

JUNTA SUPERIOR DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA
Carrer d'Amadeu de Savoia, 2-5a planta
46010-VALENCIA
Tel. 96 1613072

Ref.: SUB/SJSCA/mvt
Assumpte : Informe 15/2021

INFORME 15/2021, DE 29 D'ABRIL DE 2022. POSSIBILITAT DE SUBSCRIURE UN CONVENI PER A LA INSERCIÓ SOCIAL I LABORAL DE LES VEÏNES I VEÏNS D'ALFAR.

ANTECEDENTS

En data 28 de desembre de 2021, ha tingut entrada en la Secretaria de la Junta Superior de Contractació Administrativa sol·licitud d'informe de l'Ajuntament d'Alfajar, mitjançant el qual formula consulta del tenor literal següent:

“ En data 1 d'abril de 2016 es va subscriure entre l'Ajuntament d'Alfajar i la Plataforma d'Iniciatives Socials COOPV el Conveni de col·laboració per al desenvolupament del Pla d'ocupació i formació per a inserció social i laboral, amb una duració inicial de quatre anys que va finalitzar el 31 de març de 2020. Mitjançant el Decret d'alcaldia núm. 1107/2020, de 28 de maig de 2020, es va resoldre requerir la Plataforma d'Iniciatives Socials COOPV perquè continue executant les prestacions conveniades per al desenvolupament del Pla d'ocupació i formació per a la inserció social i laboral. Sense caràcter exhaustiu, el Conveni de col·laboració per al desenvolupament del Pla d'ocupació i formació per a inserció social i laboral se subscriu en els termes següents:

OBJECTE:

L'objecte d'aquest Conveni és regular la col·laboració entre l'Ajuntament d'Alfajar i la Plataforma d'Iniciatives Socials CoopV per al desenvolupament d'un Pla d'ocupació i formació per a la inserció social i laboral de les veïnes i veïns d'Alfajar. Les actuacions a finançar són les contractacions laborals de prestació dels serveis consistents en l'execució de les tasques encomanades per l'Ajuntament a la Cooperativa, en els termes i condicions fixats en el conveni de col·laboració.

NATURALESA, RÈGIM JURÍDIC I FINALITAT:

Aquest instrument és un conveni de col·laboració de caràcter pluriennal dels previstos i regulats en la Llei 38/2003, de 17 de novembre, General de Subvencions, i el seu reglament de desplegament. La seua finalitat és establir els compromisos i condicions d'aplicació a la col·laboració a què queden subjectes les parts del Conveni. Integren també el sistema de fonts jurídiques d'aquest Conveni la normativa sectorial en matèria de serveis socials i de polítiques d'ocupació i formació per a l'ocupació. Tant l'Ajuntament com la Cooperativa es comprometen a buscar la participació i finançament en aquest Conveni d'altres administracions públiques supramunicipals.

PERSONES TREBALLADORES / USUÀRIES DEL PROJECTE SOCIAL:

Les persones que accedeixen a la Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. mitjançant la relació contractual laboral que corresponga conformement a la llei i al conveni col·lectiu que resulte d'aplicació.

TASQUES A REALITZAR:

L'Ajuntament d'Alfajar contribuirà al desplegament i execució del projecte, afectant a aquestes tasques adequades i complementàries a aquelles funcions que són de la seua competència i que estan vinculades i resulten accessòries als serveis de prestació municipal.

Les tasques han de ser adequades no només des del punt de vista de la capacitat del seu exercici per les persones que accedisquen al programa, sinó que també han de ser-ho des de la perspectiva de la utilitat social que reporten a la comunitat veïnal. En tal sentit, hauran d'assignar-se tasques que no siguen susceptibles de ser considerades supèrflues, accessòries, opcionals o de menor importància social.

Sense perjudici d'això, es podran afectar al projecte social un altre tipus adequat de tasques vinculades a títols competencials delegats o complementaris, així com els que puguen resultar d'instruments de col·laboració o cooperació interadministrativa, tant en matèria de realització d'obres i serveis, com en matèria de política social.

L'Ajuntament d'Alfajar prestarà serveis d'assistència tècnica i jurídica; i oferirà els recursos formatius municipals per a complementar el vessant formatiu de la labor d'inserció, tot això dins dels mitjans de què disposa l'Ajuntament.

En aplicació de l'exposat es convenen les següents tasques, que podran ser incrementades si és el cas:

- 1.- Neteja i manteniment d'àrees de joc: neteja ordinària i eliminació de pintades, a més d'inspecció i posterior notificació a la regidoria de manteniment de qualsevol anomalia dels equips de joc i del paviment de seguretat de les àrees de joc infantil situades en el municipi d'Alfajar.
- 2.- Neteja periòdica d'embornals i albellons, consistint en un cicle rotatiu d'extracció manual de les restes depositades a l'interior dels embornals. Es limitaran a aquells situats en les places i parcs.
- 3.- Pintura anual de mobiliari urbà.
- 4.- Qualsevol altra tasca o treball que puga ser encomanada per part de la Regidoria de Manteniment, atenent criteris de necessitat o urgència, o bé les que es determinen per part de la Comissió de Seguiment del Conveni sempre que no siguen objecte de cap contracte de serveis municipals; i es consensuen amb la Regidoria de Manteniment.

