

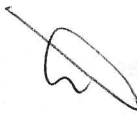
Autor PM/pa
Sec. Secr. Gral. PI

NOUS ESPAIS TORRENT S.A.U.

Nº. Reg. Salida Ple 124
Fecha 23 MAR. 2012

REGISTRE GENERAL D'EIXIDA
DATA: 27 MAR. 2012
NÚM.: 2012003786

NOTIFICACIÓ



**EL PLE D'ESTE AJUNTAMENT, EN SESSIÓ EXTRAORDINÀRIA EN PRIMERA CONVOCATÒRIA DEL DIA 15 DE MARÇ DE 2012, VA ADOPTAR EL SE-
GÜENT**

A C O R D:

**-“4. COMISSIÓ INFORMATIVA DE GRANS PROJECTES, URBANISME, VI-
VENDA, INFRAESTRUCTURES, MEDI AMBIENT, DESENVOLUPAMENT ECO-
NOMIC I SOCIAL, OCUPACIÓ, TRANSPORT, MOBILITAT I PARTICIPACIÓ:**

**4.01 MODIFICACIÓ DE LA MODALITAT DE PRESTACIÓ DE LES ACTIVITATS
DE CONSERVACIÓ I MANTENIMENT DE ZONES VERDES MUNICIPALS: RE-
SOLUCIÓ AL·LEGACIONS I, SI ÉS EL CAS, APROVACIÓ DEFINITIVA.**

Es dóna compte de la proposta formulada per la Tinenta d'Alcalde i Delegada de l'Àrea de Govern de Grans Projectes, Urbanisme, Vivenda, Infraestructures i Medi Ambient, en data 9 de març del 2012, del següent tenor literal:

“Projecte d'acord.

Vist l'expedient relatiu a canvi en el mode de prestació de l'activitat de conservació i manteniment de les zones verdes de titularitat municipal.

RE 2012/208 180312
av. al vedat 31, 146900 torrent
nous espais torrent, s.a.u.
societat pública municipal
tfn. 961563456 c/ A-96865332

Vista la Memòria relativa a aspectes socials, financers, tècnics i jurídics per a la prestació del servei de manteniment i conservació de parcs i jardins per mitjà de la fórmula de gestió directa a través d'Empresa Pública Municipal formulada per J&A Garrigues, S.L.P.

Resultant que en data 29 de desembre del 2011, el Ple de la Corporació, previs tots els tràmits preceptius, adopta acord d'aprovació inicial de la modificació del mode de prestació de l'activitat de conservació i manteniment de les zones verdes de titularitat municipal, que passarà a ser prestat per NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U., en la seua condició de medi propi i instrumental de l'Ajuntament de Torrent, per mitjà de comanda de gestió, amb sotmetiment de l'acord a informació pública per un termini d'un mes, a l'efecte de reclamacions i al·legacions.

Resultant que en el Butlletí Oficial de la Província núm. 311, de data 31 de desembre del 2011, es publica edicte relatiu a l'esmentat acord, atorgant termini d'un mes a l'efecte de reclamacions i al·legacions.



Resultant que en data 24 de gener del 2012, es presenta pel Sr. Francisco Miguel Company Andreu i altres 14, escrits d'al·legacions relatius a la reestructuració del servei municipal de parcs i jardins.

Resultant que en data 11 de gener del 2012, es presenta Moció per part del Sr. Vicent Beguer Miquel, portaveu del Grup Municipal *Compromís per Torrent*, la qual proposa, per motius legals, l'anul·lació de l'acord plenari de 29 de desembre del 2011, relatiu a modificació de la modalitat de prestació de les activitats de conservació i manteniment de zones verdes municipals, pel que, en atenció al seu contingut, ha de ser considerada una al·legació a l'esmentat acord.

Resultant que s'ha emès un informe jurídic d'al·legacions emeses pel Sr. Francisco Miguel Company Andreu i altres per part de J&A Garrigues, S.L.P.

Resultant que s'ha emès un informe jurídic per part del secretari general de l'Administració Municipal.

Considerant, respecte de les al·legacions formulades que, quant al present expedient, procedix la seua desestimació en els termes següents:

1. Al·legacions de D. Francisco Miguel Company Andreu i altres.

A) - Al·legació sobre l'elecció d'una forma indirecta de gestió.

