presentat, va acordar admetre'ls atès que han declarat tenir l'aptitud, capacitat, solvència i requisits establerts en el plec de clàusules administratives, i va procedir a l'obertura del sobre digital núm. 2 comprensiu de la documentació acreditativa per a la ponderació dels criteris d'adjudicació avaluables en base a judicis de valor, acordant traslladar tota la documentació als serveis tècnics corresponents per tal de procedir a la seva valoració.

El dia 3 de juliol reunida novament la Mesa de contractació dona a conèixer el resultat de la valoració del sobre núm. 2. En concret, i a la vista de l'informe emès per part del servei d'educació, es proposa rebutjar l'oferta presentada per FUNDACIÓ PERE TARRES, atès que - tal com s'especifica de forma molt detallada en l'informe emès per part del servei d'Educació -, el projecte presentat contradiu en els aspectes esmentats en l'informe el plec de clàusules administratives, el plec de prescripcions tècniques i el projecte d'establiment del servei. Igualment s'acorda procedir a l'obertura del sobre digital núm. 3 presentat per l'empresa PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL atès que ha assolit la puntuació mínima requerida per tal d'obrir aquest sobre, acordant traslladar lo als serveis tècnics per a la seva valoració. Una vegada emès l'informe de valoració, novament es constitueix la Mesa de contractació en data 21 de juliol de 2020 acordant, a la vista dels informes emesos per part del servei d'educació i els serveis econòmics municipals, proposar a l'òrgan de contractació l'adjudicació del contracte per a la prestació del servei públic d'escola bressol municipal a l'empresa PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL.

La Junta de Govern Local de data en sessió de data 24 de juliol de 2020 va acordar acceptar la proposta de la Mesa de contractació de data 21 de juliol de 2020 en què proposa l'adjudicació del contracte del servei públic d'Escola Bressol Municipal a l'empresa PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE SERVEIS SOCIALS, SL, atès que ha presentat la millor oferta i es va acordar indicar al Servei de Contractació i Compres que procedeixi a efectuar, de conformitat amb la previsió establerta en l'art. 150.2 LCSP, el requeriment a l'empresa proposta com adjudicatària, per tal que, en el termini de deu dies hàbils, a comptar des del dia següent a aquell en què hagi rebut el requeriment presenti la documentació acreditativa de les circumstàncies a les que es refereixen les lletres a) a c) de l'apartat 1 de l'art. 140 si no les hagués aportat amb anterioritat i d'haver constituït la garantia definitiva. Dins del període atorgat a tal efecte, l'empresa va presentat la documentació requerida.

En data 10 d'agost de 2020 la Junta de Govern Local va adjudicar, de conformitat amb l'art. 158 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, el contracte del servei públic d'Escola Bressol Municipal, mitjançant concessió administrativa, a l'empresa PROGESS PROJECTES I GESTIÓ DE

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

SERVEIS SOCIALS, SL, de conformitat amb la proposta de la Mesa de contractació de data 21 de juliol de 2020, amb total subjecció als plecs de clàusules administratives i prescripcions tècniques aprovats per acord de la Junta de Govern Local en sessió de data 16 de maig i a la seva oferta tècnica i econòmica, comportant una aportació municipal anual (per curs escolar) de nou-cents quaranta-quatre mil cinc-cents quaranta-quatre euros amb trenta cinc cèntims (944.544,35 €),

El contracte administratiu que se'n derivà de l'esmentada adjudicació es formalitzà en data 01 de setembre de 2020.

### 1.6.1. Elements essencials del contracte

El detall d'aquells aspectes jurídicament rellevants per l'objecte del present informe són:

- L'**objecte** del contracte és la concessió de serveis per a la gestió del servei públic d'escola bressol municipal, consistent en l'educació d'infants entre els 4 mesos i fins als 3 anys d'edat, promogut per l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès amb plena subjecció al plec de prescripcions tècniques redactat pel servei d'educació i al projecte d'establiment del servei i reglament del servei aprovats inicialment per acord plenari en la sessió de 31 de març de 2011 i definitivament per no haver-se presentat cap al·legació.

  El Servei públic municipal que es licita es desenvolupa en els següents espais:

  - *Escola Bressol Municipal Cordelles*, que disposa de 7 aules –2 de petits, 2 de mitjans i 3 de grans; distribuïts en 16 infants a les dues sales de petits – dels 4 mesos als 12 mesos –,26 infants en dues sales d'1 a 2 anys i 60 infants en tres sales de 2 a 3 anys, amb una capacitat màxima de 102 infants.
  - *Escola Bressol Municipal Montflorit* que disposa de 5 aules – una de petits, 2 de mitjans i 2 de grans; distribuïts 8 infants en una sala de petits - dels 4 mesos als 12 mesos-, 26 infants en dues aules d'1 a 2 anys i 40 infants en dues aules de 2 a 3 anys, amb una capacitat màxima de 74 infants.
  - *Escola Bressol Municipal Turonet* que disposa de 7 aules – 2 de petits, 2 de mitjans i 3 de grans; distribuïts en 16 infants a les dues sales de petits –dels 4 mesos als 12 mesos -, 26 infants en dues sales d'1 a 2 anys i 60 infants en tres sales de 2 a 3 anys, amb una capacitat màxima de 102 infants.

- Les principals prestacions objecte del servei són:

  - Servei bàsic o d'escolarització, destinat a l'escolarització d'infants de 4 mesos a 3 anys en els horaris que s'estableixin en funció de la possibilitat d'atenció a les necessitats manifestades per les famílies per a cada curs escolar, i de conformitat amb la normativa aplicable.
  - Servei de menjador, que inclou esmorzar, dinar i berenar per als infants usuaris del servei d'escola bressol que ho sol·licitin.
  - Servei d'acollida i servei de permanència. Aquests serveis estan adreçats a les famílies amb dificultats per atendre els seus fill i /o filles fora de l'horari marc del centre i es concreten en servei d'acollida al matí i/o servei de permanència a la tarda.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Pel que fa a la **naturalesa jurídica** del contracte i el seu règim jurídic, es determina que el contracte té naturalesa de concessió de serveis de conformitat amb l'art. 15 LCSP. Es concreta que el dret d'explotació dels serveis implica la transferència al concessionari del risc operacional, és a dir l'Ajuntament no garanteix que, en condicions normals de funcionament, el mateix vagi a recuperar les inversions realitzades ni a cobrir els costos tinguts com a conseqüència de l'explotació del servei que és objecte de la concessió. La part dels riscos transferits al concessionari suposa una exposició real a les incerteses del mercat.
- El **règim econòmic de la concessió i el seu finançament**, i atès que la concessió s'atorga a risc i ventura de l'adjudicatari, que assumeix tota la responsabilitat que es derivi de l'activitat objecte de la concessió, és el concessionari qui haurà de finançar el servei a través de la percepció per part dels usuaris de les tarifes aprovades per l'Ajuntament per a tal fet i l'aportació municipal anual. Es concreta que si amb posterioritat a l'adjudicació de la concessió de serveis, els preus relatius a les tarifes es redueixen per decisió municipal o per l'aplicació de quotes reduïdes per aplicació de tarifació social, caldrà reequilibrar la concessió tenint en compte el límit màxim de benefici establert en l'oferta del licitador.
- La **retribució del concessionari** estarà integrada pels conceptes següents:
  - Els ingressos de l'aplicació dels preus públics vigents, que el concessionari gestionarà directament.
  - L'aportació que l'Ajuntament concedeix al concessionari.
- La **durada del contracte** serà de dos cursos acadèmics a comptar dels del dia 1 de setembre de 2020 i fins el 31 d'agost de 2022 i, es podrà prorrogar de forma expressa per a 1 curs acadèmic més, des del dia 1 de setembre de 2022 i fins el 31 d'agost de 2023.
- Pel que fa al **personal** adscrit a l'execució material del servei: Per tal de contribuir i garantir el principi d'estabilitat en l'ocupació, l'absorció del personal entre les empreses que se succeeixin en la prestació d'aquests serveis, es regirà per les prestacions del conveni que hi sigui d'aplicació. L'adjudicatari, en conseqüència, està obligat a assumir tot el personal que presta els seus serveis en la contractació actual, subrogant-se en tots els drets, antiguitat, categoria, sense que els seus havers puguin ser mermats, havent d'adscriure'ls a la prestació del servei en aquest terme municipal.
- **Obligacions de l'Ajuntament** de Cerdanyola amb el concessionari:
  - Atorgar al concessionari la protecció adequada perquè pugui prestar el servei adequadament.
  - Garantir al concessionari la percepció de la retribució econòmica que s'estableixi així com el manteniment de l'equilibri econòmic-financer de la concessió en els casos que ordeni introduir modificacions que incrementen les despeses o disminueixin aquesta retribució.
  - Indemnitzar el concessionari pels danys i perjudicis que li ocasioni l'assumpció directa de la gestió del servei quan es produeix per motius d'interès públic que determinen el rescat de la concessió, independentment de la culpa del concessionari, o en el cas de supressió

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

del servei. La quantitat o import de la indemnització es determinarà a través del corresponent expedient contradictori.

- Intervenir amb la seva autoritat perquè sigui respectat el dret del concessionari.
- Assumir les inversions de l'edifici i el manteniment derivat de la modificació de disposicions jurídiques.
- Assumir obres de Reforma, Ampliació i Millora (obres RAM) de l'equipament
- Designar el personal tècnic responsable de la coordinació i el seguiment de la relació contractual.
- Habilitar un espai de treball, que faciliti la coordinació, quan es consideri adequat.
- Posar en coneixement de l'empresa adjudicatària qualsevol qüestió que pugui ser objecte d'actituds i mesures preventives, sobretot en supòsits de malalties infeccioses i contagioses.

- **Obligacions del concessionari:**
  - El concessionari haurà d'acreditar, mitjançant una declaració responsable adreçada al responsable del contracte, en la que faci constar que disposa de les certificacions legals establertes per acreditar que les persones adscrites a l'execució del contracte que impliquin contacte habitual amb menors no han estat condemnats per sentència ferma per algun delicte dels establerts a la normativa (Llei/2015, de 28 de juliol, de modificació del sistema de protecció a la infància i l'adolescència, respecte a professions o oficis o activitats que impliquin contacte amb menors).
  - Donar inici a la prestació del servei en la que estipuli el contracte.
  - Aportar els mitjans materials, personal i tècnics necessaris per a la perfecta realització del servei objecte de la concessió. El concessionari assumirà cada curs els costos de l'actualització dels material didàctics i educatius necessaris en cada una de les aules i serveis.
  - Assumir la neteja del material didàctic així com el servei de bugaderia de la roba de descans i servei (fundes de matalàs, roba de la llar, cortines...).
  - Assumir la neteja de les instal·lacions.
  - Prestar el servei d'acord amb la manera disposada en la concessió o ordenada posteriorment per l'Ajuntament, fins i tot en el cas que circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles ocasionessin una subversió en l'economia de la concessió, i sense més interrupcions que les que es produirien si la gestió es prestés de forma directa.
  - En cas d'extinció normal de contracte, el concessionari ha de prestar el servei fins que un altre es faci càrrec de la seva gestió.
  - Per cap motiu el concessionari pot interrompre el compliment del contracte, sens perjudici de les responsabilitats en què incorri.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Admetre qualsevol usuari que compleixi els requisits establerts, en el reglament o en norma posterior, per a la utilització del servei.
- Complir les normatives que aprovi l'Ajuntament quant a la seguretat i higiene en els edificis d'utilització pública i en qualsevol altra matèria que els sigui d'aplicació, així com complir qualsevol altra normativa vigent que sigui d'aplicació.
- Respondre dels danys que es derivin del funcionament del servei, llevat que s'hagin produït per actes realitzats per la corporació amb caràcter ineludible.
- No alienar cap dels bens i/o serveis que hagin de revertir a l'Ajuntament a l'acabament de la concessió, ni tampoc gravar-los.
- Informar a l'Ajuntament del funcionament del servei i també del compte d'explotació anual de la situació patrimonial en relació amb l'explotació del servei durant l'any. En el cas que l'objecte social del concessionari abasti altres activitats, l'adjudicatari haurà de portar una comptabilitat separada per centres de cost i/o serveis per tal d'identificar les partides del pressupost afectes a la concessió.
- Estarà obligat a facilitar les inspeccions que dels treballs, materials i equips es disposin per l'Ajuntament, d'acord amb la normativa vigent.
- Serà de compte i responsabilitat del contractista complir les obligacions establertes en la legislació relativa a la propietat intel·lectual i als drets d'autor, incloent, si escau, fer efectius els cànons o exaccions que s'hagin de retre a la Sociedad General de Autores de España (SGAE) i al Centro Español de Derechos Reprográficos (CEDRO) o òrgan equivalent.
- Prestar el servei per sí mateix, sens perjudici de la seva cessió o subcontractació.
- L'empresa estarà obligada a facilitar la mobilitat del personal entre les escoles bressol municipals. Aquesta mobilitat estarà pactada i consensuada amb el Servei d'Educació de l'Ajuntament de Cerdanyola.
- Complir les disposicions legals en matèria laboral, les de previsió de la Seguretat Social i les de seguretat en el treball i salut, en tots els seus aspectes, restant exempta la corporació contractant de qualsevol responsabilitat per incompliment de les esmentades normes i altres infraccions de caràcter laboral en que incorri el concessionari. La infracció de la legislació sobre seguretat social, relacions laborals, dels convenis col·lectius i de la salut i seguretat en el treball, constituirà causa d'extinció de la concessió per incompliment del concessionari
- Fer-se càrrec de les següents despeses:
    - Manteniment preventiu, correctiu i normatiu del local i les seves instal·lacions per tal de garantir la seva imatge, el seu bon estat i la seva adequació a les normatives vigents (reglament de les instal·lacions tèrmiques dels edificis, reglament electrotècnic de baixa tensió, control de legionel·losi, reglament d'instal·lacions de protecció contra incendis, etc.)
    - Les de caràcter tributari que es desprenguin de l'activitat desenvolupada.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Les que origini la contractació i ús dels subministraments que hagi a les dependències adscrites a la prestació del servei.
- Qualsevol altra despesa que es derivi de l'explotació del servei i no estigui reservada a l'Ajuntament.
- L'assegurança del contingut de l'edifici.

  - Amb relació a la gestió administrativa del cobrament de quotes i emissió de factures de famílies perceptores d'ajuts del Servei de Benestar i Promoció Social, l'adjudicatari assumirà el procediment d'emissió de les factures i es coordinarà amb el personal tècnic de la Regidoria, amb l'objectiu de millora del procés administratiu corresponent.
  - El concessionari complirà amb les obligacions que contenen els articles 32 i 36 de la Llei I 1i 1998 de 7 de gener, de Política Lingüística, així com amb el que estipula el Reglament per a l'ús de la Llengua Catalana a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès, aprovat pel Ple en data 30 d'abril de 1998.
  - El concessionari complirà amb el procediment que estableix la normativa vigent per a acreditar-se com a centre formador de les pràctiques acadèmiques d'estudiants. Conseqüentment, les escoles bressol municipals gestionaran els aspectes organitzatius de les pràctiques i el seu funcionament en general per a acollir a l'alumnat en pràctiques i contribuir en la seva formació inicial, tal i com està establert en la normativa vigent en aquesta matèria.

- **Drets del concessionari:**

  - Prestar el servei fins a l'extinció del contracte
  - Percebre directament de les famílies dels infants els preus públics en les quanties autoritzades per l'òrgan competent, per a accedir als serveis objecte d'aquest contracte.
  - Percebre de l'Ajuntament l'aportació municipal corresponent a la prestació dels serveis en la forma i quantia que resulti d'aquest Plec i de la proposta acceptada.
  - Ser indemnitzat en cas d'extinció anticipada del contracte per causes no imputables al concessionari.
  - Obtenir una compensació econòmica per tal que es mantingui l'equilibri econòmic de la concessió com a conseqüència de les modificacions ordenades que impliquin un augment de les prestacions a executar i el consegüent increment de les despeses.
  - Utilitzar les instal·lacions i els seus equipaments, així com espais externs i d'esbarjo dels edificis per a cadascun dels centres educatius, segons sigui el cas.
  - Rebre la protecció adequada per a la prestació dels serveis.
  - Formar part de la Comissió Tècnica de Seguiment de la gestió del Servei d'Escola Bressol Municipal.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253BBEFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

## 2. BREUS CONSIDERACIONS EN RELACIÓ A LES POSSIBLES FÓRMULES DE GESTIÓ DELS SERVEIS PÚBLICS LOCALS

Sense ànim de teoritzar, considerem adients esmentar encara que de forma succinta la dicotomia existent entre dos formes de gestió dels serveis públics (concretament, serveis públics d'àmbit local): la gestió directa, on participaran únicament entitats públiques; i la indirecta, caracteritzada per la intervenció d'un operador privat la prestació del servei.