Correran per compte de la Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. els carros de neteja necessaris per a la prestació del servei.

PERSONAL I HORARI LABORAL:

Com que es tracta d'un projecte destinat a la inserció sociolaboral, part de la jornada setmanal es destinarà a formació, sent el còmput total d'hores treballades de 33 i 7 hores dedicades a formació.

- 5 persones cap de setmana, resta de la jornada 3 dies (8 – 14 hores) 6 hores cada dia
- 5 persones de dilluns a divendres
- En aquestes 10 persones s'inclouen les 2 que exerceixen treballs de coordinació
- En els treballs participaran diàriament 9 persones, a causa de raons de rotació (tenint en compte vacances i possibles baixes)

A més es preveu la contractació de 2 persones més, en les mateixes condicions econòmiques i per a reforçar l'organigrama laboral.

Així mateix, l'Ajuntament es compromet a augmentar el nombre de personal durant la duració del conveni, a raó d'1 persona més cada any, a partir de l'exercici 2017.

PERSONES ENCARREGADES DE LA COORDINACIÓ ORDINÀRIA DELS TREBALLS:

L'Ajuntament designarà una persona com a responsable de les relacions de coordinació de la col·laboració, amb les funcions que se li assignen.



La Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. designarà igualment una persona per a aquesta mateixa finalitat de coordinació ordinària.

FORMACIÓ I INSERCIÓ SOCIOLABORAL:

1. Les persones que s'incorporen al programa realitzaran un pla individualitzat d'inserció.
2. La formació es realitzarà en les instal·lacions pròpies de la Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. i, si és el cas, dels espais o instal·lacions municipals que es posen a disposició per l'Ajuntament per a tal finalitat. Aquesta formació constarà de tallers de cerca d'ocupació, qualificació professional reglada o no reglada, entre altres.

SELECCIÓ DE PERSONAL:

1. Són persones destinatàries del programa aquelles veïnes i veïns empadronats a Alfafar que estiguen en situació de desocupació i en situació o risc d'exclusió social.
2. S'estableixen els criteris de selecció en el Conveni.
3. S'estableixen els criteris de contractació en el Conveni.
4. S'estableixen les excepcions al procés de selecció i contractació en el Conveni.

COMISSIÓ DE SEGUIMENT:

Es constitueix una Comissió de Seguiment del Conveni com a òrgan partidari encarregat de la vigilància del seu compliment, de la interpretació

PLANIFICACIÓ PRÈVIA DELS TREBALLS A REALITZAR:

S'estableix en el Conveni la planificació mensual prèvia dels treballs a realitzar.

JUSTIFICACIÓ DELS TREBALLS REALITZATS:

S'estableix en el Conveni la manera de justificació dels treballs realitzats.

JUSTIFICACIÓ DELS CONTRACTES DAVANT LA CORPORACIÓ:

A l'efecte de percebre mensualment l'ajuda econòmica del conveni, la Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. haurà de presentar mensualment la factura i TC del personal contractat, així com tots els altres documents o requisits que resulten necessaris per a justificar la subvenció.

JUSTIFICACIÓ DE LA PRESENCIA LABORAL I/O ABSÈNCIES:

Juntament amb les factures i TC es presentarà mensualment una butlleta d'estat relativa a la permanència en el treball de les persones contractades.

PARTICIPACIÓ D'ELS TRASTERS":

La Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. subcontractarà a la cooperativa Els Trasters Coop. V. el servei de recollida i reciclatge de residus no perillosos.

Les tasques per part de Els Trasters es realitzaran en la part del municipi corresponent al Barri Orba.

APORTACIÓ ESPECÍFICA PER A FORMACIÓ:

S'establirà una aportació econòmica municipal que es destinarà amb caràcter específic per a material de formació (equips de protecció individual, eines, etc.)

ALTRES CONDICIONS EN ANNEX:

El material necessari per al desenvolupament de les tasques encomanades i els uniformes del personal seran a càrrec de l'Ajuntament.

La Plataforma d'Iniciatives Socials Coop. V. durant la vigència del Conveni mantindrà l'ús dels dos arquimòduls, de propietat municipal, situats al carrer Castellar, amb destinació a magatzem.>>

Per a atendre les obligacions econòmiques que puguen derivar-se de l'execució del Conveni està previst en el Pressupost municipal per a l'exercici 2021 l'import de 286.308,29 €.

