

Per tant, l'ajuntament Ple aprova i el Sr. Alcalde proclama adoptat el següent ACORD:

ANTECEDENTS

1. Este Ajuntament és l'Administració de cobertura de la Societat Unipersonal Pública denominada RISONCHA, S.L., després de la modificació de l'anterior denominació "CENTRE ESPECIAL D'Ocupació DE CANALS, S.L.U." aprovada en Junta General de 29 de gener del 2009, amb domicili en la Casa Consistorial, Plaça de la Vila, 9.

2. Per acord de l'Ajuntament Ple, adoptat en sessió celebrada el 29 de maig del 2008, es va aprovar la creació d'una Comissió d'Estudi per a la modificació dels Estatuts del Centre Especial d'Ocupació de Canals, SLU.

3. La dita Comissió va dictaminar, en sessió de 24 de juliol del 2008, elevar al Ple l'informe memòria de modificació dels Estatuts de la Societat, redactat per l'assessor jurídic, el lletrat Sr. D. Jesús de Obeso, a l'efecte de la seua aprovació d'acord amb el que preveu l'article 97 del RDL 781/1986, de 18 d'abril, pel que s'aprova el Text Refós de les Disposicions Legals Vigents en Matèria de Règim Local.

El mencionat informe memòria, referit a la modificació de l'article 3 dels Estatuts, arreglava com a objecte social, en el nou apartat 6, la "Neteja de qualsevol classe d'edificis i locals, manteniment i reparació".

Igualment, l'informe memòria, al tractar dels aspectes socials de la modificació, assenyalava expressament:

"2.4 Neteja, manteniment i conservació.

En esta tercera àrea es contemplaria les activitats de neteja, manteniment i conservació i inclús l'arreglada de residus del municipi. És competència de la corporació Local de les activitats de neteja dels espais públics i privats, arreglada de fums, rebuïjos i residus sòlids urbans i control i tractament dels mateixos, per a aconseguir les condicions adequades de salubritat, pulcritud, ornament i benestar ciutadà, amb vista a la deguda protecció del medi ambient. També és obligació municipal l'atenció als seus parcs i jardins, manteniment i conservació del mobiliari urbà així com de les seues calçades, voreres i fanals, etc.

Per això es pretén arreglar de manera directes que estes activitats es puguin gestionar des de l'empresa pública, ja que això faria donar un dinamisme necessari a l'hora de la gestió d'estes activitats i l'activitat no deixaria de ser una activitat municipal. És mes, permetria que l'Ajuntament no depenguera de contractes alienes al municipi perquè puguin gestionar les accions previstes en esta àrea atés que ho faria de manera directa per mitjà de la seua empresa pública, capital cent per cent municipal.

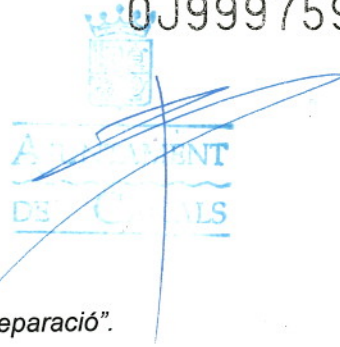
Per tant la mercantil tindria dins del seu objecte social les competències relatives a la higiene urbana – Industrial de Canals i la gestió integral dels residus sòlids urbans, la neteja de qualsevol classe d'edificis i locals públics, així com el manteniment i conservació d'edificis públics, parcs, jardins i zones verdes urbanes, així com de tot el mobiliari urbà en general.

Per tant en estes àrees es contemplarien les següents activitats, que passem a inscriure de manera literal conforme com ha de quedar en la proposta d'objecte social, que en la proposta figura amb els números 5.- i 6.-

"5.- La neteja, manteniment i conservació dels carrers, polígons, parcs, jardins i mobiliari urbà de Municipis. Així com l'arreglada i tractament de residus amb el transport adequat de la pròpia empresa.



0J9997594

CLASE 8.^a

6.- Neteja de qualsevol classe d'edificis i locals, manteniment i reparació".

També ha de destacar-se que, al referir-se als aspectes financer i tècnic, l'informe memòria estableix el següent:

"IV.- Aspecte financer i tècnic

La viabilitat econòmic financera de tots i cada un dels epígrafs que integren la proposta d'ampliació de l'objecte social de l'empresa pública està garantida. I sobretot en l'activitat fundacional que com es va acompanyar al seu dia a la memòria de la creació de l'empresa pública, la gestió del Centre Especial d'Ocupació és viable.

En este sentit, en l'activitat pública de la mercantil, podríem distingir tres grans àrees de responsabilitat política local:

Les que es tenen finançar amb fons propis de l'Ajuntament i subvencions de l'Estat, Comunitat Autònoma o Comunitat Econòmica Europea, les que es trasllada el ciutadà el cost del mateix i les que de la seua producció es rep a canvi un preu cert. Amb independència que estes tres grans àrees es poden conjugar.

Per tant una vegada es proposa l'inici d'alguna de les activitats que hui proposem ampliar s'ha de valorar el finançament de la mateixa segons allò que s'ha ressenyat en l'anterior paràgraf. Per tant la posada en marxa d'alguna de les activitats arrellegades en el nou objecte social portaria una viabilitat econòmica puntual que hauria de conèixer l'Assemblea General (que ho és el Ple de l'Ajuntament).

Encara que la finalitat de l'empresa pública no és el lucre, si s'ha de garantir que en la seua gestió s'han obtindre els recursos i ingressos suficients per a garantir la seua viabilitat econòmic financera, que permeta recuperar les inversions fixades pels òrgans decisoris de la mercantil, objectiu este que ha de situar-se en l'horitzó temporal que s'establisca.

La societat no pot perdre de vista que la seua rendibilitat ha d'estar en coherència amb el seu objecte social: la promoció, desenrotllament, suport, participació i potenciació de les activitats econòmiques i socials que contribuïsqen al desenrotllament socioeconòmic de Canals i a la creació de riquesa i ocupació. Per això les seues actuacions han d'analitzar-se des de la perspectiva de l'anàlisi cost benefici, valorant beneficis i costos monetaris i no monetaris, però mai oblidem que hi ha uns beneficis socials difícils de quantificar però d'innegable presència que, tal vegada, siguen en la nostra faceta emotiva la raó de ser de l'empresa Centre Especial d'Ocupació de Canals, S.L.U.

L'empresa Pública posseïx un capital social desembossat inicialment, i d'acord amb la legislació vigent, és possible realitzar noves ampliacions, que es poden perfeccionar, entre altres, amb aportacions econòmiques o immobiliàries.

Així mateix, es contempla la possibilitat de participar en el capital social d'altres empreses, donant-los el caràcter d'empreses mixtes, amb l'afany d'executar projectes que pel seu volum o interessos requerixen la dita fórmula jurídica i que repercutisquen en un benefici social i econòmic al municipi de Canals.

La societat podrà promoure directament l'execució de projectes, per si sola o en col·laboració amb altres institucions i empreses públiques o privades, aportant capital a través de la forma de capital risc.

Les fonts de finançament que podrà utilitzar la mercantil serien:

- * Increment de capital social.
- * Capitalització de beneficis.
- * Finançament aliena a llarg termini.
- * Subvencions per a inversions del propi Ajuntament o d'altres Administracions Públiques.
- * Finançament amb fons públics municipals.
- * Preu de l'activitat o servici que pagarà el ciutadà.
- * Rendibilitat de la gestió.

Els servicis i iniciatives que haurà d'afrontar la Societat segons l'ampliació de l'objecte social, correspon establir-los al Consell d'Administració. I com hem dit els servicis prestats podran tindre o no la corresponent contraprestació econòmica.

Especialment podran establir-se contraprestacions per als servicis següents:

- *Resultats econòmics en la participació en forma de capital risc en determinats projectes empresarials.
- *Subvencions i ajudes econòmiques lligades a programes de promoció econòmica, ocupació, formació assessorament tècnic, etc...
- *Remuneracions pels servicis prestats, en aquells casos que el Consell d'Administració determine el seu cobrament.
- *Interessos financers.

Els preus dels servicis hauran de ser fixats pel Consell d'Administració de la Societat, utilitzant com a referència els efectivament aplicats en el mercat per empreses de semblants característiques.

A nivell operatiu la Societat, com a empresa de servicis, requeriria una estructura de personal adequada als servicis i fins plantejats pel Consell d'Administració, però en tot cas amb una alta qualificació tècnica i professional del seu equip tècnic de caràcter multidisciplinari.

Este personal ha de ser capaç, en coordinació amb les diverses àrees de l'Ajuntament de Canals, i amb l'impuls del Consell d'Administració, d'escometre projectes empresarials de caràcter innovador que dinamitzen l'economia de la ciutat i del seu territori.

L'equip mínim estaria format pel Consell d'Administració - gerència, responsables de les unitats operatives, personal tècnic de suport en servicis centrals, a més del personal d'administració, tècnic formatiu i de producció. D'altra banda, es faculta a la contractació de servicis externs en aquells supòsits que operativament convinga.

Com ha quedat plasmat en anteriors epígrafs, els criteris de rendibilitat econòmica de la societat hauran de contemplar-se dins del caràcter públic de la societat i del marc de l'anàlisi cost benefici a nivell econòmic i social dels seus objectius i resultats.

Per tant entenem que les activitats que es proposen ampliar de l'objecte social de la mercantil pública pot tindre una viabilitat econòmica per si sola, per mitjà de subvenció o conjugant els dos tipus d'ingressos. Sense oblidar-nos que el possible benefici d'alguna de les activitats (sobretot les de gestió urbanística) pot sostindre altres de les contemplades (lúdiques i sobretot culturals). I per descomptat altres es poden iniciar amb un preu que només cobrisca el gasto real de la mateixa. Tot açò farà que el Municipi puga donar un servici públic amb el mínim cost per als seus ciutadans que són els que realment s'han de beneficiar.

4. Mitjançant acord plenari municipal, adoptat en sessió ordinària celebrada el dia 30 de juliol del 2008, es va acordar el següent;

"PRIMER. Aprovar inicialment el text de l'informe-memòria elaborat per l'Assessor Jurídic del Centre d'Ocupació de Canals, SLU, i fet seu per la Comissió Especial d'Estudi creada a este efecte, en sessió celebrada el passat 24 de juliol del 2008, en el que s'analitzen els aspectes socials, jurídic, financer i tècnic que justifiquen la modificació, per ampliació de l'objecte social, de l'art. 3 dels estatuts del Centre d'Ocupació de Canals, SLU.

SEGON. Al propi temps, determinar que l'aprovació definitiva de la modificació dels estatuts no podrà acordar-se fins que es tinga constància de la inscripció en el Registre Mercantil de la versió inicial dels Estatuts així com de l'Escriptura de constitució.

TERCER. Exposar al públic el referit informe-memòria, per un termini de 30 dies naturals, dins dels quals l'expedient podrà ser examinat pels particulars i entitats i, al mateix temps, formular observacions."

5. Mitjançant acord plenari municipal, adoptat en sessió extraordinària celebrada el dia 6 de novembre del 2008, es va acordar el següent;



0J9997595

CLASE 8.^a

"PRIMER. Aprovar el text de l'informe-memòria elaborat per l'Assessor Jurídic del Centre d'Ocupació de Canals, SLU, aprovat inicialment en sessió plenària de 30 de juliol del 2008, en el que s'analitzen els aspectes socials, jurídic, financer i tècnic que justifiquen la modificació, per ampliació de l'objecte social, de l'art. 3 dels estatuts del Centre d'Ocupació de Canals, SLU.

SEGON. Donada l'amplitud de finalitats que es contemplen en la dita modificació, condicionar la seua entrada en vigor a la amb l'aprovació prèvia, per part del Ple, de l'informe de viabilitat econòmica puntual de cada una d'elles. Fins que no s'aprove el dit informe, el Centre d'Ocupació de Canals, SLU no podrà realitzar cap de les activitats que s'afigen, com a conseqüència de la modificació de l'art. 3 dels seus Estatuts, a les inicialment previstes en els Estatuts actuals.

TERCER. Autoritzar a l'Alcaldia-Presidència en tot allò que siga de rigor amb vista a l'elevació a escriptura pública i inscripció en el Registre Mercantil del present acord.

QUART. Comunicar el present acord al Centre d'Ocupació de Canals, S.L.U., perquè en prengueu coneixement i efectes oportuns."

6. La Junta General de l'empresa, llavors inclús amb l'antiga denominació, va adoptar, en sessió celebrada el 23 de desembre del 2008, l'acord següent:

"Aprovar la modificació de l'article 3 dels Estatuts Socials de la Societat Mercantil de capital íntegre municipal CENTRE ESPECIAL D'OCUPACIÓ DE CANALS, S.L., d'acord amb la modificació acordada, prèvia tramitació per part de l'Ajuntament de Canals de l'expedient previst en l'article 97 del Reial Decret Legislatiu 781/1986, pel que s'aprova el Text Refós de les Disposicions Legals Vigents en Matèria de règim Local, que va ser definitivament aprovat per part del Ple de l'Ajuntament en sessió celebrada el 6 de novembre del 2008, després de la seua publicació en el Butlletí Oficial de la província núm. 211, de data 4 de setembre del 2008, que és el que es descriu literalment a continuació:

"1.- Constituirà l'objecte de la societat l'organització i gestió de l'explotació de les activitats i servicis del Centre Especial d'Ocupació de Canals, on a més de les activitats econòmiques del Centre es donaran funcions d'integració laboral en el mercat ordinari dels treballadors amb discapacitat, utilitzant per a això un procés previ d'itinerari d'inserció.

6.- Neteja de qualsevol classe d'edificis i locals, manteniment i reparació.

17.- L'assumpció de les prestacions, en règim de subsidiarietat, per obres i servicis d'interés local, segons el que estableix l'article 25 de la Llei 7/85 de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local, quan així ho dispose l'Ajuntament de Canals per raons de conveniència municipal, així com la de qualsevol classe de servicis i activitats que contribuïsquen a satisfer necessitats i aspiracions dels ciutadans de Canals.

18.-

A) Si les disposicions legals exigiren per a l'exercici d'alguna activitat de les compreses en l'objecte social títule professional, autorització administrativa o inscripció en registres públics, les dites activitats hauran de realitzar-se per mitjà de persona que ostente la titulació professional exigida i, si és el cas, no podrà iniciar-se fins que s'hagen complit els requisits necessaris per a això.

B) Queden excloses les activitats compreses en l'àmbit d'aplicació de la legislació especial per a l'exercici de les quals la llei exigisca requisits que no queden complits per la societat.

Les activitats integrants de l'objecte social podran ser realitzades amb mitjans propis o subcontractant amb tercers. Així mateix, podran ser desenrotllades, totalment o parcialment,

de mode indirecte, per mitjà de la titularitat d'accions o participacions en societats amb objecte idèntic o anàleg, ja siga per subscripció en el moment de la seua fundació, augment de capital o la seua adquisició per qualsevol títol.

Així mateix, podrà constituir als mateixos fins altres societats en què participen qualssevol altres entitats públiques o privades i/o persones físiques o jurídiques”.

7. D'allò que s'ha exposat en els anteriors antecedents es dedueix clarament que el que es va pretendre, amb la modificació de l'article 3 dels estatuts, va ser ampliar al màxim les possibilitats d'actuació de la Societat Municipal, sense que el traspàs efectiu de les atribucions necessàries perquè assumira la gestió i execució de les mateixes s'efectuara de manera immediata, sinó que tal traspàs s'aniria concretant, matèria per matèria, i previ el corresponent estudi de viabilitat econòmica puntual.