L'article 85.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local (LBRL, d'ara endavant) el qual, segons la redacció que d'aquest en fa la Llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'Administració Local (LRSAL, d'ara en endavant) determina que:

> *"Els serveis públics de competència local hauran de gestionar-se de la forma més sostenible i eficient d'entre les enumerades a continuació*
>
> *A) Gestió directa:*
>
> *a) Gestió per la pròpia entitat local.*
>
> *b) organisme autònom local.*
>
> *c) Entitat pública empresarial local.*
>
> *d) Societat mercantil local, el capital social sigui de titularitat pública.*
>
> *Només podrà fer-se ús de les formes previstes en les lletres c) i d) quan quedi acreditat mitjançant memòria justificativa elaborada a l'efecte que resulten més sostenibles i eficients que les formes disposades en les lletres a) i b), per al que s'hauran de tenir en compte els criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió. A més, haurà de constar en l'expedient la memòria justificativa de l'assessorament rebut que s'elevarà a Ple per a la seva aprovació en on s'inclouran els informes sobre el cost del servei, així com, el suport tècnic rebut, que hauran de ser publicitats. A aquests efectes, es demanarà informe de l'interventor local qui valorarà la sostenibilitat financera de les propostes plantejades, de conformitat amb el que preveu l'article 4 de la Llei Orgànica 2/2012, de 27 d'abril, d'Estabilitat Pressupostària i Sostenibilitat Financera.*
>
> *B) Gestió indirecta, mitjançant les diferents formes previstes per al contracte de gestió de serveis públics en el text refós de la Llei de Contractes de Sector Públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre*[1].
>
> *La forma de gestió per la qual s'opti ha de tenir en compte el que disposa l'article 9 de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic, aprovat per Llei 7/2007, de 12 d'abril, pel que fa a l'exercici de funcions que corresponen en exclusiva a funcionaris públics.*

[1] Normativa actualment derogada, trobant-se vigent actualment la *Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes de Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives de el Parlament Europeu i de Consell 2014/23 / UE i 2014/24 / UE, de 26 de febrer de 2014*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253BBEFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Podem determinar que per ambdues tipologies de gestions de serveis públics, concorren dos mandats imperatius:

En primer lloc es posa en valor el principi constitucional d'eficiència en relació a l'elecció de les formes de gestió dels serveis[2] el que suposa introduir el criteri econòmic dels costos amb l'objectiu general de l'eficaç funcionament del servei públic, vinculant-lo amb el mandat sobre que «la gestió dels recursos públics estarà orientada per l'eficàcia, l'eficiència, l'economia i la qualitat, a la qual cosa s'han d'aplicar polítiques de racionalització de la despesa i de millora de la gestió de el sector públic, segons es determina a l'article 7 Llei Orgànica 2/2012, de 27 d'abril, d'Estabilitat Pressupostària i Sostenibilitat Financera[3] (LOEPSF).

Però conté també una clara referència a la sostenibilitat, entesa aquesta des de la vessant de l'àmbit financer i, concretament, en previsions de l'article 4.2 de la LOEPSF[4] ja esmentada.

### 2.1. De la Sostenibilitat i eficiència com a límit a la decisió sobre la seva forma de gestió

Tal i com s'ha esmentat, l'art. 85.2 de la LRBRL condiciona decisivament el marge de decisió de les entitats locals per a la tria de la formula jurídica de la prestació dels serveis públics, establint que aquests "*hauran de gestionar-se de la forma més sostenible i eficient*".

La verificació d'aquesta sostenibilitat i la seva eficiència no esdevé pas arbitrària. Aquests preceptes (introduïts per la LRSAL) suposen la transformació de la discrecionalitat preexistent pel que fa a l'elecció de la forma de gestió, en una discrecionalitat més tècnica, que es troba fortament condicionada mitjançant l'aplicació de conceptes jurídics indeterminats limitant la prèvia llibertat d'opció que gaudien les entitats locals.

L'opinió doctrinal generalitzada és que la Llei condiciona o limita especialment les fórmules directes i considera que les indirectes, d'entrada, satisfan més fàcilment aquests principis determinant una relativa preferència per les fórmules de gestió directa o mitjançant organisme autònom, enfront de les entitats públiques empresarials o les societats mercantils. Val la pena recordar el tenor literal de l'esmentat article 85 de la LRBRL on s'especifica que:

> *Només podrà fer-se ús de les formes previstes en les lletres c) [entitat pública empresarial local] i d) [Societat mercantil local, el capital social sigui de titularitat pública] quan quedi acreditat mitjançant memòria justificativa elaborada a l'efecte que resulten més sostenibles i eficients que les formes disposades en les lletres a) [gestió directa] i b) [Organisme autònom], per al que s'hauran de tenir en compte els criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de*

[2] Art. 31.2 de la Constitució Espanyola, on s'especifica que *"La despesa pública realitzarà una assignació equitativa dels recursos públics, i la programació i execució respondran als criteris d'eficiència i economia"*

[3] On s'especifica que *"La gestió dels recursos públics estarà orientada per l'eficàcia, l'eficiència, l'economia i la qualitat, a la qual cosa s'han d'aplicar polítiques de racionalització de la despesa i de millora de la gestió de el sector públic".*

[4] On s'especifica que "*S'entén per sostenibilitat financera la capacitat per finançar compromisos de despesa presents i futurs dins dels límits de dèficit, deute públic i morositat de deute comercial d'acord amb el que estableix aquesta Llei, la normativa sobre morositat i en la normativa europea".*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

> *la inversió. A més, haurà de constar en l'expedient la memòria justificativa de l'assessorament rebut que s'elevarà a Ple per a la seva aprovació en on s'inclouran els informes sobre el cost del servei, així com, el suport tècnic rebut, que hauran de ser publicitats.*

El recurs a l'entitat pública empresarial o la creació d'una societat mercantil local, només resulta valorable si resulta més sostenible i eficient que la gestió mitjançant organisme autònom o per la mateixa entitat local (com ja s'ha esmentat, a partir de criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió) i si es compleixen determinades exigències formals, entre elles, un informe de l'interventor local sobre la seva sostenibilitat financera d'acord amb l'art. 4 de la Llei Orgànica d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.

Així, a l'art. 85.2 *in fine* de la LRBRL s'estableix "*que no es poden prestar mitjançant formes de gestió indirecta serveis públics que impliquin exercici de funcions que corresponen en exclusiva a funcionaris públics*" en connexió amb l'art.9.2 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic (EBEP, d'ara en endavant), pel qual es reserva als funcionaris públics les funcions que impliquin la participació directa o indirecta en l'exercici de potestats públiques o en la salvaguarda dels interessos generals.

En aquest context, recordar que els arts.2.2 b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC, d'ara en endavant), i de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic de el sector públic, declaren subjectes a aquestes lleis a les entitats de dret privat vinculades o dependents de les administracions públiques quan exerceixin potestats administratives.

Els principis de sostenibilitat i eficiència condicionen, necessàriament, la decisió sobre la forma de gestió dels serveis públics, però respectant el seu caràcter de decisió discrecional de l'òrgan que l'ha de prendre; susceptible però al control jurisdiccional i sotmesa a límits.

L'article 4.1.a) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local reconeix als municipis, províncies i illes, en la seva qualitat d'Administracions Públiques de caràcter territorial, i dins de l'esfera de les seves competències, entre d'altres potestats, la potestat d'autoorganització.

Aquesta potestat té diverses manifestacions, essent una d'elles la potestat per a l'organització i modificació de la gestió dels serveis públics expressament prevista en l'article 30 de Decret de 17 de juny de 1955, per qual s'aprova el Reglament de Serveis de les Corporacions Locals:

> *Les corporacions locals tenen plena potestat per a constituir, organitzar, modificar i suprimir els serveis de la seva competència, tant en l'ordre personal com en l'econòmic o en qualsevol altre aspecte, d'acord amb la Llei de Règim local i als seus reglaments i altres disposicions de aplicació.*

La decisió sobre la forma de gestió dels serveis públics té cabuda dins d'aquesta àmplia potestat de les corporacions locals per organitzar i modificar els serveis de la seva competència, reconeixent la discrecionalitat que suposa la llibertat de l'Administració per triar una entre diverses solucions igualment justes, tal i com s'ha determinat en sentència de 11 d'abril de 2018 (rec. Núm. 11/2016, citant la sentència de 18 de juny de 2010 (rec. Núm. 2818/2006), reiterant que:

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*«Aquesta llibertat d'elecció, entre indiferents jurídics, entre solucions igualment justes, és el que anomenem discrecionalitat administrativa. Per contra, quan la mateixa Llei estableix una sèrie de requisits a la concurrència es nua la conseqüència prevista per l'ordenament jurídic, estem davant d'una activitat reglada ».*

En el mateix sentit s'han pronunciat els tribunals de Justícia de la diferents comunitats autònomes, per exemple el Tribunal Superior de Justícia d'Andalusia (Màlaga) en sentència de 10 de maig de 2018 (rec. Núm. 1861/2015):

*"... la potestat d'autoorganització s'emmarca en l'àmbit de les denominades potestats administratives discrecionals, que són aquelles en les que la norma no determina taxativa o esgotadorament la solució que s'ha d'adoptar en un supòsit determinat, sinó que lliura a l'Administració la facultat de decidir entre diverses alternatives igualment legals o justes, o com ha estat definit per la jurisprudència i doctrina, entre indiferents jurídics".*

La decisió sobre la forma de gestió dels serveis públics està sotmesa als límits generals que han de respectar totes les decisions discrecionals. Límits generals com són el servei a l'interès general i el compliment dels principis d'eficàcia, economia i eficiència (articles 103.1 de la Constitució Espanyola i 3 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre de Règim Jurídic de les Administracions Públiques, no incórrer en arbitrarietat prohibida per l'article 9.3 de la Constitució Espanyola, ni en desviació de poder (article 48 de la Llei 39/2015 , d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, d'ara endavant LPACAP, i article 70.2 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

A més d'aquests límits que determinen la necessitat de motivació de la decisió per acreditar el seu compliment, aquesta ha de respectar límits específics, com els que estableix l'article 85.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (pel que fa l'existència de determinades funcions l'exercici de correspon en exclusiva a funcionaris públics que s'haurà de valorar en cada cas concret per a adoptar les mesures que siguin procedents) completant-se amb la prohibició, continguda en la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes de Sector Públic, de prestar mitjançant contracte de concessió de serveis i contracte de serveis els que impliquin exercici de l'autoritat i l'obligació de triar la forma més sostenible i eficient de prestar el servei, el compliment ha de quedar acreditat material i formalment.

Per tant, la decisió de la forma de gestió dels serveis públics de competència local pot estar referida tant a l'elecció inicial d'una determinada manera gestora, com a el canvi de l'opció triada anteriorment i d'aquesta decisió tracta específicament l'article 85.2 LRBRL ja esmentat anteriorment.

### 2.2. Del cost efectiu de la prestació

Aquest concepte materialitzat a la LRSAL i que prové de la LRBRL[5] ha adquirit en poc temps un gran pes per adoptar decisions relatives a l'organització dels serveis públics locals. Consagrant-se com un

[5] Art 26.2 LRBRL i 36.1 h) LRBRL, promoure l'assumpció dels serveis municipals per les Diputacions, quan el cost efectiu de la prestació pel municipi sigui superior a el dels serveis prestats per la Diputació. A més de la polèmica que des d'un principi va arrossegar el precepte, finalment va quedar neutralitzat per la STC 111/2016, al considerar contrari a l'autonomia local

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

element transversal que constitueix un important argument a prendre en consideració quan s'han de prendre decisions relatives a la forma de prestació dels serveis locals.

Així, l'art. 116 LRBRL determina que:

> *1. Totes les entitats locals han de calcular abans del dia 1 de novembre de cada any el cost efectiu dels serveis que presten, partint de les dades contingudes en la liquidació del pressupost general i, si s'escau, dels comptes anuals aprovats de les entitats vinculades o dependents, corresponent a l'exercici immediat anterior.*
>
> *2. El càlcul de el cost efectiu dels serveis tindrà en compte els costos reals directes i indirectes dels serveis d'acord amb les dades d'execució de despeses esmentades en l'apartat anterior: Per Ordre del ministre d'Hisenda i Administracions Públiques es desenvoluparan aquests criteris de càlcul.*
>
> *3. Totes les entitats locals han de comunicar els costos efectius de cada un dels serveis al Ministeri d'Hisenda i Administracions Públiques per a la seva publicació.*

Estableix, per tant, obligació de que totes les entitats locals calculin i comuniquin al Ministeri d'Hisenda i Administracions Públiques (abans de l'1 de novembre de cada any) el cost efectiu dels serveis que presten. En l'exercici de l'habilitació reglamentària esmentada es va aprovar l'Ordre HAP / 2075/2014, de 6 de novembre, per la qual s'estableixen els criteris de càlcul del cost efectiu dels serveis prestats per les entitats locals i mitjançant Resolució de 23 de juny de 2015, de la Secretaria General de Coordinació Autonòmica i Local, s'especifiquen els elements inclosos en els annexos de l'esmentada ordre.

La metodologia de càlcul de el cost efectiu contempla variables segons es tracti de fórmules de prestació directa o indirecta. Per tant, la determinació de el cost efectiu podria ser també un instrument útil per a optar entre formes de gestió directa o indirecta, i no només per triar entre formes de gestió directa.

### 2.3. De la gestió directa com a forma de prestació dels serveis públics

Sense dubte els arguments favorables de la gestió directa incideixen en el paper rellevant de l'activitat prestacional de servei públic així com la iniciativa pública en l'activitat econòmica, assegurant-se valors la persecució de l'interès general i l'absència d'ànim de lucre en l'actuació administrativa.

Deixant de banda l'àmbit més teòric i focalitzant en l'operatiu i de gestió ordinària, cal destacar que les empreses privades que presten serveis públics, per la seva pròpia naturalesa, cerquen la obtenció de beneficis (beneficis finançats lògicament a càrrec del preu que satisfà l'Ajuntament o d'una part de les tarifes que abonen els usuaris) fet que òbviament no es produiria en cas que la gestió fos pels mitjans propis d'aquest.

Així, i en relació amb l'IVA, la legislació estableix que les administracions no l'han d'abonar si presten serveis públics, la qual cosa genera (directament) menys cost que amb la gestió indirecta. Anàlogament, en quant a l'impost de societats que les empreses paguen pels seus beneficis, si la societat és íntegrament municipal la legislació li reconeix una bonificació del 99% en aquest impost, en la prestació de la majoria dels serveis públics[6].

[6] Article 34 de Llei 27/2014, de 27 de novembre, de l'Impost sobre Societats.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

### 2.3.1. Les modalitats de la gestió directa. Abast i limitacions

Com ja s'ha dit a l'apartat anterior del present informe, la LRSAL va introduir en el seu article 85.2 determinats criteris de preferència i una sèrie de requeriments respecte de les modalitats de la descentralització funcional:

> Les Entitats Públiques Empresarials Locals (EPEL) i la Societat Mercantil de capital 100% municipal (SM) esdevenen subsidiàries respecte de la gestió o bé directa per l'Entitat Local o per un organisme autònom (OA) supeditant la creació de les primeres a l'acreditació fefaent d'una major sostenibles i eficiència, considerant els criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió.

Un altre anàlisi preliminar imprescindible considerem que és el relatiu a la seva possible consideració com un mitjà propi de l'Ajuntament, i la possibilitat que aquest fet habilitaria per tal de fer encàrrecs de gestió, en el marc del que la jurisprudència comunitària i la doctrina han qualificat de *contractes in house providing*, tema que és objecte d'una regulació detallada als articles 31 i 33 de la LCSP.

Un mitjà propi és un instrument administratiu d'aprovisionament d'obres, béns i serveis de les administracions públiques i les entitats del seu sector públic, previst a la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP) (articles 32 i 33) a partir de les directives europees i del dret comparat.

Segons els preceptes esmentats, les entitats del sector públic poden ser considerades mitjans propis dels poders adjudicadors —una o diverses administracions o altres entitats del sector públic— sempre que:

- Tinguin sobre aquests un control anàleg al que puguin exercir respecte dels seus propis serveis.
- Duguin a terme per a aquells la part essencial de la seva activitat (80% del volum global de negoci).
- Formalment aquesta consideració estigui reconeguda en els estatuts o normes reguladores de l'entitat.
- En cas de personificació juridicoprivada, la totalitat del capital o patrimoni ha de ser de titularitat o aportació pública.
- Realització de les prestacions objecte del contracte amb mitjans propis, limitant-se la subcontractació al 50%.

Aquesta facultat comporta que la provisió d'obres, béns i serveis entre un poder adjudicador i un mitjà propi no se subjectin a procediments de licitació prèvia, sinó que es formalitzen mitjançant encàrrecs de gestió, sense publicitat ni concurrència.

Són els anomenats in house providing que, literalment, significa subministrament intern o domèstic, i la manca de publicitat i concurrència i els eventuals impactes en les regles de la competència es fonamenten en el fet que la prestació s'efectua a favor d'administracions o ens respecte dels quals l'ens o Administració que els encomana té el control efectiu i, per tant, els encàrrecs s'han de dur a terme obligatòriament.

L'anomenada cooperació pública vertical identifica els encàrrecs de prestacions que els poders adjudicadors efectuen en favor personificacions instrumentals vinculades, els quals no tenen la consideració de contracte sobre la base de la consideració de mitjà propi i de l'acompliment dels

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

requisits establerts[7]. Exclusió que la pròpia LCSP estableix determinant que no serà aplicable en els supòsits en el que la gestió del servei públic s'efectuï mitjançant la creació d'entitats de dret públic destinades a aquest fi, ni a aquells en que la mateixa s'atribueixi a una societat de dret privat el capital sigui, íntegrament, de titularitat pública.

Cal diferenciar, en conseqüència, la gestió directa d'un servei públic mitjançant l'opció de creació d'un ens dependent (o societat ja preexistent, com és el cas que ens ocupa (manifestació de la potestat d'autoorganització de les entitats locals territorials) de la tècnica dels encàrrecs de prestacions per part dels poders adjudicadors als seus mitjans propis personificats[8].

### 2.3.2. Sobre la descentralització funcional de serveis per part de l'Ajuntament de Cerdanyola

La LOE (Llei Orgànica d'Educació 2/2006 de data 3 de maig), en el seu art. 15.1 concreta que, pel que fa a l'oferta de places del primer cicle de l'educació infantil, seran les Administracions públiques qui promouran un increment progressiu de l'oferta de places públiques i coordinaran les polítiques de cooperació entre elles i amb altres entitats per tal d'assegurar l'oferta educativa en aquest cicle.