Així mateix, en l'esborrany del Pressupost municipal per a l'exercici 2022 està prevista la mateixa quantitat. Obra en l'expedient copia de l'escriptura atorgada davant Pilar Samper Colom, notària de Benetússer i del Col·legi Notarial de València, en data 29 de juliol de 2021 amb protocol núm. 2.123, per la qual s'eleva a públic determinats acords socials de la Plataforma d'Iniciatives Socials Cooperativa Valenciana adoptats per l'Assemblea General de la Cooperativa en data 11 de març de 2021 pels quals es modifiquen i actualitzen els estatuts de la cooperativa.

En aquest sentit, l'article 1 d'aquests estatuts disposa que es constitueix una cooperativa d'integració social de treball associat amb absència total d'ànim de lucre amb plena personalitat jurídica i amb responsabilitat limitada dels seus socis/sòcies per les obligacions socials.

L'objecte social de la cooperativa està detallat en l'article 5 dels seus estatuts redactat com segueix:

<<L'objecte social de la Cooperativa serà proporcionar, amb absència total d'ànim de lucre, treball als seus socis/sòcies en les millors condicions laborals possibles, així com la cerca i consecució de la millora de la qualitat i condicions de vida de la persona, considerada de manera individual o col·lectiva.

Per a això les activitats que la cooperativa realitzarà són les següents:

- Inserció sociolaboral de persones que presenten especials dificultats d'accés al mercat laboral, per estar en situació o risc d'exclusió social.
- Neteja viària i jardineria.
- Manteniment i neteja de parcs i jardins públics i privats. Així com activitats afins i connexes.
- Realització de xicotets treballs d'obra de paleta i manteniment de finques urbanes en general.
- Realització de tallers/jornades/activitats d'animació de caràcter cultural.

Els CNAE de l'activitat principal és 8129.>>

En data 17 de desembre de 2021 emet informe jurídic el tècnic mitjà d'administració general de contractació.

La legislació aplicable està constituïda per la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques; la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic; la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions; i la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, sense perjudici de la resta de normativa d'aplicació.

Per part seua, cal atendre les previsions establides per la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament



Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP); el Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desplega parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic (RD 817/2009); i el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat mitjançant Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre (RGLCAP), en tot allò que no s'opose a la LCSP.

Atenent el que es disposa en l'article 47.1 de la Llei 40/2015 Els convenis no podran tindre per objecte prestacions pròpies dels contractes. En tal cas, la seua naturalesa i règim jurídic s'ajustarà al que es preveu en la legislació de contractes del sector públic.

En aquests supòsits, resulta d'aplicació la vigent Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014.

Considerant el que s'estableix en l'article 1.3 de la LCSP, "En tota contractació pública s'incorporaran de manera transversal i preceptiva criteris socials i mediambientals sempre que guarde relació amb l'objecte del contracte, en la convicció que la seua inclusió proporciona una millor relació qualitat-preu en la prestació contractual, així com una major i millor eficiència en la utilització dels fons públics. Igualment es facilitarà l'accés a la contractació pública de les petites i mitjanes empreses, així com de les empreses d'economia social."

A l'empara del que s'estableix en els articles 17 i concordants de la LCSP "Són contractes de serveis aquells l'objecte dels quals són prestacions de fer consistents en el desenvolupament d'una activitat o dirigides a l'obtenció d'un resultat diferent d'una obra o subministrament, incloent aquells en què l'adjudicatari s'obligue a executar el servei de manera successiva i per preu unitari. "

La disposició addicional 4a de la LCSP regula els contractes reservats indicant que mitjançant acord del Consell de Ministres o de l'òrgan competent en l'àmbit de les comunitats autònomes i de les entitats locals, es fixaran percentatges mínims de reserva del dret a participar en els procediments d'adjudicació de determinats contractes o de determinats lots d'aquests a centres especials d'ús d'iniciativa social i a empreses d'inserció regulades, respectivament, en el text refós de la Llei general de drets de les persones amb discapacitat i de la seua inclusió social, aprovada mitjançant el Reial decret legislatiu 1/2013, de 29 de novembre, i en la Llei 44/2007, de 13 de desembre, per a la regulació del règim de les empreses d'inserció, que complisquen amb els requisits establerts en aquesta normativa per a tindre aquesta consideració, o un percentatge mínim de reserva de l'execució d'aquests contractes en el marc de programes d'ocupació protegida, a condició que el percentatge de treballadors amb discapacitat o en situació d'exclusió social dels centres especials d'ocupació, de les empreses d'inserció o dels programes siga el previst en la seua normativa de referència i, en tot cas, almenys del 30 per 100.

