



CONTRACTACIÓ.

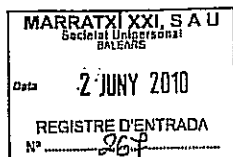
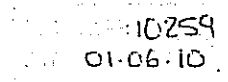
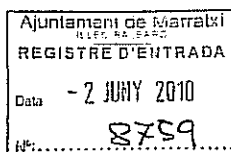
ASSUMPTE: PROCEDIMENT PER A LA CONTRACTACIÓ DEL SERVEI D'ATENCIÓ AL CENTRE DE DIA DE MARRATXI (Carrer Josep Tarongí – Avinguda Can Carbonell, Ses Cases Noves).
EXP.004/2010

Marratxí, 11 de juny de 2010

Atès que, per acord del Consell d'Administració de data 13 de maig de 2010 es varen aprovar els Plecs de Condicions Econòmic -Administratives i Tècniques Particulars, així com la convocatòria del concurs, mitjançant procediment obert, per la contractació del Servei d'Atenció al Centre de Dia de Marratxí (Carrer Josep Tarongí – Avinguda Can Carbonell, Ses Cases Noves).

Atès que, es va publicar al BOIB núm. 77 de data 25 de maig de 2010 la licitació abans esmentada, i al BOIB núm. 81 de data 1 de juny de 2010 una correcció d'errors referida a la no exigència de presentació de garantia provisional.

Atès que en data 2 de juny de 2010 s'ha presentat per part de l' Institut de Treball Social i Serveis Socials (INTRESS) el següent escrit:



Palma, 1 de juny del 2010

Mariano R. Sbert Balaguer, major d'edat, amb DNI número 42.965.328, actuant en nom i representació, en la meua condició de Gerent, de l' INSTITUT DE TREBALL SOCIAL I SERVEIS SOCIALS (INTRESS) , entitat domiciliada a la Rambla dels Ducs de Palma, 15, 2n, 07003 Palma, amb CIF G-08.973.224 i telèfon 971715029,

EXPOSA

Que assabentat de l'anunci inserit al BOIB num. 77 de 25 de maig del 2010 de l'aprovació i exposició pública a efectes de reclamacions i anunci de licitació de la contractació mitjançant procediment obert i tramitació ordinària la gestió del servei d'atenció al centre d'estades diürnes de l'Ajuntament de Marratxí (Carrer Josep Tarongí – Avinguda Can Carbonell Ses Cases Noves), ha consultat els plecs de condicions i ha trobat diversos motius per a presentar reclamació que passa seguidament a exposar:

Primera.- Improcedent classificació en el grup d'activitats mèdiques i sanitàries.

A la Clàusula Desena. Classificació exigible Plec de condicions econòmic - administratives particulars es diu Grup N.; Subgrup: 01 Categoria A.

La condició primera del Plec de Condicions Tècniques Objecte, diu:

"L'objecte del contracte és la prestació del servei d'atenció al centre d'estades diürnes de l'Ajuntament de Marratxí ubicat al carrer Josep Tarongí – Avinguda Can Carbonell Ses Cases Noves"

El servei d'atenció al centre d'estades diürnes de l'Ajuntament de Marratxí és un servei per a les persones majors del municipi és un recurs que ofereix atenció integral, durant el dia, a persones majors amb carències tant en la seva atenció psico-física com a social, amb la finalitat de millorar o mantenir el seu nivell d'autonomia personal, mentre romanguin en el seu entorn familiar. Aquestes característiques són les que es desprenen de la lectura del Plec de Condicions Tècniques Particulars.

L'objecte del Servei d'atenció al centre d'estades diürnes és clarament **SOCIAL**.

Tant el Decret 123/2001, de 19 d'octubre, de definició i regulació de les condicions mínimes d'obertura i funcionament dels centres i serveis per a persones majors ubicats en el territori de les Illes Balears, com la llei 39/2006, de promoció de l'autonomia personal i atenció a persones en situació de dependència no mencionen cap objectiu o finalitat mèdica o sanitària i sí una finalitat social pel que fa als centres de dia d'atenció a les persones grans. El fet de que entre el personal del centre hi puguin haver auxiliars de clínica i DUI no és suficient per definir el servei com a mèdic/ sanitari.



Contràriament a lo anterior, la definició que fa l'antiga legislació de la classificació exigida en el Plec és la següent:

Grupo N. Servicios cualificados.

