



Ajuntament de Badalona

Badalona Democràtica
Secretaria General

2/ENC-2/17

Remedios Hijano Cruzado, secretària accidental de l'Ajuntament de Badalona (Res. 08-07-16),

CERTIFICO: Que en sessió de dia 28 de febrer de 2017, el Ple de l'Ajuntament va acordar el següent:

"AP-2017/3839. Ratificar l'aprovació d'un encàrrec de gestió a favor de la societat de capital íntegrament municipal ENGESTUR, SA per a la implementació del Pla de manteniment de l' Estadi Municipal

Identificació de l'expedient

Objecte de la resolució: Ratificar l'aprovació d' un encàrrec de gestió a favor de la societat de capital íntegrament municipal ENGESTUR, SA per a la implementació del Pla de manteniment de l' Estadi Municipal de Badalona

Òrgan que resol Ajuntament Ple
Expedient 093072-GE-EG2017//000001
Caràcter Definitiu. Exhaureix la via administrativa
Ref. Addicional 2/ENC-2/17

Antecedents.

- En data 10 de febrer de 2017, l'alcaldessa, per raons d'urgència i oportunitat, va dictar una resolució que literalment diu el següent:

<<Identificació de l'expedient

Objecte de la resolució: Aprovació d' un encàrrec de gestió a favor de la societat de capital íntegrament municipal ENGESTUR, SA per a la implementació del Pla de manteniment de l' Estadi Municipal de Badalona

Òrgan que resol L' alcaldessa
Expedient 093072-GE-EG2017//000001
Caràcter Definitiu. Exhaureix la via administrativa
Ref. Addicional 2/ENC-2/17

Fets

- En providència de data 26/01/2017, el Primer Tinent Alcalde Regidor de Badalona Habitable ha instat l'inici d'un expedient d'encàrrec de gestió a la societat municipal ENGESTUR, SA, per a l'execució de las actuacions materials, operacionals i/o complementaries per a la Implementació del Pla de manteniment de l'Estadi Municipal de Badalona.

- El Servei d'Esports i Joventut de l'Àmbit de Badalona Educadora ha redactat en data 3/02/2017 un informe de necessitat en que especifica i detalla les actuacions que s'han d'incloure al mateix i justificant la conveniència de que les actuacions assenyalades s'executin sota la gestió de la societat municipal ENGESTUR, atenent als seus mitjans personals i materials. Aquest informe s'acompanya d'un annex amb la memòria descriptiva de l'objecte de l'encàrrec de gestió.

- També consta a l'expedient el certificat de la societat municipal Engestur SA del compliment de l'art 12 de la Directiva 2014/24/UE sobre contractació pública i un informe de la lletrada del Departament de Contractes i Tramitació Administrativa respecte dels aspectes jurídics de la forma de gestió i tramitació de l'expedient.

- La despesa derivada d'aquesta contractació s'estima segons el pressupost del Pla de Manteniment redactat a l'efecte en 307.434,89 € durant el primer any d'execució i en 338.029,70€ a partir del segon any d'execució.





Ajuntament de Badalona

Badalona Democràtica
Secretaria General

- Pel que fa al 2017 la despesa que se'n preveu que se'n derivarà s'estima en 269.005,53 €, i s'haurà d'atendre amb càrrec a la partida pressupostària número 322 3420 44918 del vigent pressupost 2017, en pròrroga del 2016. A data d'avui aquesta partida conté crèdit suficient per atendre la despesa que ocasionarà l'encàrrec de gestió objecte d'aquest document des de l'inici de les actuacions que constitueixen el seu objecte i fins que s'aprovi el pressupost municipal de 2017, que incrementarà la dotació de la partida fins a la quantitat necessària per finançar l'encàrrec fins al mes de desembre d'engany.