8. En conseqüència, per acord de l'Ajuntament Ple, adoptat en sessió celebrada el 26 de març del 2009, i amb un informe previ amb proposta de resolució emés conjuntament per la Secretaria i Vicesecretaria general, en data 24 de març del 2009, es va aprovar el següent:

“.....
SEGON.- *Encomanar a la Comissió d'Estudi creada per acord del Ple de 29 de maig del 2008 la redacció d'una Memòria en què es contemplen els aspectes social, jurídic, tècnic i financer, en els termes de l'acord del Ple adoptat en sessió de 6 de novembre del 2008 i d'acord amb allò que s'ha previst pels articles 59 a 62 del Reglament de Servicis de les corporacions locals.*

TERCER.- *Una vegada redactada la dita Memòria, ordenar la seua elevació al Ple per a, si es considera procedent, exposar-la al públic en els termes de l'article 63 de l'esmentat Reglament de Servicis de les entitats locals.”*

9. Per acord del Ple adoptat en sessió celebrada el 7 de maig de 2009 es va acordar el següent:

“PRIMER. *Aprovar inicialment l'informe-memòria, dictaminat favorablement per la Comissió d'Estudi en sessió celebrada el 15 d'abril del 2009, relatiu al Pla de Viabilitat de l'activitat de servicis de neteja de locals públics del municipi de Canals per part de la mercantil RISONCHA, S.L.U.*

SEGON. *Exposar al públic el referit informe Memòria, per un termini de 30 dies naturals, dins dels quals l'expedient podrà ser examinat pels particulars i entitats i, al mateix temps, formular al·legacions.”*

10. Dit acord va ser publicat en el BOP núm. 154, de 1 de juliol de 2009, per tal que, d'acord amb el que preveu l'art. 97 del TRRL, dins del termini de 30 dies naturals l'expedient poguera ser examinat així com per a presentar al·legacions.

11. Per escrit de 30 de juliol de 2009 (RE núm. 5697, de 30.07.09) els Srs. Pascual Durá Barberá, Manuel Valera Ordóñez i Silvia Monzó Colomer, Regidors del Grup Municipal Gent de Canals, formularen al·legacions i demanaren que s'acordara la nul·litat del citat Pla de Viabilitat de serveis, i la subsanació de l'informe memòria, d'acord amb el Reglament de Serveis de les Corporacions Locals en el qual es basa, fonamentalment, l'informe conjunt del Secretari i l'Interventor de l'Ajuntament de Canals. Subsidiàriament, es demanava la declaració de l'anul·labilitat del citat Pla de Viabilitat.

12. Per acord del Ple d'este Ajuntament, adoptat en sessió celebrada el 25 de setembre de 2009, es va determinar el següent:



0J9997596

CLASE 8.ª

"PRIMER. Estimar parcialment les al·legacions formulades pels Srs. Pascual Durá Barberá, Manuel Valera Ordóñez i Silvia Monzó Colomer, Regidors del Grup Municipal Gent de Canals en el seu escrit de 30 de juliol, d'acord i amb l'abast que es dedueix dels fonaments jurídics anteriors, declarant l'anul·labilitat de la Memòria objecte d'aprovació inicial per acord del Ple de 7 de maig de 2009, donat que s'ha detectat la insuficient verificació de les normes contingudes en els arts. 59, 60, 61 i 62 del RSCL i que s'han posat de manifest mes amunt.

SEGON. Requerir a la Comissió d'Estudi la subsanació de la Memòria en el sentit següent:

- Respecte a l'aspecte social, incorporar una descripció de la situació del servei, una exposició de les solucions admissibles per a solucionar les deficiències del servei i la demostració, preferentment amb xifres i estadístiques, que esta forma de gestió reporta als usuaris majors avantatges respecte a la iniciativa privada o a la gestió indirecta.

- Quant a l'aspecte jurídic, completar el text amb una exposició detallada dels aspectes contemplats en els nùms. 2, 3, 4 i 5 de l'art. 60 del RSCL.

- Pel que fa a l'aspecte tècnic, introduir un major desenvolupament de les bases del seu plantejament tècnic, no estimant-se necessària la descripció tècnica per la pròpia configuració del servei, donat que no requereix actuar sobre instal·lacions ja existents; definint amb major detall els locals i superfícies objecte de neteja, l'intensitat de la neteja, la periodicitat, els productes requerits i, en general, tots els elements de cost que permetan dimensionar el servei, tant des del punt de vista del cost, com, especialment, des de la perspectiva de les necessitats de personal i mitjans tècnics i materials requerits.

- En relació amb l'aspecte financer, incorporar un estudi comercial del servei en el qual, amb l'auxili de dades estadístiques, es reflectisca el cost del sosteniment, productes previsible i benefici probable; així com, en el seu cas, la fórmula financera per a aconseguir els capitals que requereisca l'establiment del servei, amb estudi de l'amortització del deute que es poguera contraure i els seus possibles efectes en el pressupost ordinari de l'entitat.

TERCER. Comprovada la subsanació dels aspectes contemplats en l'apartat anterior, tornar a exposar al públic la Memòria, declarant prèviament la seua convalidació, que farà efectes des de la data de l'acord de convalidació.

QUART. Notificar el present acord als Srs. Pascual Durá Barberá, Manuel Valera Ordóñez i Silvia Monzó Colomer, Regidors del Grup Municipal Gent de Canals, als efectes escaients, indicant-los que este acord es un acte de tràmit i, per tant, d'acord amb l'art. 107.1 de la LRJPAC, contra el mateix no cap recurs, sense perjudici de formular les al·legacions que es consideren oportunes front a la resolució que pose fi al procediment."

13. Presentada la rectificació de la citada memòria, mitjançant document de 4 de març de 2010 elaborat per GEINFISA, la Comissió Especial d'Estudi de la Societat RISONCHA SL, en sessió de 10 de maig de 2010, va aprovar l'esmentat annex, el qual donava compliment a l'anterior acord del Ple.

14. Per part de la Secretaria General es va emetre informe en data 11/03/09 encara que, pel que feia als aspectes tècnic i financer, no va valorar el seu contingut per no ser matèries de la seua competència.

15. A la vista de l'esmentat document, i considerant subsanats els aspectes contemplats en el dispositiu Segon de l'Acord de 25 de setembre de 2009, abans transcrit, el Ple de l'Ajuntament, en sessió de 25 de març de 2010, va acordar:

"PRIMER. Aprovar el document denominat Annex a la Memòria presentada a l'Ajuntament de Canals per a encomanar el servei de neteja d'edificis públics a l'empresa de capital íntegrament municipal RISONCHA SL.

SEGON. Subsanar la Memòria considerant complit l'acord del Ple de 25 de setembre de 2009, els efectes de la qual es produiran des de la data del present acord.

TERCER. Tornar a exposar al públic la Memòria, per un termini de trenta dies naturals, durant els quals podran formular observacions els particulars i entitats."

16. Dit acord va ser publicat en el BOP núm. 101, de 30 d'abril de 2010, per tal que, d'acord amb el que preveu l'art. 97 del TRRL, dins del termini de 30 dies naturals l'expedient poguera ser examinat, així com per a presentar al·legacions. A més Constava informe de la Funcionaria responsable del Registro General Municipal, d'11 de juny de 2010, sobre inexistència de presentació de cap al·legació durant el termini comprés des del dia 1 de maig fins al dia 30 de maig de 2010.

17. El Ple de l'Ajuntament, en sessió ordinària celebrada el dia 15 de juliol de 2010, va adoptar el següent acord:

"PRIMER. Aprovar definitivament l'Informe-Memòria relatiu al Pla de Viabilitat de l'activitat de servicis de neteja d'edificis públics de l'Ajuntament de Canals per part de la mercantil RISONCHA, S.L.U., sobre la base del document denominat Annex a la Memòria presentada a l'Ajuntament de Canals per a encomanar el servici de neteja d'edificis públics a l'empresa de capital integrament municipal RISONCHA SL, del següent tenor literal:

(Original en castellà)

"ANEXO A LA MEMORIA PRESENTADA AL AYUNTAMIENTO DE CANALS PARA ENCOMENDAR EL SERVICIO DE LIMPIEZA DE EDIFICIOS PÚBLICOS A LA EMPRESA DE CAPITAL ÍNTEGRAMENTE MUNICIPAL RISONCHA S.L. DATADO EL DÍA 23 DE MARZO DE 2009

1. INTRODUCCIÓN. ANTECEDENTES ADMINISTRATIVOS

Con fecha 24 de septiembre de 2009, el pleno del Ayuntamiento de Canals en sesión Ordinaria adoptó entre otros el acuerdo de requerir a la comisión de estudio la subsanación de la memoria del plan de de viabilidad económica referente a los servicios de limpieza de locales públicos del Ayuntamiento de Canals por parte de la Empresa Pública Risoncha S.L. Según dicho acuerdo, se requiere la subsanación de los diversos aspectos en la citada Memoria que son objeto de desarrollo en los siguientes puntos, de acuerdo con el esquema del propio acuerdo del Pleno.

2. DESCRIPCIÓN DE LA SITUACIÓN DEL SERVICIO, EXPOSICIÓN DE LAS SOLUCIONES ADMISIBLES PARA SOLUCIONAR LAS DEFICIENCIAS DEL SERVICIO Y LA DEMOSTRACIÓN, PREFERENTEMENTE CON CIFRAS Y ESTADÍSTICAS, DE QUE ESTA FORMA DE GESTIÓN REPORTA A LOS USUARIOS MAYORES VENTAJAS RESPECTO A LA INICIATIVA PRIVADA O LA GESTIÓN INDIRECTA (ART. 59 DEL RSCL)

La Constitución Española, en su artículo 128.2 reconoce la iniciativa pública en la actividad económica. Como complemento a la misma, esta facultad también aparece reconocida por orden cronológico en el Reglamento de Servicios de las Corporaciones Locales del año 1955 (RSCL), artículos 56 al 64; en la ley 7/85 de 2 de Abril, Reguladora de las Bases de Régimen Local, (LBRL) artículo 86; en el Real Decreto Legislativo 781/86 de 18 de Abril, por el que se aprobó el Texto Refundido de las disposiciones legales vigentes en materia de Régimen Local, artículos 97 y siguientes. Dichas normas exigen para el ejercicio de actividades económicas por las Entidades Locales la redacción, por una Comisión Especial, de una Memoria relativa a los aspectos social, jurídico, técnico y financiero de la actividad económica de la que se trate, así como la determinación de la forma de gestión. Por último cabe destacar que ateniéndose al artículo 96 del TRRL, la iniciativa de las Entidades locales para el ejercicio de actividades económicas, cuando lo sea en régimen de libre concurrencia, podrá recaer



0J9997597

CLASE 8.^a

sobre cualquier tipo de actividad que sea de utilidad pública y se preste dentro de nuestro término municipal, tal y como se verifica en el caso de la empresa pública RISONCHA, SL.

Por otro lado, el Reglamento de Servicios de las Corporaciones Locales de 17 de junio de 1955, aún en vigor, regula en su artículo 46 ciertos requisitos que limitan el ejercicio de actividades económicas por parte de las Corporaciones Locales, a actividades que:

- a) Tengan naturaleza mercantil, industrial, extractiva, forestal o agraria.
- b) Sean de primera necesidad o mera utilidad pública, aunque no se encuentren específicamente determinados en las enumeraciones de la competencia local, siempre que tengan por objeto el fomento de los intereses locales y el beneficio de sus habitantes.
- c) Se presten dentro del correspondiente término municipal, aunque algunos elementos del servicio se encuentren fuera del mismo.
- d) Que la prestación de los servicios reporte a los usuarios condiciones más ventajosas que las que pudieran ofrecerles la iniciativa particular o la gestión indirecta.

Estos requisitos, si bien han de ser tenidos en cuenta en base a la vigencia del Reglamento de Servicios de las Corporaciones Locales de 1955, examinados desde la óptica de la Ley de Bases y de su Texto Refundido, tienen carácter supletorio respecto a las mismas dada su posterioridad y superior rango normativo.

La sociedad en general ha ido demandando una serie de servicios, considerados como esenciales, que habitualmente han sido prestados de forma exclusiva por la Administración. La evolución social y su desarrollo socio-económico ha favorecido la aparición de prestadores de dichos servicios provenientes del ámbito privado. Esta situación requiere una intervención decidida de la Administración en busca de la consecución de una posición de equidad respecto a dichos sectores. Máxime cuando la Administración Local es el principal exponente de la proximidad del poder público al ciudadano. En consecuencia es una necesidad institucional de interés público la actuación de los Entes Locales como instrumentos jurídicos innovadores competitivos con el sector privado, tales como son las sociedades mercantiles.

Como Consagración del Estado Social, en nuestra Carta Magna se legitima la presencia de los poderes públicos en la Economía, y ello, no solo para disciplinar y controlar desde el exterior las actividades económicas desarrolladas por los particulares, sino también en el proceso de producción y distribución directa de bienes y servicios.

De este modo los Entes Públicos Locales se convierten en empresarios, a la luz del nuevo Estado Social y Democrático de Derecho; pues, si bien hay una larga tradición de su presencia en la economía, es en las últimas décadas cuando esta se ha ido diversificando, aproximándose cada vez más a la gestión empresarial privada.

En este punto, habría que recalcar que son razones del mas absoluto pragmatismo las que ahora apoyan la actividad económica de los Entes Locales pues el interés público así lo demanda, hasta convertirlo en una necesidad institucional.

Las actuaciones de la Entidades Locales que tratan de promover el desarrollo económico local y de crear las condiciones (económicas, sociales, formativas, culturales etc.) que lo hagan posible, son hoy admitidas como positivas por todas las fuerzas políticas del país y fomentadas por la Unión Europea, a nivel supranacional.

En este contexto, la Resolución 143 de la Conferencia permanente de los Poderes Locales y Regionales frente al desafío que supone en la Europa Comunitaria el problema del desempleo, afirmaba que las colectividades locales debían de tomar conciencia en todos los países del papel indispensable que deben de cumplir para el desarrollo económico y social de sus municipios y sus regiones y en particular por la Política de Empleo, y prepararse para las transformaciones necesarias en su acción y sus estructuras, pues la gravedad de la crisis así lo exige.

Igualmente se recomendaba a los Gobiernos de los Estados Miembros reconocer que sin la participación activa de las Autoridades Locales y Regionales, no es posible poner en marcha una política eficaz y coherente en materia de empleo, y reconocer en consecuencia, conforme al artículo 3 de la Carta Europea de la Autonomía Local, el derecho de las colectividades

locales y regionales a tomar iniciativas y a disponer de una competencia de tipo general para contribuir al desarrollo económico de su territorio y asegurar la adaptación necesaria de las medidas tomadas a nivel gubernamental

La población de Canals ha ido demandando una serie de servicios que son considerados como necesarios dentro de la comunidad.

El desarrollo socio-económico ha favorecido la aparición del sector privado para el desarrollo de estos servicios. Tal y como hemos comentado, esta irrupción del sector privado debe de ser compensada por parte de la administración local para conseguir una posición de equidad respecto de dichos sectores.

El aspecto social que se pretende es el de alcanzar la optimización de la explotación económica de los recursos propios del Ayuntamiento de Canals enfocada a una eficaz prestación del servicio de limpieza de los edificios públicos.

El Ayuntamiento de Canals es quien mejor conoce el entorno donde se realiza la acción.

El incremento de los servicios prestados en este ámbito hace que crezca el ratio servicios públicos/habitante. De esta manera se contempla obligatoriamente la necesidad de un nuevo modelo de prestación de servicio público que garantice el déficit creado por este incremento del servicio y que además ofrezca la flexibilidad de la utilización de una mercantil que además de la flexibilidad referida permite a las Corporaciones la potenciación y explotación de los recursos endógenos del Municipio para crear riqueza y empleo. Son numerosos los Ayuntamientos y Administraciones Públicas que han tomado este tipo de iniciativas. El denominador común en casi todos ellos ha sido la optimización de la explotación económica de los recursos propios de cada Municipio enfocada a una eficaz prestación de los servicios públicos, mejora del nivel de vida urbano, comunicaciones, espacios de ocio etc.