Per part seua, la disposició addicional 48a que regula la reserva d'uns certs contractes de serveis socials dispone que, "Sense perjudici del que s'estableix en la disposició addicional quarta, els òrgans de contractació dels poders adjudicadors podran reservar a determinades organitzacions el dret a participar en els procediments de licitació dels contractes de serveis de caràcter social, cultural i de salut que enumera l'annex IV sota els codis CPV 75121000-0, 75122000-7, 75123000-4, 79622000-0, 79624000-4, 79625000-1, 80110000-8, 80300000-7, 80420000-4, 80430000-7, 80511000-9, 80520000-5, 80590000-6, des de 85000000-9 fins a 85323000-9, 92500000-6, 92600000-7, 98133000-4 i 98133110-8. "

En aquest sentit, els codis CPV 98133000 i 98133110 fan referència als serveis següents:

98133000: SERVEIS PRESTATS PER ASSOCIACIONS DE CARÀCTER SOCIAL
98133110: SERVEIS PROPORCIONATS PER ASSOCIACIONS JUVENILS

En la mateixa disposició addicional 48a s'estableixen les condicions i requisits que han de complir les organitzacions que són, entre altres, els següents:

- a) Que el seu objectiu siga la realització d'una missió de servei públic vinculada a la prestació dels serveis previstos en l'apartat primer.
- b) Que els beneficis es reinvertisquen amb la finalitat d'aconseguir l'objectiu de l'organització; o en cas que es distribuïsquen o redistribuïsquen beneficis, la distribució o redistribució haurà de realitzar-se conformement a criteris de participació.
- c) Que les estructures de direcció o propietat de l'organització que execute el contracte es basen en la propietat dels empleats, o en principis de participació, o exigisquen la participació activa dels empleats, els usuaris o les parts interessades.
- d) Que el poder adjudicador de què es tracte no haja adjudicat a l'organització un contracte per als serveis en qüestió conformement al present article en els tres anys precedents.

Igualment, la citada disposició addicional indica que la duració màxima del contracte que s'adjudique d'acord amb el que es disposa en aquesta disposició addicional no excedirà de tres anys.

D'acord amb el que s'estableix en els articles 1 i 3 del Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana i es regulen els registres oficials de Contractes i de Contractistes i Empreses Classificades de la Comunitat Valenciana i les garanties globals.

Considerant les atribucions que ostenta l'alcalde de conformitat amb el que es disposa en l'article 21 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, i en la disposició addicional segona de la LCSP.

Vistos els antecedents de fet i sobre la base dels fonaments jurídics exposats, RESOLC:

PRIMER.- Elevar a la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana les consultes següents:

1a.- Vistes les característiques i prestacions que s'inclouen en el Conveni de col·laboració per al desenvolupament del Pla d'ocupació i formació per a inserció social i laboral, sobre la base de l'actual normativa:

Les prestacions relacionades en l'actual conveni són prestacions pròpies dels contractes?

Poden incloure's aquestes prestacions en un nou conveni sense contravenir el que s'estableix en els articles 47.1 i concordants de la Llei 40/2015, de règim jurídic del sector públic?

La naturalesa i règim jurídic del projecte ha d'ajustar-se a la normativa reguladora dels convenis o al que es preveu en la legislació de contractes del sector públic?

És procedent la tramitació d'un nou conveni que incloga aquestes característiques i prestacions o, al contrari, s'ha d'acudir a la normativa de contractació pública per a tramitar si escau un procediment de licitació?

2a.- En el supòsit de no poder tramitar-se un nou conveni i, en conseqüència, resultar d'aplicació la normativa de contractació pública:

Pot licitar-se un contracte en el qual s'inclouen les característiques de l'actual conveni? Entre altres, les següents:



- Necessitats a satisfer: inserció social i laboral
- Objecte del contracte: gestió i coordinació del personal adscrit a la prestació del servei amb l'objectiu d'aconseguir la inserció social i laboral de persones en risc o en situació d'exclusió social. El contractista tindrà l'obligació de contractar personal propi de l'empresa i a persones en risc o en situació d'exclusió social que executen les tasques indicades en els apartats següents.
- Pressupost base de licitació: 300.000 € IVA inclòs
- Valor estimat: 743.801,64 € atesa la duració inicial del contracte que podrà ser objecte de dues pròrrogues d'un any cadascuna i no està prevista cap modificació.
- Duració: 1 any
- Pròrrogues: possibilitat de dues pròrrogues d'un any cadascuna
- Prestacions contractades:

Selecció del personal adscrit al servei:

Personal propi del contractista: encarregat, coordinadors, formadors, etc.

Personal subjecte a inserció social i laboral: persones en risc o en situació d'exclusió social amb informe favorable dels Serveis Socials de l'Ajuntament d'Alfàfar.

Contractació laboral del personal propi del contractista i del personal subjecte a inserció social i laboral.

Formació del personal subjecte a inserció social i laboral.

Supervisió i valoració de la formació rebuda i les tasques realitzades pel personal subjecte a inserció social i laboral.

- Tasques a realitzar pel personal subjecte a inserció social i laboral:

Neteja i manteniment d'àrees de joc

Neteja periòdica d'embornals i clavegueres

Pintura anual de mobiliari urbà

Xicotets treballs d'obra de paleta i manteniment d'instal·lacions

Qualsevol altra tasca o treball que pugui ser encomanada per part de la Regidoria de Manteniment, atenent criteris de necessitat o urgència, o bé les que es determinen per part de la Comissió de Seguiment sempre que no siguin objecte de cap altre contracte de serveis municipals i que es consensuen amb la Regidoria de Manteniment.

