



EDICTE.- Aprovació definitiva l'expedient de creació d'una societat mercantil municipal (X2020017425).

En data 18 de febrer de 2021 el Ple de l'Ajuntament del Masnou va aprovar inicialment l'expedient de creació d'una societat mercantil municipal, que conté la memòria tècnica per a la creació de la societat i els estatuts pels quals es regirà l'esmentada societat.

L'expedient es va sotmetre a informació pública durant el termini de trenta dies hàbils, amb la publicació en el Diari oficial de la Generalitat de Catalunya, amb número 8356, de data 4 de març de 2021, a l'e-tauler des del 25 de febrer al 12 d'abril de 2021, en el diari el Punt Avui de data 1 de març de 2021 i en el Butlletí Oficial de la Província de Barcelona en data 25 de febrer de 2021.

Durant el termini d'exposició pública no s'han presentat reclamacions ni al·legacions.

En data 22 d'abril de 2021, el Ple de l'Ajuntament del Masnou ha aprovat definitivament la constitució de la societat mercantil local Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, S.L., amb un capital social de 6.000,00 € íntegrament subscrit i alliberat per aquest Ajuntament, en qualitat de soci únic, per desenvolupar serveis públics urbans relacionats amb la mobilitat urbana, el manteniment de vies públiques, els serveis de benestar comunitari i el medi ambient, així com la gestió i manteniment d'equipaments municipals, en base a la Memòria per a la creació de la societat que consta a l'expedient, així com els Estatuts pels quals es regirà l'esmentada societat, incorporant dues esmenes als articles 12.5 i 24.1 respecte al text aprovat inicialment.

A continuació, es transcriu literalment els text íntegre dels estatuts de la societat mercantil municipal, que es denomina "Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, SL, així com la memòria tècnica per a la creació de la societat:



Estatuts de la societat mercantil municipal Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, S.L. (SUMEM)

Capítol 1. Disposicions generals

Article 1. Denominació i règim jurídic

1. La societat regulada en aquests estatuts es denomina “Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, S.L.”, en endavant, acrònim SUMEM, S.L. i en endavant SUMEM, i té la naturalesa de societat mercantil unipersonal de responsabilitat limitada.
2. El capital de SUMEM pertany íntegrament a l'Ajuntament del Masnou, que n'és el seu soci únic i que crea la societat a l'empara del que estableixen els articles 85, 85ter i 86 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local i els articles 249.2 i 255 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel que s'aprova el Text Refós de la Llei Municipal i de Règim Local de Catalunya.
3. SUMEM es regeix pels preceptes dels presents Estatuts, pel Text Refós de la Llei de Societats de Capital, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, per la normativa vigent en matèria de règim local i per la resta de disposicions de naturalesa administrativa, civil o mercantil que li resultin d'aplicació en cada moment.

Article 2. Objecte social

1. Constitueix l'objecte social de SUMEM la consecució de les finalitats següents:
 - 1.1. La prestació de serveis públics urbans relacionats amb la mobilitat urbana, el manteniment de vies públiques, els serveis de benestar comunitari i el medi ambient així com la gestió i manteniment d'equipaments municipals.
 - 1.2. La promoció de la construcció i l'explotació d'equipaments i d'instal·lacions destinats a activitats pròpies de l'objecte social.
 - 1.3. La comercialització de serveis que puguin derivar de l'explotació econòmica de les activitats pròpies de l'objecte social.
 - 1.4. L'execució de totes aquelles activitats, obres i serveis que l'Ajuntament del Masnou li pugui encarregar, dins l'àmbit de l'objecte social.
2. Amb caràcter complementari, SUMEM, S.L. podrà realitzar projectes i estudis tècnics relacionats amb les activitats esmentades en el punt anterior; aquesta activitat complementària no podrà suposar un volum superior al 20% de la xifra anual de negoci de la societat.
3. Queden excloses de l'objecte social aquelles activitats per a l'exercici de les quals la normativa vigent exigeixi requisits especials que no siguin complerts per la societat.
4. Per a la realització del seu objecte social, SUMEM, S.L. podrà:
 - 4.1. Adquirir i posseir béns de tota classe.
 - 4.2. Administrar el seu propi patrimoni.
 - 4.3. Contreure obligacions.
 - 4.4. Establir convenis amb administracions públiques i sol·licitar i acceptar tota mena d'ajuts i subvencions.
 - 4.5. Acceptar herències, llegats i donacions; obtenir subvencions i altres ajuts de l'Estat, de la Generalitat de Catalunya i d'altres corporacions públiques o privades.
 - 4.6. Adquirir, administrar i disposar tota classe de drets sobre béns mobles i immobles que autoritzi el dret comú, encaminats a la més beneficiosa realització de l'objecte social, fins i tot constituir arrendaments no financers, alienar, gravar, hipotecar, construir penyora i altres garanties.
 - 4.7. Accedir al mercat de capitals, mitjançant operacions de préstec, emprèstits o qualsevol altra modalitat de captació de recursos i atorgar avals a favor de tercers vinculats directament amb l'objecte social.
 - 4.8. Contractar obres, serveis i subministraments.



4.9. Exercir accions judicials i administratives.

4.10. Actuar com a beneficiària de l'adquisició de terrenys, edificacions i expropiacions que pugui portar a terme l'Ajuntament.

4.11. Qualsevol altre mitjà de realització directa de l'objecte social, o bé indirectament, fins i tot mitjançant la titularitat d'accions o participacions en el capital social d'altres societats, a través de qualsevol figura permesa en l'ordenament jurídic.

Article 3. Mitjà propi de l'Ajuntament del Masnou

1. SUMEM, S.L. té la consideració de mitjà propi (M.P.) i servei tècnic de l'Ajuntament del Masnou, del qual podrà rebre encàrrecs de gestió en relació a les activitats compreses dins del seu objecte social i resta obligada a realitzar els treballs derivats d'aquests encàrrecs, als efectes del que es preveu a la normativa de contractació del sector públic i a la reguladora del règim local.

2. L'instrument jurídic que l'Ajuntament del Masnou utilitzarà en les seves relacions amb SUMEM, S.L. serà l'encàrrec de gestió articulat mitjançant un conveni de col·laboració i concretat en un plec de condicions que contindrà les condicions econòmiques de l'encàrrec, d'acord amb les tarifes que aprovi el Ple de l'Ajuntament, que no tindran la consideració de contracte i del contingut dels quals es donarà publicitat al portal de transparència de la societat.

3. SUMEM, S.L. podrà contractar al seu torn les prestacions dels encàrrecs de gestió rebuts de l'Ajuntament del Masnou només parcialment i fins a un màxim del 60 per cent de l'import objecte de l'encàrrec. En cap cas podrà contractar la totalitat de la prestació objecte de l'encàrrec.

4. SUMEM, S.L. no podrà participar en les licitacions públiques convocades per l'Ajuntament del Masnou, sense perjudici que, quan no concorri cap licitador, pugui encarregar-se-li l'execució de la prestació objecte d'aquestes licitacions.

5. Les actuacions amb tercers que SUMEM pugui desenvolupar al marge dels encàrrecs de gestió que rebí de l'Ajuntament del Masnou tindran un caràcter marginal, no superior al 20 per cent de la seva facturació bruta anual.

Article 4. Durada i inici de les activitats

1. La societat tindrà una durada indefinida.

2. Les seves activitats començaran el dia d'atorgament de l'escriptura pública de constitució.

Article 5. Domicili social

1. El domicili de la societat es fixa al passeig de Prat de la Riba, 1, de la vila del Masnou, on es trobarà establerta la seva representació legal.

2. El domicili social es podrà traslladar, dins del mateix municipi del Masnou, per decisió de la Junta General, òrgan que podrà també crear, suprimir o traslladar els centres, sucursals, agències o delegacions que el desenvolupament de l'activitat social faci necessàries o convenientes.

Capítol 2. Capital social

Article 6. Capital social

1. El capital social es fixa en sis mil euros, i es divideix en deu participacions socials amb un valor nominal de sis-cents euros cadascuna d'elles, totalment subscrites i desemborsades per l'Ajuntament del Masnou, que n'és l'únic titular.

2. Les participacions socials estan numerades de l'1 al 10, ambdós inclosos; són iguals, acumulables i indivisibles. No podran incorporar-se a títols negociables ni denominar-se "accions".

3. Les participacions socials no es representaran en cap cas per títols especials, nominatius o al portador, ni s'expediran resguards acreditatius d'una o diverses participacions socials. L'únic títol de propietat serà l'escriptura fundacional i, en la resta de supòsits de modificació de capital social, els altres documents públics que es puguin atorgar.



4. Les participacions de SUMEM, S.L. són intransferibles per la seva pròpia naturalesa de societat mercantil de capital íntegrament públic municipal.
5. Les participacions socials es troben subjectes al règim previst en la normativa en matèria de societats.

Article 7. Augment i reducció de capital social

El capital social podrà ser augmentat o disminuït tantes vegades com sigui oportú, d'acord amb els requisits que prevegi la normativa vigent en matèria de règim local i de societats mercantils.