El principal objetivo planteado en esta memoria de plan de viabilidad se concreta en "la creación de empleo de calidad" y el fomentar los intereses locales y el beneficio de sus habitantes.

Actualmente el servicio de limpieza se viene desarrollando a través de contratos realizados con empresas privadas, en concreto por dos empresas que tienen encomendadas la limpieza de algunos de los edificios públicos del Ayuntamiento de Canals. Una de las empresas citadas, tiene contratos con el Ayuntamiento de Canals que han vencido y que tácitamente se han prorrogado. Es conocido por parte de la administración que se encuentra próxima la edad de jubilación de la administradora de una de las mismas. Los locales que no se encuentran dentro de estos contratos, son facturados por las empresas como trabajos extraordinarios mensualmente así como trabajos esporádicos que les son encomendados por la administración.

En primer lugar convendría destacar la conveniencia de regular estas contrataciones que se encuentran prorrogadas y que conducen a una situación transitoria que no debería de alargarse en el tiempo. Por otro lado, tenemos que hacer mención a la situación que se produce del no aprovechamiento de sinergias que se lograrían mediante una gestión directa puesto que los trabajadores de las empresas contratadas no dependen directamente de una dirección administrativa que conoce o puede conocer las necesidades futuras y temporales con mucha mayor antelación que las adjudicatarias.

La forma que se está utilizando actualmente, entendemos que no es la correcta puesto que las necesidades del servicio se derivan se situaciones puntuales las cuales deben de ser controladas por las personas que hacen uso del mismo. Las facturaciones que se presentan son por lo tanto facturaciones aleatorias dependiendo de esas necesidades.

Existen dos razones importantes que influyen en tomar la decisión de utilizar a la Empresa Pública Risoncha S.L. constituida como medio propio del Ayuntamiento de Canals a los efectos de la Ley de Contratos del Sector Público para prestar este servicio.

a) Porque se hace necesario dotar a la Administración Local de elementos de actuación sobre la actividad económica dinámica y cambiante; resultando preciso a todas luces, contar a su



0J9997598

CLASE 8.^a

vez con un instrumento dotado de inmediatez y flexibilidad, exento de la burocracia y de las limitaciones operativas que la estructura administrativa impone.

b) Por otra parte, en tanto son los Entes Locales los que deben de asumir un papel protagonista en esta estrategia; toda vez que existe un modelo de desarrollo, al cual ésta iniciativa se adscribe, que permitirá a las Comunidades Locales resolver los problemas de empleo a través de procesos de industrialización endógena.

La gestión del servicio podrá ser directa si el riesgo económico es asumido por la Administración, e indirecta si es asumido por los particulares, y mixta cuando sea compartido por la Administración y los particulares.

Por otro lado, la gestión podrá ser de Derecho Público o de Derecho Privado, según el ordenamiento preferentemente aplicable.

En este sentido, debe recordarse que el art. 85.2 de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases de Régimen Local (modificado por la Ley 57/2003, de 16 de diciembre, de medidas para la modernización del gobierno local) dispone que los servicios públicos de la competencia local podrán gestionarse mediante alguna de las siguientes formas:

A) Gestión directa:

a) Gestión por la propia entidad local.

b) Organismo autónomo local.

c) Entidad pública empresarial local.

d) Sociedad mercantil local, cuyo capital social pertenezca íntegramente a la entidad local o a un ente público de la misma.

B) Gestión indirecta, mediante las distintas formas previstas para el contrato de gestión de servicios públicos en el artículo 156 del texto refundido de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por el Real Decreto legislativo 2/2000, de 16 de junio.

El nº 3 de dicho precepto establece que en ningún caso podrán prestarse por gestión indirecta ni mediante sociedad mercantil de capital social exclusivamente local los servicios públicos que impliquen ejercicio de autoridad.

En este caso, entre las modalidades expuestas, se propone la de la Sociedad mercantil cuyo capital es 100% público, no existiendo ningún tipo de participación de carácter privado.

Consideramos llegados a este punto que la naturaleza de la actividad a desarrollar por esta sociedad está basada en un interés público evidente.

3. CARACTERÍSTICAS DEL SERVICIO Y SU ENCAJE EN LOS PRECEPTOS QUE DETERMINAN LA SOLICITUD DE MUNICIPALIZACIÓN O PROVINCIALIZACIÓN (ART. 60.1 DEL RSCL).

Aun cuando el requerimiento del Pleno no hacía referencia a este aspecto, a continuación se exponen algunas consideraciones que se consideran relevantes con el fin de conferir coherencia al presente documento.

En cumplimiento del Artículo 60 del RSCL, a continuación expresamos las características del servicio y su encaje en los preceptos que determinan la licitud de la propuesta.

De la redacción de los Artículos 128.2 de la CE y 86.3 de la LRBRL se distinguen claramente ambos modelos (servicios públicos y gestión económica). Así, el Artículo 86.3 declara la reserva, con la posible asunción en monopolio, en favor de los Entes Locales de los servicios, calificados como esenciales, siguientes:

Abastecimiento y depuración de aguas.

Recogida, tratamiento y aprovechamiento de residuos.

Suministro de gas y calefacción.

Mataderos, mercados y lonjas centrales.

Transporte público de viajeros.

Servicios mortuorios.

Por otro lado, los Entes Locales, mediante expediente acreditativo de la conveniencia y oportunidad de la medida, podrán ejercer la iniciativa pública para el ejercicio de actividades

económicas conforme al Artículo 128.2 de la CE, según establece el Artículo 86.1 de la Ley de Bases y añade en su Punto 2 que cuando el ejercicio de la actividad sea en régimen de libre concurrencia, la aprobación definitiva corresponderá al Pleno de la Corporación, que determinará la forma concreta de gestión del servicio.

En este caso, las actividades a asumir no están tasadas y nunca podrán implicar monopolio legal. No son por tanto, auténticos servicios públicos, estamos ante el segundo modelo la gestión económica.

En el Artículo 96 del TRRL se define en términos amplios el ámbito objetivo de esta iniciativa pública refiriéndolo a cualquier tipo de actividad a la vez que la condiciona a que se trate de utilidad pública y se preste dentro del término municipal y en beneficio de sus habitantes, extremos que antes quedaron descritos en las referencias a los Artículos 45.2 y 46 Apartados c) y d) del RSCL.

La actividad que nuestro Ayuntamiento pretende realizar no es un servicio público, sino una actividad económica que debe presentarse en el mercado bajo las formas jurídicas de este. Por otro lado se adopta la gestión a través de una sociedad mercantil, porque como se ha expuesto, permite una actuación ágil y de gran flexibilidad, indispensable en el objetivo que se pretende.

Corresponde aquí explicar por qué estas actividades y por qué a través de una Sociedad Mercantil.

Es conocido el papel que los Entes Locales están desempeñando actualmente como agentes dinamizadores de la economía de su ámbito de actuación, mediante la puesta en marcha de acciones diversas, que van desde el asesoramiento y la información, a la gestión de proyectos y creación de infraestructura y prestación de servicios, primando la atención al ciudadano por encima de la rentabilidad económica, permitiendo la utilización de los recursos endógenos, como medio para mejorar la calidad de vida de sus habitantes.

Desde el primer momento, para la ejecución material de tales actividades, se ha planteado la necesidad de disponer de instrumentos jurídicos capaces, por un lado, de evitar la burocracia en la gestión y, por otro, de actuar en igualdad de condiciones con la iniciativa privada.

En todos los casos el objeto social es la búsqueda de la excelencia en el nivel de vida de la población mediante la aportación a los ciudadanos de un entorno saludable y adecuado para ello. Retomando el Artículo 60 del RSCL y una vez expuestos los preceptos que determinan la licitud (Apartado 1º del Artículo).

4. EXPOSICIÓN DETALLADA DE LOS ASPECTOS CONTEMPLADOS EN LOS NÚMEROS 2, 3, 4 Y 5 DEL ART. 60 DEL RSCL.

De acuerdo con el requerimiento contenido en el citado acuerdo del Pleno de 24 de septiembre de 2009, se procede en este punto a concretar los citados aspectos del art. 60 del RSCL.

4.1 Justificación de la concurrencia de las circunstancias previstas en el art. 46 del RSCL (art. 60.2 del RSCL).

El punto 2 del artículo 60 del RSCL hace referencia a la justificación de la concurrencia de las circunstancias previstas en el artículo 46 del RSCL y menciona la certificación literal de los acuerdos adoptados por la corporación al autorizar o conceder el servicio establecido (hecho que todavía no se ha producido). En este caso, el artículo 46 del RSCL responde claramente y de forma afirmativa a la concurrencia de los aspectos que precisan la concesión de este servicio a la empresa pública Risoncha S.L.

a) La empresa pública Risoncha S.L. tiene naturaleza mercantil.

b) La empresa pública Risoncha S.L. tiene utilidad pública que viene definida en sus propios estatutos.

c) Presta sus servicios en el término municipal de Canals.



CLASE 8.^a

d) La finalidad de sus acciones conduce a que la prestación de sus servicios reporte a sus usuarios condiciones más ventajosas que las que puede ofrecer la iniciativa particular y la gestión directa.

Ya hemos visto que el artículo 46 del RSCL establece ciertos requisitos que limitan el ejercicio de actividades económicas por parte de las Corporaciones Locales, a actividades que:

a) Tengan naturaleza mercantil, industrial, extractiva, forestal o agraria.

Es evidente que el servicio de limpieza de dependencias municipales tiene naturaleza mercantil si se considera el mismo como un conjunto de elementos que configuran una unidad productiva, cuyo objeto es la prestación de los referidos servicios de limpieza al Ayuntamiento de Canals. Prueba de este carácter mercantil es la propia forma de prestación, precisamente a través de un contrato administrativo con una empresaria.

b) Sean de primera necesidad o mera utilidad pública, aunque no se encuentren específicamente determinados en las enumeraciones de la competencia local, siempre que tengan por objeto el fomento de los intereses locales y el beneficio de sus habitantes.

Lógicamente, se trata de servicios de utilidad pública, utilidad que se concreta en la prestación para el Ayuntamiento del servicio de limpieza de dependencias municipales. Tanto si dichas dependencias se ubican en bienes de dominio público, concretamente de servicio público, como si se trata de bienes patrimoniales, la utilidad pública derivada de su mantenimiento y limpieza resultan tan obvias que eximen de mayores comentarios.

Por otra parte, es evidente que con la limpieza de las dependencias municipales se fomenta un claro interés local: el consistente en mantener dichas dependencias en las condiciones higiénicas necesarias para la correcta prestación de los servicios que en las citadas dependencias tienen lugar. Y ello, lógicamente, redundará en beneficio de los habitantes de Canals, que pueden acceder a dichas dependencias (ya se trate de la propia Casa Consistorial, Centros Educativos, Sociales, Deportivos, etc) con la garantía de que van a encontrarse con espacios libres de suciedad y, por tanto, en las óptimas condiciones higiénico-sanitarias.

c) Se presten dentro del correspondiente término municipal, aunque algunos elementos del servicio se encuentren fuera del mismo.

También se verifica este requisito de forma palmaria, dado que las dependencias cuya limpieza se pretende encomendar a la empresa pública se ubican en el término municipal de Canals. Téngase en cuenta que los espacios a que se refiere la presente memoria son los siguientes:

DEPENDENCIA	UBICACIÓN
Casa Consistorial	Pza. de la Vila. Canals
Colegio público José Mollá	Avda. Jaume I s/n. Canals
Colegio público Vicent Rius	Camí de Canals-Aiacor. Urb. Mirabolvens. Canals
Pabellón Municipal	Mestre Serrano s/n. Canals
Colegio público Calixto III	J. Luis Vives. Canals
E.P.A.	Partida de Sagres. Canals
Polideportivo Municipal	Avda. Jaume I s/n. Canals
Casa Cultura-Biblioteca	Beato Factor. Canals
Taller de Pintura	Dionís d'Hongria. Canals
Aula Cultura	Sants de la pedra. Canals
Colegio Aiakor	Avda. de la Generalitat. Aiakor
Colegio Torre	B. Verge del Carme. Torre-Cerdà
Juzgado de Paz	Maestro Serrano. Canals
CREM	Avda. Vicente Ferri. Canals
Planta baja edificio Correos	Avda. Vicente Ferri. Canals
Almacén municipal/Planta B.	La Parra. Canals
Asistencia Social	Avda. Constitución. Canals

Policía Local	Avda. Vicente Ferri. Canals
Centro Cultural	Frai Matias Ferrer. Canals
Aula de Natura	Partida del Tunel. Canals

d) Que la prestación de los servicios reporte a los usuarios condiciones más ventajosas que las que pudieran ofrecerles la iniciativa particular o la gestión indirecta.

Desde el punto de vista económico, la prestación de los servicios de limpieza de las dependencias municipales del Ayuntamiento de Canals a través de la empresa pública Risoncha SLU implicaría, en esencia, las siguientes condiciones más ventajosas en comparación a una hipótesis de prestación del servicio por la iniciativa particular o la gestión indirecta:

1. El beneficio industrial generado por la prestación del servicio a través de la empresa pública podría conducir a reversión del mismo en el ámbito social, planteándose en este sentido medidas de mejora en la calidad de las contrataciones de personal que haya de prestar el servicio
2. Por otra parte, el hecho de que la forma de gestión del servicio se instrumente a través de una gestión pública posibilita un mejor control y una gestión más ágil, puesto que las necesidades de limpieza que tienen los edificios públicos son transmitidas directamente a la persona que estuviera encargada de gestionar el servicio.
3. La empresa pública actuará como elemento dinamizador del fomento de empleo de sectores aquejados de especiales dificultades de cara a su colocación en el mercado laboral, en línea con las políticas activas de empleo de las Administraciones sectorialmente competentes, a través de los servicios públicos de empleo estatal y autonómico, haciendo especial hincapié en el colectivo de discapacitados. Aquí confluye la idea de acercar la gestión a las necesidades del servicio con el fomento del empleo de los discapacitados, al tratarse de un tipo de servicios fácilmente asumible con personas con este tipo de limitaciones.
4. Las condiciones laborales y el cumplimiento de la ley de prevención de riesgos laborales y salud laboral quedan totalmente preservadas.
5. Con la encomienda del servicio a la empresa pública, medio propio del Ayuntamiento de Canals, queda totalmente cubierta la disponibilidad del servicio.
6. Con la eficacia del control presupuestario de la empresa pública se garantiza la mejora en las rentabilidades.

Según el plan de viabilidad presentado de fecha 23 de marzo, las rentabilidades previstas en el mismo se sitúan en 22.171,80.- euros anuales. Teniendo una previsión a corto plazo de incrementar la misma debido al aumento de nuevos espacios públicos que deberán de contemplarse después de la finalización de su construcción. Cabe destacar que estas rentabilidades no pueden ser obtenidas en el caso de contrataciones a iniciativas privadas o gestión indirecta sencillamente porque las mismas deben de estar sujetas a la ley de contratos que en su artículo 131 expone lo siguiente:

Artículo 131. Presupuesto de ejecución material y presupuesto base de licitación.

Se denominará presupuesto de ejecución material el resultado obtenido por la suma de los productos del número de cada unidad de obra por su precio unitario y de las partidas alzadas.

El presupuesto base de licitación se obtendrá incrementando el de ejecución material en los siguientes conceptos:

1. Gastos generales de estructura que inciden sobre el contrato, cifrados en los siguientes porcentajes aplicados sobre el presupuesto de ejecución material:

a) Del 13 al 17 %, a fijar por cada Departamento ministerial, a la vista de las circunstancias concurrentes, en concepto de gastos generales de la empresa, gastos financieros, cargas fiscales, Impuesto sobre el Valor Añadido excluido, tasas de la Administración legalmente establecidas, que inciden sobre el costo de las obras y



0J9997600

CLASE 8.ª

demás derivados de las obligaciones del contrato. Se excluirán asimismo los impuestos que graven la renta de las personas físicas o jurídicas.