Respecte d'això, la primera qüestió a constatar és que, en cap cas, l'acord i les decisions adoptades per l'Ajuntament de Torrent en relació amb l'externalització del servei de manteniment de parcs i jardins i la seua comanda a la societat pública municipal NOUS ESPAIS, S.A.U. (d'ara en avant, NOUS ESPAIS)

suposà la modificació de la forma de gestió cap a una modalitat de gestió indirecta del dit servei, tal com s'afirma en les al·legacions presentades.

En efecte, de conformitat amb l'article 85 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local (d'ara en avant, LRBRL) així com en els articles 192 i següents de la Llei 7/2010, de 23 de juny, de Règim Local de la Comunitat Valenciana i del Reglament de Servicis de les Corporacions Locals, de 17 de juny de 1955, la prestació de servicis de competència municipal es pot dur a terme per mitjà de les fórmules de gestió directa o indirecta, incloent-se en les modalitats de gestió directa les següents:

- Gestió per la pròpia entitat local.
- Organisme autònom local.
- Entitat pública empresarial local.
- Societat mercantil local, el capital social siga de titularitat pública.

Perquè bé, sent la mercantil NOUS ESPAIS titularitat 100% de l'Ajuntament de Torrent, la comanda a la mateixa de la prestació del servei de manteniment de parcs i jardins constituïx una modalitat de gestió directa dels servicis municipals, contràriament a allò que s'ha afirmat en l'escrit d'al·legacions.

 B) - Al·legació sobre la conveniència de no derivar la prestació de servicis a empreses municipals

S'al·lega de contrari la conveniència de mantindre el servei de manteniment de parcs i jardins per mitjà de la prestació directament per la pròpia entitat local donada la situació de crisi i conjuntura econòmica existent, sent la tendència necessària l'eliminació de societats públiques.

Respecte d'això, i si bé esta qüestió entra dins de l'àmbit de discrecionalitat propi de les entitats locals quant a les decisions d'autoorganització de les mateixes, la veritat és que resulta absolutament acreditada la conveniència de la decisió adoptada atenent als criteris d'eficiència i garantia en la prestació del servei.

Respecte d'això, i tal com consta en la Memòria relativa als aspectes socials, financers, tècnics i jurídics de la prestació del servei municipal de manteniment de parcs i jardins per mitjà de la fórmula de gestió directa a través d'una empresa pública municipal de data 16 de desembre del 2011, la raó principal del canvi en el mode de gestió és sens dubte l'obtenció d'estalvis significatius directes en el pressupost de gastos d'explotació a càrrec de l'Ajuntament de Torrent, sense que això implique una reducció dels nivells de qualitat aconseguits fins a la data.

És per tant, precisament la situació econòmica existent la que justifica la decisió adoptada ja que la mateixa implica, d'una banda, la reducció de costos imputats directament al pressupost de gastos d'explotació de l'Ajuntament de

Torrent i, per l'altre, el manteniment i garantia dels nivells de qualitat fins a la data existents.

I és que la decisió adoptada d'encomanar la prestació del servei de manteniment de parcs i jardins a la mercantil NOUS ESPAIS que ja està duent a terme les dites funcions en part del terme municipal de Torrent es justifica en tant que la gestió unificada de totes les zones verdes, parcs i jardins del municipi de Torrent i la possibilitat que la dita tasca es duga a terme per la societat municipal que ja compta amb experiència en este àmbit, reportarà la possibilitat d'aplicar economies d'escala ara mateix impossibles atenent al fraccionament de la prestació del servei de referència.

En conseqüència també hi ha raons d'eficàcia i d'eficiència que justifiquen eixa decisió i la unificació en una única entitat d'esta activitat material de servei.

Perquè bé, a la vista de l'anàlisi realitzada en la Memòria abans indicada es manifesten de forma evident i amb major pes les fortaleses i oportunitats que ofereix la modificació de la instrumentalització de la forma de gestió del servei de manteniment de parcs i jardins del terme municipal de Torrent que, continua mantenint els punts forts i positius des del punt de vista de la gestió directa d'un servei de competència municipal però permet beneficiar-se dels mecanismes propis d'una societat pública subjecta a Dret privat que permeten major agilitat, eficiència i, inclús, qualitat en la prestació del dit servei.