- No existirà cap vinculació laboral entre el personal que es destine a l'execució del contracte i l'Ajuntament d'Alfàfar, puix que aquell queda expressament sotmès al poder direccional i d'organització de l'empresa adjudicatària en tot àmbit i ordre legalment establert i sent, per tant, aquesta l'única responsable i obligada al compliment de totes les disposicions legals que resulten aplicables al cas, especialment en matèria de contractació, Seguretat Social, prevenció de riscos laborals i tributària, ja que aquest personal en cap cas tindrà vinculació jurídic-laboral amb l'Ajuntament d'Alfàfar, i això amb independència de les facultats de control i inspecció que legal i/o contractualment corresponguen a aquest.

3a.- En el supòsit de licitar-se un contracte amb les prestacions i característiques indicades:

Pot licitar-se un contracte reservat per a empreses d'inserció de conformitat amb el regulat en la disposició addicional 4a de la Llei de Contractes del Sector Públic?

4a.- En el supòsit de licitar-se un contracte amb les prestacions i característiques indicades:

Pot licitar-se un contracte reservat únicament a l'organització "Plataforma d'Iniciatives Socials Cooperativa Valenciana", de conformitat amb el regulat en la disposició addicional 48a de la Llei de contractes del sector públic?

L'esment de la citada DA 48a en la qual s'indica que "podran reservar a determinades organitzacions el dret de participar en els procediments de licitació dels contractes de serveis de caràcter social" permet reservar un contracte a una única organització determinada com puga ser la "Plataforma d'Iniciatives Socials Cooperativa Valenciana" exclouent altres possibles organitzacions?

5a.- En el supòsit de licitar-se un contracte reservat de conformitat amb el que es disposa en l'esmentada DA 48a de la LCSP en el qual resulte adjudicatària una organització:

Aquesta organització podria tornar a ser adjudicatària d'un altre contracte reservat per l'Ajuntament d'Alfàfar per als mateixos serveis en els tres anys següents o resultaria d'aplicació el que es disposa en la lletra d) de l'apartat 2 de la disposició addicional 48a de la LCSP per la qual no podria ser adjudicatària de aquest nou contracte?

Considerant el límit màxim de termini d'execució d'un contracte reservat (3 anys) i el límit màxim per a tornar a ser adjudicatari d'un contracte reservat nou (3 anys), cal concloure que un adjudicatari d'un contracte reservat adjudicat el 01/01/2022 podria tornar a ser adjudicatari d'un altre contracte reservat per als mateixos serveis i pel mateix poder adjudicador a partir del 02/01/2025, una vegada transcorreguts 3 anys des de la primera adjudicació?

SEGON.- Adjuntar a la consulta, amb expressa indicació del deure de secret recollit en la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals, els documents següents:

- Conveni de col·laboració per al desenvolupament del Pla d'ocupació i formació per a inserció social i laboral.

- Còpia de l'escriptura atorgada davant Pilar Samper Colom, notària de Benetússer i del Col·legi Notarial de València, en data 29 de juliol de 2021 amb protocol núm. 2.123, per la qual s'eleva a públics determinats acords socials de la Plataforma d'Iniciatives Socials Cooperativa Valenciana adoptats per l'Assemblea General de la Cooperativa en data 11 de març de 2021 pels quals es modifiquen i actualitzen els estatuts de la cooperativa Plataforma d'Iniciatives Socials Cooperativa Valenciana.

TERCER.- Comunicar a la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana les dades de contacte del personal municipal encarregat de tramitar el present conveni:

- Carlos Martínez Raga

- Tècnic mitjà d'administració general de contractació

- Tel. 963182126 Ext. 1802".

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES.

Del text de la consulta remesa destaquem l'objecte del conveni que segons el mateix Ajuntament és "L'objecte d'aquest Conveni és regular la col·laboració entre l'Ajuntament d'Alfàfar i la Plataforma



d'Iniciatives Socials Coop.V. per al desplegament d'un Pla d'ocupació i formació per a la inserció social i laboral de les veïnes i veïns d'Alfafar.

Les actuacions a finançar són les contractacions laborals de prestació dels serveis consistents en l'execució de les tasques encomanades per l'Ajuntament a la Cooperativa, en els termes i condicions fixats en el Conveni de Col·laboració.”

De conformitat amb l'article 6 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (d'ara en avant LCSP)

1. Queden exclosos de l'àmbit de la present Llei els convenis, el contingut dels quals no estiga comprés en el dels contractes regulats en aquesta Llei o en normes administratives especials celebrats entre si per l'Administració General de l'Estat, les entitats gestores i els serveis comuns de la Seguretat Social, les universitats públiques, les comunitats autònomes i les ciutats autònomes de Ceuta i Melilla, les entitats locals, les entitats amb personalitat jurídic pública que en depenen i les entitats amb personalitat jurídic privada, sempre que, en aquest últim cas, tinguin la condició de poder adjudicador.