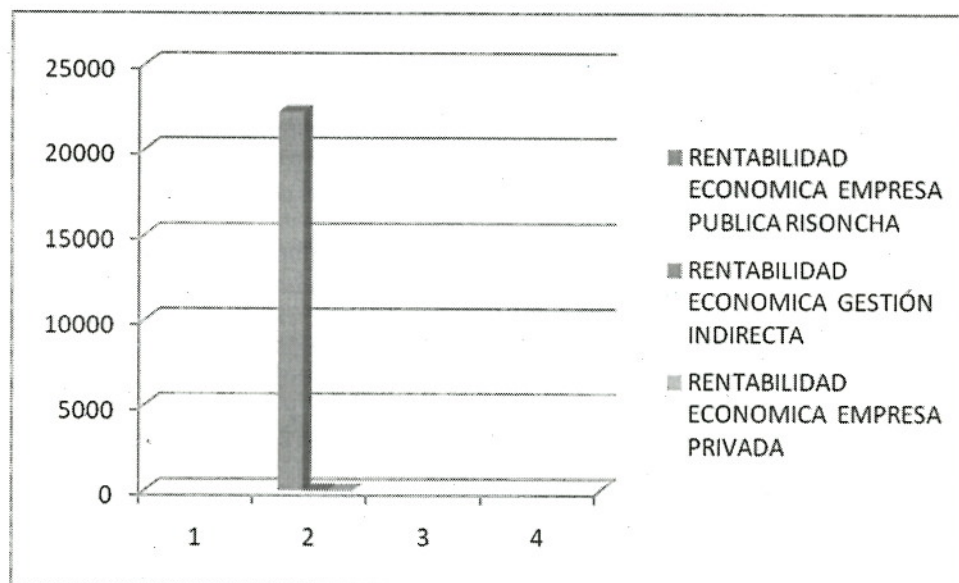
b) El 6 % en concepto de beneficio industrial del contratista.

Estos porcentajes podrán ser modificados con carácter general por acuerdo de la Comisión Delegada del Gobierno para Asuntos Económicos cuando por variación de los supuestos actuales se considere necesario.

2. El Impuesto sobre el Valor Añadido que grave la ejecución de la obra, cuyo tipo se aplicará sobre la suma del presupuesto de ejecución material y los gastos generales de estructura reseñados en el apartado 1.

La conclusión de la aplicación de la ley nos indica que cualquier tipo de contratación que se encuentra fuera de la esfera de la empresa pública, necesariamente debe de incluir el presupuesto de obra o servicio más los gastos generales y el beneficio industrial del contratista, dos aspectos que deben de ser tenidos en cuenta a la hora de comparar rentabilidades entre las opciones planteadas.

Así mismo, podríamos concluir que las rentabilidades obtenidas dentro de esta memoria de plan de viabilidad son rentabilidades netas para el propio Ayuntamiento, rentabilidades que no pueden ser obtenidas en ninguna de las contrataciones por gestión indirecta ni por las entidades privadas.



Rentabilidades obtenidas para el Ayuntamiento de Canals según contratación

Por otra parte, se produce también un importante ahorro como consecuencia de las especialidades que se aplican, en el ámbito tributario, a una sociedad de capital íntegramente municipal como es el caso de Risoncha SLU, especialidades que se clarifican palmariamente en la consulta tributaria cuyo texto se transcribe a continuación. En este sentido, debe tenerse en cuenta que dicha consulta vinculante, en el caso de ser posible su aplicación, reportaría al Ayuntamiento y a la Empresa Pública un Beneficio añadido a los anteriormente expuestos, cuantificable, orientativamente, según la facturación presentada en el Ayuntamiento de unos 25.000.-euros anuales. Dicha repercusión del I.V.A., representa un coste adicional para el Ayuntamiento ya que el mismo no puede ser deducido.

Esta posibilidad refuerza, si cabe todavía más en las ventajas de tipo económico que representaría la concesión del servicio a la empresa pública.

V0759-06

ORGANO
FECHA-SALIDA
NORMATIVA
**DESCRIPCION-
HECHOS**

SG de Impuestos sobre el Consumo
19/04/2006
Ley 37/1992 art. 88

**CUESTION-
PLANTEADA**

El ayuntamiento consultante ha constituido una entidad mercantil en cuyo capital participa íntegramente y que tiene por objeto centralizar la contratación de servicios diversos a favor del mismo.

Se consulta si las cantidades que la entidad mercantil recibe del ayuntamiento del que depende constituyen contraprestación de operaciones sujetas al Impuesto.

**CONTESTACION-
COMPLETA**

1.- El artículo 4.5 de la Directiva 77/388/CEE, del Consejo de 17 de mayo de 1977, Sexta Directiva del Consejo en materia del IVA, establece lo siguiente: "Los Estados, las regiones, las provincias, los municipios y los demás organismos de Derecho público no tendrán la condición de sujetos pasivos en cuanto a las actividades u operaciones que desarrollen en el ejercicio de sus funciones públicas, ni siquiera en el caso de que con motivo de tales actividades u operaciones perciban derechos, rentas, cotizaciones o retribuciones.

No obstante, cuando efectúen tales actividades u operaciones deberán ser considerados como sujetos pasivos en cuanto a dichas actividades u operaciones, en la medida en que el hecho de no considerarlos sujetos pasivos lleve a distorsiones graves de la competencia.

En cualquier caso, los organismos anteriormente citados tendrán la condición de sujetos pasivos cuando efectúen las operaciones enumeradas en el Anexo D, excepto cuando el volumen de éstas sea insignificante. (...)."

2.- El mencionado precepto comunitario ha sido objeto de interpretación en diversas sentencias del Tribunal de Justicia de la Comunidades Europeas, en adelante, Tribunal. En este sentido, ha de destacarse la de 11 de julio de 1985, Asunto C-107/84, Comisión contra Alemania, la de 26 de marzo de 1987, Asunto C-235/85, Comisión contra Holanda, o la de 17 de octubre de 1989, Asuntos acumulados C-231/87 y 129/88.

En particular, en los apartados 20 y 21 de la sentencia de 26 de marzo de 1987 se establece lo siguiente:

"20. Procede hacer constar, a este respecto, que el apartado 5 del artículo 4 únicamente prevé una exención en favor de los organismos de Derecho público, y tan sólo por lo que respecta a las actividades y operaciones que lleven a cabo en su condición de autoridades públicas.

21. El análisis de este precepto a la luz de los objetivos de la Directiva pone de manifiesto que deben reunirse acumulativamente dos requisitos para que pueda aplicarse la exención; a saber, el ejercicio de actividades por parte de un organismo público y el ejercicio de actividades en su condición de autoridad pública; lo que, por una parte, significa que todas las actividades ejercidas por los organismos de Derecho público no quedan automáticamente exentas, sino únicamente las que corresponden a su misión específica de autoridad pública (véase la sentencia de 11 de julio de 1985, Comisión contra la República Federal de Alemania, 107/84, Rec. 1985, p. 2663) y, por otra, que una actividad ejercida por un particular no queda exenta del IVA por el mero hecho de que consista en actos cuya ejecución entra dentro de las prerrogativas de la autoridad pública".

De todo ello se deduce que, en síntesis, dos son los requisitos que abrirían

CLASE 8.^a

0J9997601

paso a la aplicación del artículo 4.5 de la Sexta Directiva: a) que quien realice la operación sea un órgano de Derecho público y b) que dicha operación suponga el ejercicio de una función pública desarrollada por el órgano de Derecho público.

3.- En cuanto a la interpretación de esta segunda condición, el Tribunal se ha pronunciado, entre otras, en la sentencia de 15 de mayo de 1990, Asunto C-4/89 y en la ya citada de 17 de octubre de 1989, Asuntos acumulados C-231/87 y 129/88.

En concreto, los apartados 15, 16 y 24 de esta última sentencia precisan en ese sentido lo siguiente:

"15. Del análisis del párrafo 1 del apartado 5 del artículo 4 dentro del sistema de la Directiva resulta que son las modalidades de ejercicio de las actividades las que permiten determinar el alcance de la no imposición de los organismos públicos. En efecto, en la medida en que esta disposición supedita la no imposición de los organismos de Derecho público al requisito de que actúen "en el ejercicio de sus funciones públicas", considera imponibles aquellas actividades que ejercen dichos organismos no en su calidad de sujetos de Derecho público, sino como sujetos de Derecho privado. El único criterio que permite distinguir con certeza estas dos categorías de actividades es, por consiguiente, el régimen jurídico aplicable con arreglo al Derecho nacional.

16. De ello se sigue que los organismos de Derecho público a que se refiere el párrafo 1 del apartado 5 del artículo 4 de la Sexta Directiva desarrollan actividades "en el ejercicio de sus funciones públicas" en el sentido de esta disposición cuando las realizan en el marco del régimen jurídico que les es propio. Por el contrario, cuando actúan en las mismas condiciones jurídicas que los operadores económicos privados, no puede considerarse que desarrollan actividades "en el ejercicio de sus funciones públicas". Corresponde al Juez nacional calificar la actividad de que se trata en atención a este criterio.

(...)

24. Procede pues responder a la segunda cuestión que el párrafo 2 del apartado 5 del artículo 4 de la Sexta Directiva debe interpretarse en el sentido de que los Estados miembros están obligados a considerar sujetos pasivos del IVA a los organismos de Derecho público en cuanto a las actividades que desarrollan en el ejercicio de sus funciones públicas cuando estas actividades pueden ser ejercidas igualmente, en competencia con ellos, por particulares, si el hecho de no considerarlos sujetos pasivos pudiera dar lugar a distorsiones graves de la competencia, pero no están obligados a adaptar literalmente su Derecho nacional a este criterio ni a precisar los límites cuantitativos de la no imposición".

4.- La incorporación del mencionado artículo 4.5 de la Sexta Directiva al Derecho nacional se ha realizado a través de los artículos 5 y 7.8º de la Ley 37/1992, de 28 de diciembre, del Impuesto sobre el Valor Añadido (BOE de 29). Este último establece la no sujeción de las siguientes operaciones:

"Las entregas de bienes y prestaciones de servicios realizadas directamente por los Entes públicos sin contraprestación o mediante contraprestación de naturaleza tributaria.

Lo dispuesto en el párrafo anterior no se aplicará cuando los referidos Entes actúen por medio de empresa pública, privada, mixta o, en general, de empresas mercantiles.

En todo caso, estarán sujetas al Impuesto las entregas de bienes y prestaciones de servicios que los Entes públicos realicen en el ejercicio de

las actividades que a continuación se relacionan:

- a) Telecomunicaciones.
- b) Distribución de agua, gas, calor, frío, energía eléctrica y demás modalidades de energía.
- c) Transportes de personas y bienes.
- d) Servicios portuarios y aeroportuarios y explotación de infraestructuras ferroviarias incluyendo, a estos efectos, las concesiones y autorizaciones exceptuadas de la no sujeción del Impuesto por el número 9º siguiente.
- e) Obtención, fabricación o transformación de productos para su transmisión posterior.
- f) Intervención sobre productos agropecuarios dirigida a la regulación del mercado de estos productos.
- g) Explotación de ferias y de exposiciones de carácter comercial.
- h) Almacenaje y depósito.
- i) Las de oficinas comerciales de publicidad.
- j) Explotación de cantinas y comedores de empresas, economatos, cooperativas y establecimientos similares.
- k) Las de agencias de viajes.
- l) Las comerciales o mercantiles de los Entes públicos de radio y televisión, incluidas las relativas a la cesión del uso de sus instalaciones.
- m) Las de matadero”.

5.- La determinación de los supuestos de sujeción al IVA por los Entes públicos ha de realizarse a la luz de la citada jurisprudencia del Tribunal, de la que cabe concluir que dicha sujeción habrá de determinarse considerando los siguientes extremos:

1º Las entregas de bienes o prestaciones de servicios han de ser realizadas por entes u organismos de derecho público.

2º La entrega de bienes o prestación de servicios controvertida ha de realizarse en el ejercicio de una función pública, esto es, que el Ente público actúe en su calidad de sujeto de Derecho público.

La aplicación conjunta de ambos requisitos a la actividad de las Administraciones públicas, permite aislar la parte de la misma que, por su marcado carácter no empresarial, resulta ajena al Impuesto.

A estos efectos, han de valorarse los siguientes extremos:

a) Desde un punto de vista estrictamente jurídico, del total de actuaciones realizadas por la Administración habrían de excluirse las situadas al margen del Derecho administrativo.

b) En segundo lugar, si la función desarrollada por un Ente o Administración pública se ejerce en competencia con los particulares y el hecho de declararla no sujeta puede dar lugar a distorsiones graves de la competencia, habría de concluirse la sujeción de la misma.

Resulta evidente que la simple concurrencia en relación con la misma operación determina una situación desfavorable para los destinatarios, que en el caso de la provisión pública no soportarán el Impuesto.

En este caso, la distorsión habría de calificarse en función de la importancia relativa del volumen de operaciones desarrollado por los particulares respecto del correspondiente a la provisión pública, ya que si esta última tiene carácter aislado o excepcional no debe concluirse que dicha distorsión es grave o, como precisa la versión inglesa de la Sexta Directiva, “significativa”.

Por otra parte, la distorsión podría generarse no desde el punto de vista de los destinatarios, en cuanto obligados a satisfacer en última instancia el

CLASE 8.^a

0J9997602

Impuesto devengado a lo largo de todo el proceso productivo, sino desde el punto de vista de los empresarios o profesionales.

En cualquier caso, ha de señalarse que la medida de no sujeción contenida en el artículo 7.8º de la Ley 37/1992, al constituir una excepción al principio general expuesto en el artículo 2 de la Sexta Directiva, según el cual el Impuesto se percibe sobre toda prestación de servicios efectuada a título oneroso por un sujeto pasivo, debe ser objeto de interpretación estricta, como reiteradamente ha señalado el Tribunal. Dicho planteamiento atempera sin duda el alcance de la expresión "distorsión grave".

c) Finalmente, la actividad desarrollada habrá de ser distinta de las contenidas en el artículo 7.8º como correlato del Anexo D de la Sexta Directiva. Para cualquiera de ellas, el legislador ha decidido su sujeción en todo caso en atención a su marcado carácter económico.

6.- La aplicación de dichos requisitos a las situaciones concretas desarrolladas por los Entes públicos ha de hacerse igualmente en atención a las distintas formas de personificación de la gestión de los servicios públicos, esencialmente cuando el sujeto activo de la transacción no es un Ente territorial, esto es, la propia Administración estatal, autonómica o local, sino un organismo o entidad dependiente de cualquiera de ellas.

En lo referente a la esfera local, ha de destacarse la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las bases del Régimen Local.

En particular, sus artículos 85, 85bis y 85ter establecen lo siguiente:

"Artículo 85.

1. Son servicios públicos locales los que prestan las entidades locales en el ámbito de sus competencias.

2. Los servicios públicos de la competencia local podrán gestionarse mediante alguna de las siguientes formas:

Gestión directa:

Gestión por la propia entidad local.

Organismo autónomo local.

Entidad pública empresarial local.

Sociedad mercantil local, cuyo capital social pertenezca íntegramente a la entidad local o a un ente público de la misma.

Gestión indirecta, mediante las distintas formas previstas para el contrato de gestión de servicios públicos en el artículo 156 del texto refundido de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por el Real Decreto legislativo 2/2000, de 16 de junio.

3. En ningún caso podrán prestarse por gestión indirecta ni mediante sociedad mercantil de capital social exclusivamente local los servicios públicos que impliquen ejercicio de autoridad.

Artículo 85 bis.

1. La gestión directa de los servicios de la competencia local mediante las formas de organismos autónomos locales y de entidades públicas empresariales locales se regirán, respectivamente, por lo dispuesto en los artículos 45 a 52 y 53 a 60 de la Ley 6/1997, de 14 de abril, de Organización y Funcionamiento de la Administración General del Estado (...).