Respecte d'això, en cap cas pot oposar-se, com es pretén en les al·legacions de referència l'argumentació relativa a què és la "*Administració tradicional*" la que actua "*d'acord amb el principi de legalitat i sotmesa en tots els seus aspectes a la Llei i al Dret públic*".

Per descomptat, el règim jurídic aplicable a la Corporació Municipal i a la mercantil pública no el mateix, però això no pot emportar-nos a concloure que la segona no està subjecta a la Llei ni al Dret, més encara si tenim en compte que, per la seua titularitat pública està subjecta a les previsions de la normativa de caràcter públic tal com, per exemple, la legislació en matèria de contractació.

Per tant, queda perfectament justificada la conveniència de la decisió adoptada sense que s'haja formulat motiu jurídic que acredite el contrari.

C) - Al·legació sobre les causes de nul·litat radical a l'empara de l'article 62 de la LRJPAC.

La primera de les consideracions a formular respecte d'això, és la impossibilitat d'apreciar causa de cap nul·litat fins que no s'ha adoptat en data hui cap acte administratiu que pose fi a la via administrativa.

En efecte, en data de presentació de les al·legacions s'havien iniciat únicament els tràmits corresponents per a adoptar la resolució definitiva per a l'ex-

ternalització del servei de referència. No obstant això, la dita resolució no s'ha adoptat precisament a l'estar-se tramitant degudament el procediment legalment establert.

Per tant, en data hui està pendent la resolució definitiva tant el procediment relatiu a modificació de la modalitat de prestació del servei i a NOUS ESPAIS, com els procediments relatius a la modificació de la Plantilla i el Catàleg de Personal. I és que, simplement s'ha iniciat el tràmit corresponent, estant en curs el corresponent procediment que es troba en fase d'informació al públic – com prova la possibilitat dels al·legants de presentar les corresponents al·legacions- iniciat per mitjà de publicació del corresponent anunci en el BOP de 31 de desembre del 2011.

En definitiva, en data hui s'han tramitat les actuacions esmentades en els antecedents del present informe, estant tant el procediment de comanda de gestió com el de modificació de la Plantilla i el Catàleg de Personal en període d'informació al públic.

Per tant, ens trobem davant del moment inicial del corresponent procediment que culminarà, si és el cas, amb l'efectiva comanda de gestió a NOUS ESPAIS, modificació de la Relació de Llocs de Treball i successió d'empreses corresponent.

Però en data hui, no s'ha produït cap de les tres coses.

Per tant, resulta absolutament fora de lloc plantejar les causes de nul·litat indicades en els apartats b) i e) de l'article 62 de la LRJPAC en tant que, no pot identificar-se quin és l'òrgan competent que ha adoptat l'acord –perquè este no s'ha adoptat- i molt menys que no s'ha seguit el procediment legalment establert que, precisament, s'està duent a terme

Més injustificada resulta encara l'al·legació relativa a l'apartat a) de l'article 62 per una suposada indefensió dels afectats en tant que s'han mantingut les corresponents reunions amb els afectats els efectes informatius i, a més han tingut l'oportunitat de presentar totes les al·legacions han que estimat oportunes.

Tot això, sense perjudici d'aquells tràmits d'audiència pública que estiguin pendents de produir-se (com per exemple, la notificació individualitzada a cada un dels afectats abans que es produísca la successió d'empreses si finalment, així s'acorda).

Per tant, queda absolutament acreditat que no s'ha produït cap indefensió no concurrent causa de nul·litat de l'article 62 de la LRJPAC atenent a la seua al·legació prematura en el temps.

D) - Al·legació sobre la vulneració de la legislació sobre funció pública.

Finalment, consideren els al·legants una suposada vulneració de la legislació sobre funció pública per haver-se complert amb els deures com a empleats públics i l'adquisició d'una sèrie de drets com la progressió en la carrera professional.

Respecte d'això, cap infracció de la normativa sobre funció pública es produïx en el present cas. I és que, tal com es justifica en l'Informe sobre els efectes respecte del personal al servei de l'Ajuntament de Torrent produïts per l'externalització de l'activitat de manteniment de parcs i jardins de desembre del 2011, la modificació del mode de gestió, en cap cas suposa la pèrdua de drets adquirits sent que la dita modificació comportarà el manteniment de la situació que legalment siga exigible.