Subgrupo 1. Actividades médicas y sanitarias.

Los trabajos médicos y sanitarios prestados en hospitales, clínicas, sanatorios, consultorios y balnearios o en centros distintos de los anteriores; campañas preventivas y de vacunación; rehabilitación y fisioterapia.

És obvi que el Grup N, Subgrup 1 està enfocat als SERVEIS purament SANITARIS, i no als serveis socials.

La LCSP exigeix classificació per als "SERVICIOS SOCIALES Y SALUD", el que fa pensar clarament en 2 grups d'activitats diferents:

- els serveis socials
- els serveis de salut

La diferenciació entre la classificació per serveis socials i pels serveis de salut es desprèn dels esborranys que fins ara s'estan tramitant per desenvolupar l'Annex de la Llei de Contractes del Sector Públic, que estableixen la següent subdivisió:

"Grupo S25 - Servicios sociales y de salud"

Subgrupo 02 - Servicios de salud

Subgrupo 06 - Servicios de asistencia y bienestar social

85312100 Servicios de centros de día."

Com es veu, ÉS INTENCIÓ DEL LEGISLADOR SEPARAR TOTALMENT els Serveis de salut dels Serveis d'assistència i benestar social on s'enquadren els Serveis de Centres de dia, exigint-li una classificació diferent. Si INTRESS actualment gestiona legalment, Residències i Centres de Dia com ho és el Servei d'Atenció al Centre d'Estades Diürnes, no té sentit que se li impedeixi presentar-se com a licitador pel fet que el legislador encara no ha desenvolupat una adequada divisió de serveis pel que fa a la classificació de les empreses per concórrer a licitacions.

El "Grup N. Serveis qualificats. Subgrup 1. Activitats mèdiques i sanitàries. de l'antiga Classificació és equiparable Grup S25 - Serveis socials i de salut" Subgrup 02 - Serveis de salut, però no és equiparable al Subgrup 06 Serveis d'assistència i benestar social que inclouen 85312100 Serveis de centres de dia."

Per tant no creiem que sigui adequat demanar aquesta classificació per a la contractació del Servei d'Atenció al Centre d'Estades Diürnes.

En reforç de la nostra postura, dir que en l'acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 d'octubre de 2009 en relació a una consulta realitzada per la batlessa de l'Ajuntament de Palma d'un cas similar, i més concretament a la 4ª Consideració jurídica acaba dient:



"Així doncs, es pot afirmar amb caràcter general que per dur a terme un contracte de serveis que tingui per objecte la prestació d'un servei social no es pot exigir la classificació empresarial"

Sobre aquest punt és important indicar que els acords que actualment prenen les Juntes Consultives, com ara l'acord 1/2008 de 30 de juliol de la Junta de la CAIB, estan en la línia de NO exigir classificació a contractes que fins ara no ho feien a l'espera del desplegament de la llei i per evitar situacions que impossibilitin que contractistes de provada solvència fins ara, no puguin per manca de desenvolupament de la legislació licitar a concursos.

La Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 d'octubre de 2009 acaba dient:

" Els contractes de serveis socials no requereixen classificació empresarial fins que no entri en vigor la norma reglamentària que desenvolupi els corresponents preceptes de la LCSP i fixi els grups i subgrups de classificació adients a aquestes prestacions."

Tan l'Ajuntament de Palma en el cas del centre S'Estel com l'Ajuntament de Bunyola en el concurs del Centre de Dia han retirat la necessitat de classificació. Així mateix no la sol·licitaren en el seu moment la Mancomunitat del Pla i l'Ajuntament de Campos.

Segona.- Improcedent classificació del contracte com a de serveis.

Com ja hem dit a l'expositiu primer: L'objecte del Servei d'atenció al centre d'estades diürnes és clarament **SOCIAL**.

L'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears aprovat per la Llei Orgànica 2/1983, de 25 de febrer (art. 10.14) estableix que la Comunitat Autònoma té competència exclusiva en matèria d'acció i benestar social. L'acció social és, per tant, un **SERVEI COMPETÈNCIA DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA Illes Balears, i com a tal, pot dur-se a terme, o de forma directa, o mitjançant la concessió del servei a tercers a través del CONTRACTE DE GESTIÓ DE SERVEIS PÚBLICS.**

De conformitat amb lo anterior, el contracte de gestió del Servei d'Atenció al Centre d'Estades Diürnes ha d'adoptar la forma jurídica d'un **CONTRACTE DE GESTIÓ D'UN SERVEI PÚBLIC** (Clàusula Primera del PCAP), i NO d'UN CONTRACTE DE SERVEIS. El no fer-ho així s'eslà vulnerant el que disposa el propi Estatut d'Autonomia de les Illes Balears.