Artículo 85 ter.

1. Las sociedades mercantiles locales se regirán íntegramente, cualquiera que sea su forma jurídica, por el ordenamiento jurídico privado, salvo las materias en que les sea de aplicación la normativa presupuestaria, contable, de control financiero, de control de eficacia y contratación, y sin perjuicio de lo señalado en el apartado siguiente de este artículo (...).

A partir de esta regulación cabe concluir que los entes de derecho público que ajustan su funcionamiento al derecho administrativo cumplirían en principio los dos primeros requisitos citados (es decir, tener la condición de entes públicos y actuar en el régimen de Derecho público).

No obstante, dicha conclusión habría de matizarse caso por caso en atención al tipo de actividad desarrollada, en particular, en cuanto incluida en la lista del artículo 7.8º de la Ley 37/1992, así como en atención a que la realización de su actividad en concurrencia con otros sujetos privados generara distorsión en la competencia.

De acuerdo con la descripción de hechos realizada en el escrito presentado, son características básicas de la entidad de carácter mercantil constituida por el ayuntamiento consultante las siguientes:

1º. Su creación se lleva a cabo al amparo de lo dispuesto por los artículos 85bis y 85ter de la Ley 7/1985.

2º. Su capital será propiedad íntegra del Ente territorial, quien, en consecuencia, gobierna en todo momento su proceso de toma de decisiones.

3º. Tiene por único y exclusivo destinatario de los bienes que entrega o servicios que presta al Ente local que la crea.

4º. Su financiación se lleva a cabo a través de la correspondiente consignación en los presupuestos de la entidad local, o a través de la oportuna dotación regular de fondos para atender al desarrollo del objeto que tengan encomendado.

Esta entidad no está sujeta en todos sus extremos al Derecho Administrativo, por lo que ha de profundizarse en el análisis de su régimen jurídico.

Pues bien, la determinación del régimen aplicable a efectos del Impuesto a este tipo de entidades ha de hacerse a partir de los criterios jurisprudenciales existentes emanados reiteradamente del Tribunal Supremo y del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas.

Desde el punto de vista del derecho comunitario, el artículo 4.1 de la Sexta Directiva establece que "serán considerados como sujetos pasivos quienes realicen con carácter independiente, y cualquiera que sea el lugar de realización, alguna de las actividades económicas mencionadas en el apartado 2, cualesquiera que sean los fines o los resultados de esa actividad".

El requisito esencial a analizar es el carácter independiente que dichas entidades puedan llegar a tener en relación con el Ente territorial que las ha creado y del que dependen.

Al respecto, el Tribunal se ha pronunciado en la sentencia de 26 de marzo de 1987, Asunto C-235/85 y en la de 25 de julio de 1991, Asunto 20. En este último pronunciamiento, el Tribunal analizó la sujeción al Impuesto de los servicios prestados por los recaudadores municipales a favor del Ayuntamiento de Sevilla, manifestando que, si bien en su actuación, dichas personas mantenían lazos evidentes con el Ente territorial, fundamentados en la impartición por éste de instrucciones o el ejercicio de un control disciplinario, tales circunstancias no eran suficientes para considerar una relación de dependencia empleador-empleado que implicara la no sujeción de los servicios de recaudación prestados.

El hecho decisivo en opinión del Tribunal es que los recaudadores municipales soportan el riesgo económico de su actividad, en la medida en que el beneficio que obtienen trae causa no sólo del premio de cobranza que le abona el Ayuntamiento de Sevilla en función de la recaudación efectuada, sino también en los gastos en que incurren por el empleo de recursos



CLASE 8.ª



0J9997603



humanos y de capital afectos a su actividad.

A un resultado similar llegó el Tribunal en el Asunto C-235/85, donde analizó la sujeción de los servicios prestados por los notarios en Holanda.

En esta sentencia concluye el Tribunal que la actividad ejercida por los notarios holandeses no se efectúa en calidad de órganos de derecho público, puesto que no están integrados en la organización de la Administración pública, sino que constituye el ejercicio de una actividad económica independiente llevada a cabo en el marco de una profesión liberal.

Lo expuesto hasta este punto resulta coherente con el criterio manifestado desde un punto de vista de derecho nacional por el Tribunal Supremo, si bien hay que matizar con carácter previo que dicho criterio no se refiere a las relaciones que los Entes creados mantienen con los ayuntamientos de los que dependen –relaciones internas–, sino a las que tienen por destinatarios a los vecinos, sin perjuicio de que la argumentación resulte plenamente válida para el análisis de aquéllas.

Pues bien, reproduciendo en todas ellas la misma fundamentación jurídica, el Alto tribunal español se ha pronunciado reiteradamente en sentencias como la 25 de septiembre de 2002, 24 de junio de 2003, 23 de abril de 2004 ó 12 de junio de 2004, en el sentido de considerar que las entidades íntegramente participadas por ayuntamientos y dedicadas a la gestión de servicios propios del Ente territorial, no son sino órganos técnico-jurídicos de éste último.

De esta forma, basando su criterio en la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas, ya analizada en detalle en los números anteriores, el Tribunal Supremo realiza las siguientes consideraciones en la sentencia de 12 de junio de 2004:

“A este respecto conviene tener presente la doctrina científica más conspicua que ha distinguido y matizado lo que son las sociedades de entes públicos, surgidas a partir del momento en que la Administración adoptó como técnica de funcionamiento el de las sociedades mercantiles, para gestionar así con más eficacia (relaciones laborales, contabilidad, etc.) las actividades industriales, comerciales y de servicios que venían realizando mediante determinados organismos autónomos.

La realidad es que las sociedades mercantiles constituidas por la Administración como socio único, se hallan más cerca de la fundación de un servicio público que de una figura asociativa (art. 1665 del Código Civil, art. 116 del Código de Comercio; tan es así que el artículo 10, párrafo segundo, de la Ley de 17 de julio de 1951, de Sociedades Anónimas y luego el Texto Refundido de la Ley de Sociedades Anónimas, aprobado por Real Decreto Legislativo 1564/1989, de 22 de diciembre, han tenido que «exceptuar de lo establecido en el apartado anterior (número de socios fundadores no inferiores a tres) a las sociedades constituidas por el Estado, Comunidades Autónomas o Corporaciones Locales, o por organismos o entidades de ellos dependientes».

Es cierto que externamente estas sociedades mercantiles se relacionan con los usuarios bajo formas jurídicas propias del Derecho privado, pero en cambio internamente actúan casi como un órgano del ente público. En especial, desde el punto de vista de su régimen económico-financiero, forman parte del Sector público y se hallan sometidas a determinadas disposiciones de la Ley General Presupuestaria, de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas de 18 de mayo de 1995 y quedan sometidas a la fiscalización del Tribunal de Cuentas y, particularmente, es menester traer

123

a colación el Texto articulado de la Ley especial para el Municipio de Barcelona, aprobado por Decreto de 23 de mayo de 1960, cuyo artículo 3º, apartado 1, disponía: «1. Las Entidades municipales autónomas y las Sociedades municipales, excepto las de economía mixta, estarán consideradas como órganos técnico jurídicos de gestión del Ayuntamiento, les serán aplicables los beneficios reconocidos a éste por las Leyes, especialmente disfrutarán de las exenciones y bonificaciones fiscales, prestación de créditos y demás que correspondan a las Corporaciones municipales», régimen que es fiel expresión de la consideración interna de las sociedades municipales (participadas al 100% por el Ayuntamiento), como gestión directa de los servicios, o sea, como prestados por un órgano técnico-jurídico del mismo.

Por todo ello es una simplificación afirmar, sin más, que se trata de sociedades mercantiles idénticas a las pertenecientes a socios privados en todo o en parte, razón por la cual la Sala considera que hasta la promulgación de la Ley 37/1992, de 28 de diciembre, del IVA, el apartado 6º del artículo 5º de la Ley 30/1985, de 2 de agosto, anterior, permite, conforme a nuestro Derecho interno, afirmar que una sociedad mercantil municipal, participada al 100 por 100 por el Ayuntamiento, que presta un servicio público, lo hace como gestión directa de un Organismo Público, respetando así las prescripciones de la Sexta Directiva.
(...).

Por otra parte, si se afirma el carácter de las entidades creadas como órganos técnico-jurídicos de los Entes públicos de los que dependen, las transferencias y aportaciones que estos últimos destinan a la financiación de los segundos no pueden constituir contraprestación de operaciones sujetas al Impuesto, siendo su única finalidad la dotación de recursos suficientes para el desarrollo de las funciones encomendadas.

En este sentido, continúa la citada sentencia de 12 de junio de 2004 como sigue:

“(...) Es incuestionable que las transferencias hechas por el Ayuntamiento de Córdoba a la Sociedad Mercantil Sadeco no son contraprestaciones debidas a relaciones jurídico-mercantiles entre ambos, sino aportaciones de naturaleza pública para financiar un mero instrumento de gestión directa del servicio público de limpieza viaria, recogida de basuras y tratamiento de residuos, al margen por completo del concepto de hecho imponible definido en el artículo 3º, apartado 1, de la Ley 30/1985, de 2 de agosto del IVA”.

Siendo ello así, su realidad a efectos del Impuesto no puede ir más allá de su consideración como meros centros de gasto, sin que por tanto la financiación que reciben del Ente del que dependen pueda calificarse como contraprestación de operaciones sujetas al mismo.

En este sentido, la mención que se hace en el segundo párrafo del artículo 7.8º de la Ley 37/1992, que se transcribió, ha de entenderse aplicable únicamente a operaciones ajenas a la relación entre el Ente público y la fórmula organizativa de la que éste se valga para la prestación de sus servicios, y siempre a condición de que dichas fórmulas organizativas tengan, tanto desde un punto de vista orgánico como funcional, naturaleza empresarial.

7.- La concreta aplicación de todo lo expuesto hasta este punto al supuesto consultado, en el que existe una sociedad municipal cuyo capital pertenece íntegramente al ayuntamiento que la ha constituido, determina que tal entidad no es más que un órgano técnico jurídico de dicho ayuntamiento por lo que

CLASE 8.^a

0J9997604



las relaciones internas entre ellos no determinarán la realización de operaciones sujetas al Impuesto al concurrir los siguientes requisitos:

1º. La creación de la referida entidad se ha realizado al amparo de lo dispuesto por los artículos 85bis y 85ter de la Ley 7/1985, como sociedad mercantil local para la gestión directa del servicio público.

2º. Su capital será propiedad íntegra del Ente territorial, quien, en consecuencia, gobernará en todo momento su proceso de toma de decisiones.

3º. Tendrá por único y exclusivo destinatario de los bienes que entregan o servicios que prestan al Ente local que los crea.

4º. Su financiación se llevará a cabo a través de la correspondiente consignación en los presupuestos de la entidad local o a través de la oportuna dotación regular de fondos para atender al desarrollo del objeto que tenga encomendado.

5º. No hay riesgo alguno de distorsión de la competencia que se pueda derivar del tratamiento que se señala en esta contestación.

8.- El artículo 95.uno de la Ley 37/1992 preceptúa que "los empresarios o profesionales no podrán deducir las cuotas soportadas o satisfechas por las adquisiciones o importaciones de bienes o servicios que no se afecten, directa y exclusivamente, a su actividad empresarial o profesional".

Por su parte, el artículo 99.dos de dicha Ley señala que "las deducciones deberán efectuarse en función del destino previsible de los bienes y servicios adquiridos, sin perjuicio de su rectificación posterior si aquél fuese alterado".

Por consiguiente, la condición de órgano técnico jurídico de la entidad creada por el ayuntamiento consultante para la centralización de la adquisición de bienes o servicios diversos que no van a afectarse directa y exclusivamente a la realización de actividades empresariales y cuyo destino previsible es el desarrollo de funciones públicas diferentes de las señaladas expresamente por el artículo 7.8º de la Ley 37/1992, impedirá la deducción de las cuotas que soporte por repercusión de quienes provean de los mencionados bienes y servicios a dicha entidad. 2/90.

9.- Lo que comunico a Vd. con efectos vinculantes, conforme a lo dispuesto en el apartado 1 del artículo 89 de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria.

4.2 Determinación y razonamiento de la elección del sistema de administración del servicio entre los previstos por el RSCL y esquema de organización de la empresa que hubiere de ser establecida (art. 60.3 del RSCL).

4.2.1 Determinación y razonamiento de la elección del sistema de administración del servicio entre los previstos por el RSCL

La Constitución Española consagra en el Artículo 128.2 el reconocimiento de la iniciativa pública en la actividad económica. Es decir, legitima el derecho de los Entes Públicos a asumir directamente tareas económicas.

Este nuevo tratamiento constitucional de las relaciones económicas entre la iniciativa pública y la privada, ha venido a erradicar de nuestro Ordenamiento Jurídico el principio de subsidiariedad que presidía la actuación de la empresa pública en las anteriores leyes, subordinándola a la insuficiencia de la iniciativa privada.

Actualmente la iniciativa económica pública se legitima por sí misma, en virtud del Artículo 128.2 de la Carta Magna, y ello en aparente contradicción con el reconocimiento, asimismo, de la Libertad de Empresa en el marco de la Economía de Mercado, cuestión que salva la Constitución estableciendo un orden económico coherente, con límites para ambos poderes.

En consecuencia, la actividad económica local está por tanto condicionada en su desenvolvimiento. En primer lugar por el Artículo 128.1 de la C.E., por el que toda la riqueza del país (incluida aquella de la que es titular el poder público), viene subordinada al interés general, adquiriendo especial significación cuando la iniciativa económica del Ente Local adopta formas empresariales típicas del Derecho Privado ya que supone que se sustraiga al régimen jurídico propio de la Administración Pública.

En segundo lugar, porque la actividad económica de la Administración (y como tal, del Ente Local) ha de estar dirigida a la consecución de un orden económico y social justo que se fundamenta en los artículos constitucionales que desarrollan la llamada Constitución Económica.

Así, en el Artículo 40.1 de la CE se ordena una distribución de la renta más equitativa y una política orientada al pleno empleo y atender a la modernización y desarrollo de los sectores económicos, a fin de equiparar el nivel de vida de los ciudadanos (Artículo 130). Todos ellos, objetivos y fines que han de perseguir las Administraciones Públicas, en general.

Y en tercer lugar, con el deber de sujetar siempre la actividad al Principio de Legalidad (Artículo 103.1).

El encuadre constitucional aludido permite sostener, sin ningún género de dudas, la pertinencia de que las Administraciones Públicas constituyan empresas sometidas al Derecho Privado. Ésta es, por otra parte, una posibilidad prevista en nuestro ordenamiento jurídico, en el ámbito estatal, consagrada en la Ley 47/2003 General Presupuestaria, que reputa como sociedades estatales a sus efectos tanto a las sociedades mercantiles en cuyo capital sea mayoritaria la participación, directa o indirecta, del Estado o de sus Organismos Autónomos, como a las Entidades de Derecho Público con personalidad jurídica que por ley hayan de ajustar sus actividades al ordenamiento jurídico privado.

En la Ley General Presupuestaria se recoge esta figura, que viene a concretar un fenómeno apreciable con carácter general desde las Administraciones Públicas, que se ha venido a denominar como la huida del Derecho Administrativo, de esta forma, la Administración Pública, ha pretendido escapar de los rígidos controles que, respecto a su actuación, establecen las normas jurídico-públicas, en un claro intento de acogerse a la flexibilidad del Derecho Privado.