Capítol 3. Òrgans de la societat i competències

Article 8. Òrgans de la societat

La direcció i administració de la societat correspondrà als òrgans següents:

- a) La Junta general.
- b) El Consell d'administració.
- c) La Gerència.

Secció 1. La Junta general

Article 9. Naturalesa i composició de la Junta general

1. La Junta general degudament convocada i constituïda és el poder suprem pel qual es regeix la societat i que pot adoptar totes les resolucions que cregui convenients per al seu bon funcionament i el compliment del seu objecte social.
2. El Ple de l'Ajuntament del Masnou exercirà les funcions que la normativa atribueixi a la Junta general de socis. A través dels seus acords expressarà la voluntat de la corporació municipal en la seva condició de soci únic, en la forma i amb les atribucions i facultats que determinin les Lleis i aquests Estatuts.
3. La Junta general es regirà, quan a la manera de realitzar les sessions i l'adopció d'acords, per la legislació de règim local, i respecte de les altres qüestions compreses dins de l'objecte social, pel que estableixen la legislació mercantil i els Estatuts de la Societat.
4. La Presidència de la Junta general serà exercida per la persona que ocupi l'Alcaldia-Presidència de l'Ajuntament del Masnou.
5. La Secretaria de la Junta general correspon a la persona que exerceixi les funcions de Secretaria general de la Corporació, que podrà delegar-les en un funcionari de l'Ajuntament.
6. No hi haurà cap retribució pel fet de ser membre de la Junta general de la societat.

Article 10. Reunions de la Junta general i les seves actes

1. Les reunions de la Junta general poden ser ordinàries o extraordinàries, i seran convocades mitjançant comunicació telemàtica, adreçada a cadascun dels seus membres, amb subjecció a la normativa aplicable.
2. La Junta general es reunirà una vegada a l'any amb caràcter ordinari i obligatori, dins del primer semestre, per a censurar la gestió social, aprovar els comptes anuals i l'informe de gestió de l'exercici anterior i resoldre sobre l'aplicació de resultats.
3. La Junta general es podrà reunir amb caràcter extraordinari en qualsevol moment, sempre que convingui per resoldre qüestions de la seva competència, prèvia convocatòria, a iniciativa de la seva Presidència o d'una quarta part de les persones que la integren. En aquest segon cas, s'adreçarà escrit a tal efecte a la Secretaria del Consell d'administració, indicant els punts de l'ordre del dia, per tal que aquell procedeixi a la convocatòria.
4. Els acords s'adoptaran per majoria simple dels vots de les persones membres presents a la reunió de la Junta. Com a excepció al règim d'adopció d'acords general, s'adoptaran per majoria absoluta dels vots



del nombre legal de persones integrants de la Junta, l'augment o la reducció de capital i qualsevol altra modificació dels estatuts socials, així com qualsevol altre acord per al qual la normativa mercantil exigeixi una majoria reforçada.

5. De cada reunió s'aixecarà una acta que serà sotmesa a aprovació mitjançant votació en la sessió ordinària següent de l'òrgan, per la qual cosa haurà de ser llegida prèviament si abans no ha estat distribuïda entre els seus membres. En l'acta s'ha de fer constar la lectura i l'aprovació de l'acta anterior, i també les rectificacions que siguin pertinents; en cap cas no pot modificar-se el fons dels acords, i les rectificacions s'han de limitar als errors materials que s'hagin pogut detectar.

6. Les actes de la Junta general s'inscriuran al llibre d'actes del Ple de l'Ajuntament i en el llibre d'actes de la Societat, degudament signades, amb les formalitats i els efectes que preveu la legislació mercantil aplicable a les societats de responsabilitat limitada.

7. A les reunions de la Junta general hi podran assistir, amb veu però sense vot, les persones membres del Consell d'administració que no siguin regidors de l'Ajuntament, així com la persona que ocupi la Gerència. La presidència de la Junta general podrà autoritzar l'assistència de qualsevol altra persona que consideri convenient; la Junta, però, podrà revocar aquesta autorització.

Article 11. Facultats de la Junta general

Corresponen a la Junta general, a més de les facultats esmentades a l'article 9.2, deliberar i prendre acords sobre els següents assumptes:

- a) El nomenament, renovació, ratificació i cessament dels administradors, liquidadors, gerència i, si s'escau, dels auditors de comptes, així com l'exercici de l'acció social de responsabilitat contra qualsevol d'ells.
- b) La modificació dels Estatuts socials.
- c) L'augment i la reducció del capital social.
- d) La transformació, fusió i escissió de la societat.
- e) La dissolució de la Societat.
- f) La determinació de les indemnitzacions per despeses derivades de l'exercici del càrrec de conseller o consellera d'administració.
- g) Aquells altres que li atribueixin la normativa sobre societats de capital o els propis Estatuts.

Secció 2. El Consell d'administració

Article 12. Naturalesa i composició del Consell d'administració

1. El Consell d'administració és l'òrgan d'administració, gestió i representació permanent de la societat.
2. El Consell serà format per nou membres designats per la Junta general entre persones que reuneixin les qualificacions professionals necessàries i compleixin les condicions exigides per les disposicions administratives i mercantils vigents.
3. No poden ocupar càrrecs en el Consell d'administració les persones que estiguin incloses en les incompatibilitats legalment establertes, ni aquelles a les que es refereix l'article 213 del Text Refós de la Llei de Societats de Capital, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 1/2010, de 2 de juliol.
4. Els consellers i conselleres seran designats a l'inici de cada mandat de la Corporació, pel termini que resti fins a la data de finalització d'aquell, moment en què es produirà el seu cessament. No obstant, els consellers i conselleres continuaran en funcions fins a la designació dels nous membres.
5. La Junta general podrà designar fins a dos de les persones membres que integren el Consell d'administració en qualitat de representants de les usuàries dels serveis gestionats per la societat, entre les que formin part del Consell de la Vila del Masnou amb caràcter de representants d'entitats del municipi o a títol individual.
6. Les persones membres del Consell d'administració que tinguin la condició de membres de la Corporació local de l'Ajuntament del Masnou o de membres del Consell de la Vila cessaran automàticament com a tals en perdre aquesta condició.



7. Per a prevenir possibles vacants que puguin produir-se abans d'expirar el termini previst per al càrrec de conseller, la Junta general podrà designar fins a tres consellers o conselleres suplents.
8. El càrrec de conseller o consellera no serà remunerat, excepte pel que correspongui a indemnitzacions per despeses derivades del seu exercici aprovades per la Junta general, d'acord amb el que estableix la Llei.

Article 13. Presidència, Vicepresidència i Secretaria del Consell d'administració

1. La Junta general designarà una de les persones membres del Consell d'administració, que tingui la condició de regidor o regidora de l'Ajuntament del Masnou, per tal que exerceixi la Presidència del Consell.
2. La Junta general designarà així mateix una de les persones integrants del Consell d'administració, que tingui la condició de regidor o regidora de l'Ajuntament del Masnou, per ocupar la Vicepresidència del mateix.
3. El Consell d'administració designarà una persona i una altra com a suplent, preferentment funcionaris o funcionàries de l'Ajuntament del Masnou, per exercir les funcions de Secretaria, amb veu però sense vot.

Article 14. Presidència i Vicepresidència del Consell d'administració

1. La Presidència és l'òrgan executiu del Consell d'administració i les seves funcions són les següents:
 - 1.1. Representar la societat i el seu Consell d'administració davant els jutjats i tribunals, les corporacions, les autoritats i les persones naturals i jurídiques de tota classe, i atorgar els poders que siguin necessaris.
 - 1.2. Convocar, presidir i dirigir les sessions del Consell, així com les de qualsevol altre comitè o comissió de treball que es constitueixi en el seu si.
 - 1.3. Disposar les contractacions i compres de subministraments i serveis que calgui fer per causa d'emergència d'acord amb les consideracions de la normativa sobre contractes del sector públic.
 - 1.4. Donar el vist-i-plau a les certificacions que expedeixi la Secretaria del Consell.
 - 1.5. Exercir qualsevol altra facultat que li correspongui per Llei o pels presents Estatuts.
2. La Vicepresidència substituirà la Presidència en totes les seves atribucions en casos d'absència, malaltia, vacant o qualsevol altra situació d'impossibilitat.