L'article 8 (apartat 1) de la Ley de Contratos del Sector Público (Ley 30/2007) defineix contracte de gestió de serveis públics com:

" El contrato de gestión de servicios públicos es aquél en cuya virtud una Administración Pública encomienda a una persona, natural o jurídica, la gestión de un



servicio cuya prestación ha sido asumida como propia de su competencia por la Administración encomendada"

Per la seva part, l'article 9 de la Llei esmentada defineix contracte de serveis com:

"Son contratos de servicios aquéllos cuyo objeto son prestaciones de hacer consistentes en el desarrollo de una actividad o dirigidas a la obtención de un resultado distinto de una obra o un suministro."

Resulta evident que si el servei SOCIAL és competència de l'Administració (com és el cas en el supòsit de la gestió del Servei d'Atenció al Centre d'Estades Diürnes), correspon formalitzar un contracte de Gestió de Servei Públic, i no un contracte de serveis.

El contracte de gestió de serveis públics no exigeix classificació, de conformitat amb l'article 54.1 de la LCSP:

"Artículo 54. Exigencia de clasificación. 1. Para contratar con las Administraciones Públicas la ejecución de contratos de obras de importe igual o superior a 350.000 euros, o de contratos de servicios por presupuesto igual o superior a 120.000 euros, será requisito indispensable que el empresario se encuentre debidamente clasificado. Sin embargo, no será necesaria clasificación para celebrar contratos de servicios comprendidos en las categorías 6, 8, 21, 26 y 27 del Anexo II."

Així mateix, a l'Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 d'octubre de 2009 a la Consideració jurídica 1ª exposa:

"Amb caràcter previ, cal assenyalar que la classificació empresarial només és exigible en els contractes d'obra i de serveis, però no en altres tipus de contractes, com ara el contracte de gestió de serveis públics, el qual també pot tenir com a objecte la prestació d'un servei social."

Per tant, i en opinió d'aquesta part, es pretén adjudicar la gestió del Servei d'Atenció al Centre d'Estades Diürnes, exigint una classificació que per Llei NO correspon al tipus de contracte que s'ha de formalitzar: el de gestió de servei públic.

Tercera.- Falta de menció respecte a la subrogació del personal en els plecs de condicions.

Estableix l'article 104 la Llei 30/2007, de Contractes del sector públic, que en aquells contractes en que s'imposi a l'adjudicatari l'obligació de subrogar-se en determinades relacions laborals, l'òrgan contractant ha de facilitar en el mateix plec o en documentació complementària al mateix, tota la informació sobre les condicions dels contractes de treball als que afectarà la subrogació, que sigui necessària per avaluar els costos laborals que ha d'assumir l'empresa adjudicatària.

Per la seva banda l'article 44 de l'estatut dels Treballadors, regula la successió d'empresa, establint el dret dels treballadors a mantenir el seu lloc de treball així amb tots els seus drets



i obligacions malgrat que es produeixi un canvi en la titularitat de l'empresa, centre de treball o unitat productiva.

Així mateix, la subrogació està contemplada al Conveni Col·lectiu vigent d'aplicació a al personal d'aquest servei.

Per tant, no només ha de respectar l'empresa adjudicatària les relacions laborals preexistents, amb els seus drets i obligacions quan així ho estableixi el plec, sinó que per imperatiu de la normativa laboral, haurà de respectar quan s'acrediti la preexistència d'aquestes relacions laborals respecte a la mateixa prestació del servei, és a dir quan es continuï desenvolupant la mateixa activitat.

Aquestes circumstàncies laborals, esdevenen de manera diàfana essencials a l'hora de presentar la corresponent oferta econòmica, ja que seran una càrrega econòmica que se li imposarà a l'empresa adjudicatària en tot cas, de manera que la falta d'informació impedeix quantificar un cost que per aplicació de la normativa laboral exposada haurà d'assumir l'entitat adjudicatària provocant la inviabilitat de l'execució del contracte, i repercutint negativament en la prestació del servei

Quarta.- Confusió en relació a les despeses de funcionament.