En cualquier caso, la Ley General Presupuestaria tuvo que regular el régimen de financiación de estas personas jurídicas sometidas al Derecho Privado: en su definición inicial, estas sociedades se identifican por el dato de su fundación y titularidad del capital, que es público mayoritariamente. Es pues, una Administración Pública la que crea la sociedad y la que nutre inicialmente, de forma mayoritaria, su capital social. Lo que queda por regular es el régimen económico de la sociedad en funcionamiento; la Ley General Presupuestaria señala, a este respecto, y con motivo de regular el programa de actuación, inversiones y financiación que cada sociedad debe efectuar, dos cuestiones relevantes a nuestros efectos: de un lado, que en este programa se debe indicar un estado en el que se especificaran las aportaciones del Estado o de sus Organismos Autónomos partícipes en el capital de las mismas, así como las demás fuentes de financiación de sus inversiones y de otro lado, preveía posibilidad de que estas sociedades perciban subvenciones, corrientes o de su capital, con cargo a los Presupuestos Generales del Estado.

En los términos de la Ley General Presupuestaria, es posible que en la financiación de las sociedades sujetas al Derecho Privado participen las Administraciones Públicas con cargo a los presupuestos. Subsiste, sin embargo, el problema de la igualdad jurídica con la empresa privada cuando la actividad económica pública se desenvuelve bajo la forma jurídica privada (principalmente, sociedades por acciones), pues en tales casos el legislador debe otorgar un tratamiento igual a situaciones iguales.

En este sentido, actualmente las directrices de la Unión Europea tienden a unificar la disciplina de las grandes y pequeñas empresas mercantiles de capital, independientemente de la naturaleza privada o pública de los accionistas.



0J9997605

CLASE 8.^a**Personalidad Jurídica Organizativa**

El Ordenamiento Jurídico consagra una auténtica prerrogativa de personificación en favor de la Administración Pública, en nuestro caso, a favor de los Entes Locales (Reglamento de Servicios de las Corporaciones Locales, Artículos 85 y ss).

Con objeto de asumir las nuevas funciones que exige un Estado Moderno, que debe ser transformador de la realidad económica y social y a fin de evitar la inflexibilidad, rigor procedimental, centralización financiera y vinculaciones jerárquicas del Régimen Jurídico de la Administración Pública, se hizo necesario acudir a formas organizadoras distintas, de ahí que en numerosas ocasiones la Administración opte por la sumisión al Derecho Privado que se considera la mas adecuada a los objetivos que se pretenden a través de la constitución de una empresa municipal.

Función Pública, Servicio Público y Gestión Económica.

Actualmente hay que distinguir cuatro bloques de actuaciones de la Administración:

A. Funciones Públicas.

Implican ejercicio de autoridad y es una actividad jurídica que satisface necesidades colectivas.

B. Servicios Públicos.

Pueden ser no económicos (beneficios asistenciales, educativos, sanitarios, deportivos y culturales), o económicos (transporte, recogida de residuos, abastecimiento de agua, etc. y cualesquiera otras actividades reservadas con monopolio a la Administración).

Los servicios no económicos se fundamentan en el reconocimiento constitucional de unos derechos fundamentales (derecho a la salud, a la educación, a la asistencia social y a la vivienda). Ello conlleva la prestación de servicios sanitarios, educativos, etc., sostenidos por la Administración, lo que no excluye la iniciativa privada en estos campos cada vez por cierto mas abundante debido a la baja calidad de la prestada por los servicios públicos). Las Entidades Locales los pueden establecer mediante Acuerdo de la Corporación.

C. Gestión económica, actividad industrial y mercantil o de mercado.

En concurrencia con los particulares. Es consecuencia de la potestad de iniciativa pública en la Economía.

D. Administración del patrimonio privado.

El punto 3 del artículo 60 del RSCL menciona el sistema de organización del servicio y el razonamiento de la elección.

En el propio plan de viabilidad presentado al Ayuntamiento de Canals se especifica y se explicita que el razonamiento de la elección del sistema de administración del servicio se basa en los pilares fundamentales de incrementos de rentabilidades económicas revertidas a posteriori con un claro aspecto social como es el de la creación de nuevos puestos de trabajo para la población más desfavorecida en especial los discapacitados.

4.2.2 Esquema de organización de la empresa que hubiere de ser establecida

El esquema organizativo prevé la contratación de un encargado de limpieza, dos limpiadores a tiempo completo y nueve limpiadores a tiempo parcial.

La dirección del servicio la prestará el encargado en estrecha colaboración con los servicios municipales a los que les corresponda notificar las necesidades generales y puntuales de limpieza de los edificios públicos en directa comunicación con las autoridades del Ayuntamiento.

El encargado de limpieza será el encargado de coordinar las operaciones con la administración. Se encargará de la distribución de los trabajadores a cada centro de trabajo y notificará cualquier incidencia que se produzca en el servicio. También se encargará de pasar los pedidos de material, haciendo el acopio pertinente de los mismos. Así mismo se encargará de pasar un parte semanal de las actuaciones que se hayan realizado con indicación de las labores realizadas en cada centro ajustándose las mismas al reglamento expuesto en el punto 4.3

Se completa el servicio con dos grupos formados por:

1er Grupo: 1 trabajador a tiempo completo que actuará como coordinador del grupo y 5 trabajadores a tiempo parcial.

2do Grupo: 1 trabajador a tiempo completo que actuará como coordinador del grupo y 4 trabajadores a tiempo parcial.

La justificación de este organigrama hace referencia a lo referido en el apartado 5 de esta memoria.

4.3 Proyecto de Reglamento de la prestación del servicio y de los estatutos de la empresa.

El punto 4 del artículo 60 del RSCL se refiere al proyecto de reglamento de la prestación del servicio y de los estatutos de la empresa.

El proyecto de reglamento se sintetiza en los siguientes puntos:

- 1.- Definición del servicio: Prestación del servicio de limpieza de edificios públicos.
- 2.- Encomendante: Ayuntamiento de Canals
- 3.- Relación de los edificios públicos que formarán parte del contrato.

LOCAL	SUPERFICIE
Casa de la Vila	Superficie: 1.196 m2
Colegio público José Mollá	Superficie: 3.971m2
Colegio público Vicent Rius	Superficie: 2.427m2
Pabellón Municipal	Superficie: 3.815m2
Colegio público Calixto III	Superficie: 1.146 m2
E.P.A.	Superficie: 504 m2
Polideportivo Municipal	Superficie: 625 m2
Casa Cultura-Biblioteca	Superficie: 783 m2
Taller de Pintura	Superficie: 250 m2
Aula Cultura	Superficie: 332 m2
Colegio Aiacor	Superficie: 270 m2
Colegio Torre	Superficie: 154 m2
Juzgado de Paz	Superficie: 270 m2
CREM	Superficie: 130 m2
Planta baja edificio Correos	Superficie: 208 m2
Almacén municipal/Planta B.	Superficie: 496 m2
Asistencia Social	Superficie: 960 m2
Policía Local	Superficie: 500 m2
Centro Cultural	Superficie: 755 m2
Aula de Natura	Superficie: 300 m2

4.- Periodicidad de prestación del servicio en cada uno de ellos.

LOCAL	PERIODICIDAD
Casa de la Vila	Actuación: Diaria
Colegio público José Mollá	Actuación: Diaria
Colegio público Vicent Rius	Actuación: Diaria
Pabellón Municipal	Actuación: Diaria
Colegio público Calixto III	Actuación: Diaria
E.P.A.	Actuación: Diaria
Polideportivo Municipal	Actuación: Periódica
Casa Cultura-Biblioteca	Actuación: Diaria
Taller de Pintura	Actuación: Periódica
Aula Cultura	Actuación: Diaria
Colegio Aiacor	Actuación: Periódica



0J9997606

AYUNTAMIENTO
DE CANALS

CLASE 8.^a

Colegio Torre	Actuación: Periódica
Juzgado de Paz	Actuación: Periódica
CREM	Actuación: Diaria
Planta baja edificio Correos	Actuación: Periódica
Almacén municipal/Planta B.	Actuación: Diaria
Asistencia Social	Actuación: Diaria
Policía Local	Actuación: Diaria
Centro Cultural	Actuación: Periódica
Aula de Natura	Actuación: Periódica

A) Diariamente.-

- Barrer y fregar todas las dependencias (aulas, pasillos, despachos) y aseos con productos adecuados (jabones y lejías)
- Fregar y limpiar los servicios
- Limpiar el polvo de armarios y mesas, pupitres, sillas, pizarras, etc.
- Vaciar papeleras y ceniceros
- Reposición de material higiénico necesario, tal como papel higiénico, gel de baño, toallas de papel y escobillas, así como reposición de bolsas de basura
- Recogida de residuos de patios tanto interiores como exteriores
- Llevar la basura al punto de recogida municipal

B) Semanalmente.-

- Limpieza del polvo en techos y paredes de todas las dependencias.
- Limpieza de todos los cristales y puertas, por ambos lados.
- Limpieza a fondo de los aseos.
- Limpieza a fondo de pizarras en aquellos locales en las que las hubiere.
- Limpiar patios tanto interiores como exteriores a fondo.

C) Semestralmente.-

- Se realizará con una periodicidad semestral un vitrificado de todo el terrazo del suelo.
- Obligaciones de Risoncha S.L.
- Establecimiento del precio por la prestación del servicio.

* Las actuaciones no diarias se realizarán en las mismas condiciones que las estipuladas en los apartados A, B, C cuando sean requeridos dichos servicios.

5.- Calendario.

Las acciones se realizarán durante todo el año, exceptuando el periodo vacacional, en el que el servicio se disminuirá a los mínimos que se requieran para que el servicio no quede desatendido.

6.- Horarios.

Los mismos se adecuaran al horario de utilización de los espacios públicos.

7.- Modificaciones.

El ayuntamiento podrá modificar el régimen horario del servicio adecuándolo a sus necesidades si así lo aconsejare el interés general, la realización de usos o utilizaciones horarias distintas de los centros o por ampliación de horarios o periodos lectivos distintos a los habituales.

No procede proyecto de los estatutos de la empresa ya que la misma está legalmente creada y entre su objeto social figura el de la prestación de servicios de limpieza

4.4 Casos de cesación de la empresa, con indicación de las soluciones que hubieren de adoptarse en esos supuestos para que el servicio quede debidamente atendido (art. 60.5 del RSCL).

En el Artículo 60.5º del RSCL se hace referencia a la necesidad de concretar en la Memoria los casos de cesación de la empresa, conforme a lo que se consigna en el propio RSCL, con

indicación de las soluciones que hubieren de adoptarse en esos supuestos para que el servicio quede debidamente atendido. De acuerdo con el art. 98 del RSCL establece los siguientes casos de cesación:

1. En los casos expresamente previstos en los actos constituyentes. Los Estatutos de Risoncha SLU prevén los siguientes:

a) Por acuerdo de la Junta General.

b) Por la conclusión de su objeto social.

c) Por pérdidas que dejen reducido el patrimonio de la sociedad a una cantidad inferior a la mitad de capital social.

d) Por reducción del capital social por debajo del mínimo legal exigido.

e) Por la fusión o escisión total de la Sociedad

En cumplimiento de lo que establece el punto 5 del artículo 60 del RSCL, hacemos mención a que en el caso de cese de la empresa el servicio podría ser adjudicado según se prevé en la ley mediante gestión indirecta o a cualquier otra empresa privada. Aun cuando no se contempla esta posibilidad, el servicio se mantendría mediante cualquiera las fórmulas contractuales que utilizan habitualmente las corporaciones locales.

2. Por resultar más desventajosa para los usuarios que el régimen de la libre iniciativa privada o el de gestión indirecta.

3. Como consecuencia de pérdidas que reduzcan el capital social a su tercera parte.

4. Por quiebra de la empresa, si el servicio se prestare en forma de sociedad.

5. Por imposibilidad material de realizar el fin previsto.

En todos estos casos, al igual que en los casos de cesación contemplados en el nº 1 anterior, el servicio podría ser adjudicado según se prevé en la ley mediante gestión indirecta o a cualquier otra empresa privada. Aun cuando no se contempla esta posibilidad, el servicio se mantendría mediante cualquiera las fórmulas contractuales que utilizan habitualmente las corporaciones locales.

5. DESARROLLO DE LAS BASES DEL PLANTEAMIENTO TÉCNICO DEL SERVICIO A ENCOMENDAR A RISONCHA, SLU.

El propio acuerdo del Pleno de 24 de septiembre de 2009 requería un mayor desarrollo de las bases del planteamiento técnico, no estimándose necesaria la descripción técnica por la propia configuración del servicio, dado que no requiere actuar sobre instalaciones ya existentes. Concretamente, se planteaba la necesidad de una mayor definición de los locales y superficies objeto de limpieza, la intensidad de la limpieza, la periodicidad, los productos requeridos y, en general, todos los elementos del coste que permitan dimensionar el servicio, tanto desde el punto de vista del coste como, especialmente, desde la perspectiva de las necesidades de personal y medios técnicos y materiales requeridos.

Actualmente la prestación del servicio de limpieza de edificios públicos se realiza sobre los siguientes:

LOCAL	SUPERFICIE	PERIODICIDAD
Casa de la Vila	Superficie: 1.196 m2	Actuación: Diaria
Colegio público José Mollá	Superficie: 3.971m2	Actuación: Diaria
Colegio público Vicent Rius	Superficie: 2.427m2	Actuación: Diaria
Pabellón Municipal	Superficie: 3.815m2	Actuación: Diaria
Colegio público Calixto III	Superficie: 1.146 m2	Actuación: Diaria
E.P.A.	Superficie: 504 m2	Actuación: Diaria
Polideportivo Municipal	Superficie: 625 m2	Actuación: Periódica
Casa Cultura-Biblioteca	Superficie: 783 m2	Actuación: Diaria
Taller de Pintura	Superficie: 250 m2	Actuación: Periódica
Aula Cultura	Superficie: 332 m2	Actuación: Diaria
Colegio Aiacor	Superficie: 270 m2	Actuación: Periódica



0J9997607

**CLASE 8.^a**

Colegio Torre	Superficie: 154 m2	Actuación: Periódica
Juzgado de Paz	Superficie: 270 m2	Actuación: Periódica
CREM	Superficie: 130 m2	Actuación: Diaria
Planta baja edificio Correos	Superficie: 208 m2	Actuación: Periódica
Almacén municipal/Planta B.	Superficie: 496 m2	Actuación: Diaria
Asistencia Social	Superficie: 960 m2	Actuación: Diaria
Policía Local	Superficie: 500 m2	Actuación: Diaria
Centro Cultural	Superficie: 755 m2	Actuación: Periódica
Aula de Natura	Superficie: 300 m2	Actuación: Periódica

Para la limpieza de los edificios anteriormente expuestos se prevé, que puede ser realizado mediante la contratación del siguiente personal:

1 Encargado de limpieza a jornada completa.

2 Limpiadores -coordinadores de grupo- a jornada completa.

9 Limpiadores a tiempo parcial (3 horas diarias).

Las superficies a limpiar diarias se elevan a 16.260 m2. Las superficies periódicas tienen un total de 2.832m2.

Los cálculos de personal se realizan sobre la base de:

M2/hora por operario: 350m2

Total de horas diarias: 51 horas

Total de m2 diarios: 17.850 m2

Como se observa, la limpieza diaria de los edificios públicos supone un total de 16.260m2.

Con los cálculos previstos, se supone un diferencial de 1.590 m2 diarios que pueden perfectamente cubrir las necesidades de las limpiezas periódicas que ascienden a un total de 2.832 m2.

En esta primera observación no se contempla la utilización de medios mecánicos que en un futuro podrían ser adquiridos por la empresa. Dichos medios supondrían un ahorro sustancial de horas/m2 calculándose que la simple adquisición de una barredora automática supondría poder abarcar el total de m2 de forma diaria.

Como se puede observar por los cálculos descritos, la aparición de bajas laborales por periodos de tiempo reducidos pueden ser suplidas perfectamente por los mismos trabajadores puesto que existe un margen de m2 bastante elevado entre los m2 por el total de operarios comparativamente con los m2 de los trabajos diarios previstos. En el caso de bajas laborales de larga duración se tendría que acudir a la contratación de personal eventual con los mecanismos previstos por la ley.