Article 15. Sessions, convocatòria, constitució i adopció d'acords del Consell d'administració

1. El Consell d'administració de la societat es reunirà com a mínim cada tres mesos, prèvia convocatòria de la Presidència signada per la Secretaria en el seu nom, amb una antelació mínima de dos dies hàbils. La convocatòria serà notificada individualment de forma telemàtica a cada conseller o consellera, amb quaranta-vuit hores d'antelació.
2. També serà convocat per la Presidència del Consell, quan hi hagi la sol·licitud escrita formulada per un mínim d'un terç de les persones que en formen part; en aquesta sol·licitud hi constaran els punts a tractar en l'ordre del dia. La Presidència convocarà el Consell d'Administració dins del termini de quinze dies a partir de la data de recepció de la sol·licitud i farà constar a l'ordre del dia els punts assenyalats pels consellers i conselleres sol·licitants, sense perjudici que la Presidència hi pugui incloure d'altres, si ho estima oportú.
3. Les convocatòries del Consell, seran signades per la seva Secretaria, per ordre de la Presidència, i s'acompanyaran de l'ordre del dia.
4. El Consell quedarà vàlidament constituït quan hi concorri la meitat més un de les persones que l'integren.
5. L'assistència a les sessions del Consell no és delegable.
6. Els acords del Consell d'administració s'adoptaran per majoria simple de vots de les persones presents a la sessió, tret dels casos en què aquests Estatuts o la normativa vigent exigeixin una majoria superior. En cas d'empat, decidirà el vot de qualitat de la Presidència.



7. La Presidència podrà disposar l'assistència a les sessions del Consell d'administració de persones que no en formin part, amb veu però sense vot.

8. L'assistència a les sessions serà, per norma general, presencial. Amb tot, la Presidència podrà determinar que pugui haver sessions i participacions telemàtiques, d'acord amb la normativa vigent.

Article 16. Actes de les sessions del Consell d'administració

1. La Secretaria del Consell d'administració aixecarà les corresponents actes de les seves sessions, que seran signades, almenys, per la Presidència i per la mateixa persona que ocupi la Secretaria.

2. Les actes de les sessions del Consell d'administració es transcriuran al llibre corresponent.

3. En cas d'absència o impossibilitat de la persona que ocupi la Secretaria, assistirà a la reunió i aixecarà acta la persona que s'hagi designat com a suplent.

Article 17. Facultats del Consell d'administració

1. El Consell d'administració exercirà totes aquelles facultats no reservades expressament a la Junta general i a la Gerència per la normativa legal vigent o pels Estatuts i, en especial, ostentarà l'administració i representació, tant judicial com extrajudicial, amb les més àmplies facultats de gestió, administració i disposició, per a tota classe d'actes i contractes compresos a l'objecte social definit als Estatuts, de conformitat el que disposi la normativa sobre societats de capital.

2. A títol enunciatiu, i no limitador, corresponen al Consell les següents facultats:

2.1. Organitzar, dirigir i inspeccionar la marxa de la societat.

2.2. Adquirir, gravar, cedir i alienar per qualsevol títol, béns mobles, immobles, drets i accions. Constituir, modificar i cancel·lar arrendaments, llevat dels financers, dipositar penyores, hipoteques, servituds i qualsevol altre dret real. Acordar, atorgar, formalitzar activament o passivament, operacions de crèdit personal o pignoratícies i hipotecaris. Adquirir i cedir títols d'altres empreses. Concórrer a subhastes i concursos, fer proposicions i en general, atorgar tota classe de contractes civils, mercantils, administratius i de qualsevol altra naturalesa, sense cap limitació i sol·licitar la seva inscripció i presa de raó en els Registres i oficines competents.

2.3. Sol·licitar, obtenir, adquirir, cedir i explotar concessions, patents privilegis i llicències.

2.4. Reclamar, percebre i cobrar tot allò que per qualsevol concepte o causa es degui o hagi de percebre la Societat.

2.5. Lliurar, acceptar, endossar, negociar, transmetre, avalar intervenir i protestar lletres de canvi i tota classe de documents de gir o crèdit.

2.6. Disposar allò que sigui necessari per a l'emissió d'obligacions d'acord amb allò que hagi acordat la Junta general i el que disposi la Llei.

2.7. Establir les directius d'administració i comptabilitat de la societat, acordar l'establiment, reforma o suspensió de centres de treball de la mateixa en aquells llocs en que ho cregués convenient; formular i presentar anualment per sotmetre a l'aprovació de la Junta general els comptes anuals, convocar les Juntes generals ordinàries i extraordinàries de socis; proposar els seus acords, entre ells la distribució de resultats, i executar els que s'haguessin adoptat.

2.8. Acordar allò que estimi convenient sobre l'exercici dels drets que puguin correspondre a la societat davant els jutjats i tribunals, ordinaris i especials i davant les oficines, autoritats i corporacions de l'Estat, de la Generalitat de Catalunya i d'altres administracions i entitats; absoldre posicions de tota classe de judicis, nomenant representants, procuradors i lletrats que, a aquest efectes, portin representació i autoritzacions oportunes, inclòs per avenir-se i desistir en conciliacions, recursos i actuacions en qualsevol estat del procediment per demanar la suspensió d'aquest i per tot el que fora precís, fins i tot transigint qüestions judicials o extra judicials, i sotmetent la seva decisió a arbitratge de dret o equitat, i absolent posicions en tota classe de judicis.

2.9. Disposar dels fons i béns socials i reclamar-los, percebre'ls i cobrar-los de la mateixa manera de particulars o de la Hisenda Pública i d'altres oficines públiques de l'Estat, de la Generalitat de Catalunya del Municipi o d'altres ens qualsevol, constituint, retirant o cancel·lant dipòsits a la Caixa General, percebent devolucions d'ingressos indegudament obtinguts per l'Administració Pública; constituir comptes bancaris, tant en metàl·lic com en valors, i retirar metàl·lic o valors dels mateixos, i



en general realitzar tota classe d'operacions bancàries amb entitats nacionals o estrangeres, fins i tot el Banc d'Espanya i les seves sucursals.

2.10. Conferir i revocar poders a persones determinades, amplis i generals per a supòsits concrets, o per a regir branques determinades del negoci social, amb facultats per a substituir en tot o en part llurs atribucions.

2.11. Resoldre els dubtes que es suscitin sobre la interpretació dels Estatuts i sobre els acords de la Junta General i del propi Consell.

3. Sense que això suposi cap limitació dels paràgrafs anteriors, li corresponen també les següents facultats:

3.1. Formular el pressupost de l'empresa per a l'exercici o exercicis successius, elevant-lo a la Junta general per a la seva aprovació.

3.2. Formular els comptes anuals i l'informe de gestió de l'exercici precedent dintre del primer trimestre de cada any, i elevar-lo a la Junta general per a la seva aprovació.

3.3. Formular a la Junta general propostes en relació amb aspectes de competència municipal que puguin tenir incidència en l'activitat de la societat.

Secció 3. La Gerència de la societat

Article 18. Caràcter de la Gerència

1. A proposta del Consell d'administració, la Junta general nomenarà una Gerència que reuneixi les condicions legals i, en particular, que sigui seleccionada d'acord amb els principis d'igualtat, publicitat, capacitat i mèrit.

2. La Gerència es l'òrgan social en què recauen la gestió, la direcció immediata de les activitats diàries i l'administració ordinària de la societat, de conformitat amb les directrius i les ordres del Consell d'administració i els acords de la Junta general.

3. Als efectes de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, la gerència està assimilada al rang administratiu d'alt càrrec.

4. En l'acord de nomenament de la Gerència per part de la Junta general es faran constar les atribucions que se li atorguin en matèria de direcció de la societat i execució d'acords, la seva remuneració, les seves funcions detallades i tot allò que sigui necessari per atorgar al seu favor poders de representació de la societat, amb les facultats que siguin oportunes per a la seva missió.

5. El Consell d'administració podrà delegar en la Gerència les facultats que consideri pertinents.

6. La Gerència podrà assistir a les reunions del Consell d'administració i de la Junta general, per tal d'informar i d'ésser informada; en aquestes sessions tindrà veu, però no vot.

Article 19. Funcions de la Gerència

Les funcions de la Gerència de la societat són les següents:

- a) Executar i fer complir els actes dels òrgans de govern i adoptar les disposicions particulars que exigeixi el seu millor compliment.
- b) Organitzar i dirigir els serveis de conformitat amb les directrius dels òrgans de govern.
- c) Adoptar les decisions de règim interior necessàries per al funcionament de la Societat.
- d) Proposar al Consell d'Administració qualsevol actuació referent a la relació contractual amb el personal de la societat i les seves les retribucions i resoldre en l'esfera empresarial tot allò referent a drets, obligacions, ordenació del treball, procediment disciplinari i altres aspectes relacionats amb la gestió d'aquell personal.
- e) Elaborar, d'acord amb el Consell d'Administració, la previsió d'ingressos i despeses de l'exercici i els comptes anuals.
- f) Preparar el pla anual d'objectius i fixar els indicadors de seguiment i control dels mateixos.
- g) Formalitzar contractes d'import no superior a trenta mil euros (30.000 EUR).



- h) Ordenar els pagaments i autoritzar els cobraments de tota classe d'entitats públiques o privades, així com els documents bancaris, conjuntament amb un altre membre del Consell d'Administració
- i) Signar la correspondència, rebuts, lliuraments, factures i en general quants documents calguin per al desenvolupament de la seva funció.
- j) Qualsevol altra facultat que el Consell d'administració li confereixi.

Capítol 4. Exercici social i comptes anuals

Article 20. Exercici social

L'exercici social coincidirà amb l'any natural, tret del primer exercici, que començarà el dia d'atorgament de l'escriptura de constitució de la societat i acabarà el 31 de desembre del mateix any.