La LEC (Llei catalana 12/2009, del 10 de juliol, d'educació), dins dels seus principis generals, fa referència a l'equitat com a garantia d'igualtat d'oportunitats. Això obliga a les administracions a fer una interpretació tant d'aquesta llei com del conjunt de normes que regeixen el sistema educatiu per a l'educació infantil de primer cicle.

Com a administració pública més propera a la ciutadania, l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès va adoptar un paper actiu i, pensant en clau d'infància, va assumir les necessitats d'aquesta franja d'edat 0-3 anys, incrementant progressivament l'oferta educativa tant pels infants com per a les seves famílies. En l'actualitat Cerdanyola del Vallès és una ciutat amb gairebé 60.000 habitants que compta amb tres Escoles Bressols Municipals en funcionament. Pel que fa a les llars d'infants privades legalment autoritzades pel Departament d'Educació de la Generalitat de Catalunya n'hi ha set.

Per a la gestió dels serveis que li són propis, els municipis tenen plena potestat per a decidir la forma de gestió més adient. Podem destacar al respecte allò fixat per l'article 249 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (en endavant, el "TRLMRLC"): "La facultat d'establir el sistema de gestió dels serveis públics correspon a la potestat d'autoorganització dels ens locals".

En el mateix sentit es pronuncia l'apartat 4 de l'article 188 del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals (en endavant, el "ROAS"): "La facultat d'establir el sistema de gestió dels serveis públics correspon als ens locals, en l'exercici de la potestat organitzativa".

Als efectes d'aquest informe interessa destacar que la gestió dels serveis públics pot adoptar la modalitat de gestió directa o indirecta, i que entre les formes de gestió directa trobem la societat

[7] No participació de capital privat, control sobre la personificació pel poder adjudicador, per a qui realitza més del 80% de la seva activitat, i reconeixement de condició de mitjà propi.

[8] Veure resolució 113/2018 del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

mercantil amb capital social íntegrament públic, essent aquest el cas de la mercantil "Cerdanyola, promocions municipals S.L.U".

En aquest sentit considerem que la gestió directa i descentralitzada de serveis públics mitjançant la reorganització de serveis o transferència de competències a entitats instrumentals no es concep com una relació jurídica onerosa, sinó com una manifestació de la potestat d'autoorganització dels ens locals, i per tant no es sotmet a la legislació sobre contractes del sector públic.

Tant la normativa de contractació pública, com la jurisprudència del Tribunal de Justícia i la doctrina administrativa estatal així ho avalen:

Cal destacar en primer lloc l'article 1.6 de la Directiva 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell de 26 de febrer de 2014 sobre contractació pública, que clarament situa fora del seu àmbit d'aplicació les decisions de transferència de competències:

> *"Artículo 1. Objeto y ámbito de aplicación*
>
> *6. Los acuerdos, las decisiones y los demás instrumentos jurídicos mediante los cuales se organiza la transferencia de competencias y responsabilidades para desempeñar funciones públicas entre poderes adjudicadores o agrupaciones de los mismos y que no prevén que se dé una retribución por la ejecución de un contrato, se consideran un asunto de organización interna del Estado miembro de que se trate y, en ese sentido, en modo alguno se ven afectados por la presente Directiva."*

Així mateix, el Tribunal de Justícia de la Unió Europea ha tingut ocasió de desenvolupar aquesta qüestió en la Sentència del Tribunal de Justícia, sala tercera, de 21 de desembre de 2016, assumpte C-51/15, Remondis GmbH, en la que es va concloure que no constituïa un contracte públic l'acord entre la ciutat de Hannover i la regió de Hannover per a la creació d'un consorci amb personalitat jurídica de Dret Públic per a la gestió de residus, al qual es varen transferir els mitjans utilitzats fins al moment per a prestar el dit servei, i amb compromís per part de les entitats que constituïen el dit consorci de compensar pèrdues. A destacar, a més, que el Consorci tenia una Junta composta pels responsables de l'administració de la Regió de Hannover i de la ciutat de Hannover, i que la mateixa era competent per a escollir la persona responsable de la gestió del consorci:

> *"49. Así como señaló el Abogado General en el punto 53 de sus conclusiones, para poder ser considerada como tal una transferencia de competencia debe tener por objeto no sólo las responsabilidades vinculadas a la competencia transferida, en particular, la obligación de cumplir las funciones que dicha competencia implica, sino también los poderes que son el corolario de ésta. Ello requiere que la autoridad pública a la que se le confía una competencia tenga la facultad de organizar la ejecución de las funciones que comprende dicha competencia, así como de establecer el marco reglamentario de esas funciones y que disponga de una autonomía financiera que le permita garantizar la financiación de las citadas funciones. En cambio, no sucede así si la autoridad inicialmente competente conserva la responsabilidad principal relativa a las referidas funciones, si se reserva el control financiero de éstas o si debe aprobar previamente las decisiones que pretenda tomar la entidad a la que se adhirió.*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*50. A este respecto, una situación como la controvertida en el litigio principal se diferencia claramente de la que fue objeto del asunto que dio lugar a la sentencia de 13 de junio de 2013, Piepenbrock (C-386/11, EU:C:2013:385), en la que una entidad territorial se limitaba a confiar a otra entidad territorial, mediante una compensación financiera, la realización de determinadas tareas materiales de las que se reservaba la facultad de controlar la ejecución como observó el Tribunal de Justicia en el apartado 41 de dicha sentencia.*

*51. Por tanto, no puede existir una transferencia de competencia si la autoridad pública que resulta ahora competente no ejerce dicha competencia de manera autónoma y bajo su propia responsabilidad.*

*52. Como señaló el abogado General en el punto 56 de sus conclusiones, tal autonomía de acción no significa que la entidad que resulta ahora competente deba sustraerse a toda influencia por parte de cualquier otra entidad pública. En efecto, una entidad que transfiere una competencia puede conservar cierto derecho de supervisión de las funciones derivadas de ese servicio. No obstante, tal influencia excluye, en principio, toda injerencia en la forma concreta de ejecución de las funciones comprendidas en la competencia transferida. En una situación como la del litigio principal, tal influencia puede ejercerse a través de un órgano, como una junta general, compuesta por representantes de las entidades territoriales anteriormente competentes.*

*53. La autonomía de acción no significa tampoco que una redistribución impuesta o una transferencia voluntaria de competencia deba ser irreversible. En efecto, como se ha señalado en el apartado 41 de la presente sentencia, el reparto de competencias dentro de un Estado miembro no puede considerarse congelado, de modo que son posibles reorganizaciones sucesivas. Además, procede señalar que las situaciones objeto de la sentencia de 20 de octubre de 2005, Comisión/Francia (C-264/03, EU:C:2005:620), no tenía carácter permanente, ya que se trataba de transferencias puntuales de autoridad pública, a una entidad, para la realización de un proyecto que, en principio, estaba comprendido en el ámbito de la competencia de otra entidad, que conservaba dicha competencia de principio, situaciones que deberían haberse considerado ajenas al Derecho en materia de contratación pública si no hubiera presentado las características señaladas por el Tribunal de Justicia en el apartado 54 de dicha sentencia, que condujeron a considerar que no había una transferencia real en dicho asunto concreto. Por ello, como señaló el Abogado General en el punto 54 de sus conclusiones, nada se opone a que una competencia transferida o redistribuida en el marco de una reorganización de los servicios públicos sea posteriormente objeto de una nueva transferencia o de una nueva redistribución con motivo de una reorganización subsiguiente".*

El Tribunal conclou que la redistribució o reorganització de competències entre poders adjudicadors no és un contracte públic si es compleixen una sèrie de requisits, essent el detall:

- La transferència de competències ha de de tenir per objecte les responsabilitats vinculades a la competència transferida i els poders inherents a la mateixa. Això implica:
    - Autonomia organitzativa en l'execució de les funcions
    - Autonomia decisòria en l'establiment del marc reglamentari d'aquestes funcions

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Autonomia financera

- L'entitat que transfereix la competència pot retenir un cert dret de supervisió sobre les funcions que exerceixi l'ens que ha rebut la competència: es tracta d'una supervisió que ha d'articular-se en termes generals, doncs no pot ser una interferència sobre l'execució concreta de les funcions que conformen la competència transferida. En aquest sentit, el Tribunal de Justícia admet que aquesta supervisió es dugui a terme a través d'una Junta General.
- L'autonomia financera no és incompatible amb la reassignació dels mitjans utilitzats per a l'exercici de la competència, ni l'assumpció de la càrrega d'eventuals excessos de costos en relació amb els ingressos que puguin resultar de l'exercici d'aquesta competència, doncs es tracta d'una garantia destinada a tercers.
- La redistribució no ha de ser forçosament irreversible.

La doctrina ara exposada ha estat ratificada pel Tribunal de Justícia en la Sentència de 18 de juny de 2020, assumpte C-328/19, Porin kaupunki, on es conclou que no és un contracte públic un conveni de col·laboració entre diferents ciutats fineses pel que es va transferir a Pori, una de les ciutats part del conveni, la responsabilitat d'organitzar els serveis socials i sanitaris en l'àmbit de col·laboració.

En la pràctica, l'organització dels serveis corresponia a una comissió mixta composta per representats de les diferents ciutats i amb majoria de la ciutat de Pori, quin ple municipal aprovava l'estatut de la comissió i el seu àmbit d'actuació i funcions. La comissió elaborava anualment un pla de serveis que es sotmetia prèviament a dictamen dels municipis part en el conveni, els quals, a més, abonaven el cost dels serveis utilitzat per la seva població.

Així doncs, considerem adient destacar els següents elements de la Sentència Porin kaupunki:

> *"47. De los apartados 42 a 44 de la sentencia de 21 de diciembre de 2016, Remondis (C-51/15, EU:C:2016:985), también se desprende que tal transferencia de competencias no reúne todos los requisitos establecidos por la definición del concepto de «contrato público». En efecto, solo un contrato celebrado a título oneroso puede constituir un contrato público incluido en el ámbito de aplicación de la Directiva 2004/18. Dicho carácter oneroso implica que el poder adjudicador que concluye un contrato público recibe en virtud de este, a cambio de una contrapartida, una prestación que debe tener un interés económico directo para él. El carácter sinalagmático del contrato es así una característica esencial de un contrato público. Pues bien, el propio hecho de que una autoridad pública deje de ser titular de una competencia que tenía atribuida anteriormente, hace desaparecer cualquier interés económico en la realización de las funciones que corresponden a dicha competencia.*
>
> *48. Dicho esto, para poder calificar de acto de organización interna, comprendido en el artículo 4 TUE, apartado 2, una transferencia de competencias entre autoridades públicas es necesario que la autoridad pública a la que se atribuye una competencia tenga la facultad de organizar el cumplimiento de las funciones inherentes a dicha competencia, así como de establecer el marco normativo de esas funciones, y que disponga de una autonomía financiera que le permita garantizar su financiación. Así pues, la autoridad inicialmente competente no puede conservar la responsabilidad principal relativa a las referidas funciones, ni reservarse el control financiero de estas ni aprobar previamente las decisiones que pretenda*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253BBEFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*tomar la entidad a la que se adhirió. Por tanto, una transferencia de competencias presupone que la autoridad pública que resulta ahora competente ejerza dicha competencia de manera autónoma y bajo su propia responsabilidad (véase, en este sentido, la sentencia de 21 de diciembre de 2016, Remondis, C-51/15, EU:C:2016:985, apartados 49 y 51).*

*49. Sin embargo, la autonomía de actuación de la autoridad pública a la que se atribuye una competencia no implica que la entidad que resulta ahora competente deba sustraerse a toda influencia de cualquier otra entidad pública. En efecto, una entidad que transfiere una competencia puede conservar cierta facultad de supervisión de las funciones relacionadas con el servicio público así transferido. No obstante, tal influencia, que puede ejercerse a través de un órgano, como una junta general compuesta por representantes de las entidades territoriales anteriormente competentes, excluye, en principio, toda injerencia en la forma concreta de cumplimiento de las funciones comprendidas en la competencia transferida (véase, en este sentido, la sentencia de 21 de diciembre de 2016, Remondis, C-51/15, EU:C:2016:985, apartado 52)."*

A nivell estatal, la doctrina del Tribunal de Justícia també ha estat reflectida en resolucions estatals, podent destacar diferents pronunciaments de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya.

En aquest sentit, a l'Informe 1/2019, de 13 de març, en el marc d'una consulta de l'Ajuntament de Reus referida a una empresa municipal que té per objecte la gestió d'un servei públic que gestiona com a activitat pròpia per a la qual va ser creada, la Junta diferencia clarament el supòsit d'atribució d'una competència a un entitat instrumental, del de vehicular encàrrecs a mitjans propis

*"En definitiva, hay que distinguir, por una parte, el supuesto de que se cree una entidad para el ejercicio de una determinada competencia que se le atribuye, caso en el cual la realización de actividades para dicho ejercicio ya no se tiene que vehicular por la vía de encargos como medio propio; y por otra parte, el caso de que se cree una entidad que, a pesar de tener personificación jurídica diferenciada del ente que la crea y la controla, es un medio propio de este –cumple todos los requisitos fijados por la normativa–, en el caso de que las actividades llevadas a cabo por haberle sido confiadas por el poder adjudicador que la controla tienen que comportar más del 80% de su actividad, medida sobre la base de su volumen total de negocio, en el cual hay que incluir también los ingresos percibidos, en su caso, por las personas usuarias del servicios que sean objeto de atribución por parte del poder adjudicador, o sobre la base de los gastos en que incurre el medio propio con ocasión de estos, en relación con la totalidad de los gastos en que incurre para llevar a cabo su actividad"*

També en el seu Informe 5/2019, de 30 de maig, la Junta Consultiva incideix de nou en el fet diferencial entre l'atribució competencial i els encàrrecs a mitjans propis:

*"La gestión directa de servicios públicos locales a través de entidades instrumentales se establece en el artículo 85.2 A de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local (en adelante, LRBRL), como una de las formas de gestión a través de las cuales las entidades locales pueden prestar estos servicios. La gestión directa se puede efectuar, además de por la propia Entidad Local, por un organismo Autónomo local, una entidad pública empresarial local, o una sociedad mercantil local, cuyo capital social sea de*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*titularidad pública. Así se establece también en el artículo 249 del Decreto Legislativo 2/2003, de 28 de abril, por el que se aprueba el Texto refundido de la Ley municipal y de régimen local de Cataluña (en adelante, TRLMRLC) que precisa que "la facultad de establecer el sistema de gestión de los servicios públicos corresponde a la potestad de autoorganización de los entes locales".*

*Por tanto, la gestión directa por parte de una entidad instrumental de un servicio público es un supuesto diferenciado del de encargos de prestaciones a una entidad que sea medio propio de una entidad local, de manera que la entidad instrumental no debe tener, para el ejercicio de la competencia transferida, que es la propia gestión de un Servicio público, la consideración de medio propio de la entidad local que se lo atribuye".*

Així mateix, a l'Informe 9/2019, de 3 d'octubre, de resultes d'una consulta plantejada per l'Ajuntament de Figueres sobre una societat municipal que porta a terme la gestió d'un servei per tenir atribuïda la competència, la Junta conclou que l'atribució de la competència es allò que determina la innecessarietat de qualsevol altre títol habilitat com podria ser l'encàrrec a un mitjà propi:

*"Por lo tanto, hay que responder a la cuestión planteada en el sentido de que si una empresa gestiona un servicio por tener atribuida la competencia en virtud de su norma de creación o de otro título, tal como se desprende de la petición de informe –"en la medida en que la entidad gestionaría el servicio como actividad propia para la cual fue creada (teniendo en cuenta que son actividades que conforman el objeto social) y no con motivo de un encargo recibido como medio propio del poder adjudicador que la ha creado"–, la gestión del servicio por parte de esta sociedad proviene de dicha atribución, sin que se requiera, ni proceda, un encargo como medio propio, ni ningún otro título habilitant".*

Per a més abundància portem a col·lació també la Resolució 113/2018, de 20 de juny, del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic, on s'afirma que malgrat que la redistribució de competències i els encàrrecs a un mitjà propi poden respondre formalment a un similar esquema de cooperació vertical, el que els diferencia és el negoci jurídic substancial que n'és causa, de manera que en la reorganització de competències l'entitat que efectua la reordenació ha d'optar per alguna de les formes de gestió directa de les previstes per l'article 85.2 de la Llei de Bases del Règim Local -tal és el cas objecte d'anàlisi, la constitució de Terrassa Cicle de l'Aigua, EPEL, per a la gestió directa del servei d'abastament d'aigua a la ciutat de Terrassa, que el Tribunal no considera un encàrrec de gestió:

*"En otro orden de consideraciones, cuando los poderes públicos adoptan una decisión de internalización y, en el mismo acto, acuerdan la creación de la personificación en la que se le atribuyen las competencias y las funciones que corresponden para la gestión del servicio, no resulta equivalente a una relación jurídica onerosa sujeta a la legislación de contratos, porque es una potestad que se enmarca en el principio de libertad de administración al que ya se ha hecho referencia. Es más, la aplicación en estos supuestos de los requisitos establecidos para los encargos a medios propios por la normativa comunitaria de contratos puede llegar a ser baladí, ya que concurre la dependencia de la nueva entidad respecto de la administración que la crea y, además, su finalidad es acotada al servicio público objeto de la reinternalización.*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*Por tanto, solo procederá al análisis de la concurrencia de los requisitos de estas fórmulas de cooperación pública cuando, previamente, el ente público competente ha decidido una forma de gestión que implica la formulación de un contrato oneroso sujeto a la normativa de contratación con un tercero –sea público o privado–; y no resulta procedente efectuar dicho análisis, por tanto, cuando la decisión inicial de la Administración es la adopción de una fórmula de gestión directa del servicio que se sitúa fuera del perímetro de la contratación pública, aunque el esquema de ésta pueda resultar formalmente análogo con alguna de las fórmulas de cooperación vertical*

*Cabe señalar que la praxis de la aplicación de la cooperación vertical o encargos a medios propios personificados puede tener un esquema consistente en el encargo de una prestación por parte de un poder adjudicador a una entidad con personalidad jurídica propia que tenga la consideración de medio propio del primero. Y, como hemos visto, también responde a este esquema la adopción de la EPEL de objeto específico como fórmula de gestión directa del servicio, de acuerdo con las previsiones de la LBRL. La diferencia radica, pues, no en la configuración formal de la relación, sino en el negocio jurídico sustancial que instrumenta: mientras que en el primer caso el Ayuntamiento puede proveer el bien o el servicio mediante un contrato o bien mediante el encargo a un ente que reúna las condiciones para ser medio propio, en el segundo caso el abanico de opciones que tiene el Ayuntamiento se referirá a las formas de gestión directa del servicio previstas por el artículo 85.2 de la LBRL."*

Considerem, segons tot allò exposat anteriorment, que els municipis tenen plenes facultats per a prestar els serveis que els hi són i que la transferència de les competències d'un Ajuntament a un altre poder adjudicador instrumental es concep com un mecanisme de reordenació o descentralització funcional de serveis que, si compleix determinats requisits, no es sotmet a la normativa de contractació pública i constitueix una forma directa de gestió de serveis.

