



Referència:	2023/00000631E
Procediment:	Actes de l'Ajuntament Ple/Gener extraordinària i urgent
ACTES I DECRETS (JPG)	

Acta de l'Ajuntament Ple

Identificació de la sessió:

Núm. 01/23

Caràcter: Extraordinària i urgent

Data: 18 de gener de 2023

Horari: de 17.00 a 17.30 hores.

Lloc: Compareixença telemàtica (videoconferència)

Assistents:

- Miquel Cabot Rodríguez, batle
- Paula Baltasar Cózar, secretària
- Bernat Martorell Coll, interventor
- Cristina Alonso Pujadas
- Irene García Sureda
- Andrés Campuzano García
- Jerònima Sans Amengual
- Pedro Lopez Ruiz
- Joan Francesc Canyelles Garau
- Aina Amengual Marí
- Josep Ramis Salamanca
- Daniel Mas Martínez
- M^a Magdalena García Gual
- Sebastià Frau Serra
- Carmen Ripoll Torres
- Jose María Amengual Jiménez
- Lidia Antonia Sabater Pérez
- Marcos Aníbal Pinela Sosa
- M^a Dolores Nchaso Sota
- Humberto López Rodríguez
- Neus Serra Cañellas
- Miguel Angel Estarás Gelabert

Absents:

- Jaume Llompart Caldés(s'ha excusat d'assistir-hi)

Abans donar lectura de l'ordre del dia el Batle comprova que tots els assistents es troben a l'Estat Espanyol.

Ordre del dia:



1. Aprovació de la urgència de la celebració de la sessió- Urgència i extraordinarietat justificades en la necessitat de l'inici de segrest dels contractes de concessió d'obra pública per les escoles de Ses Cases Noves i Cas Miot.
2. Inici expedient de segrest dels contractes de concessió d'obra pública per les escoles de Ses Cases Noves i Cas Miot.

Desenvolupament de la sessió:

1. Aprovació de la urgència de la celebració de la sessió- Urgència i extraordinarietat justificades en la necessitat de l'inici de segrest dels contractes de concessió d'obra pública per les escoles de Ses Cases Noves i Cas Miot.

El senyors assistents, de conformitat amb el que disposa l'article 113.1.a) del ROF, acorden per unanimitat aprovar la declaració de la urgència de la present sessió.

2. Inici expedient de segrest dels contractes de concessió d'obra pública per les escoles de Ses Cases Noves i Cas Miot.

Vist que en data 10 de gener l'empresa Projectes Baula, SL presenta escrit comunicant la impossibilitat de poder seguir gestionant els centres de Ses Cases Noves i Cas Miot, informant, novament, de l'inici del procediment per esser declarada en situació concursal i sol·licitant el segrest/intervenció de les concessions.

Vist l'informe emès al respecte per part de Contractació i Educació en data 17 de gener de 2023.

Vist l'informe de Secretaria el qual es transcriu la part expositiva del mateix:

"INFORME

En relació amb l'expedient relatiu als contractes de concessió d'obres a Projectes Baula referits a la construcció i explotació de les escoles municipals de Marratxí emet el següent informe-proposta de resolució, de conformitat amb el que estableix l'article 175 del Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals aprovat pel Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, sobre la base dels següents,

ANTECEDENTS DE FET

En data 23 de juny de 2017 en nom de l'entitat Projectos Baula SL el Sr. Alfonso Méndez Alonso presentà escrit del qual es pot deduir que sol·licita la revisió de les tarifes d'ambdues escoles a un preu que "supere los 450,00 €".

En dates 29 de juliol de 2019 i 11 d'agost de 2021 en nom de l'entitat Projectos Baula SL el Sr. Alfonso Méndez Alonso presentà escrits en què, en primer lloc, sol·licita l'actualització per part de l'Ajuntament dels preus per als cursos 2019 -2020 i 2021-2022 respectivament en els imports de 492,47 €/mes i 526,80 €/mensuals per alumne que calcula mitjançant l'aplicació, primer de l'IPC acumulat des del 2013 fins al 2019, i en el segon escrit d'un increment d'un 3 % anual des de la tarifa aplicada al curs 2013/2014.



Al segon dels escrits anuncia la sol·licitud d'indemnització per enriquiment injust per manca d'actualització de preus des del curs 2013/2014 fins a la data més els interessos oportuns. No quantifica aquesta indemnització.

Anuncia també que sol·licitarà en un altre escrit independent el reequilibri econòmic financer.

Els escrits anunciats a data d'avui no s'han presentat.