Article 21. Règim comptable

1. La Societat resta sotmesa al règim de comptabilitat pública, sense perjudici de la seva adaptació a les disposicions del Codi de Comerç i altra legislació mercantil i al Pla General de Comptabilitat vigent per les empreses espanyoles.
2. Els llibres seran legalitzats pel Registre mercantil corresponent al domicili social.

Article 22. Pressupost anual i programa anual d'actuació, inversions i finançament

1. La Societat formularà anualment un estat de previsió d'ingressos i despeses que s'integrarà al pressupost general de l'Ajuntament.
2. La Societat elaborarà també anualment un programa d'actuació, inversions i finançament que inclourà el detall de les inversions a executar durant l'exercici, la seva avaluació econòmica i les fonts previstes per al seu finançament, així com els objectius a aconseguir.

Article 23. Comptes anuals

1. En el termini dels tres mesos següents a la finalització de l'exercici social, el Consell d'administració formularà els comptes anuals, redactarà, si s'escau, l'informe de gestió i presentarà la proposta d'aplicació del resultat de l'exercici.
2. Els comptes anuals inclouran el balanç, el compte de pèrdues i guanys, l'estat de canvis en el patrimoni net de l'exercici, l'estat de fluxos d'efectiu, si s'escau, i la memòria, que hauran de ser signats per tots els Consellers i Conselleres. Aquests documents formen una unitat i hauran de ser redactats amb claredat i mostrar la imatge fidel del patrimoni, de la situació financera i dels resultats de la Societat, de conformitat amb el Text Refós de la Llei de Societats Anònimes i del que preveu el Codi de Comerç.
3. Els documents indicats seran sotmesos a aprovació en sessió ordinària de la Junta general. A tal efecte, es trobaran a disposició de les persones membres de la Junta, al domicili social, quinze dies abans de la celebració d'aquella sessió.
4. Aprovats els comptes anuals i dins del termini legalment establert es presentaran per al seu dipòsit al Registre Mercantil.
5. Els comptes anuals hauran d'acreditar que més del 80 per cent de les activitats de la societat es duen a terme en exercici de les comeses que li hagin estat confiades per l'Ajuntament del Masnou.

Article 24. Aplicació de resultats

1. En el cas que existeixin beneficis després que s'hagi cobert les càrregues financeres i les amortitzacions previstes a la legislació i d'altres acordades per la Junta General, es destinaran a:
 - a) En un 10%, a la creació d'un fons de reserva, dotació que serà obligatòria fins que l'esmentat fons arribi a un representar un 20% del capital social.
 - b) El romanent restant, de forma exclusiva a la reinversió en la millora dels serveis prestats per l'empresa (ja sigui inversió en obres, material, campanyes adreçades a la ciutadania o altres iniciatives que millorin el servei) o d'altres serveis de titularitat municipal en general.



2. El que s'acaba d'assenyalar restarà condicionat a allò establert a la normativa vigent sobre societats de capital i a d'altres previsions legals d'aplicació a l'observança estricta dels quals es condiona la distribució de beneficis socials.

Capítol 5. Patrimoni, recursos, fiscalització i responsabilitat

Article 25. Patrimoni

1. Constituïran el patrimoni de la societat:

1.1. Els béns patrimonials aportats per l'Ajuntament del Masnou, de l'actiu i passiu dels quals se'n farà càrrec la societat. Aquestes aportacions hauran de ser objecte de valoració d'acord amb la normativa vigent aplicable a les societats de responsabilitat limitada.

1.2. Els béns que la societat adquireixi per títol legítim.

2. La societat haurà de formar un inventari dels seus béns i drets, que s'integrarà a l'inventari general consolidat de l'Ajuntament del Masnou.

Article 26. Recursos de la societat

Els recursos de la societat estaran constituïts per:

- a) Els productes, aprofitaments, fruits i rendiments del seu patrimoni.
- b) Els ingressos provinents de la realització dels serveis i les activitats que constitueixen la seva finalitat social.
- c) Les bestretes, préstecs i crèdits que obtingui d'entitats oficials o particulars.
- d) Els ajuts i les subvencions que se li atorguin.
- e) Les herències, els llegats i les donacions que li facin.
- f) La resta que puguin ser-li atribuïts de conformitat a la normativa aplicable.

Article 27. Control i fiscalització

1. És competència de la Intervenció General de l'Ajuntament del Masnou el control i la fiscalització de la societat, conforme als procediments que estableixi el Ple de l'Ajuntament, d'acord amb la normativa vigent en matèria d'hisendes locals.

2. En aquest sentit, la societat resta sotmesa a control financer i d'eficàcia per part de la Intervenció, òrgan que confeccionarà anualment un informe amb les seves conclusions.

3. Així mateix, els comptes anuals de la societat seran sotmesos anualment a una auditoria externa.

Article 28. Responsabilitat dels membres dels òrgans d'administració

Els membres dels òrgans d'administració de la societat respondran civilment davant de l'Ajuntament sobre els seus actes i omissions que, per dol, culpa o negligència greu, haguessin causat danys greus a l'Ajuntament, a la societat o a tercers, si aquests últims haguessin estat indemnitzats per la Corporació local. L'exigència d'aquesta responsabilitat es farà efectiva per la via civil.

Capítol 6. Dissolució i liquidació

Article 29. Dissolució

1. La societat es dissoldrà per qualsevol de les causes previstes a la normativa en matèria de societats de capital i de règim local i, en particular, per les següents:

1.1. Per acord de la Junta General.

1.2. Per fusió o absorció amb una altra societat, duta a terme de conformitat amb el que disposi la legislació vigent.



- 1.3. Com a conseqüència de registrar pèrdues que deixin reduït el patrimoni net a una quantitat inferior a la meitat del capital social, tret que aquest s'augmenti o es redueixi en la quantitat suficient.
- 1.4. Per conclusió de l'empresa que constitueixi l'objecte de la societat o per impossibilitat manifesta de realitzar la finalitat social.
- 1.5. Per la supressió del servei o pel canvi en la forma de gestió d'aquell, acordat pel propi Ajuntament.
2. En cas de dissolució, la liquidació restarà a càrrec dels Consellers i Conselleres d'administració, que actuaran com a comissió liquidadora amb el mateix règim d'actuació col·legiada que el Consell d'administració.
3. En exercici d'aquesta funció liquidadora:
 - 3.1. Cessarà la representació dels Consellers i Conselleres per concloure nous contractes i contreure noves obligacions.
 - 3.2. Els Consellers i Conselleres practicaran la liquidació i divisió de conformitat amb els acords de la Junta general i les disposicions vigents.
4. Si, en aquestes circumstàncies, el nombre de persones membres del Consell d'administració en funcions de comissió liquidadora fos parell, la Junta general designarà per majoria una altra persona més com a liquidadora, per tal que el seu número sigui senar.

Article 30. Liquidació

Un cop satisfets tots els deutes als creditors, consignat l'import del seus crèdits contra la societat i assegurats completament els no vençuts, el romanent que resulti revertirà a favor de l'Ajuntament del Masnou.



Memòria per a la creació de la societat mercantil local SUMEM

1. Antecedents

En sessió ordinària celebrada el 21 de març de 2019, el Ple de l'Ajuntament del Masnou va acordar, tenint en compte allò que disposa l'article 44 del vigent Reglament Orgànic Municipal (ROM), la creació d'una comissió informativa de caràcter específic, que es va mantenir en el nou mandat 2019-2023 per acord del Ple de març de 2019.

L'objectiu d'aquesta comissió és l'anàlisi i l'estudi d'informació tècnica, jurídica i econòmicofinancera per tal de dictaminar sobre la viabilitat de la gestió directa de diferents serveis municipals, tenint en compte les diferents opcions actualment existents.

Per facilitar els treballs de la comissió es va contractar una empresa consultora experta per tal d'analitzar les formes de gestió més sostenibles i eficients dels serveis d'estacionament de vehicles i d'abastament d'aigua potable, ja que ambdós es gestionen mitjançant contractes de concessió que finalitzen properament la seva vigència.