En este sentit, es van analitzar en l'esmentat informe les exigències legals per a cada una de les situacions laborals existents, al qual ens vam remetre.

E) - Sobre la sol·licitud de suspensió a l'empara de l'article 111.3 de la LRJPAC.

En la línia del que indica anteriorment, resulta del tot punt improcedent la sol·licitud de suspensió plantejada en tant que en data hui no hi ha acte administratiu immediatament executiu la suspensió de la qual es puga acordar.

En efecte, i tal com s'ha indicat anteriorment, el procediment per a l'externalització del servei de referència es troba en tràmit no havent-se dictat acte administratiu l'execució del qual puga suspendre's.

F) - Sobre la sol·licitud d'obertura de període de prova.

Quant a la sol·licitud d'obertura d'un període de prova a l'empara dels articles 80 i 81 i 112 de la LRJPAC, la primera qüestió a indicar és la improcedència de la referència a la suposada interposició de recurs de reposició, no tractant-se el present tràmit del dit recurs.

Adicionalment, no procedix l'obertura del tràmit de prova atenent al moment procedimental en què ens trobem i l'objecte de la prova formulada, que es referix a documentació obrant en l'expedient administratiu, que està a disposició dels interessats que així ho requerisquen; de la mateixa manera, i quant a la documentació sol·licitada en relació al procediment de contractació dels servicis jurídics del despatx professional Garrigues S.L.P., la mateixa consta en l'expedient de contractació corresponent.

2. Al·legació del Grup Municipal Compromís per Torrent.

A) Infracció del Reial Decret Llei 20/2011, de 30 de desembre, de Mesures urgents en matèria pressupostària, tributària i financera per a la correcció del dèficit públic.

L'escrit d'al·legacions planteja la inviabilitat del pla d'externalització proposat per l'Ajuntament, per contravindre el que disposa el Reial Decret Llei 20/2011, de 30 de desembre, de mesures urgents en matèria pressupostària, tributària i financera per a la correcció del dèficit públic. En el mateix, cal destacar el seu article 3, relatiu a l'Oferta d'Ocupació Pública o un altre instrument semblant de gestió de la provisió de necessitats personal, en el que s'arreglen una sèrie de directrius que hauran de seguir els ens públics, en relació a la composició de les seues plantilles.

Concretament, en l'apartat u del meritat precepte s'al·ludix que al llarg de l'exercici 2012 no es procedirà a la incorporació de nou personal; en concret, en l'apartat dos s'arregla la prohibició de procedir a la contractació de personal temporal, ni al nomenament de personal estatutari temporal o de funcionaris interins, excepte per exemple, que afecten el funcionament dels servicis públics essencials. Respecte a este punt concret, i sense perjudici del que podem exposar més avant, ha de significar-se que precisament, les branques d'activitat que es pretenen externalitzar es consideren servicis públics essencials.

En tot cas, és evident que este precepte està destinat a evitar que, en una conjuntura de crisi com la que travessem, el sector públic cresca a través de la creació de noves places, incrementant-se la massa salarial dels empleats públics i, en conseqüència, el gasto públic.

No obstant això, la mesura proposada per l'Ajuntament és completament ajustada al contingut i esperit del dit precepte, per quant a través de la successió empresarial es van a mantindre, els llocs de treball de l'Ajuntament en les societats públiques que assumiran el servici, sense que existisca una previsió que els llocs en les societats públiques siguen superiors als de l'Ajuntament que són objecte d'externalització; per tant, no existix, des de cap punt de vista, un augment de places ni creació de nous llocs com a conseqüència de la successió empresarial.

En conseqüència amb l'anteriorment manifestat, és evident que tal al·legació ha de decaure, a l'evidenciar-se que la transmissió de la branca d'activitat que pretén l'Ajuntament de Torrent, no implica la conculcació de cap dels preceptes continguts en el Reial Decret Llei 20/2011, de 30 de desembre.

La situació actual de necessitat austeritat en el gasto públic aconsella adoptar una sèrie de mesures d'organització de l'Administració que tendisquen a evitar duplicitats i a generar sinergies i economies d'escala que permeten aconseguir un estalvi en el gasto públic.