En aquest sentit, no serà necessari assolir els requisits formals previstos per tal de considerar una persona jurídica, tant de dret públic o com de dret privat, la consideració de mitjà propi personificat respecte d'una entitat del sector públic:

- El control del poder adjudicador que pugui conferir-li els encàrrecs ha de ser anàleg al que tindrien els seus propis serveis o unitats.
- La compensació econòmica s'ha d'establir mitjançant tarifes aprovades per l'entitat pública de la qual depèn.
- Més del 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec s'ha de dur a terme en l'exercici de les comeses que li han estat confiades pel poder adjudicador que fa l'encàrrec i que el controla o per altres persones jurídiques controlades de la mateixa manera per l'entitat que fa l'encàrrec.
- En cas que l'ens destinatari dels encàrrecs sigui de dret privat, la totalitat del seu capital o patrimoni ha de ser de titularitat o aportació pública.
- Ha de reconèixer expressament en els seus estatuts la condició de mitjà propi respecte del poder adjudicador que fa l'encàrrec, amb el compliment previ dels requisits següents:

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Conformitat o autorització expressa del poder adjudicador respecte del qual hagi de ser mitjà propi.
- Verificació que disposa dels mitjans personals i materials necessaris per dur a terme els encàrrecs.

Encara que aquests encàrrecs de gestió no tenen la consideració de contractes, s'han de complir les normes següents:

- El mitjà propi personificat ha de publicar a la plataforma de contractació corresponent informació relativa a la seva condició com a tal, respecte de quins poders adjudicadors la té i en quins sectors d'activitat pot dur a terme els encàrrecs.
- L'encàrrec ha de ser objecte de formalització en un document que s'ha de publicar a la plataforma de contractació corresponent quan l'import sigui superior a 50.000 €. A més, s'ha de publicar informació relativa als encàrrecs de gestió superiors a 5.000 € amb una periodicitat mínima trimestral.

Si per dur a terme aquests encàrrecs el mitjà propi ha de licitar algun contracte, s'hi han d'aplicar les regles següents:

- El contracte s'ha de regir per les previsions contingudes en l'LCSP, tenint en compte el seu valor estimat, el règim jurídic i la condició de l'entitat contractant. No obstant això, si el mitjà propi no té la condició de poder adjudicador, s'hi ha d'aplicar en tot cas les normes previstes per als contractes que subscriguin els PANAP.
- L'import de les prestacions parcials que el mitjà propi pot contractar amb tercers no pot superar el 50 % de la quantia de l'encàrrec, tret de casos excepcionals.

### 2.4. De la gestió indirecta

Tal i com s'ha vist a l'apartat 1.1 del present Informe, la gestió directa es basa en l'activitat prestacional dels serveis públics i en la iniciativa pública en l'economia; la que s'efectua en favor de la gestió indirecta ho fa en el reconeixement constitucional de la llibertat d'empresa en el marc de l'economia de mercat[9], tot aclarint que també s'hauran de prendre en consideració les variables financeres, pressupostàries i d'eficiència.

És obvi que a l'hora d'escollir entre la gestió directa dels serveis o per una de les modalitats contractuals que caracteritzen la gestió indirecta i que s'analitzen en detall per la casuística que ens ocupa al present Informe, s'han de valorar arguments com el menor cost, la conveniència a l'hora d'introduir tècniques de gestió privada o la necessitat de no comprometre un volum excessiu de recursos públics, especialment amb la incorporació via LRSAL de l'article 85.2 de la LBRL, en el sentit que els serveis

[9] Art. 38 de la Constitució Espanyola, on s'especifica que *"Es reconeix la llibertat d'empresa en el marc de l'economia de mercat. Els poders públics garanteixen i protegeixen el seu exercici i la defensa de la productivitat, d'acord amb les exigències de l'economia general i, si escau, de la planificació"*

públics de competència local han gestionar-se de la forma més sostenible i eficient d'entre les enumerades en el precepte, com s'ha dit.

Existeixen per la doctrina determinats criteris associats a la gestió privada de serveis públics, que sense ànim d'exhaustivitat val la pena esmentar, com el de la professionalitat de la gestió i els menors obstacles i majors incentius a establir mecanismes que potencien l'eficàcia; l'aprofitament de les economies d'escala; la capacitat d'inversió; la flexibilitat en la instrumentació jurídica i gerencial de la gestió; l'agilitat en la presa de decisions; i la introducció de la competència en la fase d'accés al mercat (situació que, teòricament, hauria de propiciar la introducció d'eficiència en la prestació del servei).

*A sensu contrario* també s'esgrimeixen arguments que qüestionen la gestió indirecta: discutible qualitat dels serveis; possibles fraus en els processos de licitació pública, costos del servei no previstos en modalitat de gestió directa, com la retribució del gestor o el propi cost del procés de licitació.

### 2.5. De les preferències entre les diferents formes de gestió directa i la subsidiarietat de la gestió indirecta respecte de la gestió directa

L'article 85.2 LRBRL disposa que els serveis de la competència local *«hauran de gestionar-se de la forma més sostenible i eficient»* d'entre les que enumera i que només podrà fer-se ús de la gestió per entitat pública empresarial local i per societat mercantil local el capital social sigui de titularitat pública, quan quedi acreditat, mitjançant memòria justificativa elaborada a l'efecte, que resulten més sostenibles i eficients que la gestió per la pròpia entitat local i per organisme autònom local, per al que s'hauran de tenir en compte els criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió.

D'aquesta manera l'indicat precepte estableix dos límits substantius:

1. Que l'elecció de la forma de gestió ha de fundar-se en els principis de sostenibilitat i eficiència, és a dir, que en tot cas ha de ser motivada específicament d'acord amb els mateixos, de tal manera que només es pot optar per la gestió directa si és més sostenible i eficient que la indirecta i viceversa.

2. L'obligació d'acreditar, en cas d'optar per la gestió mitjançant entitat pública empresarial local o mitjançant societat mercantil local on el capital social sigui de titularitat pública, la seva major sostenibilitat i eficiència enfront de la gestió per la pròpia entitat local mitjançant la seva estructura administrativa centralitzada o per organisme autònom local.

   Aquest segon límit substantiu es refereix, per tant, només a les formes de gestió directa i demostra la preferència del legislador per les formes de gestió plenament sotmeses a el Dret Administratiu, davant de les formes de gestió que poden regir-se pel Dret Privat (l'entitat pública empresarial i la societat mercantil local el capital social sigui de titularitat pública) per les quals només es pot optar, en conseqüència, quan s'acrediti que són més sostenibles i eficients que aquelles.



Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta preferència no suposa l'exigència d'un major grau de motivació de l'opció per l'entitat pública empresarial o la societat mercantil local assenyalades, sinó que en cas que les opcions de gestió directa presenten el mateix nivell de sostenibilitat i eficiència, l'elecció ha de recaure sobre les formes de gestió plenament sotmeses a el Dret Administratiu.

## 3. ESTUDI ECONÒMIC I FINANCER DEL SERVEI

### 3.1. Consideracions prèvies

#### 3.1.1. Pel que fa a la subrogació del personal de l'actual adjudicatari

L'article 130 de la LCSP, en el seu apartat 3, estableix que *"en el cas que una administració pública decideixi prestar directament un servei que fins al moment venia prestant un operador econòmic, vindrà obligada a la subrogació del personal que el prestava si així ho estableix una norma legal, un conveni col·lectiu o una acord de negociació col·lectiva d'eficàcia general"*.

L'article 44.1 de Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors (en endavant, TRET) estableix que "*el canvi de titularitat d'una empresa, d'un centre de treball o d'una unitat productiva autònoma no s'extingirà per si mateix la relació laboral, quedant el nou empresari subrogat en els drets i obligacions laborals i de Seguretat Social de l'anterior, incloent-hi els compromisos de pensions, a els termes que preveu a la seva normativa específica, i en general, totes les obligacions a matèria de protecció social complementària hagués adquirit el cedent*". El que suposa una garantia dels drets dels treballadors en el supòsit que es produeixi una novació subjectiva en la persona de l'empresari, de manera que el canvi de titularitat empresarial no pot extingir, per si mateixa, les relacions laborals preexistents, sinó que el nou empresari queda subrogat per imperatiu legal en drets i obligacions de l'anterior.

El mateix temps preveu en el seu apartat segon que *"es considerarà que existeix successió d'empreses quan la transmissió afecta una entitat econòmica que mantingui la seva identitat, entesa com un conjunt de mitjans organitzats a fi de dur a terme una activitat econòmica, essencial o accessòria*".

Per determinar si ha existit o no successió d'empresa, no és determinant si el nou empresari, continuador de l'activitat, és propietari o no dels elements patrimonials necessaris per al desenvolupament de la mateixa, ni si ha existit o no un negoci jurídic entre cedent i cessionari, sinó sí que s'ha produït un canvi de titularitat de l'empresa, centre de treball o unitat productiva autònoma i si la transmissió afecta una entitat econòmica que mantingui la seva identitat.

No és suficient, per tant, l'element de la propietat per determinar de manera automàtica la subrogació dels treballadors, el que determina aquesta successió d'empreses és que la nova propietat continuï realitzant l'activitat que constituïa el seu objecte.

En relació a aquest supòsit de successió legal, la Sala del Social del TS va dictar Sentencia de data 4 de juliol de 2018, unificadora de doctrina, en relació a un recurs presentat per una empresa prestadora d'un servei públic (gestió indirecta) contra un Ajuntament que decideix internalitzar el servei.

Com a conseqüència d'aquesta internalització, l'empresa adjudicatària posa a disposició de l'Ajuntament els mitjans materials i les instal·lacions, així com la relació de treballadors que l'Ajuntament ha de subrogar, dels quals l'Ajuntament decideix no subrogar-se un treballador.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

L'empresa va interposar recurs i el TS en la seva sentència estima que es va produir el supòsit de successió legal de l'article 44 de l'ET:

> *"La aplicación de la expuesta doctrina debe conllevar la estimación del recurso. Como se ha visto, estamos en presencia de una actividad externalizada, primero, y recuperada, después, que no se basa exclusiva o fundamentalmente en la mano de obra. Antes, al contrario, para prestar el servicio encomendado hacen falta -son absolutamente imprescindibles- unas instalaciones, un equipamiento importante y unos bienes materiales sin los cuales es imposible la realización del servicio encomendado.*
>
> *Los vehículos, la maquinaria los enseres y el utillaje que, estando afectos a la realización de las labores propias de la actividad contratada y que la Administración recuperó, se revelan como elementos materiales de importancia capital para la realización de la contrata, teniendo un valor que, en absoluto, puede considerarse ni desdeñable ni marginal en la actividad de que se trata.*
>
> *Ha existido, por tanto, en la operación de reversión del servicio contratado, la entrega de los elementos patrimoniales que resultan inevitables para la continuidad de la actividad, lo que revela la transmisión de un conjunto de medios que conforman una determinada actividad económica que mantiene su identidad tras la reasunción del servicio por parte del Ayuntamiento. No hay duda, por tanto, de la existencia de un conjunto de medios organizados, a fin de llevar a cabo una actividad económica, ya fuere esencial o accesoria. Conjunción de elementos que determina que estemos en el ámbito de aplicación de la Directiva 2001/23 y del artículo 44 ET".*
>
> *Tras lo cual declara firme la sentencia de la primera instancia, condenando a la administración a abonar la cuantía por despido improcedente, ya que debió subrogar al trabajador cuando rescató el servicio".*

Aquesta Sentencia és rellevant a efectes del present estudi ja que considerem que per a qualsevol de les possibles formes de prestació dels serveis d'EBM ha de contemplar la subrogació del personal que conforma una unitat productiva, tal i com s'especifica a l'apartat quart (4º) sub apartat primer del Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors.

Per tant, el prestador del servei està obligat a assumir tot el personal que presta els seus serveis en la contractació actual, subrogant-se en tots els drets, antiguitat, categoria, sense que els seus havers puguin ser mermats, havent d'adscriure'ls a la prestació del servei en aquest terme municipal. Tot el personal dependrà exclusivament del prestador del servei, per la qual cosa, tindrà tots els drets i deures inherents a la seva qualitat de patró i haurà de complir les disposicions vigents en matèria laboral i de Seguretat Social, i de Prevenció de Riscos Laborals referides al propi personal al seu càrrec, així com complir totes les normes i condicions establertes en el conveni col·lectiu que resulti d'aplicació.

El conveni d'aplicació, a falta de conveni serà el XII Conveni Col·lectiu d'Àmbit Estatal de Centres d'Assistència i Educació Infantil (Resolució de 12 de juliol de 2019 de la Direcció General de Treball, per la qual es registra i publica el XII Conveni Col·lectiu de Centres d'Assistència i Educació Infantil, BOE número 178 de 26 de juliol 22 de 2019.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

El detall de treballadores i treballadors adscrits a la prestació del servei per a cada una de les Escoles Bressol és:

EBM Cordelles (personal titular)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| M.A.M. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| MD.B.V (1) | 1/9/2010 | 17'5 H/SETM. | 289 | ADMINISTRATIU/VA | 9.679,44 € | 12.718,78 € |
| MT.B.R. (2) (*) | 21/1/2019 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.331,52 € | 9.787,58 € |
| R.C.P. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| L.D.O. (1) | 27/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| M.D.A. (1) i (3) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | MESTRE/A | 26.742,36 € | 35.139,46 € |
| A.E.LL. (1) i (4) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| S.G.D. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 |
| J.G.C. | 16/9/2020 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.486,12 € | 28.232,76 |
| J.G.M. (1) i (6) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | MESTRE/A | 26.742,36 € | 35.139,46 € |
| N.M.R. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| LE.N.A. (1) i (5) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| A.R.L. (1) i (6) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | DIRECTOR/A | 33.051,36 € | 43.429,49 € |
| S.R.G. | 15/10/2020 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.486,12 € | 28.232,76 € |
| S.R.M. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| E.S.C. | 4/12/2018 | 35 H/SETM. | 189 | MESTRE/A | 25.409,40 € | 33.387,95 € |
| O.S.C. | 28/5/2019 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.403,64 € | 9.883,86 € |
| R.S.R. | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

EBM Cordelles (personal de suplències)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| SC.G.M. (4) | 15/4/2021 | 35 H/SETM. | 510 | EDUCADOR/A INFANTIL | 16.686,00 € | 21.925,40 € |
| J.G.M. (1) i (6) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 189 | DIRECTOR/A | 30.342,36 € | 39.869,86 € |
| B.LL. DelP (3) | 25/11/2020 | 17'5 H/SETM. | 510 | MESTRE/A | 11.528,04 € | 15.147,84 € |
| N.M.G. (5) | 3/1/2022 | 35 H/SETM. | 510 | EDUCADOR/A INFANTIL | 16.686,00 € | 21.925,40 € |
| O.P.G. (6) | 10/3/2022 | 35 H/SETM. | 410 | MESTRE/A | 23.056,08 € | 30.295,69 € |
| D.S.B. (2) | 13/10/2021 | 20 H/SETM. | 510 | PERSONAL NETEJA | 7.403,64 € | 9.883,86 € |

(1) CONDICIONS DE MILLORA: Complement IT al 100% des del primer dia.

(2) MT.B.R. actualment està de baixa per IT. El seu lloc el cobreix D.S.B..

(*) MT.B.R. A l'estar en pagament directe per la seva ITCC no se li ha pogut aplicar l'increment salarial de l'1'1% com preveu el conveni, el seu salari brut anual seria de 7.403'64-€.

(3) M.D.A. gaudeix de reducció de jornada per cura de fills. La seva jornada la complementa B.LL.del P.

(4) A.E.LL. actualment està de baixa per maternitat. El seu lloc el cobreix SC.G.M.

(5) LE.N.A. actualment està de baixa per IT. El seu lloc el cobreix N.M.G.

(6) A.R.L.. actualment està de baixa per IT. El seu lloc el cobreix J.G.M. El lloc de J.G.M. el cobreix O.P.G.