Pel que respecta al servei d'estacionament de vehicles, les principals conclusions de l'assessorament extern rebut han estat les següents:

- La normativa sobre règim local reconeix als municipis competència pròpia en matèria de trànsit, estacionament de vehicles i mobilitat, i ordenació del trànsit de vehicles i de persones en les vies urbanes. Aquestes competències es concreten i desenvolupen al Reial decret legislatiu 6/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei sobre trànsit, circulació de vehicles de motor i seguretat viària.
- Amb tot, la materialització de la titularitat pública efectiva del servei no es produeix ex lege en abstracte per virtut dels articles esmentats, sinó que cal l'aplicar-la, formalitzar-la i instrumentar-la mitjançant l'acord exprés de creació i establiment del servei. És a dir, cal assumir la competència atorgada per llei com a servei de prestació pública.
- Per establir el servei cal determinar la forma de gestió més sostenible i eficient, a partir d'un estudi comparatiu, tenint en compte la rendibilitat econòmica, d'acord amb els postulats de l'article 85.2 de la Llei Reguladora de les Bases del règim local i altres criteris que influeixen en l'elecció del model de gestió d'un servei de competència municipal, com poden ser els laborals, els socials i els vinculats als principis de transparència, rendició de comptes i bon govern en la gestió pública.
- La normativa de règim local estableix que només es pot fer ús de les formes d'entitat pública empresarial local (EPEL) i societat mercantil amb capital social íntegrament públic si queda acreditat en la memòria justificativa elaborada amb aquesta finalitat que aquestes formes són més sostenibles i eficients que les altres dues formes de gestió directa – la gestió de la pròpia entitat local i l'organisme autònom local –, tenint en compte els criteris de rendibilitat econòmica i recuperació de la inversió.
- La comparativa realitzada pels consultors contractats, basada en tres hipòtesis diferents, determina que la rendibilitat econòmica de les formes de gestió directa, en totes les seves modalitats, presenta una millor avaluació que les formes de gestió indirecta – bàsicament, la concessió de serveis –.
- Dins de la gestió directa, la modalitat que presenta condicions més idònies per a una explotació eficient i sostenible és la **societat mercantil local**, opció que es considera preferible a l'EPEL ja que aquesta constitueix un instrument d'organització que no s'ha acabat de consolidar i en la que el seu caràcter mixt – híbrid entre la jurisdicció administrativa i el Dret privat, a mig camí entre la



caracterització i dependència pública dels organismes autònoms i la caracterització privada de les societats mercantils locals – li pot restar agilitat i flexibilitat en la gestió.

- La viabilitat d'un nou ens empresarial públic local augmentarà si s'assumeix de forma progressiva la gestió de més serveis públics municipals, més enllà dels de l'estacionament de vehicles, ja que es produiria una sinèrgia d'accions i una optimització dels recursos, especialment en les despeses de personal, els costos d'estructura, les instal·lacions pròpies o els procediments de compres i contractació, entre d'altres.
- Finalment, es conclou que el nou ens pot cobrir els costos d'inversió necessaris i les despeses per a la prestació del servei amb nivells òptims de qualitat, ja que es podrà dotar tant dels propis ingressos que generi – en el seu conjunt el sistema d'estacionaments és rendible – com d'altres recursos propis, finançament extern i altres aportacions.

A la vista d'aquestes conclusions i de l'informe que complementàriament va elaborar el Gerent municipal, la comissió informativa de caràcter específic esmentada va dictaminar el següent:

En virtut de tot el que s'ha exposat, es proposa a la Comissió informativa municipal de caràcter específic sobre gestió directa de serveis municipals, que dictami, en relació amb el servei municipal d'estacionament de vehicles, el següent:

Primer. Que és convenient procedir a la unificació de les formes de gestió dels estacionaments públics municipals, per tal de simplificar els procediments, reduir els costos de gestió, incrementar-ne la transparència i millorar-ne, en general, la seva eficiència.

Segon. Que, d'acord amb l'estudi realitzat per la consultora que ha assessorat la comissió en aquesta matèria, les formes de gestió directa, en totes les seves modalitats, presenten una millor avaluació i són més adequades per la gestió del servei d'estacionaments públics municipals que la gestió indirecta mitjançant concessió.

Tercer. Que, d'acord novament amb l'indicat estudi, dins les formes de gestió directa, la que presenta condicions més idònies per a una explotació eficient i sostenible és la societat mercantil local.

Quart. Que el nou ens de gestió tindrà una major viabilitat si assumeix de forma progressiva més serveis públics municipals, més enllà dels de l'aparcament i la mobilitat, la qual cosa produiria una sinèrgia d'accions i una optimització dels recursos, especialment en les despeses de personal, els costos d'estructura, les instal·lacions pròpies; i els procediments de compres i contractació, entre d'altres.

Cinquè. Que és convenient que l'Ajuntament iniciï la tramitació de l'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles formalitzant l'opció per una gestió unificada en la forma de gestió directa mitjançant una societat mercantil municipal de gestió de serveis urbans, a la que s'encomanaria, en primer lloc, la gestió del servei d'estacionament de vehicles.

Sisè. Que cal que l'Alcaldia informi el Ple municipal d'aquestes conclusions i impulsi els tràmits necessaris per materialitzar-les.

Tenint tot això en compte, seguint les instruccions de l'Alcaldia, s'han elaborat sengles expedients administratius:

- Expedient per a l'establiment del servei públic municipal d'estacionament de vehicles (X2020016258), amb l'objectiu d'unificar les diferents formes de gestió existents actualment i fixar la modalitat de gestió més adequada, tenint en compte les conclusions dels estudis



realitzats i el dictamen de la comissió informativa municipal de caràcter específic sobre gestió directa de serveis municipals en relació amb aquesta matèria.

- Expedient per a la creació d'una societat mercantil local, de capital íntegrament públic, amb l'objecte de gestionar el servei municipal d'estacionament de vehicles i altres de naturalesa compatible i complementària (X2020017425), tenint en compte les conclusions de l'estudi previ realitzat, el dictamen de la comissió informativa municipal de caràcter específic sobre gestió directa de serveis municipals en relació amb aquesta matèria i els treballs que s'estan duent a terme per a l'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles, esmentat en el punt anterior.

Aquesta memòria és el resultat dels treballs de la comissió redactora de caràcter tècnic nomenada per l'Alcalde per a materialitzar el segon dels expedients esmentats, per a la creació d'una societat mercantil local de capital íntegrament públic per la gestió, inicialment, del servei municipal d'estacionament de vehicles.

Aquesta memòria fonamenta les propostes tècniques que es fan arribar al Regidor delegat de relacions institucionals i d'impuls dels serveis públics i a l'Alcaldia als efectes de la confecció dels informes preceptius de Secretaria i Intervenció i de la seva deliberació i aprovació, si correspon, pel Ple de l'Ajuntament.

2. Característiques essencials de la societat mercantil local

D'acord amb el que estableix l'article 85.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local – en endavant, LRBRL –, una de les formes en què es poden gestionar de forma directa els serveis públics locals és mitjançant una **societat mercantil local** amb un capital social de titularitat pública.

L'esmentat article de la LRBRL assenyala també que només podrà fer-se ús de la forma de gestió mitjançant societat mercantil quan quedi acreditat mitjançant memòria justificativa elaborada a l'efecte que aquesta resulta més sostenible i eficient que la gestió per la pròpia entitat o per un organisme autònom local.

Aquest extrem ha quedat acreditat mitjançant els treballs realitzats per la formació de l'expedient sobre l'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles (X2020016258) i els corresponents informes preceptius.

La mateixa LRBRL, en el seu article 85 ter 1 estableix les característiques més bàsiques de les societats mercantils locals:

Article 85 ter.

1. Les societats mercantils locals es regiran íntegrament, qualsevol que sigui la seva forma jurídica, per l'ordenament jurídic privat, llevat de les matèries en què els sigui aplicable la normativa pressupostària, comptable, de control financer, de control d'eficàcia i contractació, i sense perjudici del que assenyala l'apartat següent d'aquest article.

¹

Article afegit per la Llei 57/2003, de 16 de desembre, de mesures per la modernització del govern local i modificat en l'apartat segon per la Llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'Administració Local.



2. La societat ha d'adoptar una de les formes previstes en el text refós de la Llei de societats de capital aprovat pel Reial Decret Legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, i en l'escriptura de constitució constarà el capital que haurà de ser aportat per les administracions públiques o per les entitats de sector públic que en depenen a què correspongui la seva titularitat.

3. Els estatuts han de determinar la forma de designació i el funcionament de la Junta General i del Consell d'Administració, així com els màxims òrgans de direcció de les mateixes.

En aquest primer apartat s'examinen les característiques essencials d'una societat mercantil local de capital íntegrament públic.

2.1 Règim jurídic

En primer lloc, es tracta d'un **ens amb personalitat jurídica pròpia i diferenciada** de l'administració que la crea, en aquest cas, de l'Ajuntament del Masnou, la qual cosa suposa un pas cap a la descentralització de l'activitat administrativa de l'ajuntament.

Ens trobaríem davant d'un ens amb un únic soci, l'Ajuntament del Masnou, i per tant – malgrat l'esmentada personalitat jurídica pròpia diferenciada de la corporació – en realitat és l'Ajuntament qui pren les decisions sobre la societat: és el Ple municipal qui actua com a Junta general d'aquella i qui designa al Consell d'administració.

Així, la societat mercantil local formarà part inequívocament del sector públic, tal i com apunta l'article 3.1, apartat h), de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic – en endavant, LCSP –.

És important remarcar aquest fet ja que, tot i la forma mercantil de l'ens, la gestió dels serveis que l'Ajuntament li encarregui s'ha de fer sotmesa al principi de preservació de l'interès públic i alhora orientada pels principis de gestió sostenible i eficient. La societat mercantil local és un **mitjà instrumental de l'Ajuntament**, en tant que Administració pública, per a l'assoliment de les seves finalitats, la qual cosa comporta que l'Ajuntament ha d'exercir de forma plena els seus drets de propietat.