L'Ajuntament de Torrent compta amb una empresa municipal, NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U., de capital íntegrament municipal, que ja en estos moments està encarregada de la conservació i manteniment de les zones verdes de dos de les àrees més rellevants del municipi: Parc Central -que inclou la plaça Unió Musical i l'Hort de Trenor- i El Toll-L'Alberca 139.917 m2). Per la seua banda

l'Ajuntament de Torrent, s'encarrega de conservar i mantindre la resta de zones enjardinades del municipi.

És evident que d'unificar-se ambdós servicis davall una mateixa direcció i coordinació es podran generar estalvis per al pressupost municipal, millores en el manteniment i conservació dels jardins de la Ciutat i un dimensionament correcte d'este servici públic que la Corporació ha d'atendre.

És per això que, considerant els aspectes ressenyats i a la vista de la Memòria i l'informe jurídic emesos per J&A Garrigues, S.L.P. en el que es conclou que resulta viable, en termes jurídics, la modificació del mode de gestió del servici de manteniment de parcs i jardins, i en particular la seua atribució a l'empresa pública municipal NOUS ESPAIS TORRENT S.A.U, que ja ho presta en àrees significativament importants del terme municipal.

La instrumentació d'esta comanda de gestió requerirà d'un acord exprés per part de l'Ajuntament i de la formalització de l'oportú Conveni entre l'Ajuntament de Torrent i NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U., en el que s'establiran tots aquells aspectes que conforme la legislació vigent han de quedar precisats per a l'assumpció per part d'esta de la dita activitat, en particular el concernent a tots aquells mitjans tant personals com materials que se cedixen per part de l'Ajuntament.

Dins dels límits fixats en l'acord mencionat en l'apartat anterior, NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U. gaudirà de capacitat per a organitzar la prestació del servici en la forma que estime mes convenient, podent requerir la col·laboració d'empresaris particulars o d'institucions o associacions promogudes per la iniciativa privada, amb ànim o sense de lucre, aplicant a este efecte, la normativa en matèria de contractació que li siga d'aplicació, reservant-se l'Ajuntament de Torrent les funcions de supervisió i control de les activitats exercides per NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U."

Vist l'informe emès pel Sr. Secretari General de l'Administració Municipal en data 9 de març de 2012 obrant en l'expedient, la Junta de Govern Local, en sessió celebrada el dia 12 de març de 2012, de conformitat amb el que estableix el Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local i l'article 134.2 del Reglament Orgànic del Ple d'este Ajuntament, va aprovar el projecte d'Acord d'Aprovació definitiva de la Modificació de la modalitat de prestació de les activitats de conservació i manteniment de zones verdes municipals.

El Ple, de conformitat amb el dictamen emés per la Comissió Informativa núm. 2, en votació ordinària i per tretze vots a favor del grup polític municipal del Partit Popular i nou en contra dels grups polítics municipals Socialista i Compromís: Bloc-Verds-Hospital, **ACORDA:**

PRIMER.- Desestimar les al·legacions formulades pel Grup Municipal de Compromís per Torrent i pel Sr. Francisco Miguel Company Andreu i altres, d'acord amb les consideracions jurídiques precedents.

SEGON.- Aprovar definitivament la modificació del mode de prestació de l'activitat de conservació i manteniment de les zones verdes de titularitat municipal, que passarà a ser prestat per NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U., en la seua condició de medi propi i instrumental de l'Ajuntament de Torrent, per mitjà de comanda de gestió.

TERCER.- Que s'adopten les mesures oportunes per a l'efectiu canvi de modalitat de prestació de l'esmentada activitat, prèvia adopció dels acords i realització de les actuacions que resulten necessaris.

QUART.- Notificar el present acord als interessats, a la mercantil NOUS ESPAIS TORRENT, S.A.U., a Intervenció General, i a l'Àrea d'Urbanisme, als efectes oportuns."

La qual cosa cosa li notifique perquè en tinga coneixement i als efectes escaients, i li comunique, a continuació, els recursos que podrà interposar contra este acord.

Torrent, 22 de març de 2012.

El secretari general del Ple



Fernando Salom Herrero

Recursos.-

Contra el present Acord, que posa fi a la via administrativa, podrà interposar-se recurs contenciós administratiu davant dels Jutjats del Contenciós Administratiu de la província de València o, indistintament a la seua elecció, en aquella circumscripció en què tinga el seu domicili, sempre que siga en la circumscripció del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà a la notificació, sense perjudi que puga exercir qualsevol altre que estime convenient.