En data 2 de juny de 2022 presentà recurs contenciós administratiu contra el silenci negatiu produït davant de la sol·licitud d'11 d'agost de 2021 del que només es disposa de l'anunci d'interposició sense que s'hagi presentat a data d'avui la demanda pròpiament dita.

En data 4 de gener de 2023 presenta nou escrit en què sol·licita la resolució del contracte per causa imputable a l'Ajuntament de Marratxí.

En data 4 de gener presenta escrit de comunicació prèvia al Jutjat de lo Mercantil de trobar-se en situació de concurs posant-ho en coneixement de l'Ajuntament tot i que no acompanya en la seva totalitat la comunicació presentada al Jutjat.

En data 9 de gener de 2023 presenta escrit sol·licitant que les quantitats pendents d'abonar per les ajudes del mes de desembre es destinin al pagament de l'import pendent de pagar de les nòmines del mes de novembre de les treballadores del centre, sense quantificar l'import del deute ni les creditors del mateix.

En data 10 de gener presentà nou escrit comunicant la impossibilitat de poder seguir gestionant els centres, informant, novament, de l'inici del procediment per esser declarada en situació concursal i sol·licitant el segrest/intervenció de les concessions.

LEGISLACIÓ APLICABLE

La Legislació aplicable a l'assumpte és la següent:

- Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.
- Disposició transitòria primera de les Lleis RDLegislatiu 3/2011 i 9/2017 de contractes del sector públic.
- Els articles 223 a 250 i DF 8a de la Llei 30/2007, del 30 d'octubre de contractes del Sector Públic.
- L'article 186 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre.
- Els articles 127 i 133 a 136 del Reglament de Serveis de les Corporacions Locals aprovat per Decret de 17 de juny de 1955.
- Plecs tècnics i administratius dels contractes i els propis contractes amb tota la seva documentació annexa.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

Marc jurídic.

En data 10 de gener de 2023 la concessionària presentà nou escrit comunicant la impossibilitat de poder seguir gestionant els centres, informant, novament, de l'inici del procediment per esser declarada en situació concursal i sol·licitant el segrest/intervenció de les concessions.

L'article 234 de la LCSP regula el segrest dels contractes de concessió d'obra pública establint que:

“1. El órgano de contratación, previa audiencia del concesionario, podrá acordar el secuestro de la concesión en los casos en que el concesionario no pueda hacer frente, temporalmente y con grave daño social, a la explotación de la obra pública por causas ajenas al mismo o incurriese en un



incumplimiento grave de sus obligaciones que pusiera en peligro dicha explotación. El acuerdo del órgano de contratación será notificado al concesionario y si éste, dentro del plazo que se le hubiera fijado, no corrigiera la deficiencia se ejecutará el secuestro. Asimismo, se podrá acordar el secuestro en los demás casos recogidos en esta Ley con los efectos previstos en la misma.

2. Efectuado el secuestro, corresponderá al órgano de contratación la explotación directa de la obra pública y la percepción de la contraprestación establecida, pudiendo utilizar el mismo personal y material del concesionario. El órgano de contratación designará uno o varios interventores que sustituirán plena o parcialmente al personal directivo de la empresa concesionaria. La explotación de la obra pública objeto de secuestro se efectuará por cuenta y riesgo del concesionario, a quien se devolverá, al finalizar aquel, con el saldo que resulte después de satisfacer todos los gastos, incluidos los honorarios de los interventores, y deducir, en su caso la cuantía de las penalidades impuestas.

3. El secuestro tendrá carácter temporal y su duración será la que determine el órgano de contratación sin que pueda exceder, incluidas las posibles prórrogas, de tres años. El órgano de contratación acordará de oficio o a petición del concesionario el cese del secuestro cuando resultara acreditada la desaparición de las causas que lo hubieran motivado y el concesionario justificase estar en condiciones de proseguir la normal explotación de la obra pública. Transcurrido el plazo fijado para el secuestro sin que el concesionario haya garantizado la asunción completa de sus obligaciones, el órgano de contratación resolverá el contrato de concesión.”

L'única referència que trobem en el Reglament de Contractes Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre al segrest fa referència a la necessitat que el o els interventors que nomeni la Corporació siguin funcionaris.

La més extensa regulació la trobem en el Reglament de Serveis de les Corporacions Locals de 1955 que regula el que podríem anomenar tres modalitats: Assumpció temporal, segrest i intervenció, tot i que s'ha de tenir en compte que estant en vigor encara a dia d'avui només és aplicable en allò que no contradigui l'establert per la normativa posterior i de rang legal.