Considerem aquí apropiat recollir les paraules de Santiago Milans, advocat i magistrat especialista en allò contenciós-administratiu i fiscal en excedència, quan diu 2:

S'adverteix que, tant en els supòsits de gestió directa com en els de gestió indirecta, l'entitat local ha d'actuar, per complir amb la gestió sostenible i eficient, com un propietari informat i actiu, i establir una política de propietat clara i consistent, garantint que el govern corporatiu de les empreses públiques es realitza de forma transparent i responsable, amb el nivell necessari de professionalitat i efectivitat. Per a això s'ha de desenvolupar i publicar una política de propietat [...] que defineixi els objectius generals així com el paper de l'ajuntament en el govern corporatiu de les empreses públiques del seu àmbit respectiu, i de quina forma durà a terme aquella política de propietat.

[...]

L'ajuntament com a propietari ha de conduir-se com qualsevol accionista important quan es trobi en situació d'influir significativament sobre l'empresa [...] per tal d'exercir els seus drets de la manera que millor protegeixi la seva propietat i optimitzi el seu valor. En aquest sentit, l'ajuntament com a propietari té, com en qualsevol societat, quatre drets bàsics de l'accionista mercantil: i) participar i votar en les juntes generals d'accionistes; ii) obtenir suficient informació rellevant sobre l'empresa a temps i amb

²

Milans del Bosch, S. (2014). Sociedad mercantil local: el nuevo marco jurídico y de responsabilidad penal. Fundación Democracia y Gobierno Local. Cuadernos de Derecho Local, núm. 35, juny 2014, pp. 121-139.



regularitat; iii) triar i remoure als membres directius; i iv) aprovar transaccions extraordinàries.

A l'empresa municipal, l'ajuntament o l'entitat propietària ha d'exercir aquests drets de forma plena i assenyada, el que li permetria tenir la influència necessària sobre les empreses públiques sense interferir en la seva gestió quotidiana. L'efectivitat i credibilitat de govern corporatiu i supervisió de les empreses públiques dependran, en gran mesura, de la capacitat de l'entitat propietària de fer un ús ben fundat dels seus drets com a accionista, i d'exercir de forma efectiva les seves funcions de propietat a les empreses públiques.

La societat que es creï es regirà íntegrament per l'ordenament jurídic privat, independentment de la forma societària concreta que adopti, però el seu funcionament no pot equiparar-se literalment al d'una activitat societària privada, ja que :

Les relacions de la societat amb l'ens matriu, així com nombroses actuacions de la mateixa, es regiran pel Dret Administratiu ja que en la seva creació o en la direcció i funcionament de la societat hi ha actes de naturalesa pública³.

Les principals actuacions de la societat que es mantenen, totalment o parcial, dins de l'àmbit del Dret Administratiu són el control financer i el control d'eficàcia, la contractació, i alguns aspectes de la gestió de personal, pressupostària i comptable.

L'opció per la forma de gestió directa mitjançant una societat mercantil local es justifica perquè la subjecció al Dret Mercantil resulta més adequada per l'àmbit d'activitat de prestació de serveis en el que es centrarà la societat.

En concret, entenem que la forma de societat mercantil local permet, per una banda, desenvolupar la prestació de serveis municipals gaudint dels avantatges que procura l'esmentat ordenament jurídic privat i que s'han exposat en la memòria justificativa de l'expedient, esmentat anteriorment, d'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles, però garantint que les seves actuacions es mantenen dins del control de l'administració titular de la competència sobre els serveis – l'Ajuntament – i sotmeses als controls propis de l'Administració Pública.

Citem novament Diego Ballina Díaz, secretari lletrat de la Junta de Govern Local de l'Ajuntament de Gijón:

La personificació privada és una tècnica instrumental per la satisfacció de l'interès general, la qual cosa comporta que són mitjans per possibilitar l'eficaç actuació dels poders públics. La finalitat de les societats mercantils municipals no pot ser una altra que incrementar l'eficàcia i l'eficiència en la gestió pública⁴.

De forma més detallada, el règim jurídic aplicable a la societat que es constitueixi és el que estableix la secció IV del títol 6, articles 211 a 226, del Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals, aprovat pel Decret 179/1995, de 13 de juny – en endavant, ROAS–, d'acord amb el que s'estableix en l'article 137 del mateix Reglament.

³ Ballina, D. (2015). Las sociedades mercantiles de capital íntegramente municipal. Madrid: Instituto Nacional de Administración Pública. Pàg. 56.

⁴ Ballina, D. (2015). Ídem, pàg. 63.



En aquest sentit l'art. 211 disposa:

Article 211. Règim

211.1 Els serveis locals de caràcter econòmic es poden gestionar directament per mitjà d'una societat mercantil.

211.2 En aquest cas, el servei s'exerceix en règim d'empresa privada i el capital social pertany íntegrament a l'ens local.

211.3 La societat ha d'adoptar la forma de responsabilitat limitada o de societat anònima i actua amb subjecció a les normes de dret mercantil, sens perjudici de les matèries exceptuades per l'acord de creació, les referents a les funcions de direcció i vigilància que exerceixi l'ens local sobre ella i les de contractació i d'altres de caràcter administratiu a què es refereixen els articles 217 i 225 d'aquest Reglament.

2.2 Forma societària

Les societats mercantils municipals han d'adoptar, per imposició de la LRBRL – article 85 ter.2 –, una de les **formes societàries** previstes al text refós de la Llei de Societats de Capital, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 1/2010, de 2 de juliol – en endavant, **TRLSC** –.

En aquest sentit, l'article 1 del **TRLSC**, indica:

Article 1. Societats de capital.

1. Són societats de capital la societat de responsabilitat limitada, la societat anònima i la societat comanditària per accions.

2. A la societat de responsabilitat limitada, el capital, que estarà dividit en participacions socials, s'integrarà per les aportacions de tots els socis, els quals no respondran personalment dels deutes socials.

3. En la societat anònima, el capital, que estarà dividit en accions, s'integrarà per les aportacions de tots els socis, els quals no respondran personalment dels deutes socials.

4. En la societat comanditària per accions, el capital, que estarà dividit en accions, s'integrarà per les aportacions de tots els socis, un dels quals, al menys, respondrà personalment dels deutes socials com a soci col·lectiu.

D'entrada, no és d'aplicació la forma de societat comanditària per accions, en establir la responsabilitat personal almenys d'un dels socis, per la qual cosa les possibilitats són dues: societat de responsabilitat limitada o societat anònima. En aquest mateix sentit s'expressa explícitament l'article 211.3 del **ROAS**, esmentat anteriorment:

211.3. La societat ha d'adoptar la forma de responsabilitat limitada o de societat anònima i actua amb subjecció a les normes de dret mercantil, sens perjudici de les matèries exceptuades per l'acord de creació, les referents a les funcions de direcció i vigilància que exerceixi l'ens local sobre ella i les de contractació i d'altres de caràcter administratiu a què es refereixen els articles 217 i 225 d'aquest Reglament.

La societat de responsabilitat limitada presenta, respecte a la societat anònima, l'avantatge d'una major flexibilitat en la seva organització i en el seu règim econòmic, la qual cosa pot comportar una major agilitat en el seu funcionament si es fan les previsions adients en els estatuts. Contràriament, atès el fet



que les participacions socials no són valors mobiliaris, resultaria complicat en un futur obrir-la a la participació del sector privat.

Com que hores d'ara no es preveu aquesta possibilitat de participació del sector privat – que a més comportaria una modificació de la forma de gestió dels serveis que en resultessin implicats –, sembla que l'opció més adient és la de la **societat de responsabilitat limitada**.

2.3 Fundació de la societat

Les formes de fundació de la societat previstes reglamentàriament – ROAS, art. 212 – són:

La **fundació simultània**, és a dir, la creació unilateral i ex novo per acord de l'ens local

La **forma successiva**, quan l'ens local adquireix totes les accions o participacions d'una altra societat o totes les accions o participacions de titularitat privada d'una societat mercantil amb capital parcialment públic del qual sigui titular l'ens local.

En el cas que ens ocupa, es tractaria de la **fundació simultània** de la societat mercantil per acord del Ple de l'Ajuntament, que n'és l'òrgan competent.

L'expedient administratiu previ que cal tramitar per a la fundació de la nova societat consta dels següents tràmits:

Resolució inicial i designació de la comissió redactora de la documentació de l'expedient, que s'ha pres pel Decret de l'Alcaldia de data 8 de desembre de 2020.

Redacció d'una memòria que motivi l'elecció de la societat municipal com a forma de gestió del servei o serveis de què es tracti. Aquest tràmit es realitza, com ja s'ha esmentat, en el marc de l'expedient d'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles (X2020016258), que inclou la memòria justificativa atenent els aspectes social, jurídic, tècnic i financer.

Determinació de les característiques de la societat, punt al qual respon la present memòria.