- Per tractar-se d'una resolució amb contingut econòmic, l'expedient de contractació així format es va sotmetre al Departament d'Intervenció Municipal per a la seva fiscalització prèvia, essent informat en data 10 de febrer de 2017 per l'interventor general en els termes que es transcriuen literalment a continuació:

"Vist l'expedient referenciat tramés en data 9 de febrer d'engany pel Cap del Servei de Llicències d'Obres i Activitats del Territori sense acreditar la seva competència sobre aquesta matèria, per a la emissió per aquesta Intervenció d'informe previ a l'aprovació, informa el següent:

Com a qüestió prèvia s'ha d'indicar que de conformitat amb allò previst a l'article 85.2 de la Llei reguladora de les bases de règim local, els serveis públics de competència local hauran de gestionar -se de la forma més sostenible possible i eficient dintre de les previstes als seus apartats, i en concret a l'apartat d) preveu que es pugui recórrer a una societat mercantil local el capital de la qual sigui de titularitat pública

Tanmateix en aquest precepte es preveu que només es podrà fer ús de les formes previstes als punts c) i d) quan quedi acreditat mitjançant memòria justificativa que aquestes fórmules resulten més sostenibles i eficients que les previstes als apartats a) – gestió per la pròpia entitat local- i b) –organisme autònom local-, partint de criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió.

La documentació que s'incorpora a l'expedient com a justificació de l'encàrrec de gestió està conformada per:

1- Informe de motivació del Cap de Servei d'Esports i Joventut sobre la necessitat de portar a terme un encàrrec de gestió a la societat Engestur SA de la gestió d'obligacions que se'n deriven de la implementació del Pla de manteniment de l'Estadi Municipal de Futbol de Badalona. A l'informe s'acompanya com a Annex1 el Pla de manteniment de l'Estadi Municipal i com a Annex 2 la Memòria de Prescripcions Tècniques per portar a terme un encàrrec de gestió de les obligacions que se'n deriven de la implementació del Pla de manteniment.

2.- Certificat del Gerent d'Engestur SA de data 7 de febrer d'engany, referent a què la globalitat de l'activitat realitzada per aquesta societat, en un mínim del 50% d'activitats previstes, es podran assumir utilitzant mitjans propis.

3.- Certificat del Gerent d'Engestur SA referent a què la informació referida a Engestur SA continguda a l'Informe de motivació del Cap de Serveis d'Esports és correcta.

4.- Informe jurídic relatiu a la formalització de l'encàrrec de gestió esmentat de data 6 de febrer d'engany

Les encomanes de gestió constitueixen un instrument jurídic actualment regulades a la Llei 40/2015, de Règim jurídic del Sector Públic (en endavant LRJSP) i als articles 4.1.a) i 24.6 del Text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic, amb diferent règim jurídic en funció del tipus d'activitat encomanada, essent la prevista a la LRJSP de caràcter administratiu mentre que la prevista a la TRLC

Les encomanes de gestió amb contingut material bàsicament contractual, com és el cas atenent a l'objecte de l'encomana proposada, apareixen regulades als articles 4.1 n) i 24.6 de Text refós de la Llei de contractes, que determina les condicions a reunir per les entitats que reben la encomana de gestió (relació de comandament de l'entitat que encomana amb la entitat instrumental, que aquesta realitzi la part essencial de la seva activitat pel poder adjudicador, que els estatuts de la entitat reconeixien la seva condició de mitjà propi i en el





Ajuntament de Badalona

Badalona Democràtica
Secretaria General

cas de les societats, que la totalitat del seu capital sigui de titularitat pública. En el present supòsit, segons es deriva dels informes, s'acompleixen els requisits anteriors. En aquest últim supòsit

El Tribunal de Justícia de la Unió Europea, en aplicació de les diverses Directives comunitàries, ha denominat aquests contractes com a "in house providing"

D'altra banda, la Llei 40/2015, de Règim Jurídic del Sector Públic, als articles 11 i 86 indica que per a ostentar la condició de mitjà propi l'encomanada ha de disposar de mitjans suficients i idonis per a realitzar les prestacions en el sector que correspongui amb el seu objecte social i es doni alguna de les circumstàncies següents: ser una opció eficient i que la contractació resulti sostenible i eficaç aplicant criteris de rendibilitat econòmica o resulti necessari per raons de seguretat pública o d'urgència en la necessitat de disposar dels béns o serveis subministrats.

A l'informe tècnic del Servei d'Esports es fonamenta la utilització del recurs de la encomana principalment en la menció de la manca de mitjans personals i materials pel desenvolupament de les activitats encomanades i la quantificació dels resultats de contractar aquests serveis des de la pròpia Administració.

En aquest sentit i pel que respecta al personal destinat a consergeria en concret, s'ha emès un informe per part del Servei de Recursos Humans en el qual es planteja la situació a data actual de les possibilitats de contractació d'aquest personal, tenint en compte a més, que la previsió és la posada en servei de l'encomana a data 10 de febrer, al qual em remeto sobre aquest aspecte. No obstant, pel que respecta a la resta de mitjans materials no hi ha pronunciament sobre la contractació de l'Ajuntament. Sobre aquesta qüestió únicament apareix la valoració a la Memòria d'encomana.