El plec de condicions tècniques a la condició setena: Obligacions, no és menciona que l'adjudicatari s'hagi de fer càrrec de despeses distintes a les de personal i la seva uniformitat. Per tant es suposa que les despeses de manteniment, subministres, i activitats van a càrrec de l'Ajuntament.

En canvi a la clàusula dosava C2 es fa menció de passada quan es parla de l'estudi econòmic

Quinta.- Confusió en relació a la puntuació de la millora dels dissabtes.

A la condició tècnica octava es diu en relació a la possibilitat d'obertura del centre els dissabtes que es valorarà a raó d'un (1) punt per cada quatre hores d'obertura fins un màxim de 8 punts. No s'explica si es refereix a hores setmanals, mensuals o anuals.

Per tot això se SOL·LICITA:

Es revisin dits Plecs de Condicions i es suprimeixi l'exigència de classificació, s'informi en relació a la plantilla actual i s'aclareixin la resta de punts.

Signat: Mariano Sbert Balaguer
Gerent d'INTRESS

SR. BATLE DE L'AJUNTAMENT DE MARRATXÍ



Atès que els Serveis tècnics de Marratxí, XXI, S.A.U. i del propi Ajuntament de Marratxí han revisat l'escrit abans transcrit,

Atès que s'ha procedit a l'anàlisi de l'Informe 3/2009, de 30 d'octubre de 2009, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears,

Atès que en referència a les següents sol·licituds exposades en l'escrit d'INTRESS,

- Sol·licitud tercera. La informació ja ha estat incorporada al perfil del contractant de l'empresa municipal Marratxí XXI, S.A.U. el dia 1 de juny de 2010,
- Sol·licitud quarta. Els serveis tècnics de Marratxí XXI, S.A.U. han informat que les despeses de funcionament del centre (electricitat, aigua, comunicacions) van a càrrec de l'Ajuntament de Marratxí,
- Sol·licitud cinquena. Els serveis tècnics de Marratxí XXI, S.A.U. han informat que el Plec de Condicions Econòmic Administratives Particulars en la clàusula 12 C p.3 contempla com a millora l'obertura del centre en dissabtes, deixant a la iniciativa del licitador el servei a oferir així com l'horari del mateix. El Plec de Condicions Tècniques Particulars en la Condició 8 estableix que l'obertura del centre els dissabtes al matí es valorarà amb vuit (8) punts, a raó d'un (1) punt per cada quatre hores d'obertura del centre. Per tant, l'obertura en dissabtes queda a criteri del licitador, sabent que la puntuació màxima, per aplicació d'aquesta millora, es de 8 punts equivalents a trenta dues (32) hores d'obertura del centre en dissabtes matí,

Conseqüentment amb el que s'acaba d'exposar, el Consell d'Administració de l'Empresa Municipal en data 8 de juny de 2010, té a bé acordar la següent :

RESOLUCIÓ

1er.- Modificar el Plec de Condicions Econòmic -Administratives Particulars que regeixen el concurs per a la contractació del Servei d'Atenció al Centre de Dia de Marratxí en la seva clàusula 10. La modificació consisteix en no sol·licitar classificació empresarial per a poder licitar al procediment establert, tenint-se que acreditar la solvència dels licitadors d'acord amb el que estableixen els articles 64 i 67 de la Llei de Contractes del Sector Públic, atenent al criteri establert per la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears.

2n.- Aprovar els nous Plecs de Condicions que han de regir el procediment.

3rt.- Exposar al públic els esmentats Plecs de Condicions per un període de deu dies naturals a efectes de reclamacions i simultaniejar la informació pública amb el període per a presentació de proposicions a la licitació.

4rt.- Notificar aquesta Resolució a l' Institut de Treball Social i Serveis Socials (INTRESS) pel seu coneixement i als efectes adients.



5è.- Que prossegueixi l'expedient els tràmits reglamentaris adients.

Ho mana i signa el President Senyor Jose Ramon Bauzà Diaz

EL PRESIDENT

MARRATXI XXI, S.A.
Societat Unipersonal
C/. Martí Rubí, Secretari, 38
07141 Sa Cabaneta
Marratxi

EL SECRETARI DEL
CONSELL D'ADMINISTRACIÓ