EBM Turonet (personal titular)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| S.B.C. (1) | 1/9/2009 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.730,52 € | 29.867,90 € |
| B.B.R. | 1/9/2014 | 35 H/SETM. | 100 | DIRECTOR/A | 32.551,32 € | 42.772,43 € |
| MP.B.M (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.314,84 € | 29.321,70 € |
| M.B.I. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.314,84 € | 29.321,70 € |
| E.C.G. | 12/4/2016 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.769,80 € | 28.605,52 € |
| MS.C.SC | 21/10/2013 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.635,00 € | 10.192,73 € |
| C.C.V. | 16/9/2020 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.403,64 € | 9.883,86 € |
| N.C.C. | 6/9/2017 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.486,12 € | 28.232,76 € |
| M.F.F. (1) | 1/9/2011 | 17'5 H/SETM. | 289 | ADMINISTRATIU/VA | 9.679,44 € | 12.718,78 € |



Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| J.F.M. | 1/9/2015 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.029,48 € | 28.946,74 € |
| D.L.L. (1) i (2) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.325,33 € | 29.335,49 € |
| X.M.B. | 18/9/2017 | 35 H/SETM. | 289 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.766,92 € | 28.601,73 € |
| MJ.M.S. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.314,84 € | 29.321,70 € |
| P.P.G. (1) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 30.061,97 € |
| E.S.C. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 100 | MESTRE/A | 26.736,00 € | 35.131,10 € |
| E.S.F. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | MESTRE/A | 26.736,00 € | 35.131,10 € |
| C.S.M. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 100 | MESTRE/A | 26.736,00 € | 35.131,10 € |
| E.V.T. (1) | 1/9/2011 | 35 H/SETM. | 189 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.314,84 € | 29.321,70 € |

EBM Turonet (personal de suplències)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| E.T.M. (2) | 12/7/2021 | 12'5 H/SETM. | 510 | EDUCADOR/A INFANTIL | 5.959,44 € | 7.830,70 € |

(1) CONDICIONS DE MILLORA: Complement IT al 100% des del primer dia.

(2) D.L.L. actualment està en reducció de jornada per cura de fills. El seu lloc el complementa E.T.M.

EBM Montflorit (personal titular)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| C.B.A. | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.317,72 € | 29.325,48 € |
| N.C.R. (2) | 7/1/2019 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 21.486,12 € | 28.232,76 € |
| MdM.F.C. | 3/9/2018 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.510,20 € | 10.026,12 € |
| MP.I.R. | 26/10/1994 | 35 H/SETM. | 100 | DIRECTOR/A | 35.424,24 € | 46.547,45 € |
| G.M.C. (1) | 1/5/1996 | 15 H/SETM. | 200 | ADMINISTRATIVA | 8.037,36 € | 10.561,09 € |
| N.M.V. | 2/9/2002 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 23.285,88 € | 30.597,65 € |

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| G.M.D. | 22/9/2006 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.896,84 € | 30.567,28 € |
| I.N.P. | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.410,12 € | 30.186,43 € |
| V.R.M. | 1/9/2006 | 35 H/SETM. | 100 | MESTRE/A | 27.425,76 € | 36.037,45 € |
| V.S.F. (3) | 1/9/2010 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 22.410,12 € | 29.446,90 € |
| A.T.O. (4) | 1/12/2017 | 35 H/SETM. | 100 | MESTRE/A | 25.409,40 € | 33.387,95 € |
| A.V.R. | 1/9/2018 | 20 H/SETM. | 289 | PERSONAL NETEJA | 7.515,00 € | 10.032,53 € |
| A.V.R. | 26/10/1994 | 35 H/SETM. | 100 | EDUCADOR/A INFANTIL | 24.188,76 € | 31.784,03 € |
| ML.V.P. | 1/12/2020 | 35 H/SETM. | 100 | MESTRE/A | 25.409,40 € | 33.387,95 € |

EBM Montflorit (personal de suplències)

| NOM | ANTIGUITAT | JORNADA | CONTRACTE | CATEGORIA | SALARI BRUT ANUAL | COST LABORAL ANUAL |
|---|---|---|---|---|---|---|
| L.M.C. (2) | 16/9/2020 | 35 H/SETM. | 502 | EDUCADOR/A INFANTIL | 16.686,00 € | 21.925,40 € |
| A.M.S. (4) | 16/3/2021 | 35 H/SETM. | 410 | MESTRE/A | 23.055,96 € | 30.295,53 € |

(1) CONDICIONS DE MILLORA: Complement IT al 100% des del primer dia.

(2) N.C.R. actualment gaudeix les vacances de 2021. El seu lloc el cobreix L.M.C.
(3) V.S.F. . Actualment està de baixa per IT. El seu lloc el cobreix L.S.G.
(4) A.T.O. Actualment està de baixa per IT. El seu lloc el cobreix A.M.S.

### 3.1.2. Pel que fa a les limitacions a la incorporació de personal al Sector Públic

L'Administració General de l'Estat, en el seu informe de 14 d'octubre de 2016, en resposta a una consulta formulada per l'Ajuntament de Ciudad Real va manifestar que les limitacions al accés al personal nou ingrés són d'aplicació als processos de re internalització de serveis públics, ja que suposen també una manera indirecta d'augmentar la plantilla de persona de l'entitat.

No obstant això, existeix doctrina que considera que la taxa de reposició d'efectius, quan es donen els requisits previstos en la normativa laboral per a què pugui fer-se efectiva la subrogació de personal no és conforme a la normativa comunitària, quan es tracta de supòsits de de reorganització administrativa exclosos de la directiva europea, ja que en altre cas quedaria qüestionada la potestat d'autoorganització dels serveis públics locals. (*Federico A. Castillo Blanco, "La reinternalització de serveis públics: aspectes administratius i laborals"*). Els arguments principals esgrimits per fonamentar aquesta afirmació són (Mauri Majos, J, 2017):

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- El personal a subrogar no és personal de nou ingrés, sinó que aquesta és una forma extraordinària d'incorporació de personal diferent al personal de nou ingrés que si s'ha d'incloure a l'oferta pública d'ocupació.
- L'aplicació de la taxa de reposició d'efectius pot resultar restrictiva dels drets reconeguts per la normativa laboral i en especial la Directiva 2001/23/CE43.
- Tant la re municipalització del servei, amb la conseqüent subrogació del personal, com la normativa pressupostària persegueixen la mateixa finalitat: la contenció de la despesa pública per complir els principis d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.

Així mateix, en la mateixa línia, la xarxa de COSITAL, Cosital-network, davant d'una petició de l'Ajuntament de Ciempozuelos per a la re municipalització del servei de manteniment de parcs i jardins, el febrer de 2017, exposava diverses motivacions per argumentar que el personal de nou ingrés no computa a efectes de la taxa de reposició d'efectius. A continuació citem alguns dels arguments que considerem més rellevants:

- La taxa de reposició no és aplicable, ja que no es tracta de la cobertura de llocs vacants, si bé en el fons es tractava de llocs que estaven externalitzats, per la qual cosa d'alguna manera existien, ja sigui a càrrec del sector privat mitjançant l'oportú contracte de serveis o de gestió de serveis públics.
- És possible l'augment de la plantilla ..., *doncs una altra interpretació més restrictiva conduirà a l'absurd de deixar buit de contingut l'article 85.2 LBRL quan s'hagi demostrat, com és el cas, previs estudis i informes econòmics i de costos corresponents, que és més eficient la gestió directa del servei que la indirecta. Una altra interpretació suposaria la pràctica impossibilitat de l'anomenada «re-municipalització» de serveis públics* ...
- Encara que s'incrementa la plantilla amb nou personal al servei de l'Entitat Local, es tracta en realitat de llocs i actuacions que, si bé incrementaran el capítol 1 de despeses de personal, produiran un decrement encara major al capítol 2 de despeses corrents de l'Entitat Local, la qual cosa suposarà una major sostenibilitat de la Hisenda Local en el seu conjunt, que és l'objectiu perseguit per la Llei i els principis generals del dret que la inspiren. Així ho ha considerat també la jurisprudència en nombroses ocasions.

### 3.1.3. Pel que fa a la condició jurídica del personal subrogat al Sector Públic

Un aspecte rellevant és determinar la condició jurídica amb la que s'incorporaria el personal subrogat a l'Ajuntament, o bé a un ens dependent.

La DA 43ª. Dos de Llei de Pressupostos de 2018 estableix que:

> *"...los órganos de personal ...no podrán atribuir la condición de indefinido no fijo a personal ...de empresas que a su vez tengan un contrato administrativo con la administración respectiva, salvo cuando ello se derive de una resolución judicial"*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

D'acord amb el precepte esmentat, en el cas de reversió del servei, atès que, com hem indicat anteriorment, procedeix la subrogació legal del personal (article 44 de l'ET), serà d'aplicació la legislació laboral, no obstant, el personal subrogat no podrà incorporar-se com a empleat públic a l'Ajuntament i, en conseqüència, no podrà integrar-se en cap de les categories de l'article 8 del TREBEP i per tant, no tindrà la condició de personal indefinit no fix.

Al personal subrogat per l'Ajuntament o l'ens instrumental li resultaria d'aplicació la legislació laboral, exclusivament l'ET, també en matèria d'acomiadament.

L'Ajuntament o l'ens dependent quedaria subrogat en els drets i les obligacions laborals i de Seguretat Social de l'actual adjudicatari del servei, inclosos els compromisos de pensions i les obligacions en matèria de protecció social complementaria.

Llevat de pacte en contrari, mitjançant acord d'empresa entre l'Ajuntament i els representants dels treballadors, un cop materialitzada la successió d'empresa, les relacions laborals dels treballadors subrogats continuaran regint-se pel conveni col·lectiu que en el moment de la transmissió sigui d'aplicació.

En data 26 de gener de 2022 la Sala Quarta del Tribunal Suprem ha resolt cinc assumptes sorgits com a conseqüència que l'Ajuntament de Pamplona on va acordar assumir directament la prestació del servei d'assistència domiciliària. La Corporació Municipal va acceptar subrogar-se en els contractes de treball, però advertint que no podia reconèixer la fixesa preexistent, ja que no havien superat proves per accedir a una ocupació pública, corresponent la consideració com a "personal indefinit no fix" (PINF).

La decisió del TS, adoptada per unanimitat, en la STS 85/2022 de 28 de gener, es basa en dues línies argumentals extensament desenvolupades per les sentències:

- Que tant el propi concepte de subrogació com la seva regulació, fins i tot a l'empara de normes de la Unió Europea, exigeixen que el nou ocupador se subrogui en les relacions laborals de caràcter fix sense alterar aquesta condició.
- Que la categoria de PINF és inadequada per resoldre els eventuals conflictes entre la conclusió anterior i les exigències constitucionals sobre accés a l'ocupació pública respectant determinats principis.

D'aquesta manera, quan una administració pública se subroga, per transmissió d'empresa, en un contracte de treball que tenia caràcter fix, cal mantenir aquesta condició. Això, no obstant, la sentència adverteix que aquesta doctrina no permet emparar supòsits fraudulents i que la solució acollida *"posseeix tot el seu sentit mentre el desenvolupament de les funcions romangui adscrit o relacionat amb la unitat productiva que es va transmetre, però en perd el fonament i finalitat quan ja no passi així. La fixesa no està adquirida incondicionadament en tot l'àmbit de l'ocupadora, sinó funcionalment limitada a fi de la transmissió, i sens perjudici que puguin esdevenir vicissituds que no ens correspon ara aventurar"*

### 3.1.4. Conclusions i riscos relacionats amb la subrogació de personal

De l'exposat en aquest apartat de l'informe en relació a la subrogació de personal es conclou el següent:

- En la re municipalització del servei opera la successió legal prevista en l'article 44 de l'ET, que implica la subrogació del personal adscrit al contracte.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- En el cas que la decisió de la Corporació fos que la gestió directa del servei la realitzés el propi Ajuntament, el personal subrogat no computaria a efectes de la Taxa de reposició d'efectius.
- Així mateix, el personal subrogat per l'Ajuntament no adquiriria la condició d'empleat públic, pel que no s'inclouria en cap de les categories de l'article 8 del TREBEP.
- Al personal subrogat, tant en el cas que la gestió directa la realitzés el propi Ajuntament o un ens instrumental, li seria d'aplicació, exclusivament, la legislació laboral (ET).
- Llevat de pacte en contrari, mitjançant acord d'empresa entre l'Ajuntament i els representants dels treballadors, un cop materialitzada la successió d'empresa, les relacions laborals dels treballadors subrogats es continuaran regint pel conveni col·lectiu que en el moment de la transmissió sigui d'aplicació, fins la data de finalització del conveni col·lectiu o fins l'entrada en vigor d'un altre conveni col·lectiu.
- La subrogació dels treballadors s'haurà d'ajustar als procediments i formalitats regulades en l'article 44 de l'ET.
- Una vegada finalitzada la vigència dels convenis que afectin al personal subrogat, hi ha dos possibilitats:
    - Si l'empresa te un conveni propi que inclogui aquesta activitat, serà aplicable aquest CC.
    - Si no tenen conveni propi, s'aplicarà el CC que funcionalment, es a dir que la seva activitat hi estigui inclosa en l'àmbit funcional.
- El compliment dels procediments i formalitzats indicats anteriorment és rellevant per minimitzar els riscos derivats de la subrogació.
- En aquest sentit, cal tenir en compte que l'article 44.3. de l'ET estableix:

> *"Sin perjuicio de lo establecido en la legislación de Seguridad Social, el cedente y el cesionario, en las transmisiones que tengan lugar por actos inter vivos, responderán solidariamente durante tres años de las obligaciones laborales nacidas con anterioridad a la transmisión y que no hubieran sido satisfechas."*

### 3.1.5. Pel que fa a la fiscalitat

La fiscalitat és un avantatge de la gestió directa a través d'una societat mercantil municipal. Malgrat això no pot esdevenir l'únic avantatge, ja que aquest fet podria considerar-se un frau de llei atenent a que la interposició d'un ens jurídico privat per a la prestació d'un determinat servei públic no pot regir-se per criteris d'optimització fiscal sinó d'eficiència i sostenibilitat financera.

Dit això cal posar especial èmfasi en dos impostos: l'Impost sobre societats (IS) i l'Impost sobre el Valor Afegit (IVA).

Les societats mercantils públiques són subjecte passiu de l'Impost sobre Societats, tal i com s'estableix a l'article 7 del RDL 4/2004 del Text Refós de l'Impost sobre Societats, al tractar-se de persones jurídiques. No obstant això, i a diferència de les societats mercantils privades, l'article 34.2 del TRLIS, estableix una bonificació específica per prestació de serveis públics de competència local:

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*"Tendrá una bonificación del 99 por ciento la parte de cuota íntegra que corresponda a las rentas derivadas de la prestación de cualquiera de los Servicios comprendidos en el apartado 2 del artículo 25 o en el apartado 1.a), b) y c) del artículo 36 de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local, de competencias de las entidades locales territoriales, municipales y provinciales, excepto cuando se exploten por el sistema de empresa mixta o de capital íntegramente privado."*

L'impost sobre societats té un tipus general d'un 25%. Això vol dir que les empreses privades que presten serveis públics en règim de gestió indirecta han de tributar a Hisenda un 25% dels beneficis obtinguts. Aquest impost forma part de les despeses pròpies d'una societat, per tant ha de ser repercutit als "clients". De manera intrínseca, un Ajuntament està assumint aquest cost quan està realitzant un servei a través d'una concessió administrativa o la contractació d'un servei, mentre que si és una empresa pública municipal qui presta el servei, podrà aplicar el 99% de bonificació a la quota íntegra, motiu pel qual el cost del servei serà menor que si el realitza una empresa mixta o privada.

Pel que fa a l'IVA, el cost de qualsevol servei que es presti en règim de gestió indirecta, es veu automàticament incrementat per l'IVA a aplicar (sempre i quan aquestes activitats es trobin subjectes i no exemptes a l'impost), mentre que quan el servei es presta en la modalitat de gestió directa a través d'una societat mercantil de capital íntegrament públic, dependent de l'Ens que li ha encarregat el servei, les operacions no estan subjectes a l'impost.

Atenent a la naturalesa tècnico-jurídica dels ens dependents, les transferències i aportacions que reben dels ens públics dels quals depenen no constitueixen contraprestació d'operacions subjectes a l'IVA, al no considerar-se relacions mercantils, sinó aportacions de naturalesa pública per al finançament d'un òrgan tècnico – jurídic.

### 3.1.6. Pel que fa al benefici industrial

Una empresa pública no es constitueix amb l'objectiu d'obtenir hipotètics beneficis econòmics sinó cercant la satisfacció d'un interès general de la col·lectivitat a la que pertany. En aquest sentit, quan s'elabora un plec de clàusules per contractar de manera indirecta la gestió d'un servei públic, s'ha d'incloure un percentatge que cobreixi les despeses generals de l'empresa adjudicatària del contracte, així com un percentatge de benefici industrial que aporti aquest resultat econòmic positiu que cerquen les empreses privades per naturalesa, essent els percentatges que acostumen a aplicar-se el 13% de despeses generals i el 6% de benefici industrial.

### 3.1.7. Pel que fa al risc operacional en les concessions de serveis

La LCSP introdueix d'una manera clara la transferència del risc operacional al concessionari com a element diferenciador del contracte de concessió d'obra i/o serveis respecte del contracte de serveis, en el qual no es produeix aquesta transferència. El risc operacional abasta el risc de demanda o el de subministrament, o ambdós.

- Risc de demanda: risc degut a la demanda real de les obres i/o serveis objecte del contracte.
- Risc de subministrament, consisteix en que la retribució del concessionari depengui, almenys en part, de la correcta prestació del servei o que l'obra es trobi en les condicions fixades en el

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

contracte, de manera que la seva retribució es minori si l'obra o servei no es presta, o bé no assoleix els estàndards de qualitat fixats al contracte.