Aprovació inicial de la creació de la societat pel Ple de l'Ajuntament, per majoria absoluta.

Exposició pública de l'acord inicial i de l'expedient per un termini no inferior a trenta dies naturals, durant els quals la ciutadania podrà formular observacions.

Aprovació definitiva pel Ple, prèvia resolució si correspon de les observacions presentades, de la creació de la societat, com s'ha dit, com a acte unilateral i simultani.

L'acte constitutiu de la societat s'ha d'eleva a escriptura pública per l'Alcalde com a representant de la Corporació i tot seguit cal procedir a la inscripció al Registre Mercantil.

A l'**escriptura pública** ha de constar:

La identitat del soci únic, és a dir, l'Ajuntament del Masnou.



La voluntat de constituir una societat de capital, expressada per l'acord del Ple, amb elecció d'una forma societària determinada, que en aquest cas és la societat de responsabilitat limitada.

L'aportació de capital que realitzi l'Ajuntament i la numeració de les participacions atribuïdes a canvi.

Els estatuts de la societat.

La identitat de la persona o persones que s'encarreguin inicialment de l'administració i de la representació de la societat.

La nova societat mercantil es regularà, com s'ha dit, per l'ordenament jurídic privat mercantil, malgrat la reserva d'aplicació del Dret Administratiu en determinades matèries, però també pels seus **estatuts**, que s'aproven també per acord del Ple municipal i que s'hauran d'incorporar a l'escriptura de constitució en el moment de la seva inscripció al Registre Mercantil per tal que assoleixin eficàcia erga omnes.

Els estatuts són un document que recull les normes que han de regir el funcionament de la societat – TRLSC, art. 23 – i l'organització de la mateixa en els seus aspectes bàsics. La unipersonalitat de la societat, que és el cas, no representa cap particularitat rellevant, a tenir en compte.

Els continguts dels estatuts han de ser clars i específics i han de contenir les previsions següents:

- La denominació de la societat.
- L'objecte social, determinant les activitats que l'integren.
- El domicili social.
- El capital social – que es pot aportar en metàl·lic o mitjançant béns –, les participacions en què es divideix, en tractar-se d'una societat de responsabilitat limitada, el valor nominal d'aquestes participacions i la seva numeració correlativa.
- La manera d'organitzar l'administració de la societat, el nombre d'administradors o, al menys, el nombre màxim i el mínim, així com el termini de durada del càrrec i el sistema de retribució, si en té.
- La manera en què els òrgans col·legiats de la societat deliberaran i adoptaran els acords. En aquest punt particular es tindrà en compte subsidiàriament allò que estableixen el Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals, aprovat pel Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre – en endavant, ROF – i el Reglament Orgànic Municipal, aprovat pel Ple de l'Ajuntament del Masnou el 18 de febrer de 2016 – en endavant, ROM –.

Els acords dels òrgans de la societat que es considerin contraris als estatuts poden ser objecte d'impugnació. La impugnació de naturalesa mercantil dels acords, ha de diferenciar-se segons sigui una infracció d'una clàusula estatutària que reproduïx un precepte legal o la infracció d'una clàusula estatutària que regula una qüestió de forma diferent a la llei, però dintre dels marges de maniobra legals. La primera acció impugnatòria caduca a l'any, i la segona als quaranta dies naturals.

Els estatuts són modificables. L'acord de modificació correspon a la Junta General i ha d'estar basat en un informe que la justifiqui. L'eficàcia de les modificacions queda supeditada a la concessió d'escriptura pública i a la inscripció al Registre Mercantil.

En els apartats que segueixen, es formula la proposta tècnica de la comissió redactora d'aquesta memòria al respecte dels principals aspectes esmentats.

Forma part de l'expedient, així mateix, una proposta d'estatuts per la nova societat mercantil local.



3. Denominació

L'atribució de personalitat jurídica imposa la necessitat d'assignació d'una denominació que la identifiqui i la diferenciï. Per tant, aquest és un contingut essencial dels estatuts. La denominació es preceptiva en tota convocatòria dels seus òrgans i ha de constar a la documentació i a la correspondència de la societat.

La denominació ha de ser original i no pot figurar ja a la secció de denominacions del Registre Mercantil Central – RMC –. A tal efecte, s'ha de sol·licitar una certificació negativa de la denominació social a aquest Registre; amb caràcter previ, es poden sol·licitar una o més notes simples informatives. Una vegada obtinguda la certificació negativa de denominació, ja es pot procedir a la escriptura davant de notari, per la qual cosa cal tenir present que les reserves de denominació tenen vigència de sis mesos i les certificacions, de tres mesos –.

El Reglament del Registre Mercantil, aprovat pel Reial Decret 1784/1996, de 19 de juliol – en endavant, RRM –, al seu article 400.1 assenyala:

Article 400. Classes de denominacions.

1. Les societats anònimes i de responsabilitat limitada poden tenir una denominació subjectiva o raó social, o una denominació objectiva.

Des de la comissió tècnica redactora dels documents de l'expedient es proposa l'adopció d'una denominació objectiva, fent referència a l'activitat econòmica de la societat – RRM, art. 402 –: **Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, S.L.**



4. Objecte social

L'objecte social s'ha de concretar i definir d'acord amb les activitats i els serveis que siguin encomanats a la societat.

L'article 178 del RRM, referit a les societats de responsabilitat limitada, estableix:

Article 178. Objecte social.

- 1. L'objecte social s'ha de fer constar en els estatuts, determinant les activitats que l'integren.*
- 2. No es poden incloure en l'objecte social els actes jurídics necessaris per a la realització o desenvolupament de les activitats indicades en ell.*
- 3. En cap cas es pot incloure com a part de l'objecte social la realització de qualssevol altres activitats de lícit comerç ni fer servir expressions genèriques d'anàleg significat.*

En el present cas, l'antecedent clau és el treball desenvolupat per la comissió informativa municipal de caràcter específic sobre gestió directa de serveis municipals, que al seu torn s'ha fonamentat en l'estudi realitzat per uns consultors externs a l'entorn de les formes de gestió del servei d'estacionament de vehicles, i les conclusions principals del qual han estat, en relació amb el tema que ens ocupa:

La rendibilitat econòmica de les formes de **gestió directa**, en totes les seves modalitats, presenta una millor avaluació que les formes de gestió indirecta – bàsicament, la concessió de serveis –.

Dins de la gestió directa, la modalitat que presenta condicions més idònies per a una explotació eficient i sostenible és la **societat mercantil local**. Aquesta opció es considera preferible a l'entitat pública empresarial local o EPEL – que té una valoració similar –, ja que aquesta constitueix un instrument d'organització que no s'ha acabat de consolidar i en la que el seu caràcter mixt – híbrid entre la jurisdicció administrativa i el dret privat, a mig camí entre la caracterització i dependència pública dels organismes autònoms i la caracterització privada de les societats mercantils locals – li pot restar agilitat i flexibilitat a l'hora de la contractació de personal, la contractació pública, la dependència orgànica o la responsabilitat, entre d'altres.

La viabilitat d'un nou ens empresarial públic local augmentaria si s'assumeix de forma progressiva la **gestió de més serveis públics municipals**, més enllà dels de l'aparcament i la mobilitat, ja que es produiria una sinèrgia d'accions i una optimització dels recursos, especialment en les despeses de personal, els costos d'estructura, les instal·lacions pròpies o els procediments de compres i contractació, entre d'altres.

S'ha de tenir present, a més, que la mateixa comissió ha estudiat la gestió del servei municipal d'abastament d'aigua potable, amb conclusions anàlogues.

Així, la comissió va emetre un dictamen el passat 21 d'octubre de 2020, en el que va determinar el següent:

Primer. Que és convenient procedir a la unificació de les formes de gestió dels estacionaments públics municipals, per tal de simplificar els procediments, reduir els costos de gestió, incrementar-ne la transparència i millorar-ne, en general, la seva eficiència.

Segon. Que, d'acord amb l'estudi realitzat per la consultora que ha assessorat la comissió en aquesta matèria, les formes de gestió directa, en totes les seves modalitats, presenten una millor avaluació i són més adequades per la gestió del



servei d'estacionaments públics municipals que la gestió indirecta mitjançant concessió.

Tercer. Que, d'acord novament amb l'indicat estudi, dins les formes de gestió directa, la que presenta condicions més idònies per a una explotació eficient i sostenible és la societat mercantil local.

Quart. Que el nou ens de gestió tindrà una major viabilitat si assumeix de forma progressiva més serveis públics municipals, més enllà dels de l'aparcament i la mobilitat, la qual cosa produiria una sinèrgia d'accions i una optimització dels recursos, especialment en les despeses de personal, els costos d'estructura, les instal·lacions pròpies; i els procediments de compres i contractació, entre d'altres.

Cinquè. Que és convenient que l'Ajuntament iniciï la tramitació de l'establiment del servei municipal d'estacionament de vehicles formalitzant l'opció per una gestió unificada en la forma de gestió directa mitjançant una societat mercantil municipal de gestió de serveis urbans, a la que s'encomanaria, en primer lloc, la gestió del servei d'estacionament de vehicles.