La seua exclusió queda condicionada al compliment de les condicions següents:

a) Les entitats intervinents no han de tindre vocació de mercat, la qual es presumirà quan realitzen en el mercat obert un percentatge igual o superior al 20 per cent de les activitats objecte de col·laboració. Per al càlcul d'aquest percentatge es prendrà en consideració la mitjana del volum de negocis total o un altre indicador alternatiu d'activitat apropiat, com les despeses suportades considerades en relació amb la prestació que constituïska l'objecte del conveni en els tres exercicis anteriors a l'adjudicació del contracte. Quan, a causa de la data de creació o d'inici d'activitat o a la reorganització de les activitats, el volum de negocis o un altre indicador alternatiu d'activitat apropiat, com les despeses, no estigueren disponibles respecte dels tres exercicis anteriors o hagueren perdut la seua vigència, serà suficient amb demostrar que el càlcul del nivell d'activitat es correspon amb la realitat, especialment, mitjançant projeccions de negoci.

b) Que el conveni establisca o desenvolupe una cooperació entre les entitats participants amb la finalitat de garantir que els serveis públics que els incumbeixen es presten de manera que s'aconseguisquen els objectius que tenen en comú.

c) Que el desenvolupament de la cooperació es guie únicament per consideracions relacionades amb l'interés públic.

2. Estaran també exclosos de l'àmbit de la present Llei els convenis que celebren les entitats del sector públic amb persones físiques o jurídiques subjectes al dret privat, sempre que el seu contingut no estiga comprés en el dels contractes regulats en aquesta Llei o en normes administratives especials (El subratllat és nostre)

L'Advocacia General de l'Estat- Direcció General del Servei Jurídic de l'Estat, ha emés diferents informes que aborden la distinció entre les figures dels contractes i convenis sent el primer l'informe de 2 de desembre de 1996, la doctrina del qual ha sigut posteriorment reproduïda i aplicada en informes posteriors, entre altres, en els de 23 d'abril de 2007 i 9 de febrer de 2009, i els fonaments jurídics del qual sintetitzem a continuació: «En aquest sentit, pot afirmar-se que, encara que ambdues figures – conveni de col·laboració i contracte – tinguen en comú la nota de ser actes o negocis jurídics de caràcter bilateral, resultat del concurs de la lliure voluntat de les parts, la seua diferència consisteix en la diferent posició i finalitat de les parts i, a

conseqüència d'això, en la diferent instrumentació o articulació jurídica del contingut que s'aprecia en el conveni de col·laboració i en el contracte administratiu.

Així, el conveni de col·laboració té com a punt de partida un supòsit necessari, com és l'existència de dues o més parts que tenen competències o funcions concurrents, almenys complementàries, sobre una mateixa realitat material o, el que és igual, persegueixen fins comuns, la conseqüència dels quals és articular mitjançant la posada en comú i de manera coordinada per totes dues parts mitjans personals, materials o de tots dos per a l'obtenció d'aquella finalitat comuna, de la qual resulten així ser cogestores, participant igualment de manera comuna o conjunta en el resultat obtingut; tot això fa que la nota característica d'aquesta figura siga, com ho denota la seua mateixa denominació, la cooperació o col·laboració de les parts per raó precisament d'aquesta comunitat de fins.

Distintament, en el contracte desapareix la idea de concurrència de competències o funcions sobre la mateixa realitat material i, per tant, la idea de comunitat de fi, sorgeix la posició de cada part com una posició independent, tendent a la satisfacció del seu propi interès, la qual cosa té per conseqüència que la relació contractual gire entorn del principi de sinal·lagmaticitat, és a dir, la reciprocitat o interdependència de les prestacions que es deuen les parts i que resulta, en tractar de la causa dels contractes, l'incís inicial de l'article 1274 del Codi Civil. En els contractes onerosos s'entén per causa, per a cada part contractant, la prestació o promesa d'una cosa o servei per l'altra part.

Un dels requisits presents en un contracte que determinen la seua consideració de contracte públic subjecte a la directiva és el relatiu al caràcter oneros de la relació. El Tribunal de Justícia de la Unió Europea s'ha pronunciat sobre la naturalesa onerosa de relacions jurídiques, a vegades denominades «convenis», entre un poder adjudicador i una persona jurídicament diferent d'aquest (amb independència que aquesta persona tinga al seu torn la condició de poder adjudicador), declarant l'existència d'un contracte públic subjecte a la normativa comunitària (vegeu les sentències de 12 de juliol de 2001 en l'assumpte C-399/98 i de 18 de gener de 2007 en l'assumpte C-220/05)... quan el poder adjudicador deu una contraprestació per la prestació que ha de complir el contractista .