Així l'article 127 de l'esmentada norma estableix que l'Administració concedent ostentarà, entre d'altres la potestat d'assumir temporalment l'execució directa del servei en els casos en què no es prestà o no el pogués prestar el concessionari per causes imputables o no al mateix, en aquest cas s'indemnitzaria al concessionari si no existís culpa per la seva part pels danys i perjudicis soferts per aquesta assumpció temporal.

L'article 131 de la mateixa norma estableix que:

“2.º En caso de desobediencia sistemática del concesionario a las disposiciones de la Corporación sobre conservación de las obras e instalaciones o de mala fe en la ejecución de las mismas, la Corporación podrá disponer el secuestro de la Empresa y, si fuere preciso, solicitar del Ministerio de la Gobernación que continúe hasta el término de la concesión.”

Els articles 133 a 135 de dit Reglament disposen així mateix el següent:

“Artículo 133.

1. Si el concesionario incurriese en infracción de carácter grave que pusiera en peligro la buena prestación del servicio público, incluida la desobediencia a órdenes de modificación, la Administración podrá declarar en secuestro la concesión, con el fin de asegurar aquel provisionalmente.

2. El acuerdo de la Corporación deberá ser notificado al concesionario, y si éste, dentro del plazo que se le hubiere fijado, no corrigiera la deficiencia, se ejecutará el secuestro.



Artículo 134.

1. En virtud del secuestro, la Administración se encargará directamente del funcionamiento del servicio y de la percepción de los derechos establecidos, utilizando para ello el mismo personal y material del concesionario, sin que pueda alterar las condiciones de su prestación.
2. Con ese fin, la Corporación designará un Interventor técnico que sustituirá plena o parcialmente a los elementos directivos de la Empresa.
3. La explotación se efectuará por cuenta y riesgo del concesionario, a quien se entregará, al finalizar el secuestro, el saldo activo que resultare después de satisfechos todos los gastos, incluso los haberes del Interventor.

Artículo 135.

1. El secuestro tendrá carácter temporal, y su duración máxima será:
 - a) la que se hubiese establecido en el Pliego de condiciones; o
 - b) en su defecto, la que determinare la Corporación interesada, sin que pueda exceder de dos años ni de la tercera parte del plazo que restare para el término de la concesión.
2. La Corporación podrá acordar y el concesionario pedir en cualquier momento el cese del secuestro, y deberá accederse a la solicitud si justificare estar en condiciones de proseguir la gestión normal de la Empresa.”

Per últim, podem esmentar la intervenció que es recull en l'article 261 de la LCSP Llei 30/2007 de 30 d'octubre referit a la gestió de serveis públics i que estableix:

Artículo 261. Incumplimiento del contratista.

Si del incumplimiento por parte del contratista se derivase perturbación grave y no reparable por otros medios en el servicio público y la Administración no decidiese la resolución del contrato, podrá acordar la intervención del mismo hasta que aquélla desaparezca. En todo caso, el contratista deberá abonar a la Administración los daños y perjuicios que efectivamente le haya irrogado.”

Requisits per a l'aplicació de la institució.

L'acord de la doctrina en quant a l'aplicació a l'assumpció temporal del règim jurídic del segrest es unaním. En quant a que el segrest i la intervenció son la mateixa prerrogativa de l'Administració, les diferències les trobem només en quant a la exigència o no de responsabilitats per quant el segrest/intervenció/assumpció temporal sigui per causa imputable al contractista o no.

El fonament d'aquesta prerrogativa de l'Administració és la d'assegurar la continuïtat del servei, però només es pot intervenir quan el funcionament del servei es trobi interromput, paralitzat, quan es presti de forma deficient, inclús quan el risc que qualsevol d'aquestes circumstàncies concorri sigui real i patent, i això amb independència de la causa determinant de la situació i de qui sigui responsable de la mateixa. Tot i que si es determina que la situació és imputable al concessionari el segrest/intervenció/assumpció temporal no obsta la imposició de penalitats si s'escauen, de reparació dels danys i perjudicis causats, en el seu cas, a l'Administració, inclús de la resolució del contracte.

La potestat de segrest correspon a l'òrgan de contractació i requereix la concurrència de dos requisits previs: l'audiència prèvia al contractista, sense que la seva eventual oposició comporti la intervenció de cap òrgan consultiu i l'existència, com ja s'ha dit, d'una situació de mal funcionament del servei o risc real i patent de que aquesta possibilitat es doni.

El límit fonamental del segrest és el caràcter temporal de la mesura, en defecte de previsió al plec, aquesta no podrà excedir de tres anys.