Pel que respecta al requisit de que la entitat ENGESTUR SA disposi de mitjans propis per a la implementació del Pla de manteniment, el compliment d'aquest aspecte queda concretat i informat en la memòria del Cap de Servei d'Esports i al certificat d'Engestur, als quals em remeto.

D'altra banda, en aplicació d'allò previst a la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de Transparència, accés a la informació i bon govern, art. 8.1.b) , ha de constar que es publicarà l'encomana de gestió, amb indicació del seu objecte, pressupost, duració, obligacions econòmiques i les subcontractacions que es realitzin amb menció dels adjudicataris, procediment d'adjudicació i l'import de la mateixa.

Pel que respecta a la disponibilitat pressupostària, malgrat l'indicat als informes tècnic i jurídic, segons les dades obrants en aquesta Intervenció., es troba en fase de tramitació la sol·licitud de data registre de sortida 9 de febrer d'enguany per import de 42.640.80 euros a la partida 322-3420-44918 per a fer front a la despesa dels mesos febrer i març d'enguany, per la qual cosa l'existència de consignació a l'aprovació de la modificació per l'òrgan competent. I pel que fa a la resta de despeses corresponents al present i a futurs exercicis ha de restar supeditada igualment a l'existència de la corresponent consignació pressupostària.

D'altra banda indicar que no es conté cap previsió de durabilitat que justifiqui la previsió temporal de l'encomana.

Quant a l'òrgan competent per a l'aprovació de l'acord d'encomana és el Ple Municipal, atenent a que comporta una despesa plurianual."

Fonaments jurídics

1. L'encàrrec de gestió ve justificat i fonamentat per raons d'eficàcia en la materialització de l'acció municipal, d'acord amb l'article 11.1 de la LRJSP i s'ajusta a l'objecte estatutari de la societat municipal – ENGESTUR SA - a la qual es proposa encarregar la implementació del Pla de manteniment de l'Estadi Municipal de Badalona

Els documents necessaris per justificar aquest encàrrec s'han d'ajustar al previst en l'article 12 de la Directiva 2014/24/UE sobre contractació pública.

2. La competència per establir els sistemes de gestió dels serveis locals, així com les potestats de direcció i gestió dels mateixos, correspon a l'Ajuntament Ple, segons disposen els articles 22.2 f) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local (LRBRL), 52.2 g) del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei municipal i





Ajuntament de Badalona

Badalona Democràtica
Secretaria General

de règim local de Catalunya, i 189.2 i 211.3 del ROAS sens perjudici que l'alcaldessa, com a màxim òrgan de representació de l'Ajuntament i ostentant les facultats atorgades en l'article 21.1 de la LRBRL de direcció del govern i administració municipal, de direcció, inspecció i impuls dels serveis i obres municipals i com a presidenta de les sessions plenàries, pugui, davant la urgència amb què s'hagin de dirigir aquestes, aprovar de forma excepcional aquestes sotmetent els acords a posterior ratificació del Ple de l'Ajuntament.

3. Per a aquesta posterior ratificació, la proposta haurà de ser informada per la Comissió d'Estudi, Informe o Consulta corresponent, d'acord amb el que disposen els articles 82.2 i 123 del Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals (ROFRJEL).

De sotmetre's la proposta de resolució directament al ple sense el dictamen previ de la comissió informativa, atesa la urgència de l'actuació, aquesta haurà de ser apreciada per la majoria absoluta del nombre legal de membres de la corporació, de conformitat amb l'article 83 del ROFRJEL en relació amb l'article 47.2 de la LRBRL, donant-se posteriorment compte de l'adopció dels acords de què es tracti a la Comissió d'Estudi, Informe o Consulta corresponent.

4. No obstant tot l'exposat, l'aprovació dels actes o resolucions de caràcter jurídic i d'execució material de la concreta activitat material objecte de l'encàrrec (llevat que es refereixin a facultats enumerades a l'article 22.4 de la Llei 7/1985 com a no delegables) es poden delegar en l'alcalde o la Junta de Govern Local sempre i quan així s'indiqui expressament.