El concessionari assumeix el risc operacional quan no tingui garantit que, en condicions normals de funcionament, vagi a recuperar les inversions realitzades i a cobrir els costos en els que hagi incorregut com conseqüència de les obres que siguin objecte de concessió i la prestació del servei. Així, la part dels riscos transferits al concessionari ha de suposar una exposició real a les incerteses del mercat que impliqui que qualsevol pèrdua potencial en que incorri el concessionari és significativa.

El TJUE, en la sentència "Privater Rettungsdienst" va establir alguns exemples que poden formar part del risc operacional:

- Risc d'enfrontar-se a la competència d'altres operadors.
- Risc de desajustos entre l'oferta i la demanda de serveis.
- Risc d'insolvència dels deutors per prestació de serveis.
- Risc que els ingressos no cobreixin íntegrament les despeses d'explotació.
- Risc de responsabilitat per un perjudici causat en la prestació del servei.

Tal com es precisa en la sentència esmentada, aquests riscos no s'han de confondre amb el risc i ventura que assumeix tot concessionari.

La JCCA de la Generalitat de Catalunya, informe 15/2014, en relació a la qualificació jurídica d'un contracte que tingui per objecte la prestació del servei de recollida de residus, conclou que:

> *"en la modalitat de concessió requereix dissenyar-lo, eventualment amb un objecte més complex que no inclogui només aquesta recollida, de manera que es traslladi a l'empresa contractista el risc de d'explotació del servei mitjançant, per exemple, la vinculació de la seva retribució a aquella explotació, per tal que sigui efectiva la possibilitat que experimenti una disminució significativa si es materialitza el risc al qual s'exposa, el qual ha d'estar sotmès a les contingències del mercat (...)"*

En el mateix sentit, el Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid (5 de maig de 2017) manifesta:

> *"A juicio de este Tribunal y analizados los datos del expediente debe concluirse que existen unos ingresos garantizados al concesionario que en principio serían suficientes para asumir los gastos previstos. Esto implica que no pueda apreciarse la existencia del riesgo de operación esencial para la configuración de la concesión".*

En el servei d'EBM de Cerdanyola del Vallés (gestionats de manera indirecta mitjançant concessió administrativa) l'actual concessionari cobra directament dels usuaris els preus públics acordats per l'Ajuntament en l'Ordenança Fiscal reguladora. Aquests ingressos suposen (aprox.) un 51% del total del cost de la concessió, mentre que l'altre 49% (aprox.) l'assumeix l'Administració, en funció del nombre d'usuaris del servei (per tant relacionada amb el nivell d'ocupació/freqüència) i tots aquells ingressos que es deixen de percebre per la no ocupació, són a risc del concessionari, no garantint-se un benefici mínim al concessionari.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta aportació que estableix l'Ajuntament té la consideració de màxima i serà la que figuri en l'oferta econòmica de la l'adjudicació la que es tindrà en compte a l'hora d'analitzar els resultats. Si un cop analitzats aquests, el benefici estigués per sobre del fixat en l'oferta econòmica, aquest excedent s'hauria d'abonar a l'Ajuntament. També existeix un risc d'impagament dels deutors, o simplement que no hi hagin tants usuaris com seria desitjable, i aquest és el que recau sobre el contractista.

Per tant pot donar-se la situació que no s'hagin omplert totes les places, que l'adjudicatari no hagi reorganitzat la seva despesa ni els seus recursos a la disminució d'usuaris i que el seu benefici estigui per sota del que va presentar en la seva oferta o que fins i tot entri en pèrdues.

En aquest sentit esmentar que l'Ajuntament té reiterades peticions dels concessionaris reclamant les pèrdues o menors beneficis obtinguts i aquestes no han estat mai satisfetes (veure informes de Serveis Econòmics de d'11 d'abril de 2013, 21 de gener de 2014, 6 de febrer de 2014 i 10 de gener de 2018). Ja que la consideració de l'Administració en aquests casos sempre ha estat que la menor demanda del servei o l'aparició de despeses imprevistes no han significat en cap cas una aportació més gran de l'Ajuntament per garantir beneficis al concessionari.

D'acord amb l'exposat, entenem que els serveis objecte d'aquest estudi podrien ser licitats en forma de concessió atès que es produiria una transferència del risc operacional a l'eventual adjudicatari del servei. Per tant, en el cas que l'Ajuntament decidís la gestió indirecta del servei podria licitar un nou contracte de concessió de serveis.

### 3.1.8. Pel que fa a l'existència de la Societat Mercantil Municipal "Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi"

"Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi" es va constituir mitjançant escriptura púbica el 04 de juny de 2008 i es troba inscrita al Registre Mercantil de Barcelona amb data 12 de febrer de 2009. El seu objecte social està situat a la Plaça Francesc Layret s/n de Cerdanyola del Vallès amb número d'identificació fiscal B-64886211.

La Societat té naturalesa jurídica de Societat Privada Municipal de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallés i es regeix pels seus estatuts i, en tot cas, pel que disposen les lleis de règim local, els seus reglaments i pels preceptes de la Llei de Societats de Capital i altres disposicions que li resultin d'aplicació.

L'objecte social queda reflectit a l'article 2 dels seus Estats, modificat mitjançant acord de Junta General de 20 de desembre de 2018 i comprèn les següents activitats:

> *"a) La promoció, la gestió i l'execució d'activitats urbanístiques, la realització de les obres d'urbanització i la dotació de serveis derivats d'aquestes activitats, amb independència del sistema que s'adopti per a l'elaboració i execució del planejament.*
>
> *b) En qualitat d'entitat urbanística especial, exercir les competències urbanístiques en matèria de planejament i de gestió urbanística en els supòsits en què operi com a administració actuant.*
>
> *c) La redacció de plans d'ordenació, projectes d'urbanització i d'obres i quants instruments i documents d'ordenació i de gestió urbanística es determinin en la legislació urbanística. L'activitat urbanitzadora pot abastar tant la preparació de sòl i la renovació o la remodelació*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

*urbanes, com la realització d'obres d'infraestructura urbana i dotació de serveis per a l'execució dels plans d'ordenació.*

*d) Ser receptora del sòl de cessió obligatòria i gratuïta corresponent al percentatge aplicable sobre l'aprofitament urbanístic de l'àmbit d'actuació, d'acord amb l'art. 23.4 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el text refós de la Llei d'Urbanisme.*

*e) L'elaboració, l'execució i el control de projectes de planejament urbanístics i d'edificació, l'adquisició del sòl, fins i tot actuant com beneficiari d'expropiacions, i venda de terrenys amb la finalitat de fomentar l'habitatge.*

*f) Edificar directament o indirectament solars per a la promoció de l'habitatge.*

*g) Promoure, mitjançant convenis, drets de superfície, concurs públic i qualsevol altre fórmula admesa en dret, la construcció d'habitatges i la rehabilitació dels ja existents.*

*h) La coordinació d'actuacions amb els operadors d'habitatges públics i privats.*

*i) La realització de les funcions d'àmbit municipal que li encarregui l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès, relacionades amb l'habitatge, la població, les infraestructures, la política de sòl i la gestió i explotació de béns i sòl de tota classe i la promoció, construcció i rehabilitació de tota classe de béns immobles, destinats a serveis i usos públics i activitats industrials, terciàries i residencials.*

*j) La promoció, la construcció, la venda, la gestió i l'explotació d'habitatges, aparcaments (subterranis i en superfície), locals comercials, oficines i despatxos al terme municipal de Cerdanyola del Vallès i les activitats complementàries a aquestes.*

*k) La construcció, la gestió i l'explotació del servei de control de l'estacionament limitat de vehicles a la via pública («zones blaves» o similar) al terme municipal de Cerdanyola del Vallès.*

*l) La promoció, la construcció, la gestió i l'explotació d'instal·lacions i equipaments esportius, culturals, educatius, juvenils o d'oci.*

*m) La participació en fundacions o entitats sense ànim de lucre per a la prestació de serveis públics d'interès local.*

*n) L'elaboració d'estudis econòmics, financers i socials.*

*o) La promoció de les activitats que l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès declari d'interès local.*

*p) L'execució de manera directa de prestacions pròpies dels contractes de serveis i de concessió de serveis que li siguin encarregades en la seva condició de mitjà propi personificat de caràcter instrumental i servei tècnic de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès.*

*q) L'execució i gestió de programes de foment de l'ocupació i les actuacions de formació ocupacional.*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*r) La promoció i la participació en iniciatives empresarials que generin riquesa i ocupació en el municipi."*

Tal i com s'ha concretat a l'apartat 2.3.2 del present informe en relació a la descentralització funcional de serveis per part de l'Ajuntament de Cerdanyola, considerem que la gestió directa i descentralitzada de serveis públics mitjançant la reorganització de serveis o transferència de competències a entitats instrumentals no es concebre com una relació jurídica onerosa, sinó com una manifestació de la potestat d'autoorganització dels ens locals, i per tant no es sotmet a la legislació sobre contractes del sector públic.

En tot cas, per tal que es consideri que es produeix una gestió directa de serveis mitjançant transferència de competències, cal que l'Ens destinatari d'aquesta competència tingui autonomia de gestió, decisòria i financera.

En aquest sentit cal analitzar si es compleixen els requisits esmentats en el cas de la Societat Mercantil de capital 100% municipal "Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi" i, en el cas que no sigui així, els aspectes a esmenar per a poder prestar el servei d'EBM de Cerdanyola del Vallès mitjançant gestió directa a través de la Societat Mercantil Municipal mitjançant la descentralització funcional d'aquests serveis:

- <u>Transferència de competències:</u>

  Els Estatuts de "Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi" haurien de disposar que aquesta és una societat mercantil que es constitueix "per a la prestació de serveis per part de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallés, a través de gestió directa i amb la naturalesa de societat privada municipal". L'article 3 hauria de concretar que "constitueix l'objecte social de la societat la gestió i prestació dels serveis integrals d'Escola Bressol Municipal"

  L'objectiu seria el posa de manifest que "Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi" és una societat que habilita a l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès per a la gestió directa dels serveis integrals d'Escola Bressol Municipal.

- <u>Autonomia organitzativa en l'execució de funcions:</u>

  L'article 20 del Estatuts de "Cerdanyola Promocions Municipals, S.L.U, mitjà propi" estableix que el consell d'administració ostenta *"l'administració i representació de la Societat en l'àmbit de les competències que se li atribueixen en els estatus (...) l'òrgan d'administració podrà fer i dur a terme tot allò que estigui comprès dintre de l'objecte social, com també exercitar quantes facultats no estiguin expressament reservades per la Llei o pels estatuts a la Junta General o la Presidència"*.

  Aquesta previsió estatutària correspon clarament a un marc d'autonomia organitzativa, en què la Societat pot adoptar decisions relatives a la manera de prestació dels serveis que tingui atribuïts.

- <u>Autonomia decisòria:</u>

  De conformitat amb l'article 13 dels seus Estatuts, la Societat es regeix pels següents òrgans: Junta General, Consell d'Administració, la Presidència de la Societat i la Gerència.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Així doncs, la Junta General està constituïda pel plenari de l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès (article 14). D'altra banda, el Consell d'Administració està format per un mínim de cinc (5) i un màxim de nou membres, dels quals un mínim del 50% hauran de ser sempre regidors de l'Ajuntament (article 22). A destacar que els acords del consell d'administració s'adopten, llevat altre quòrum preceptiu, per majoria absoluta del consellers presents, i el president té vot de qualitat en cas d'empat (article 24).

Finalment, la Gerència serà nomenada per la Junta General, a proposta del Consell d'Administració (article 27).

El fet que la Junta General estigui constituïda pel plenari de l'Ajuntament de Cerdanyola no compromet l'autonomia decisòria de la Societat, doncs com hem vist el Tribunal de Justícia conclou que és un dels mecanismes de supervisió que té l'autoritat que reordena els seus serveis.

És evident que formalment el Consell d'Administració de la Societat té autonomia decisòria, doncs els seus acords no requereixen de la prèvia aprovació per part de l'Ajuntament de Cerdanyola, i a més, a part dels consellers regidors, n'hi ha d'independents, de manera que el Consell d'Administració no és una mera translació del plenari.

En qualsevol cas, i de conformitat amb l'article de 161 del Reial Decret Legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, pel què s'aprova el Text Refós de la Llei de Societat de Capital, la Junta General de les societats de capital pot impartir instruccions a l'òrgan d'administració, de manera que mai hi haurà una autonomia completa del Consell respecte de la Junta.

- Autonomia financera:

  El Tribunal de Justícia ha deixat clar que la reassignació de mitjans o l'assumpció de costos és quelcom inherent a la reassignació de competències i actua com a garantia destinada a tercers. Així mateix, podem fer referència al cas objecte d'anàlisi en la ja citada Sentència del Tribunal de Justícia, assumpte Porin kaupunki, on els municipis que havien transferit la seva competència abonaven el cost real dels serveis utilitzats per a la seva pròpia població, essent com és que el Tribunal va concloure que el dit model de reassignació estava exclòs de l'àmbit d'aplicació de la Directiva de contractes del sector públic. En qualsevol cas, l'autonomia financera de la Societat és clara des del moment en què formula el balanç, amb el compte de pèrdues i guanys, la memòria explicativa i la proposta d'aplicació de resultats i decideix les operacions financeres a realitzar en l'exercici de les seves funcions.

### 3.2. Ingressos d'explotació del servei

El servei d'escola bressol es finança a través de les quotes dels usuaris, per subvencions de la Generalitat de Catalunya i per l'aportació municipal.

S'estima una aportació de les famílies de 484.571,01 euros, d'acord amb el quadre següent. La quota d'escolarització la pagaran els usuaris d'infantil 0 i infantil 1 (118 places). L'estimació d'usuaris d'acollida i menjador s'ha fet d'acord amb els usos d'anys anteriors.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

| FINANÇAMENT FAMÍLIES | TARIFA | USUARIS / ÀPATS MENSUALS | MESOS | INGRESSOS |
|---|---|---|---|---|
| Quota escolarització | 221,38 | 118 | 11 | 287.351,24 |
| Acollida i permanència | 14,38 | 104 | 11 | 16.450,72 |
| Menjador | 5,55 | 2.961 | 11 | 180.769,05 |
| **TOTAL FAMÍLIES** | | | | **484.571,01** |

S'ha de tenir en consideració que fins el curs 2021/2022, l'alumnat d'infantil 2 (i2) pagaven la quota d'escolarització. A partir del curs 2022/2023, és la Generalitat de Catalunya qui assumeix el finançament d'i2[10]. Per tant, l'aportació municipal augmenta en aquest import (és l'Ajuntament qui ingressa la subvenció i la traspassa a qui explota el servei).

El finançament de l'escola bressol municipal previst per part de la Generalitat es preveu de 700.800,00 euros d'acord amb el quadre següent:

| FINANÇAMENT GENERALITAT | | | |
|---|---|---|---|
| Alumnes i2 | 160 | 3.200 | 512.000,00 |
| Alumnes i0 i i1 | 118 | 1.600 | 188.800,00 |
| **TOTAL** | **278** | | **700.800,00** |

| | |
|---|---|
| **FINANÇAMENT FAMÍLIES I GENERALITAT** | **1.185.371,01** |

L'Acord marc per finançar el cost que té per a les famílies l'escolarització d'infants, estableix que la Generalitat de Catalunya es compromet a incorporar el finançament del primer i segons curs del primer cicle d'educació infantil (i0, i1) en funció de les disponibilitats pressupostàries.

El finançament per part de l'Ajuntament, a través del pressupost municipal serà el següent, segons el model de gestió:

| | AJUNTAMENT | GENERALITAT | FAMÍLIES | TOTAL |
|---|---|---|---|---|
| Prestació directa Societat Municipal existent | 643.938,27 | 700.800,00 | 484.571,01 | **1.829.309,28** |
| Prestació directa Ajuntament | 643.938,27 | 700.800,00 | 484.571,01 | **1.829.309,28** |
| Prestació indirecta - concessió de serveis | 804.807,36 | 700.800,00 | 484.571,01 | **1.990.178,37** |

En el cas dels encàrrecs dels poders adjudicadors a mitjans propis personificats, l'article 34.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 disposa que "la compensació s'establirà, per referència a tarifes aprovades per l'entitat

[10] Veure l'Acord marc per finançar el cost que té per a les famílies l'escolarització d'infants a i2 a les llars d'infants i a les escoles bressol de titularitat municipal, i també per avançar cap a la incorporació del finançament del primer i segon curs del primer cicle d'educació infantil (i0 i i1) i la Disposició addicional dissetena de la Llei 2/2021, del 29 de desembre, de mesures fiscals, financeres, administratives i del sector públic.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253BBEFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

pública de què depèn el mitjà propi personificat per a les activitats objecte d'encàrrec realitzades pel mitjà propi directament i, en la forma que es determini per reglament, atenent el cost efectiu suportat per el mitjà propi per a les activitats objecte de l'encàrrec que se subcontractin amb empresaris particulars en els casos en què aquest cost sigui inferior al resultant d'aplicar les tarifes a les activitats subcontractades. Aquestes tarifes es calcularan de manera que representin els costos reals de realització de les unitats produïdes directament pel mitjà propi."

En el model de gestió a través d'encàrrec de gestió, la tarifa que hauria d'aprovar l'Ajuntament com a compensació a l'empresa municipal per la prestació del servei, és d'1.344.738,27 euros anuals, dels quals 643.938,27 euros corresponen al finançament municipal, a través dels recursos generals del pressupost, i 700.800,00 euros corresponents a la subvenció de la Generalitat.

### 3.2.1. Naturalesa de les prestacions econòmiques dels usuaris

El finançament dels serveis públics locals pot recaure al conjunt de la ciutadania o únicament al aquells usuaris que en facin ús. En aquest darrer cas, en termes generals, les contraprestacions dels usuaris per aquests serveis podran ser taxes, preus públics, tarifes o preus privats.