El segrest està pensat com a mesura temporal per assegurar la continuïtat del servei fins que desapareguin les causes que impedeixen la seva correcta prestació, el que no compromet les accions o decisions que pugui o hagi d'adoptar l'Administració titular del servei, ja sigui la imposició de penalitats, la reclamació de danys i perjudicis o la resolució del servei si es donen les causes que la determinen.

Aplicació al cas concret.

En el cas que ens ocupa, el propi concessionari ha sol·licitat el segrest, cosa poc freqüent però possible essent que d'acord amb l'article 127.2.1^a l'Administració té la obligació d'atorgar al gestor la protecció adequada perquè pugui prestar el servei degudament.

És el propi concessionari el que informa a l'Administració de la impossibilitat de continuar prestant el servei, així mateix ha informat a l'Administració de la iniciació dels tràmits per esser declarat en situació de concurs, també s'han produït en els darrers mesos situacions que posen en perill la bona gestió del servei tan evidents com l'impagament de nòmines als treballadors i el propi concessionari ha sol·licitat a l'Ajuntament que procedeixi a pagar les nòmines d'aquests directament (sol·licitud que s'ha contestat per part de la tresoreria). Com a conseqüència d'aquests fets s'han convocat diversos dies de vaga per part de les treballadores. Així mateix, en data 10 de gener de 2023 la direcció de les escoles comunicava a les famílies que es deixava de prestar el servei de menjador, la qual cosa suposava com afegit la supressió del servei de guarda de les 13:00 a les 15:00 hores per la impossibilitat que els infants d'aquestes edats mengin apartir de les 15:00 hores un cop els hagin recollits els pares.

De totes les situacions descrites consten documents a l'expedient, als que es poden afegir com a acreditació del perill no sols pel bon funcionament del servei sinó per a la seva continuïtat, els embargaments efectuats per la Seguretat Social i l'AEAT que han suposat l'obertura dels corresponents expedients de penalitats per incompliments de la concessionària de les seves obligacions laborals i fiscals. Per últim es disposa també de nombrosos escrits de queixes tant de pares com de professors respecte a la gestió del servei, així com un informe tècnic referit a l'estat de conservació dels edificis i una relació de deficiències de conservació efectuades en la pròpia memòria educativa dels centres.

Totes aquestes circumstàncies es troben relacionades detalladament en l'informe emès al respecte pels responsables de l'àrea d'educació i contractació, en el que s'informa també de la pertorbació social greu que això suposa pel tipus de servei de que es tracta, escoles infantils de nens de 0 a 3 anys, servei indispensable per la conciliació laboral i familiar per un costat, i, ateses les funcions d'aquest no sols com a guarda d'infants sinó també com a servei lectiu, pel correcte desenvolupament dels menors en la primera infància i que connecta des d'aquest punt de vista amb el dret fonamental a l'educació.

CONCLUSIONS

Per tot l'esmentat es considera acreditat el mal funcionament del servei així com l'existència de riscos evidents que aquest es deteriori encara més i d'un perill greu de pertorbació social pels motius exposats en aquest informe i en l'informe de l'àrea d'educació..."

S'acorda el següent:

Primer.- Iniciar l'expedient de segrest de la concessió d'acord amb allò establert a l'article 234 de la LCSP.

Segon.- Proposar que la durada del segrest tingui un límit màxim de tres anys o fins a la resolució del contracte o, si ho sol·licita abans el concessionari i pot garantir la correcta prestació del servei fins al moment que l'Administració acordi que ha quedat acreditat aquest fet i pot continuar la gestió el concessionari.

Tercer.- Proposar nomenar com a Interventora de la concessió a la funcionària municipal de l'Àrea de Tresoreria, senyora Queralt Ribot Bautista de Lisboa, que substituirà plenament al personal directiu de l'empresa Proyectos Baula SL. en tot allò relacionat amb la gestió de les concessions de que tracta aquest expedient, sense perjudici de la contractació, en cas que es consideri necessari amb càrrec a l'empresa concessionària, de l'assessorament que aquest funcionari pugui requerir per portar a terme correctament la seva tasca.

Quart.- Donar audiència a l'interessat per un termini de 10 dies naturals per tal que pugui al·legar allò que estimi pertinent.

Sotmès l'assumpte a votació els senyors assistents acorden per unanimitat, aprovar els acords abans transcrits.

I no havent mes assumptes a tractar, s'aixeca la sessió de la que s'estén la present acta que signa el batle, amb jo la secretària, que don fe.

Marratxí, 25 de gener del 2023
La secretària,

Marratxí, 25 de enero de 2023
El Batle,

Catalina Eva Alemany Covas

Miquel Cabot Rodríguez