PROPOSTA DE RESOLUCIÓ

En conseqüència, considerant que no hi ha obstacle d'ordre legal ni reglamentari proposo al primer tinent d'alcalde, regidor de l'Àmbit Badalona Habitable per tal que elevi a l'alcaldessa, atenent a raons de màxima eficàcia i eficiència en la gestió municipal, l'adopció, si s'escau, dels següents ACORDS:

PRIMER.- APROVAR el Pla de Manteniment de l'Estadi Municipal de Futbol de Badalona que s'annexa aquesta resolució com a annex 1, redactat per part de la comissió tècnica redactora del Pla de manteniment del nou Estadi Municipal de futbol, que inclou l'esquema principal del Pla de Manteniment, descriu les tasques i detall d'operacions de manteniment a realitzar determinant la seva periodicitat, descriu els serveis d'energia necessaris per al funcionament de l'equipament, la documentació que s'haurà d'incloure en el pla de manteniment i la normativa aplicable, així mateix el pla de manteniment inclou totes i cadascuna de les partides pressupostàries que comporta la implantació del mateix.

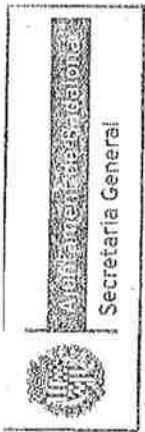
SEGON.- APROVAR la memòria de prescripcions tècniques per a portar a terme un encàrrec de gestió a la societat municipal Engestur SA, de les obligacions que se'n deriven de la implementació del pla de manteniment de l'estadi municipal de futbol de Badalona, que s'annexa com a annex 2.

TERCER.- ENCARREGAR a la societat municipal Ens de Gestió Urbanística, S.A. (en endavant, ENGESTUR SA), amb NIF A5818772-5, la gestió de les activitats materials, tècniques i/o de serveis necessàries per a les actuacions de implementació del Pla de manteniment de l'Estadi Municipal de Badalona per l'import de 307.434,89 € durant el primer any d'execució i en 338.029,70€ a partir del segon any d'execució.

QUART.- AUTORITZAR la despesa imputable a aquest encàrrec amb càrrec a la partida pressupostària número 322 3420 44918 del vigent pressupost 2017, en pròrroga del 2016.

CINQUÈ.- CONDICIONAR l'encàrrec de gestió objecte dels acords precedents a l'aprovació de la modificació pressupostària que s'està tramitant en paral·lel a aquest expedient amb el número de referència addicional 082200-MC2017/000001 i que s'ha impulsat amb caràcter previ a la seva fiscalització per tal d'incorporar en el pressupost municipal, mitjançant generació de crèdit.

Considerant que es tracte en principi d'un encàrrec plurianual, s'ha de SOTMETRE el finançament que se'n pugui derivar de l'execució d'aquest encàrrec de gestió per a les anualitats següents, a la condició suspensiva de l'existència de crèdit adequat i suficient en els pressupostos municipals corresponents als exercicis esmentats per atendre el seu pagament.





Ajuntament de Badalona

Badalona Democràtica
Secretaria General

SISÈ.- L'encàrrec de gestió objecte dels acords precedents haurà de ser acceptat mitjançant acord exprés per a la societat municipal ENGESTUR SA i per a la seva eficàcia s'haurà de sotmetre a la seva posterior ratificació per part de l'Ajuntament Ple, publicant-lo en el Butlletí Oficial de la Província de Barcelona, d'acord amb el que es disposa a l'article 11 de la Llei 40/2015, d' 1 d' octubre, de règim jurídic del sector públic.

SETÈ.- Facultar a l'alcalde per tal que pugui resoldre tots els actes i/o resolucions de caràcter jurídic i tècnic --impuls, gestió, aprovació, disminució i/o ampliació de la despesa-- en relació amb l'execució material de la concreta activitat material objecte d'aquest encàrrec (llevat que es refereixin a facultats enumerades a l'article 22.4 de la Llei 7/1985, com a no delegables).

VUITÈ.- Sotmetre l'adopció d'aquests acords a la propera sessió que l'Ajuntament Ple dugui a terme per a la seva ratificació, previ informe de la Comissió Informativa de l'àmbit de Badalona Habitable, Pròspera i Sostenible.>>

- En data 9 de febrer d'engany, el Servei d'Esports ha informat sobre els motius que justifiquen la urgència en l'aprovació de l'encàrrec de gestió de referència.

Fonaments jurídics.