D'acord amb les dades aportades, el servei d'EBM analitzat en aquest estudi, té un finançament mixt, fent recaure una part del cost del servei al conjunt de la ciutadania i l'altre als usuaris del servei. La qüestió a resoldre és quina ha de ser la naturalesa jurídica de les contraprestacions dels usuari que utilitzen aquest servei.

Seguint la classificació que en fa l'article 5.2 de la llei 47/2033, de 26 de novembre, general pressupostària, es diferencien els ingressos públics en ingressos de dret públic i en ingressos de dret privat. De les figures esmentades anteriorment, les taxes i els preus públics corresponen als primers i, els preus privats, als segons.

Cal esmentar que la naturalesa jurídica de les contraprestacions econòmiques que les Entitats Locals exigeixen quan es presta un servei, ha estat motiu de controvèrsia i de diferent interpretació reiteradament. Amb l'aprovació de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP) el legislador ha aprofitat per intentar clarificar i resoldre la problemàtica. Així, la contraprestació patrimonial de caràcter públic no tributari ha estat definida amb l'entrada en vigor de la LCSP, concretament en allò que conté la seva Disposició addicional 43a i les modificacions que ha fet de la DA 1a la Llei general tributària, de l'article 20 del RDL 2/2004, pel qual s'aprova el text refós de la llei reguladora de les hisendes locals (TRLRHL) i de l'article 2 de la llei 8/1989, de 13 d'abril, de taxes i preus públics.

Tal i com assenyala la consulta vinculant 3265-18 de 26 de desembre de 2018, de la Direcció General de Tributs:

> *"- Si la prestación de este servicio como competencia del Ayuntamiento es de carácter coactivo para los ciudadanos, es decir, cumple los requisitos del artículo 20, apartados 1 y2 del TRLRHL (no es de sol·licitud o recepción voluntària para los administrados o dicho Servicio no se presta por el sector privado), la prestación patrimonial que es establezca deberá configurarse como:*
> *<u>Tasa:</u> Si se presta directament por el propio Ayuntamiento por sus propios medios, sin personificación diferenciada.*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

*Prestación patrimonial de caràcter público no tributario: Si se presta mediante alguna de las formes de gestión directa con personificación diferenciada (como es la Sociedad mercantil local o la entidad pública empresarial) o mediante gestión indirecta a través de las distintes formas previstes para el contrato de gestión de Servicios públicos (como es la concesión administrativa).*

*-Si la prestación del Servicio no cumple ninguno de los requisitos establecidos en los apartados 1 y 2 del artículo 20 del TRLRHL para su configuración como tasa (el Servicio tiene carácter voluntario y se presta también por el sector privado) en este caso, la prestación patrimonial que se estableza se configurarà como:*

*Precio público: Si se presta directamente por el Ayuntamiento.*
*Precio privado: Si se presta mediante alguna de las formas de gestión directa con personificación diferenciada o mediante gestión indirecta."*

El servei d'EBM no compleix els requisits establerts als apartats 1 i 2 de l'article 20 del TRLRHL , doncs és de recepció voluntària i es presta pel sector privat. Per tant, en el cas que la prestació del servei es realitzés a través d'encàrrec de gestió a l'empresa municipal, seria un preu privat i correspon a l'empresa municipal ingressar les contraprestacions dels usuaris.

### 3.3. Cost efectiu de la prestació i elements econòmics a valorar en la tria de les possibles alternatives de gestió

Per a l'anàlisi econòmic del servei hem utilitzat com a referència els darrers comptes d'explotació del servei lliurats per la concessionària PROGESS en data 24 de març de 2022, així com altra documentació que ens han facilitat els serveis tècnics municipals

El resultat econòmic del curs 2020 – 2021 ha estat el següent:

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| Compres càtering | 44.379,41 | 51.167,90 | 42.692,26 |
| Serveis exteriors | 48.075,59 | 57.892,75 | 36.231,17 |
| Tributs (IVA no deduïble) | 11.732,91 | 15.642,30 | 10.640,14 |
| Despeses de personal | 352.506,71 | 460.689,73 | 477.863,19 |
| Altres despeses de gestió | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| Despeses financeres | 791,12 | 4.246,30 | 2.551,12 |
| Dotacions amortització | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| TOTAL DESPESES PER EBM | 457.485,74 | 589.638,98 | 569.977,88 |

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Ingressos (prestació servei)** | 474.580,17 | 584.712,65 | 561.404,02 |
| **TOTAL INGRESSOS PER EBM** | 474.580,17 | 584.712,65 | 561.404,02 |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **RESULTAT** | 17.094,43 | 2.733,54 | -8.573,86 |
| Despeses d'estructura (2,57%) | 11.757,38 | 15.153,72 | 14.648,43 |
| **RESULTAT (abans impostos)** | 5.337,05 | -12.420,18 | -23.222,29 |
| **RESULTAT (abans impostos) TOTAL CONTRACTE** | ***-30.305,42*** | | |

L'adjudicatària manifesta que té drets reconeguts pendents de cobrament, a 18 de febrer de 2022, en concepte de beques i tarificació social corresponents al curs de referència, totalitzant 122.068,47€ essent el detall:

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Drets pendents de cobrament Ajuntament** | 24.248,02 | 28.624,10 | 69.196,35 |

A continuació s'exposen els fets més rellevants que s'han observat els darrers comptes d'explotació del servei lliurats per la concessionària PROGESS en data 24 de març de 2022, en relació a l'anàlisi del resultat econòmic del curs 2020 – 2021:

### 3.3.1. Pel que fa a la despesa de Compres - Càtering

Constatem que la totalitat de la despesa imputada a aquesta partida és despesa relativa als serveis de càtering menjador de les Escoles Bressol Municipals, totalitzant 138.239,57€ en el darrer exercici tancat.

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Compres càtering** | 44.379,41 | 51.167,90 | 42.692,26 |
| **TOTAL DESPESES** | 138.239,57 | | |

Per tal d'obtenir el cost efectiu de la prestació prevista i atès l'increment dels costos de la matèria primera (la darrera xifra oficial de la que es disposa és d'una inflació interanual 8,7%, maig de 2022) i

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

del transport/logística (atesa la situació política internacional) sumat amb un previsible increment dels costos salarials apunten com a versemblant i plausible un increment del 5% dels costos relacionats amb la despesa de càtering (compres).

### 3.3.2. Pel que fa a la despesa de Serveis exteriors

Constatem que la despesa imputada a aquesta partida és fonamentalment relativa al manteniment de les EBM, auditories, assegurances, subministraments i materials varis. Aquesta despesa ha representat un import total de 142.199,51€ en el darrer exercici tancat; essent el detall:

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Manteniment preventiu** | 5.228,14 | 8.818,67 | 3.488,64 |
| **Manteniment correctiu i reparacions** | 4.059,02 | 19.329,37 | 5.573,04 |
| **Remuneracions personal reparacions** | 0,00 | 1.434,12 | 0,00 |
| **Materials per reparacions** | 143,00 | 1.137,80 | 113,00 |
| **SUBTOTAL (622) Manteniment i reparacions** | **9.430,16** | **30.719,96** | **9.174,68** |
| **TOTAL DESPESES** | 49.324,80 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Servei de riscos** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **Auditors** | 966,75 | 612,05 | 652,70 |
| **Altres serveis professionals independents** | 621,25 | 0,00 | 492,00 |
| **SUBTOTAL (623) Serveis professionals independents** | **1.588,00** | **612,05** | **1.144,70** |
| **TOTAL DESPESES** | 3.344,75 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Transport** | 0,00 | 0,00 | 181,83 |
| **TOTAL DESPESES** | 181,83 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| Primes d'assegurances | 1.708,42 | 2.698,32 | 2.192,38 |
| Altres primes d'assegurances | 422,91 | 422,91 | 422,91 |
| SUBTOTAL (625) Assegurances | **2.131,33** | **3.121,23** | **2.615,29** |
| TOTAL DESPESES | 7.867,85 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| Serveis bancaris | 366,55 | 461,45 | 478,56 |
| TOTAL DESPESES | 1.306,56 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| Aigua | 14.872,41 | 1.267,65 | 1.062,88 |
| Electricitat | 5.630,65 | 3.239,03 | 2.489,16 |
| Gas | 3.890,39 | 5.267,37 | 4.074,87 |
| Telefonia | 1.055,48 | 1.206,79 | 1.627,36 |
| Altres subministraments | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| SUBTOTAL (628) Subministraments | **25.448,93** | **10.980,84** | **9.254,27** |
| TOTAL DESPESES | 45.684,04 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| Material oficina | 1.256,53 | 535,33 | 1.248,13 |
| Productes de neteja | 1.320,52 | 4.320,32 | 4.791,50 |
| Material Informàtic | 741,29 | 830,78 | 729,48 |
| Materials escolars i didàctics | 2.661,67 | 3.320,04 | 3.843,25 |
| Vestuari personal | 459,45 | 599,73 | 648,22 |
| Despeses diverses (parament menjador) | 2.571,16 | 2.371,03 | 2.121,24 |
| SUBTOTAL (629) Altres serveis | **9.010,62** | **11.977,23** | **13.381,82** |
| TOTAL DESPESES | 34.369,67 | | |



Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Per tal d'obtenir el cost efectiu de la prestació prevista i atès l'increment dels costos de la matèria primera (la darrera xifra oficial de la que es disposa és d'una inflació interanual 8,7%, maig de 2022) i del transport/logística (atesa la situació política internacional) sumat amb un previsible increment dels costos salarials apunten com a versemblant i plausible un increment del 6% dels costos relacionats amb la despesa de serveis exteriors.

### 3.3.3. Pel que fa a la despesa en Tributs (IVA no deduïble)

Constatem que la totalitat de la despesa imputada a aquesta partida és despesa relativa a l'IVA no deduïble dels serveis contractats per les Escoles Bressol Municipals.

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Impost sobre beneficis** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **IVA no deduïble i integrat en cada partida de despesa** | 11.732,91 | 15.642,30 | 10.640,14 |
| **SUBTOTAL (63) Tributs** | **11.732,91** | **15.642,30** | **10.640,14** |
| **TOTAL DESPESES** | 38.015,35 | | |

Per tal d'obtenir el cost efectiu de la prestació prevista i atès l'increment dels costos de la matèria primera (la darrera xifra oficial de la que es disposa és d'una inflació interanual 8,7%, maig de 2022) i del transport/logística (atesa la situació política internacional) sumat amb un previsible increment dels costos salarials apunten com a versemblant i plausible un increment del 3% dels costos relacionats amb la despesa de tributs (també considerant que en circumstàncies normals la concessionària hauria d'obtenir benefici i, per tant, tributar-lo)

### 3.3.4. Pel que fa a la despesa de personal

Constatem que prop del 80% (79,84%)del total de despesa del servei són costos de personal adscrit a l'execució del servei d'Escola Bressol Municipal, essent el detall per a cada una de les Escoles Bressol:

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Remuneracions fixes** | 219.086,66 | 314.248,10 | 329.687,32 |
| **Remuneracions fixes personal neteja** | 14.699,85 | 14.613,44 | 8.202,45 |
| **Suplències** | 42.020,36 | 24.081,04 | 31.608,78 |
| **Suplències de personal de neteja** | 84,00 | 398,92 | 14.146,88 |
| **Remuneracions CPP** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **Remuneracions Hores Extres** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **Cost absentisme** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

| | | | |
|---|---|---|---|
| **SUBTOTAL (640) Sous i Salaris** | **275.890,87** | **353.341,50** | **383.645,43** |
| **TOTAL DESPESES** | 1.012.877,80 | | |

| | EBM MONTFLORIT | EBM TURONET | EBM CORDELLES |
|---|---|---|---|
| **Per remuneracions fixes** | 60.331,10 | 95.102,48 | 82.559,66 |
| **Per remuneracions fixes personal neteja** | 4.641,39 | 5.054,63 | -3.226,44 |
| **Per Suplències** | 11.609,88 | 7.052,27 | 10.142,20 |
| **Per suplències de personal neteja** | 33,47 | 140,85 | 4.742,32 |
| **Remuneracions CPP** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **Per remuneracions Hores Extres** | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **SUBTOTAL (642) Seguretat Social a càrrec empresa** | **76.615,84** | **107.350,23** | **94.217,74** |
| **TOTAL DESPESES** | 278.183,81 | | |

| | | | |
|---|---|---|---|
| **TOTAL GRUP DESPESES PERSONAL** | **352.506,71** | **460.691,73** | **477.863,17** |
| **TOTAL DESPESES** | 1.291.061,61 | | |

Constem l'existència de dos tipus de personal: personal adscrit al servei d'escola bressol municipal (servei d'educació) i personal adscrit al servei de neteja de les EBM.

Per tal d'obtenir el cost efectiu de la prestació prevista i atès l'increment dels costos de la matèria primera (la darrera xifra oficial de la que es disposa és d'una inflació interanual 8,7%, maig de 2022) i del transport/logística (atesa la situació política internacional) sumat amb un previsible increment dels costos salarials apunten com a versemblant i plausible un increment del 3% dels costos relacionats amb la despesa de personal adscrit al servei.

### 3.4. Anàlisi econòmic comparatiu entre les diferents formes de gestió dels serveis

En aquest punt es realitza un estudi comparatiu dels costos del servei, segons la forma de prestació que s'adopti; gestió directa o gestió indirecta mitjançant un contracte de concessió de serveis, un cop clarificat l'element del risc operacional a l'apartat 3.1.7 del present informe.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

En el cas de la forma de gestió directa, es contempla l'opció de prestació directa pel propi Ajuntament, o bé a través de la Societat Mercantil municipal existent, ja que es desaconsella la creació d'un nou ens dependent i l'Ajuntament no té constituïda cap EPEL[11].

Per fer aquest estudi comparatiu hem partit del pressupost d'execució del contracte referenciat a l'apartat 3.2 del present informe. Per obtenir una previsió del pressupost d'execució de l'any 2023 hem estimat un incrementat del 4%, com a estimació de la revisió de preus mitja del conjunt de prestacions que conformen el cost efectiu de la prestació, segons s'ha determinat en cada sub apartat de l'esmentat apartat 3.2. [12]

Com ha data de referència per considerar la internalització del servei o bé per a la entrada en vigor d'un nou contracte de concessió de serveis (gestió indirecta) hem pres l'1 de setembre de 2023

Els supòsits utilitzats per fer les projeccions econòmiques són els següents:

### 3.4.1. Gestió directa del servei d'EBM (directe Ajuntament o Societat Mercantil existent)

Pel que fa a la despesa de càtering - compres

La contractació d'aquests serveis i subministraments s'haurien d'adquirir mitjançant els procediments regulats en la LCSP. Atès que els contractes d'aquesta naturalesa no estan subjectes a revisió de preus, en relació a la fluctuació dels mercats dels subministraments de matèries primeres, considerem justificat i raonable que aquestes preparacions i licitacions dels contractes que se'n derivin les porti a terme el recurs jurídic addicional (1/2) previst a l'apartat anterior.

- S'ha previst un increment del preu dels serveis i subministraments per l'any 2023 d'aquesta categoria del 5%, amb un impacte de major cost per import de 6.911,98€.

Pel que fa a la despesa de Serveis exteriors

La contractació d'aquests serveis i subministraments s'haurien d'adquirir mitjançant els procediments regulats en la LCSP. Atès que els contractes d'aquesta naturalesa no estan subjectes a revisió de preus, en relació a la fluctuació dels mercats dels subministraments de matèries primeres (aigua, gas i electricitat), considerem justificat i raonable que aquestes preparacions i licitacions dels contractes que se'n derivin les porti a terme el recurs jurídic addicional (1/2) previst a l'apartat anterior.

- S'ha previst un increment del preu dels serveis i subministraments per l'any 2023 d'aquesta categoria del 6%, amb un impacte de major cost per import de 8.531,97€.

---

[11] *Com ja s'ha esmentat, el recurs a l'entitat pública empresarial o la societat mercantil local per a la prestació dels serveis públics, només resulta valorable si aquest esdevé més sostenible i eficient que la gestió mitjançant organisme autònom o per la mateixa entitat local (a partir de criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió) i si es compleixen determinades exigències formals, entre elles, un informe d'Intervenció Municipal en relació a la seva sostenibilitat financera d'acord amb l'art. 4 de la Llei Orgànica d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.*

[12] *En aquest sentit, com a consideració prèvia, esmentar que no existeix impacte econòmic significatiu diferencial entre la forma de prestació com a concessió administrativa i/o contracte de serveis. Assumim que tècnicament és possible gestionar el servei com un contracte de serveis (abandonant la concessió de serveis com a forma de prestació actual del servei) sempre que es transformin els elements jurídicament essencials per a la prestació del servei mitjançant la concessió prevista (és a dir, risc operacional; drets i obligacions de les parts, etc).*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

Pel que fa a la despesa en Tributs (IVA no deduïble)

S'ha previst un increment del 3% dels costos relacionats amb la despesa de tributs per a l'any 2023, considerant que l'Ajuntament o la SM dependent suportaria l'IVA no deduïble del 21% (més despesa del servei) sobre les partides de serveis exteriors i càtering.

Pel que fa a les despeses de personal

Tal i com es preveu a l'apartat 3.2.4 del present informe, prop del 80% (79,84%) del total de despesa del servei són costos de personal adscrit a l'execució del servei d'Escola Bressol Municipal. Hem considerat una actualització salarial del 3%, per l'any 2023 en previsió d'increments salarials dels empleats públics. Tot i que, com s'ha indicat al present informe el personal subrogat no tindria la condició d'empleat públic, sí restaria subjecte a les limitacions d'increment salarial.