El periodo vacacional queda perfectamente cubierto, ya que el mismo se hace coincidir con los periodos vacacionales de la gran mayoría de edificios públicos que son los colegios y aulas de formación, no existiendo desequilibrio en cuanto a la atención de los mismos.

Se ha considerado oportuno, la creación de dos coordinadores de equipo que estarán formados por los dos operarios a tiempo completo, dichos coordinadores se encargaran de reportar información y traslado de partes al encargado general tal y conforme hemos observado en el punto 4.2 de la memoria.

Se han previsto en el plan de viabilidad servicios extraordinarios que provienen de eventos o situaciones que se pueden dar a lo largo de la prestación del servicio.

Materiales:

Se ha contemplado en el plan de viabilidad la compra de herramientas y utillaje desglosado mensualmente en la partida de material. Así mismo se ha contemplado una partida de gastos generales previendo la compra de algún tipo de inmovilizado material o gastos que se deriven de la actividad.

Descripción de los materiales:

3 Carros de limpieza

2 Aspiradores industriales

1 Maquina limpiadora

Cubos, fregonas y fungible (papel, lejía, productos de limpieza en general).

Se ha previsto una partida específica de compra de materiales de limpieza fungibles que ha sido calculada al alza, utilizando un sistema de cálculo mediante la aplicación de los productos m2. En dicho método se ha tenido en cuenta la consecución de descuentos por pronto pago y los Rappels por compras, que no podrían ser contemplados en ningún caso si la adjudicación del servicio no se hiciera a través de la empresa pública.

Se ha tenido en cuenta la reposición de papel higiénico industrial de forma periódica así como la de papel seca-manos y jabón en todos los servicios de las instalaciones objeto de actuación.

6. ESTUDIO COMERCIAL DEL SERVICIO (ART. 62 DEL RSCL)

El repetido acuerdo del Pleno de 24 de septiembre de 2009 disponía, en cuanto al aspecto financiero, la necesidad de incorporar un estudio comercial del servicio en el que, con auxilio de datos estadísticos, se refleje el coste de sostenimiento, productos previsibles y beneficio probable así como, en su caso, la fórmula financiera para conseguir los capitales que requiera el establecimiento del servicio, con estudio de la amortización de la deuda que se pudiera contraer y sus posibles efectos en el presupuesto ordinario de la entidad.

Por lo que respecta al primero de los aspectos reseñados, es decir, el estudio comercial del servicio, debe recordarse que en el plan de viabilidad presentado con fecha 23 de marzo de 2009 se establecía un estado de ingresos y gastos que en resumen nos aportaba la siguiente deducción:

Ingresos Previstos /Desglosados por zonas de actuación:

179.998,80.- Euros

Gastos Previstos:

-Gastos de personal: 78.285.-euros

- Coste S.S. : 29.904.- euros

-Gastos de gestión: 3.600.-euros

-Gastos generales: 42.000.-euros

-Materiales: 4.038.- euros

Con respecto a los gastos de personal se han tenido en cuenta las últimas actualizaciones con respecto al convenio que regirá el servicio.

Los costes de la S.S. se han tenido en cuenta tomando como base las últimas tablas de cotización disponibles y actualizadas.

*No se ha tenido en cuenta para dicho cálculo la asunción de personal con minusvalías. Dicha posibilidad existe y la misma reportaría una rebaja en cuanto a las cuotas de la S.S. sustanciales.

Dentro de los gastos de gestión, se ha imputado una cantidad estimativa arreglo a la dimensión de la empresa en el caso de que la misma tenga que hacer uso concreto de servicios que deban de ser abonados por la misma.

Dentro de los gastos generales se han imputado todos aquellos gastos no relacionados directamente con el servicio, incluyendo dentro de los mismo, los costes financieros, cargas fiscales, gastos de administración y gastos de estructura que la empresa necesite para llevar a cabo sus actividades ordinarias.

Materiales: (Se adjunta tabla estimativa de consumo)

PRODUCTO	PRECIO	POR	UNIDADES/LITROS	TOTAL
	UNIDAD/LITROS/OTRAS			
Lejia	0,25 euros litro		5.000,00	1.250,00
Papel higiénico	0,14 por unidad		9.000,00	1.260,00
Limpiacristales	2 euros litro		120,00	240,00
Jabon	0,6 euros litro		800,00	480,00



0J9997608

CLASE 8.^a*limpiamanos*

<i>Abrillantadores</i>	1 euro unidad	200,00	200,00
<i>Cubos</i>	1 euros la unidad	36,00	36,00
<i>Cubos/fregona</i>	1,5 euros la unidad	36,00	54,00
<i>Amoniaco</i>	0,50 euros litro	100,00	50,00
<i>Palos de fregonas</i>	1 euros la unidad	36,00	36,00
<i>Fregonas</i>	1 euros la unidad	216,00	216,00
<i>Escobas</i>	1 euros la unidad	108,00	108,00
<i>Balletas y trapos</i>	1 euros la unidad	108,00	108,00

Total materiales

4.038,00

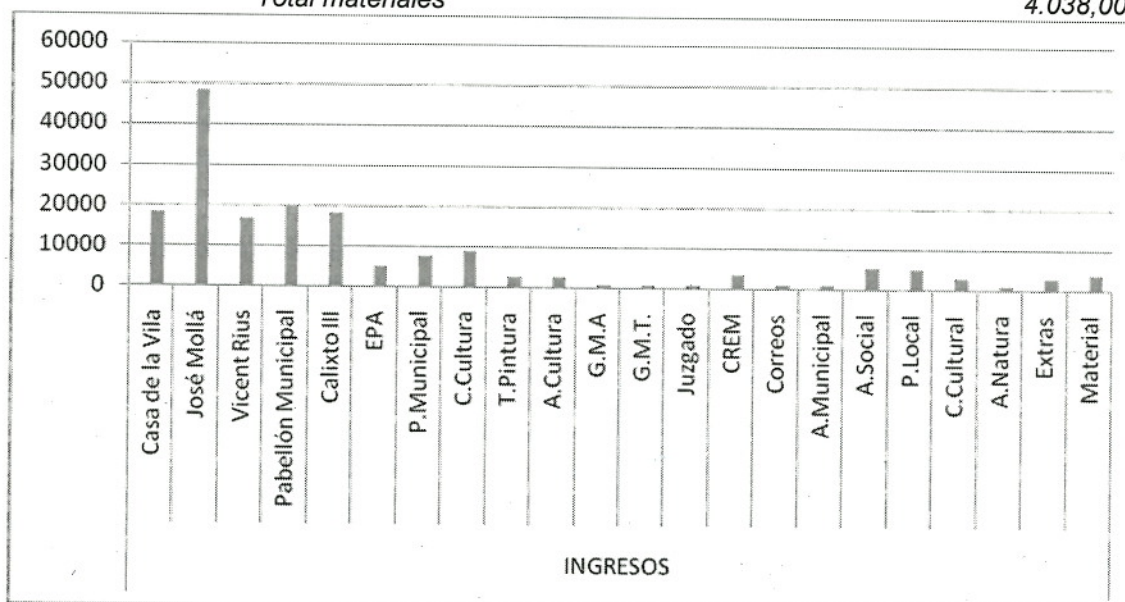


Gráfico 1. Ingresos por partidas.

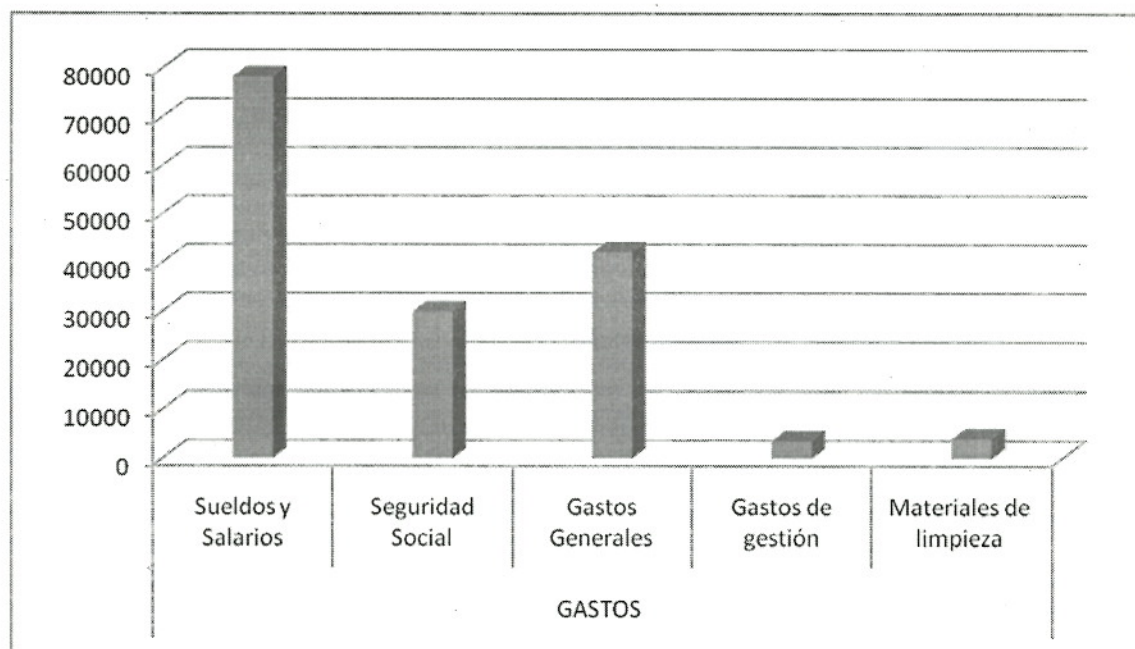


Gráfico 2. Gastos por partidas.

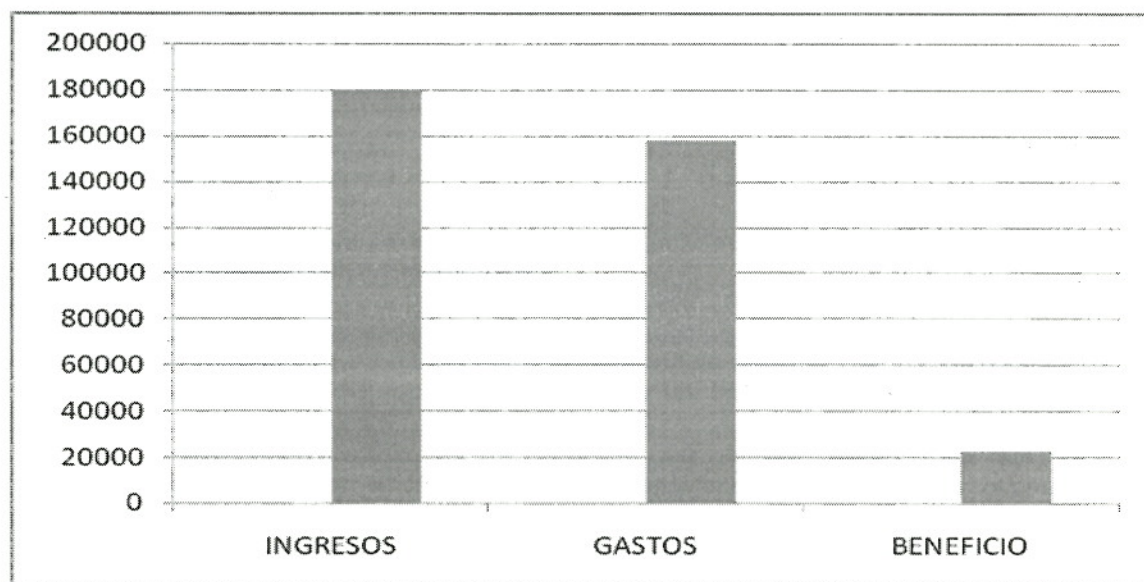


Gráfico 3. Comparativa Ingresos/Gastos/Beneficio

No se prevé financiación adicional ni operaciones de crédito en la empresa, ya que el pago de los servicios se encuentra presupuestado en el presupuesto general del Ayuntamiento de Canals y por lo tanto las necesidades de tesorería deben de estar cubiertas por la facturación que se produzca.

En cuanto al estudio comercial, debemos de comentar que se ha realizado la consulta con el Ayuntamiento de Canals que prueba que el precio de mercado previsto en este plan se ajusta a lo que se ha facturado durante los últimos ejercicios. El resumen que se muestra a continuación, confirma que lo previsto en el plan se ajusta a dicho "precio de mercado".



0J9997609

AJUNTAMENT
DE CANALS**CLASE 8.ª**

Presupuesto 2007 : Total facturado 143.498, 52

Presupuesto 2008 : Total facturado 160.939, 08

Presupuesto 2009 : Total facturado 171.560, 26

Previsión plan de viabilidad 2010: 179.998, 80

Asimismo, se ha de observar que la empresa no es productora ni generadora de productos por lo cual, no tendremos que realizar ningún estudio referente a "nuevos productos", "nueva distribución", "marketing", "diseño del plan comercial " etc. Debemos de hacer observar al lector que tampoco es necesario ningún estudio sobre la conveniencia de apertura del negocio a otros ámbitos diferentes que el ámbito municipal ya que la empresa dentro de su objeto social y estatutos no contempla este hecho.

En Canals a 4 de marzo de 2010 queda formulado el presente informe."

SEGON. Fer públic aquest acord mitjançant edicte, amb el text complet, que s'inserirà al Butlletí Oficial de la Província, i al Tauler d'Anuncis Municipal, a efectes de la seua entrada en vigor.

TERCER. Comunicar el present acord a la mercantil RISONCHA, S.L.U., així com als Servicis municipals d'Intervenció, Secretaria i de Desenvolupament Local, Patrimoni i Serveis Públics."

18. L'esmentat acord va ser publicat al Butlletí Oficial de la Província nº181 de 2 d'agost de 2010, i al Tauler d'Anuncis Municipal, a efectes de la seua entrada en vigor.

19. Mitjançant acord plenari municipal, de 7 de maig de 2009, es va aprovar la modificació de l'article 2 dels Estatuts Socials de la Societat Mercantil de capital íntegrament municipal RISONCHA, S.L.U., quedant redactat de la següent manera:

ARTICLE 2n.- La societat tindrà personalitat jurídica pròpia, plena capacitat jurídica i d'obrar per al desenvolupament de les seues finalitats, patrimoni propi, administració autònoma i es regirà pels presents Estatuts i per la Llei de Societats Limitades 2/95, de data 23 de març, i per les disposicions vigents d'aplicació sobre règim local.

La societat actuarà d'acord amb les disposicions legals mercantils i als bons usos comercials.

La societat és un mitjà propi de l'Ajuntament de Canals i ho podrà ser d'una altra entitat Local, de la Comunitat Autònoma Valenciana, d'altres comunitats autònomes o de l'Estat Espanyol. Per a això se li podrà conferir les comandes que es consideren convenientes per al compliment dels fins de la societat i l'inici de les distintes activitats previstes en l'objecte social, baix el règim que per a la figura de la "encàrrec de gestió" apareix regulada en l'article 15 de la Llei 30/1.992, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú, o una altra Llei que la modifique o substituïska. Així mateix s'impossibilita a la Societat de participar en licitacions públiques convocades pels poders adjudicadors de què siguin mitjans propis, sense perjudi que, quan no concórrega cap licitador, pugua encarregar-se'ls l'execució de la prestació objecte de les mateixes.

20. La Societat Pública Municipal RISONCHA, SLU, mitjançant acord de la seua Junta General, de 19 de maig de 2010, va aprovar la mateixa modificació de l'article 2 dels Estatuts Socials.