I la STJUE en l'assumpte C-159/11, de 19 de desembre de 2012, indica una altra característica dels convenis.:

“En conseqüència, escau respondre a la qüestió plantejada que el Dret de la Unió en matèria de contractes públics s'oposa a una normativa nacional que autoritza la celebració, sense licitació, d'un contracte mitjançant el qual s'estableix una cooperació entre entitats públiques quan –aspecte que correspon verificar al tribunal remitent– tal contracte no tinga per objecte garantir la realització d'una missió de servei públic comú a aquestes entitats, no es regisca exclusivament per consideracions i exigències característiques de la persecució d'objectius d'interés públic, o pugua afavorir a un prestador privat respecte als seus competidors.”

Aquestes consideracions poden fer-se dels convenis amb entitats privades.

En aquell sentit, l'Informe 5/2008, de 17 de novembre, d'aquesta Junta, incideix en la diferència entre contracte i conveni, de manera que afirma que:

“En aquestes circumstàncies, l'objecte del contracte i l'existència de preus o drets d'explotació, si es cau, percebuts per una sola de les parts (prestadora) i pagats per l'altra (beneficiària o receptora de la prestació) són decisius per a discernir davant la possibilitat d'establir convenis de col·laboració. Si l'objecte del conveni respon a una tipologia de contracte públic i a canvi de les prestacions o béns objecte d'aquest se satisfà un preu, o es concedeix el dret a l'explotació de tals béns pel contractista,



estaríem davant un contracte sotmés a la LCSP i, per tant, la subscripció del conveni directament amb entitats públiques o privades vulneraria els principis bàsics de la contractació pública, a saber, lliure concurrència, publicitat i igualtat de tracte i no-discriminació.”

La finalitat del conveni que se sotmet a consideració deriva d'un Pla de formació de l'Ajuntament per a la inserció social, en aquest cas de col·lectius en risc d'exclusió comptant amb la col·laboració de la Plataforma d'Iniciatives Socials Coop.V., entitat, sense ànim de lucre Cooperativa de treball associat. Així l'art. 1 dels seus estatuts disposa

Con la denominación de "PLATAFORMA DE INICIATIVAS SOCIALES, COOP.V." se constituye una Cooperativa de integración social de Trabajo Asociado con ausencia total de ánimo de lucro con plena personalidad jurídica y con responsabilidad limitada de sus socios / socias por las obligaciones sociales, que se regirá por lo establecido en los presentes estatutos y en lo no dispuesto en ellos por el Decreto Legislativo 2/2015, de 15 de mayo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Cooperativas de la Comunidad Valenciana, así como en las demás disposiciones que le sean de aplicación.

La finalitat d'aquesta entitat, segons l'art. 5 dels seus estatuts és

Artículo 5.- Objeto.

El objeto social de la Cooperativa será proporcionar, con ausencia total de ánimo de lucro, trabajo a sus socios / socias en las mejores condiciones laborales posibles así como la búsqueda y consecución de la mejora de la calidad y condiciones de vida de la persona, considerada de forma individual o colectiva.

Para ello las actividades que la cooperativa realizará son las siguientes:

- Inserción socio-laboral de personas que presentan especiales dificultades de acceso al mercado laboral, por estar en situación o riesgo de exclusión social.
- Limpieza viaria y jardinería.
- Mantenimiento y limpieza de parques y jardines públicos y privados. Así como actividades afines y conexas.
- Realización de pequeños trabajos de albañilería y mantenimiento de fincas urbanas en general.
- Realización de talleres/jornadas/actividades de animación de carácter cultural.

Revisteix especial importància el primer apartat d'aquest article quant a l'objecte del conveni.

De la lectura dels contractes regulats en la LCSP amb l'objecte del conveni subscrit hem de fer les següents consideracions

1a) La inclusió de persones en risc d'exclusió en el mercat laboral no respon a cap tipologia de contracte, més concretament, de serveis socials. Si ens atenim a la classificació CPV de conformitat amb l'art. 2.4 de la LCSP. A l'efecte d'identificar les prestacions que són objecte dels contractes regulats en aquesta Llei,

s'utilitzarà el «Vocabulari comú de contractes públics», aprovat pel Reglament (CE) núm. 2195/2002, del Parlament Europeu i del Consell de 5 de novembre de 2002, pel qual s'aprova el Vocabulari comú de contractes públics (CPV), o normativa comunitària que el substituïska. Les prestacions identificades amb els contractes de serveis socials són:

85300000-2	Serveis d'assistència social i serveis connexos
85310000-5	Serveis d'assistència social
85311000-2	Serveis d'assistència social amb allotjament
85311100-3	Serveis de benestar social proporcionats a ancians
85311200-4	Serveis de benestar social proporcionats a minusvàlids
85311300-5	Serveis de benestar social proporcionats a xiquets i joves
85312000-9	Serveis d'assistència social sense allotjament
85312100-0	Serveis de centres de dia
85312110-3	Serveis de cura diürna per a xiquets
85312120-6	Serveis de cura diürna per a xiquets i joves discapacitats
85312200-1	Repartiment a domicili d'aliments
85312300-2	Serveis d'orientació i assessorament
85312310-5	Serveis d'orientació
85312320-8	Serveis d'assessorament
85312330-1	Serveis de planificació familiar
85312400-3	Serveis de benestar social no prestats per institucions residencials
85312500-4	Serveis de rehabilitació
85312510-7	Serveis de rehabilitació professional
85320000-8	Serveis socials
85321000-5	Serveis socials administratius

Cap de les CPV descrites pot considerar-se adequada al que pretén l'Ajuntament.