- Aquest increment del 3% per l'any 2023 a la totalitat del personal subrogat té un impacte de major cost per import de 38.731,79€. Aquest cost addicional es preveu tant en la forma de prestació directa del servei pel propi Ajuntament com a través de la Societat Mercantil municipal existent.

Així, també s'ha considerat un increment addicional de les despeses de personal del 6% en previsió d'un major absentisme[13][14], que es podria produir en el cas d'internalitzar el servei.

- Aquest increment del 6% per l'any 2023 relatiu a la previsió de major absentisme té un impacte de major cost per import de 79.787,49€. Aquest cost addicional es preveu tant en la forma de prestació directa del servei pel propi Ajuntament com a través de la Societat Mercantil municipal existent.

S'ha considerat afegir a l'estimació de despeses de personal les corresponents a les despeses de personal "indirectes" (despeses d'estructura), no previstes en la forma de prestació del servei de forma indirecta (concessió) i prenent com a referència la plantilla de personal actual de l'adjudicatari. En l'oferta econòmica presentada en el moment de la licitació, aquestes despeses s'entén que es contemplaven dins les despeses generals; considerant la contractació addicional de:

- Dos administratius/ves a jornada complerta per a la realització de la gestió de recursos humans i altres tasques administratives relacionades amb la gestió del servei.
    - Cost unitari anual estimat: 18.337,62 €/anuals bruts + 5.785,56€/anual cost empresa, totalitzen un total cost unitari de 24.123,18€/any.

[13] Segons les dades de l'Associació de Mútues d'Accidents de Treball (AMAT) els treballadors públics van passar una mitjana de 49,3 dies de baixa el 2019 contra els 33,03 dies que va durar de mitjana la baixa dels empleats del sector privat, gairebé un 50% més.

[14] Segons les dades de l'Enquesta de Població Activa (EPA) que elabora l'Institut Nacional d'Estadística (INE en el quart trimestre del 2021, el darrer del qual es disposen dades, els empleats públics no van treballar un 7,1% de les hores que figuraven al seu contracte, dada un 67% superior a la dels treballadors del sector privat.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Cost estimat per dos administratius/ves a jornada complerta: 48.246,36€/any. Aquest cost addicional es preveu tant en la forma de prestació directa del servei pel propi Ajuntament com a través de la Societat Mercantil municipal existent.

- 50% d'un/a tècnic/a jurídic/a; que gestionarà les contractacions menors i obertes dels serveis i subministraments que se'n derivin del funcionament ordinari del servei, atès que actualment a la Societat Municipal existent ja consta una assessora jurídica a temps parcial i comptant el mateix suport al departament de contractació de l'Ajuntament en cas de prestació directa per part d'aquest.
    - Cost anual estimat: 24.191,16€/anuals bruts + 4.665,48€/anual cost empresa, totalitzen un total de cost estimat de 28.856,64€/any. Aquest cost addicional es preveu tant en la forma de prestació directa del servei pel propi Ajuntament com a través de la Societat Mercantil municipal existent.

Atès que la Societat Mercantil Municipal existent ja compta amb un Gerent i un cap de comptabilitat no cal contemplar la incorporació de cap professional directiu addicional.

### 3.4.2. Gestió indirecta del servei d'EBM (concessió de serveis)

Pel que fa a la despesa de càtering – compres i serveis exteriors

És habitual que per a les empreses contractistes dels serveis objecte d'aquest estudi, aquests serveis constitueixin una de les seves línies principals de negoci. Les empreses d'aquest sector, en la seva majoria, presten el servei per a més d'una entitat pública. Aquesta circumstància els hi genera economies d'escala i, en conseqüència, una avantatge competitiva, en aquest cas, sobre el l'Ajuntament de Cerdanyola.

Les economies d'escala permeten obtenir reduccions significatives en els costos unitaris deguts a una producció major, ja que els costos fixos es reparteixen entre un volum més gran de producció.

Teòricament una producció a escala superior, només amb la compra de material per a aquest volum de producció, ja permet obtenir un descompte per unitat. Però no només això, les empreses que habitualment presten aquest servei poden aprofitar-se d'un seguit d'avantatges que l'Ajuntament, en el cas d'una gestió directa amb mitjans propis, no podria obtenir.

Malgrat aquestes reflexions necessàries:

- S'ha previst un increment del preu dels serveis i subministraments per l'any 2023 d'aquesta categoria del 5%, amb un impacte de major cost per import de 6.911,98€.
- S'ha previst un increment del preu dels serveis i subministraments per l'any 2023 d'aquesta categoria del 6%, amb un impacte de major cost per import de 8.531,97€.

Pel que fa a la despesa en Tributs (IVA no deduïble)

S'ha previst un increment del 3% dels costos relacionats amb la despesa de tributs per a l'any 2023, considerant que l'Ajuntament o la SM dependent suportaria l'IVA no deduïble del 21% (més despesa del servei) sobre les partides de serveis exteriors i càtering.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

Pel que fa a les despeses de personal

Tal i com es preveu a l'apartat 3.2.4 del present informe, prop del 80% (79,84%) del total de despesa del servei són costos de personal adscrit a l'execució del servei d'Escola Bressol Municipal. Hem considerat una actualització salarial del 3%, per l'any 2023 en previsió d'increments salarials dels empleats públics. Tot i que, com s'ha indicat al present informe el personal subrogat no tindria la condició d'empleat públic, sí restaria subjecte a les limitacions d'increment salarial.

- Aquest increment del 3% per l'any 2023 a la totalitat del personal subrogat té un impacte de major cost per import de 38.731,79€. Aquest cost addicional es preveu tant en la forma de prestació directa del servei pel propi Ajuntament com a través de la Societat Mercantil municipal existent.

S'ha considerat afegir a l'estimació de despeses de personal les corresponents a les despeses de personal "indirectes" (despeses d'estructura), així com altres despeses generals com a despeses accessòries i necessàries per a la correcta prestació del servei però que no tenen un impacte nominatiu en quant al personal adscrit del servei, podent ser personal dels serveis centrals de la concessionària i multidisciplinari i multicontractual, afectat en varis contractes per a diverses tasques alhora (compres, gestió de cobraments a famílies, assessorament jurídic i pedagògic, etc.)

- S'ha previst 6% benefici i 13% despeses generals en relació al total de les despeses; en la línia del cost efectiu de la prestació actual.

### 3.4.3. Quadre resum del cost associat a les diferents formes de prestació del servei d'EBM analitzades al present informe

| | PRESTACIÓ DIRECTA AJUNTAMENT | PRESTACIÓ DIRECTA SOCIETAT MUNICIPAL EXISTENT | PRESTACIÓ INDIRECTA - CONCESSIÓ DE SERVEIS |
|---|---|---|---|
| **Compres càtering** | 145.151,55 | 145.151,55 | 145.151,55 |
| **Serveis exteriors** | 150.731,48 | 150.731,48 | 150.731,48 |
| **Tributs (IVA no deduïble)** | 39.155,81 | 39.155,81 | 39.155,81 |
| Despeses personal subrogat | 1.329.791,42 | 1.329.791,42 | 1.329.791,42 |
| Previsió major absentisme | 79.787,49 | 79.787,49 | 0,00 |
| *Despeses personal indirectes | 77.103,00 | 77.103,00 | 0,00 |
| **Despeses generals | 0,00 | 0,00 | 217.414,44 |
| ***Benefici industrial | 0,00 | 0,00 | 100.345,13 |
| **Despeses d'explotació** | 1.486.681,90 | 1.486.681,90 | 1.647.550,99 |
| Altres despeses de gestió | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| Despeses financeres | 7.588,54 | 7.588,54 | 7.588,54 |
| Dotacions amortització | 0,00 | 0,00 | 0,00 |
| **TOTAL DESPESES PER EBM** | 1.829.309,28 | 1.829.309,28 | 1.990.178,37 |

** A les formes de prestació directa les despeses de personal indirectes corresponen a la relació de personal relacionada en l'apartat 3.3.1 del present informe.*

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

*** Les despeses generals únicament es contemplen en la forma de prestació de forma indirecta del servei, a través d'una concessió de servei, preveient-se un 13% del total de les despeses.*

*** El benefici industrial únicament es contempla en la forma de prestació de forma indirecta del servei, a través d'una concessió de servei, preveient-se un 6% del total de les despeses.*

S'observa en el quadre anterior que els costos del serveis en els escenaris plantejats de gestió indirecta són superiors al escenaris contemplats per a la gestió directa del servei. Segons els escenaris contemplats en aquest estudi, la prestació del servei en la modalitat de gestió directa seria més eficient que la prestació en la modalitat de gestió indirecta.

En relació a la prestació del servei directament per l'Ajuntament i/o a través de la Societat municipal, existeixen diferències importants en relació a la gestió ordinària de qualsevol tràmit, procediment o acte administratiu relacionat amb l'obligació normativa existent de fiscalització prèvia imposada a l'Ajuntament, fet que pot comportar una pèrdua d'agilitat i/o competitivitat en els procediments ordinaris del servei (per contra, la Societat municipal gaudeix del règim de fiscalització posterior.)

### 3.4.4. Altres consideracions

A més del resultat de l'anàlisi econòmic realitzat, al nostre entendre caldria tenir en compte també altres aspectes intangibles que en aquest estudi no són valorables econòmicament, però que hauran de ser assumits pel prestador dels servei, en funció de la forma de gestió que s'acordi.

- Baixes sobre el Pressupost Base de Licitació del contracte durant la licitació: En la licitació d'un contracte de prestacions de serveis amb publicitat i concurrència, l'Ajuntament podria obtenir rebaixes sobre els costos previstos, atesa la competència i competitivitat entre les empreses del sector.
- Economies d'escala: Les economies d'escala permeten obtenir reduccions significatives en els costos unitaris deguts a una producció major, ja que els costos fixos es reparteixen entre un volum més gran de producció. Com a més significatives, indiquem les avantatges següents:
    - Poden aprofitar-se de l'experiència i especialització dels seus gestors. És clar que els gestors de la Corporació no disposen d'aquesta especialització.
    - Tenen una millor posició negociadora davant els proveïdors que els hi permet obtenir, entre d'altres avantatges, descomptes.
    - Tenen mes flexibilitat i agilitat que l'administració (Ajuntament o bé una SM) per poder cobrir baixes personal (amb caràcter temporal o definitiu), ja que no estan sotmeses als procediments legals que regeixen en el sector públic.
    - Disposen de personal especialitzat (a nivell del grup al qual pertany l'empresa) per estudiar i proposar la introducció de novetats tècniques en el servei d'una manera proactiva.
- Impacte sobre els equilibris de la LOEPSF: Les entitats que conformen el sector "Administracions públiques" de l'Ajuntament en els termes definits en el Sistema Europeu de Comptes -SEC- (entitats incloses en l'article 4.1. del Reglament de la Llei d'Estabilitat pressupostària) estan subjectes, en termes consolidats al compliment dels equilibris de la LOEPSF: estabilitat pressupostària, regla de la despesa i limitació de l'endeutament.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

Pel que fa a les entitats classificades en el sector "Societats no financeres" ("entitats de mercat", incloses en l'article 4.2. del Reglament de la Llei d'Estabilitat pressupostària) estan obligades a no tancar l'exercici econòmic amb pèrdues comptables.

- Les inversions a realitzar en el servei, en cas que es realitzin, limitarien la capacitat d'endeutament a nivell de grup municipal per atendre altres inversions que s'emmarquin en el pla de mandat de la corporació municipal.
- En el cas de gestió indirecta del servei mitjançant un contracte de serveis, el finançament de les inversions no computaria en el càlcul de la ràtio legal de deute viu.
- En el cas d'internalitzar el servei en una SM classificada com a Societat no financera ("societat de mercat") caldria mesurar si la incorporació del servei comporta un canvi de classificació de la SM a efectes del SEC.

- Incorporació del personal subrogat: Com s'ha exposat al present informe, en el cas d'internalitzar el servei l'Ajuntament tindria l'obligació de subrogar-se els treballadors de l'actual contracte amb les mateixes condicions laborals i salarials que tenen actualment, mantenint-se els actuals representants sindicals de l'Ajuntament.
  - Aquesta circumstància pot afegir complexitat a la negociacions entre els representants de l'Ajuntament i dels treballadors.
  - A més, com s'indica el personal subrogat no tindria la condició d'empleat públic. Aquesta anomalia afegeix complexitat a la gestió en l'àmbit laboral amb aquest personal.
- Riscos associats al servei: En aquest punt ens referim els riscos que hauran de ser assumits per l'Ajuntament (o la SM), o bé pel contractista en funció de la forma de gestió del servei que s'acordi.
  - En el marc d'un contracte de concessió de serveis, l'Ajuntament hauria d'assumir la despesa corresponent a l'oferta presentada en la licitació per l'adjudicatari. Qualsevol desviació sobre els costos del servei que no fos imputable a l'administració i que no estigui contemplada en la revisió de preus seria assumida per l'adjudicatari.
  - En el model de gestió directa l'Ajuntament (o en el seu cas, la SM) assumiria directament els increments de costos que es puguin produir sobre els contemplats en el pressupost del servei que ha de servir de base per quantificar la consignació en el pressupost municipal.
- Facultats de control de l'Ajuntament: El control intern de la gestió econòmica de la Corporació i de les societats mercantils que en depenen, s'efectuarà per la Intervenció General en la triple accepció de: funció interventora, de control financer i control d'eficàcia, de conformitat amb el que disposa l'art. 213 i següents del RDL 2/2004 TRLRHL. El control financer té per objecte comprovar el funcionament en l'aspecte econòmic financer dels serveis de la Corporació, que així ho tinguin recollit en els seus estatuts, i de les societats mercantils que en depenen. Aquest control tindrà per objecte: comprovar el funcionament i l'adequada presentació de la informació financera; comprovar el compliment de les normes i directrius que siguin d'aplicació i del grau d'eficà-cia i eficiència en la consecució dels objectius previstos. El control financer es farà per procediments d'auditoria d'acord amb les normes d'auditoria del Sector Públic.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

- Dades de caràcter personal: L'activitat pròpia del servei d'Escola Bressol resta assumida per l'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès com a servei propi, d'acord amb els articles 85 i següents de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, i els articles 245 i següents del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya. L'Ajuntament de Cerdanyola del Vallès vetllarà els drets dels usuaris del servei d'Escola Bressol garantint el compliment de la normativa vigent, especialment pel que fa a l'educació i ensenyament a educació infantil, la protecció del menor i la privacitat i intimitat de les persones usuàries, d'acord amb la finalitat del servei i les obligacions i competències municipals. L'Ajuntament garantirà el deure de secret i la confidencialitat de la informació i les dades personals per part del seu personal, col·laboradors i tercers; aplicant les mesures tècniques, organitzatives i de seguretat necessàries per evitar la seva alteració, pèrdua, tractament o accés no autoritzat i el compliment de la legislació.

## 4. PROCEDIMENT DE CANVI DE MODEL DE GESTIÓ DEL SERVEI

Llevat d'altra opinió més fonamentada, al nostre entendre el procediment a seguir per a la internalització del servei d'Escoles Bressol Municipals seria el següent:

1. Resolució d'alcaldia designant una comissió d'estudi composada per personal tècnic per tal analitzar la conveniència de la internalització i la forma de gestió més adient del servei (a través del propi Ajuntament o bé mitjançant la creació d'un nou ens dependent o un ens dependent ja existent), considerant els aspectes tractats en aquest informe (aspectes fiscals, econòmic, laborals, personal a subrogar, inversions que cal rescabalar a l'actual adjudicatari del servei, costos del servei...).
2. Valorar la conveniència de recórrer a assessorament extern o no.
3. Informe de la comissió d'estudi que s'hauria de materialitzar en la memòria justificativa de l'assessorament rebut a la que es refereix l'article 85 de la LLBRL i elaborar la memòria justificativa sobre la forma mes sostenible i eficient de prestació del servei (Ajuntament o ens instrumental).
4. Informe de l'òrgan interventor valorant la sostenibilitat financera de les propostes plantejades (article 85.2. de la LLBRL, en relació a allò establert a l'article 4 de la LOEPSF.
5. En el cas que la proposta d'internalització sigui la internalització mitjançant una societat mercantil municipal ja existent (com s'exposa en el present informe no es valora la constitució d'un nou ens dependent), la societat haurà de modificar els seus estatuts per ampliar el seu objecte social per a la activitat a exercir.
6. Acord del Ple Municipal d'aprovació inicial de la internalització del servei:
   - En el cas que així es decideixi, aprovació que la gestió del servei la realitzarà un ens instrumental.
   - Aprovació del personal a subrogar per l'Ajuntament o l'ens instrumental.
   - En el cas que la gestió directa es realitzi a través de SM, Adscripció de tots els béns a la SM que siguin necessaris per a la prestació del servei,
   - Data prevista d'inici del servei en gestió directa.

Aquesta és una còpia impresa del document electrònic (Ref.: 3631594 L7C9W-BZJOC-5OOK5 113E76253B8EFB52381B24F28037BFB289C09E21) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document no requereix signatures. Mitjançant el codi de verificació pot comprovar la validesa de la signatura electrònica dels documents signats en l'adreça web que li proporciona l'entitat emissora d'aquest document .

FAURA-CASAS AUDITORS-CONSULTORS

7. Acord de l'òrgan de contractació aprovant la continuïtat del servei amb l'adjudicatari actual, fins el moment de la internalització.
8. Publicació anunci d'informació pública.
9. Certificació del resultat de la informació pública.
10. Acord de resolució d'al·legacions i suggeriments i d'aprovació. definitiva
11. Notificació de l'acord d'aprovació definitiva als interessats que han comparegut en l'expedient
12. Aprovació definitiva.
13. Publicació acord d'aprovació definitiva.