1.- La justificació de l'encàrrec de gestió com a forma d'autoorganització municipal, està inclosa en la resolució abans transcrita.

2.- L'òrgan competent per resoldre un encàrrec de gestió de caire plurianual és l'ajuntament Ple.

No obstant, la doctrina dels actes convalidables (en concret, a l'empara de l'article 52 de la Llei 39/2015) permet dictar resolució d'alcalde en actuacions ràpides i urgents que no permeten ajornar la decisió fins a la convocatòria de l'òrgan competent, com és el cas present.

Aquesta circumstància exigeix, com a requisit d'eficàcia de l'acte convalidable, que aquest sigui ratificat per l'òrgan inicialment competent.

3.- La proposta haurà de ser informada per la Comissió d'Estudi, Informe o Consulta corresponent, d'acord amb el que disposen els articles 82.2 i 123 del Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals (ROFRJEL).

4.- Per a l'adopció d'aquest acord és necessari el vot favorable de la majoria simple dels membres presents en el moment de la votació de conformitat amb el que preveu l'article 47.1 de la LRBRL.

5.- D'acord amb el que preveuen els articles 172 i 175 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat pel Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, els responsables dels departaments o serveis encarregats de la seva tramitació han d'informar els expedients que els hi correspongui tramitar i redactar la pertinent proposta de resolució.

Proposta de resolució

En conseqüència, considerant que no hi ha obstacle d'ordre legal ni reglamentari proposo al primer tinent d'alcalde, regidor de l'Àmbit Badalona Habitable que ordeni la inclusió en l'ordre del dia de la propera Comissió Informativa de l'Àmbit de Badalona Habitable, Pròspera i Sostenible, als efectes de que siguin aprovats per l'Ajuntament Ple en la propera sessió, l'adopció dels següents ACORDS

ÚNIC.- Ratificar i convalidar la resolució dictada per l'alcalde en data 10 de febrer de 2017, per raons d'urgència i oportunitat en interès públic, que es transcriu a la part expositiva d'aquest dictamen per la qual es va APROVAR el Pla de Manteniment de l'Estadi Municipal de Futbol de Badalona que s'acompanyava a la resolució com a annex 1, es va APROVAR la memòria de prescripcions tècniques per a portar a terme un encàrrec de gestió a la societat municipal Engestur SA i es va ENCARREGAR a la societat municipal Ens de Gestió Urbanística, S.A. (en endavant, ENGESTUR SA), amb NIF A5818772-5, la gestió de les activitats materials, tècniques i/o de serveis necessàries per a les actuacions de implementació del Pla de manteniment de l'Estadi Municipal de Badalona.

Aquesta ratificació inclou les disposicions en matèria econòmica de l'esmentada resolució respecte a :





Ajuntament de Badalona

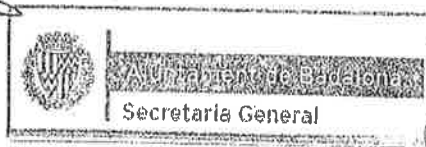
Badalona Democràtica
Secretaria General

- AUTORITZAR la despesa imputable a l'encàrrec amb càrrec a la partida pressupostària número 322 3420 44918 del vigent pressupost 2017, en pròrroga del 2016.
- CONDICIONAR l' encàrrec de gestió objecte d'aquest acord a l'aprovació de la modificació pressupostària que s' està tramitant en paral·lel a aquest expedient amb el número de referència addicional 082200-MC2017/000001 i que s'ha impulsat amb caràcter previ a la seva fiscalització per tal d' incorporar en el pressupost municipal, mitjançant generació de crèdit en el ben entès que aquesta modificació atindrà les despeses per a l'exercici vigent de 2017 i , per tractar-se en principi d'un encàrrec plurianual, s'ha de SOTMETRE el finançament que se'n pugui derivar de l' execució d' aquest encàrrec de gestió per a les anualitats següents, a la condició suspensiva de l'existència de crèdit adequat i suficient en els pressupostos municipals corresponents als exercicis esmentats per atendre el seu pagament."

El precedent acord ha estat aprovat i ha obtingut el quòrum necessari per a la seva validesa legal. I perquè així consti, lliuro la present amb la salvetat prevista a l'art. 206 del ROF, i a resultes de l'aprovació de l'acta corresponent.

Badalona, 1 de març de 2017

Vist i plau
L'alcalde



M. Dolors Sabater i Puig