21. Consta informe emès per la Intervenció Municipal, de data 23 de setembre de 2010, sobre consignació pressupostària.

Als anteriors antecedents son d'aplicació els següents

FONAMENTS JURÍDICS

A) L'art. 85 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local (LRBRL), modificat per la Llei 57/2003, de 16 de desembre diu que els serveis públics de competència local podran gestionar-se, entre d'altres, per gestió directa, mitjançant la figura de la societat mercantil local, el capital social de la qual pertanyia íntegrament a l'entitat local o un ens públic depenent de la mateixa. Alhora, s'estableix una limitació genèrica consistent en la prohibició de prestar-se per gestió directa ni mitjançant societat mercantil de capital social exclusivament local els serveis públics els quals impliquen exercici d'autoritat. L'art. 85 ter de la LRBRL, afegit per la Llei 57/2003, de 1 de desembre, concreta la regulació de les societats mercantils locals, en coherència amb el que disposa l'art 89 del Reglament de Serveis de les Corporacions Locals, aprovat per Decret de 17 de juny de 1955 (RSCL).

B) Pel que fa a les normes que regulen el procediment de creació i modificació d'este tipus de societats, l'art. 97 del RDL 781/1986, de 18 d'abril, pel qual s'aprova el Text Refós de les Disposicions Vigents en Matèria de Règim Local (TRRL) estableix els següents tràmits:

a) *Acord inicial de la Corporació, prèvia designació d'una Comissió d'estudi composta per membres de la mateixa i per personal tècnic.*

b) *Redacció per la dita Comissió d'una memòria relativa als aspectes social, jurídic, tècnic i financer de l'activitat econòmica de que es tracte, en la qual deurà determinar-se la forma de gestió, entre les previstes per la Llei, i els casos en els quals ha de cessar la prestació de l'activitat.*

Tanmateix, deurà acompanyar-se un projecte de preus del servei, per a la fixació dels quals es tindrà en compte que és lícita la obtenció de beneficis aplicable a les necessitats generals de l'Entitat local com a ingrés del seu pressupost, sense perjudici de la constitució de fons de reserva i amortitzacions.

c) *Exposició pública de la memòria després de ser presa en consideració per la Corporació, i per termini no inferior a trenta dies naturals, durant els quals podran formular observacions els particulars i entitats, i*

d) *Aprovació del projecte pel Ple de l'Entitat local.*

C) Respecte a l'aspecte social, l'art. 59 del RSCL diu que la memòria determinarà la situació del servei, solucions admissibles per a remediare les deficiències que en el seu cas existiren, així com si la municipalització o la provincialització hauria de reportar als usuaris majors avantatges respecte a la iniciativa privada o a la gestió indirecta, i en el supost de estimar-les, les enumerarà i avaluarà. En l'exposició deuran reflectir-se els fets concrets, expressats, si és possible, amb xifres i estadístiques, i es raonarà la concurrència de les circumstàncies previstes en l'art. 45 (bàsicament, que la prestació dels serveis reporte als usuaris condicions mes avantatjoses que les que puguera oferir-les l'iniciativa particular i la gestió indirecta).

D) Quant a l'aspecte jurídic, l'art. 60 del RSCL estableix que la memòria contindrà:

1. *Característiques del servei i el seu encaix en els preceptes que determinen la llicitud de la municipalització o provincialització.*

2. *Justificació de la concurrència de les circumstàncies del servei previstes en l'art 46 (naturalesa mercantil, industrial, extractiva, forestal o agrària; que siguin de primera necessitat o de mera utilitat pública, encara que no es troben específicament determinats en les enumeracions de la competència local, sempre que tinguin per objecte el foment dels interessos i el benefici dels habitants de la demarcació municipal o provincial; que es prestin dins del corresponent termini municipal o provincial, encara que alguns elements del servei es troben fora d'ells; que es dirigiscan a la finalitat de reportar als usuaris condicions mes avantatjoses que les que puguera oferir-les l'iniciativa particular i la gestió indirecta).*



0J9997610

CLASE 8.^a

3. *Determinació i raonament de l'elecció del sistema d'administració del servei entre els previstos en el RSCL i esquema de l'organització de l'empresa que hagués de ser establida.*

4. *Projecte de reglament de prestació del servei (en el present cas, no cal exigir projecte dels estatuts de la societat mercantil per raons obvies).*

5. *Casos de cessació de l'empresa, conforme al que es consigna en el RSCL, amb indicació de les solucions que haurien d'adoptar-se en estos supostos per a que el servei quede degudament atès.*

E) Respecte a l'aspecte tècnic, l'art 61 del RSCL estableix el següent contingut:

1. *Avantprojecte d'obres per a la implantació del servei, el qual no és necessari a la vista de la naturalesa del servei; o bases del seu plantejament tècnic, amb suficient detall per a formar idea de la instal·lació o activitat de que es tracte.*

2. *Descripció tècnica, estat de conservació i reformes per al rendiment indispensable quan s'haguera d'actuar sobre instal·lacions ja existents.*

F) Pel que fa a l'aspecte financer, l'art. 62 del RSCL imposa el següent contingut:

1. *Avançament del pressupost d'execució d'obres, instal·lacions i reformes necessàries per a un període de 25 anys. Donades les característiques del servei de neteja d'edificis municipals, no es considera necessari detallar este aspecte.*

2. *Projecte de tarifes que hagen de regir una volta municipalitzat el servei i raonament de la seua quantia en comparació amb les de les empreses que hagueren de ser expropiades o rescatades. En principi i donada la configuració del servei de neteja, no caldria especificar estos aspectes.*

3. *Estudi comercial del servei en el qual, amb l'auxili de dades estadístiques, es reflectisca el cost del sosteniment, productes previsibles i benefici probable.*

4. *Estudi del cost de l'expropiació, que no cal en el present cas perquè no s'en preveu cap.*

5. *Fórmula financera per a aconseguir els capitals que requerisca l'establiment del servei, amb estudi de l'amortització del deute que es puguera contraure i els seus possibles efectes en el pressupost ordinari de l'entitat.*

G) La Llei 30/1992, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú, quant a l'encàrrec de gestió, estableix, en el seu article 15, el següent:

"1. *La realització d'activitats de caràcter material, tècnic o de serveis de la competència dels òrgans administratius o de les entitats de dret públic podrà ser encomanada a altres òrgans o entitats de la mateixa o de distinta Administració, per raons d'eficàcia o quan no es posseïsquen els mitjans tècnics idonis per al seu exercici.*

2. *L'encàrrec de gestió no suposa cessió de titularitat de la competència ni dels elements substantius del seu exercici, sent responsabilitat de l'òrgan o entitat encomanant dictar quants actes o resolucions de caràcter jurídic donen suport o en els que s'integre la concreta activitat material objecte de comanda.*

3. *L'encàrrec de gestió entre òrgans administratius o entitats de dret públic pertanyents a la mateixa Administració haurà de formalitzar-se en els termes que establisca la seua normativa pròpia i, si no n'hi ha, per acord exprés dels òrgans o entitats intervinents. En tot cas l'instrument de formalització de l'encàrrec de gestió i la seua resolució haurà de ser publicat, per a la seua eficàcia en el Diari Oficial corresponent.*

Cada Administració podrà regular els requisits necessaris per a la validessa de tals acords que inclouran, almenys, expressa menció de l'activitat o activitats a què afecten, el termini de vigència i la naturalesa i abast de la gestió encomanada.

.....
.....
Tractant-se d'una comanda de gestió entre òrgans i entitats de la mateixa administració, en aquest cas l'Ajuntament de Canals, no caldrà, en aplicació a "sensu contrario" de l'apartat 4 d'aquest mateix article, que la comanda es formalitze mitjançant la signatura de cap conveni entre l'Ajuntament de Canals i la Societat Pública Mercantil RISONCHA, S.L.U.

H) La Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic, pel que fa als negocis i contractes exclusos, estableix, en l'article 4.1.n el següent:

1. *Estan exclosos de l'àmbit de la present Llei els següents negocis i relacions jurídiques:*

.....
.....
n) *Els negocis jurídics en virtut dels quals s'encarregue a una entitat que, d'acord amb allò que s'ha assenyalat en l'article 24.6, tinga atribuïda la condició de mitjà propi i servei tècnic del mateix, la realització d'una determinada prestació. No obstant això, els contractes que hagen de celebrar-se per les entitats que tinguen la consideració de mitjà propi i servei tècnic per a la realització de les prestacions objecte de l'encàrrec quedaran sotmesos a esta Llei, en els termes que siguen procedents d'acord amb la naturalesa de l'entitat que els celebri i el tipus i quantia dels mateixos, i, en tot cas, quan es tracte de contractes d'obres, serveis o subministraments les quanties del qual superen els llindars establits en la Secció 2a del capítol II d'este títol Preliminar, les entitats de dret privat hauran d'observar per a la seua preparació i adjudicació les regles establides en els articles 121.1 i 174.*

.....
.....
2. *Els contractes, negocis i relacions jurídiques enumerats en l'apartat anterior es regularan per les seues normes especials, aplicant-se els principis d'esta Llei per a resoldre els dubtes i llacunes que pogueren presentar-se.*

L'article 24.6 assenyala que:

.....
.....
6. *Als efectes previstos en este article i en l'article 4.1.n), els ens, organismes i entitats del sector públic podran ser considerats mitjans propis i serveis tècnics d'aquells poders adjudicadors per als que realitzen la part essencial de la seua activitat quan estos ostenten sobre els mateixos un control anàleg a què poden exercir sobre els seus propis servicis. Si es tracta de societats, a més, la totalitat del seu capital haurà de ser de titularitat pública.*

En tot cas, s'entendrà que els poders adjudicadors ostenten sobre un ens, organisme o entitat un control anàleg a què tenen sobre els seus propis serveis si poden conferir-los comandes de gestió que siguen d'execució obligatòria per a ells d'acord amb instruccions fixades unilateralment per l'encomanante i la retribució dels quals es fixe per referència a tarifes aprovades per l'entitat pública de què depenguen.

La condició de mitjà propi i servei tècnic de les entitats que complisquen els criteris mencionats en este apartat haurà de reconèixer-se expressament per la norma que les cree o pels seus estatuts, que hauran de determinar les entitats respecte de les quals tenen esta condició i precisar el règim de les comandes que se'ls puguin conferir o les condicions en què podran adjudicar-se'ls contractes, i determinarà per a elles la impossibilitat de participar en licitacions públiques convocades pels poders adjudicadors de què siguen mitjans propis, sense perjudi que, quan no concórrega cap licitador, pugui encarregar-se'ls l'execució de la prestació objecte de les mateixes."



0J9997611

CLASE 8.^a

Es tracta de la incorporació, a la normativa de contractació, de la doctrina elaborada pel Tribunal de Justícia de les Comunitats Europees en relació amb els anomenats contractes "in house providing", mitjançant els quals s'encarrega la prestació d'un obra o servei a un ens instrumental sense que s'aplique la normativa contractual.

En la pràctica, els contractes "in house providing" són l'excepció a la regla general de sotmetiment, als procediments licitatoris, de tots els contractes celebrats pels poders adjudicadors, tal com ha assenyalat el Tribunal de Justícia de la Comunitat Europea en diverses sentències (STJCE de 18-11-99 y STJCE de 13-10-05).

Donat que es tracta d'una excepció a les normes generals del dret comunitari, deuen de donar-se alhora dos requisits: Que l'ens que fa la comanda exerceixi sobre la persona que la rep un control anàleg al que exerceix sobre els seus propis serveis, i que eixa persona realitzi la part essencial de la seua activitat amb l'ens al que pertany.

I) La Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local, atorga al Ple municipal, en el seu article 22.2.f, l'atribució referent a l'aprovació de les formes de gestió dels serveis.

J) Considerant allò establert per l'article 70-2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local, i per l'article 196 del Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel que s'aprova el Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals, en relació amb el que estableix l'article 15.3 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú.

En vista dels antecedents i fonaments jurídics exposats, i altres d'aplicació general i pertinent, el Ple adopta l'acord següent:

PRIMER. Aprovar la comanda, a la Societat Pública Mercantil RISONCHA,SLU, de la gestió del servei de neteja d'edificis públics de l'Ajuntament de Canals, d'acord amb les clàusules següents:

1. **OBJECTE.** L'objecte del present acord consisteix a encomanar a la societat pública mercantil, de capital enterament municipal, RISONCHA, SLU, la prestació del servei de neteja de locals públics pertanyents a l'Ajuntament de Canals, d'acord amb la relació següent:

DEPENDÈNCIA	UBICACIÓ
<i>Casa Consistorial</i>	<i>Pça. De la Vila. Canals</i>
<i>Col·legi públic José Mollá</i>	<i>Av. Jaume I s/n. Canals</i>
<i>Pavelló Municipal</i>	<i>Mestre Serrano s/n. Canals</i>
<i>E.P.A.</i>	<i>Partida de Sagres. Canals</i>
<i>Aula Cultura</i>	<i>Sants de la pedra .Canals</i>
<i>CREM</i>	<i>Av. Vicente Ferri. Canals</i>
<i>Polícia Local</i>	<i>Av. Vicente Ferri. Canals</i>
<i>Centre Cultural</i>	<i>Fraí Matias Ferrer. Canals</i>

2. **RÈGIM DE LA PRESTACIÓ DELS SERVEIS.** El règim de prestació dels serveis s'adequarà als termes inclosos en el projecte de reglament de la prestació del servei previst en l'informe-memòria relatiu al Pla de Viabilitat de l'activitat de serveis de neteja d'edificis públics, aprovat per l'Ajuntament de Canals mitjançant acord plenari de data 15 de juliol del 2010 i transcrit en l'antecedent 17é, i, en particular, a les següents condicions.

LOCAL	SUPERFÍCIE
<i>Casa de la Vila</i>	<i>Superfície: 1.196 m2</i>

<i>Col·legi públic José Mollá</i>	<i>Superfície: 3.971m2</i>
<i>Pavelló Municipal</i>	<i>Superfície: 3.815m2</i>
<i>E.P.A.</i>	<i>Superfície: 504 m2</i>
<i>Aula Cultura</i>	<i>Superfície: 332 m2</i>
<i>CREM</i>	<i>Superfície: 130 m2</i>
<i>Polícia Local</i>	<i>Superfície: 500 m2</i>
<i>Centre Cultural</i>	<i>Superfície: 755 m2</i>

Periodicitat de prestació del servei en cada un d'ells.

<i>LOCAL</i>	<i>PERIODICITAT</i>
<i>Casa de la Vila</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>Col·legi públic José Mollá</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>Pavelló Municipal</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>E.P.A.</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>Aula Cultura</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>CREM</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>Polícia Local</i>	<i>Actuació: Diària</i>
<i>Centre Cultural</i>	<i>Actuació: Periòdica</i>

3. PREU I CONDICIONS DE PAGAMENT. El finançament de les actuacions encomanades a la Societat Pública Mercantil RISONCHA, SLU, objecte de la present comanda, es realitzarà amb càrrec a les partides pressupostàries 20 920 22700/ 34 321 22720/ 35 342 22700/ 20 920 21200, o les que corresponguen, per un import total de 108.696,72€, dels pressupostos municipals de 2010 i 2011.

El pagament es lliurarà per mensualitats i previs els tràmits que en el seu cas procedisquen d'acord amb el procediment establert en la vigent Llei General Pressupostària.

El pagament es farà periòdicament a mes vençut, per dotzeaves parts, per import de 9.058,06€.

4. VIGÈNCIA I DURACIÓ. El present acord entrarà en vigor, amb caràcter general, des de l'1 d'octubre o des de la seua notificació a la Societat Pública Mercantil RISONCHA, SLU si fora posterior a l'esmentada data, i mantindrà la seua vigència durant un any des de la seua entrada en vigor.

5. RESOLUCIÓ. La present comanda de gestió podrà finalitzar per acord mutu o per voluntat de l'Ajuntament de Canals.

SEGON. Fer públic aquest acord mitjançant edicte que s'inserirà al Butlletí Oficial de la Província, i al Tauler d'Anuncis Municipal, als efectes escaients.

TERCER. Comunicar el present acord a la mercantil RISONCHA, S.L.U., així com als Serveis municipals d'Intervenció, Secretaria i de Desenvolupament Local, Patrimoni i Serveis Públics."