Ara bé, també hem de dir que els altres objectes que comprenen els estatuts, jardineria etc. sí serien objecte d'un contracte públic en el cas que l'Ajuntament tinguera la necessitat de fer aquests treballs.

Les competències pròpies que tienen per finalitat social i no la recepció d'una concreta prestació de mercat, sinó la col·laboració en una finalitat pública d'integració de persones en risc d'exclusió en el mercat laboral.

No obstant això, la possibilitat de subscriure un conveni decauria si efectivament l'Ajuntament no té aprovat el pla de formació a què fa referència el conveni per als anys següents a la finalització d'aquest. O si l'entitat cooperativa perdera l'ànim de lucre i la seua finalitat no fora d'interés públic i no es compliren els requisits de l'art. 47 i ss de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (d'ara en avant LRJSP). Es per tant essencial que les condicions que van servir de base a la signatura del conveni 2021-2020 es donen novament.

Així mateix, si el conveni que es pretén signar, vistos els antecedents, instrumenta una subvenció, haurà de complir amb el que es preveu en la Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions i en la normativa autonòmica de desplegament que, si escau, resulte aplicable.

Així de conformitat amb l'article 49 de la LRJSP, els convenis als quals es refereix l'apartat 1 de l'article



anterior hauran d'incloure, almenys, les matèries següents:

- a) Subjectes que subscriuen el conveni i la capacitat jurídica amb què actua cadascuna de les parts.
 - b) La competència en la qual es fonamenta l'actuació de l'Administració pública, dels organismes públics i les entitats de dret públic vinculats o dependents d'aquesta o de les universitats públiques.
 - c) Objecte del conveni i actuacions a realitzar per cada subjecte per al seu compliment, indicant, si és el cas, la titularitat dels resultats obtinguts.
 - d) Obligacions i compromisos econòmics assumits per cadascuna de les parts, si n'hi haguera, indicant la seua distribució temporal per anualitats i la seua imputació concreta al pressupost corresponent d'acord amb el que es preveu en la legislació pressupostària.
 - e) Conseqüències aplicables en cas d'incompliment de les obligacions i compromisos assumits per cadascuna de les parts i, si escau, els criteris per a determinar la possible indemnització per l'incompliment.
 - f) Mecanismes de seguiment, vigilància i control de l'execució del conveni i dels compromisos adquirits pels signants. Aquest mecanisme resoldrà els problemes d'interpretació i compliment que puguen plantejar-se respecte dels convenis.
 - g) El règim de modificació del conveni. Si no hi ha regulació expressa, la modificació del contingut del conveni requerirà acord unànim dels signants.
 - h) Termini de vigència del conveni tenint en compte les regles següents:
 - 1r Els convenis hauran de tindre una duració determinada, que no podrà ser superior a quatre anys, llevat que normativament es preveja un termini superior.
 - 2n En qualsevol moment abans de la finalització del termini previst en l'apartat anterior, els signants del conveni podran acordar unànimement la seua pròrroga per un període de fins a quatre anys addicionals o la seua extinció.
- Del conveni més es troben a faltar les prestacions de l'entitat cooperativa en relació amb el personal a formar i contractar, les seues aportacions si n'hi haguera econòmiques, i la justificació de l'interés públic, la qual cosa hauria de consignar-se.

CONCLUSIONS

Sempre que es complisquen els requisits previstos en el present Informe, aquesta Junta no veu inconvenient perquè es pugui subscriure un conveni amb l'entitat Plataforma d'Iniciatives Socials Coop.V

Respecte a les altres qüestions que planteja l'Ajuntament, atesa la possibilitat de poder subscriure un conveni, no s'analitzen en aquest Informe.

El present Informe s'emet a l'empara del que es disposa en els articles 2.1 i 9 del Decret 35/2018, de 23 de març, del Consell, pel qual es regula la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, i tindrà caràcter no vinculant. Per tant, l'òrgan consultant podrà adoptar la seua decisió

ajustant-se o apartant-se del criteri de la Junta, amb l'obligació de motivar la seua decisió en aquest últim cas.

LA SECRETÀRIA

Vist i plau DEL PRESIDENT
SUBSECRETARI D'HISENDA I MODEL ECONÒMIC

APROVAT PER LA JUNTA SUPERIOR
DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA
en data 29 D'ABRIL DE 2022