Sisè. Que cal que l'Alcaldia informi el Ple municipal d'aquestes conclusions i impulsi els tràmits necessaris per materialitzar-les.

S'observa, per tant, que l'opció que es deriva dels estudis tècnics i del posicionament de la comissió informativa de caràcter específic és la creació d'una societat mercantil local, de capital íntegrament públic, que inicialment assumeixi la gestió del servei d'estacionament de vehicles i que progressivament incorpori altres serveis urbans.

Tenint això en compte, es proposa en primer lloc que la societat mercantil local pugui desenvolupar **activitats de servei públic**, tant en règim de monopoli com de concurrència. Aquestes activitats hauran de ser encarregades per l'Ajuntament – que serà sempre l'administració titular – partint del fet que aquest tingui **competències pròpies** sobre la matèria de què es tracti.

En tant que serveis públics, l'eficàcia i l'eficiència en la gestió es vinculen plenament a la satisfacció de forma adequada de l'interès general. A diferència del que succeeix en el sector privat, la finalitat de la societat municipal no és maximitzar beneficis, sinó satisfer de la millor manera possible les necessitats de la comunitat que la sustenta, emprant adequadament els recursos necessaris dins dels que es disposa pressupostàriament.

En aquesta línia, a l'hora de definir l'objecte social és important també tenir en compte la **coherència funcional** de les activitats que ha de desenvolupar la societat, com a unitat d'activitat econòmica. Una homogeneïtat funcional de les activitats ajudarà a un millor aprofitament dels recursos.

En conseqüència, es proposa que la societat mercantil municipal de la que estem tractant tingui com a objecte social la **prestació de serveis públics bàsics**, derivats de l'exercici de competències pròpies que ha de prestar el municipi del Masnou d'acord amb l'article 26.1 de la LRBRL, en el marc de:

- La mobilitat urbana.
- El manteniment de les vies públiques.
- El benestar comunitari.
- El medi ambient.

Es proposa també afegir un servei intern funcionalment relacionat amb els anteriors, com és la gestió i manteniment integral d'equipaments municipals.



Més en concret, l'objecte social de la societat mercantil quedaria definit com segueix:

1. *Constitueix l'objecte social de SUMEM la consecució de les finalitats següents:*
 - 1.1. *La prestació de serveis públics urbans relacionats amb la mobilitat urbana, el manteniment de vies públiques, els serveis de benestar comunitari i el medi ambient així com la gestió i manteniment d'equipaments municipals.*
 - 1.2. *La promoció de la construcció i l'explotació d'equipaments i d'instal·lacions destinats a activitats pròpies de l'objecte social.*
 - 1.3. *La comercialització de serveis que puguin derivar de l'explotació econòmica de les activitats pròpies de l'objecte social.*
 - 1.4. *L'execució de totes aquelles activitats, obres i serveis que l'Ajuntament del Masnou li pugui encarregar, dins l'àmbit del objecte social.*

A més, com a complement d'aquesta activitat bàsica o nuclear, la societat tindria també dins del seu objecte social:

2. *Amb caràcter complementari, SUMEM, S.L. podrà realitzar projectes i estudis tècnics relacionats amb les activitats esmentades en el punt anterior, fins i tot mitjançant convenis de col·laboració amb altres administracions públiques. Aquesta activitat complementària no podrà suposar un volum superior al 20% de la xifra anual de negoci de la societat.*

Amb tot, s'ha de remarcar que l'objecte social del nou ens podrà ser objecte de modificació posterior, sempre que es consideri adient per part de la seva Junta general, seguint els procediments que determina la normativa sobre societats de capital.



5. Mitjà propi de l'Ajuntament del Masnou

L'objectiu de la creació de la societat mercantil municipal és que aquesta pugui desenvolupar encàrrecs de gestió encomanats de manera directa per l'Ajuntament del Masnou, ja que ha d'actuar com un ens instrumental d'aquest.

A tal efecte, hom ha d'atendre al que assenyala l'article 32 de la LCSP, que creiem adient de reproduir – els destacats són nostres –:

Article 32. Encàrrecs dels poders adjudicadors a mitjans propis personificats.

*1. Els poders adjudicadors podran organitzar-se executant de manera directa prestacions pròpies dels contractes d'obres, subministraments, serveis, concessió d'obres i concessió de serveis, a canvi d'una compensació tarifària, valent-se d'una altra persona jurídica diferent a ells, ja sigui de dret públic o de dret privat, previ encàrrec a aquesta, amb subjecció al que disposa aquest article, **sempre que la persona jurídica que utilitzin mereixi la qualificació jurídica de mitjà propi personificat respecte d'ells** de conformitat amb el que disposen els tres apartats següents, i sense perjudici dels requisits establerts per als mitjans propis de l'àmbit estatal en la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del Sector Públic.*

*L'encàrrec que compleixi aquests requisits **no tindrà la consideració de contracte**.*

2. Tindran la consideració de mitjà propi personificat respecte d'una única entitat concreta del sector públic aquelles persones jurídiques, de dret públic o de dret privat, que compleixin tots i cadascun dels requisits que s'estableixen a continuació:

a) Que el poder adjudicador que pugui conferir encàrrecs exerceixi sobre l'ens destinatari dels mateixos un control, directe o indirecte, anàleg a què ostentaria sobre els seus propis serveis o unitats, de manera que el primer pugui exercir sobre el segon una influència decisiva sobre seus objectius estratègics i decisions significatives.

En tot cas s'entendrà que el poder adjudicador que pot conferir encàrrecs té sobre l'ens destinatari de la mateixa un control anàleg a què exerceix sobre els seus propis serveis o unitats quan ell mateix o bé un altre o altres poders adjudicadors o persones jurídiques controlats de la mateixa manera per el primer puguin conferir encàrrecs que siguin d'execució obligatòria per a l'ens destinatari de l'encàrrec per així establir-ho els estatuts o l'acte de creació, de manera que hi hagi una unitat de decisió entre ells, d'acord amb instruccions fixades unilateralment per l'ens que pot realitzar l'encàrrec.

La compensació s'establirà per referència a tarifes aprovades per l'entitat pública de la qual depèn el mitjà propi personificat per a les activitats objecte d'encàrrec realitzades pel mitjà propi directament i, en la forma que es determini, atenent el cost efectiu suportat pel mitjà propi per a les activitats objecte de l'encàrrec que es subcontractin amb empresaris particulars en els casos en què aquest cost sigui inferior al resultant d'aplicar les tarifes a les activitats subcontractades.

Aquestes tarifes es calcularan de manera que representin els costos reals de realització de les unitats produïdes directament pel mitjà propi.

b) Que més del 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec es duuguin a terme en l'exercici de les comeses que li han estat confiades pel poder adjudicador que fa l'encàrrec i que el controla o per altres persones jurídiques controlades de la mateixa manera per l'entitat que fa l'encàrrec.



A aquests efectes, per calcular el 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec es prendran en consideració el promig del volum global de negocis, les despeses suportades pels serveis prestats a poder adjudicador en relació amb la totalitat de les despeses en què hagi incorregut el mitjà propi per raó de les prestacions que hagi realitzat a qualsevol entitat, o un altre indicador alternatiu d'activitat que sigui fiable, i tot això referit als tres exercicis anteriors al de formalització de l'encàrrec.

Quan a causa de la data de creació o d'inici d'activitat de poder adjudicador que fa l'encàrrec, o a causa de la reorganització de les activitats d'aquest, el volum global de negocis, o un altre indicador alternatiu d'activitat, d'acord amb el que estableix el paràgraf anterior, no estiguessin disponibles respecte dels tres exercicis anteriors a la formalització de l'encàrrec o haguessin perdut la seva vigència, serà suficient amb justificar que el càlcul del nivell d'activitat es correspon amb la realitat, especialment mitjançant projeccions de negoci.

c) Quan l'ens destinatari de l'encàrrec sigui un ens de personificació jurídica privada, a més, la totalitat del seu capital o patrimoni haurà de ser de titularitat o aportació pública.

d) La condició de mitjà propi personificat de l'entitat destinatària de l'encàrrec respecte del concret poder adjudicador que fa l'encàrrec s'ha de reconèixer expressament en els seus estatuts o actes de creació, previ compliment dels següents requisits:

1r. Conformitat o autorització expressa del poder adjudicador respecte de què hagi de ser mitjà propi.

2n. Verificació per l'entitat pública de la que depengui l'ens que hagi de ser mitjà propi, que compti amb mitjans personals i materials apropiats per a la realització dels encàrrecs de conformitat amb el seu objecte social.

Els estatuts o acte de creació de l'ens destinatari de l'encàrrec ha de determinar: el poder adjudicador respecte del qual té aquesta condició; precisar el règim jurídic i administratiu dels encàrrecs que se li puguin conferir; i establir la impossibilitat que participi en licitacions públiques convocades pel poder adjudicador del que sigui mitjà propi personificat, sense perjudici que, quan no hi hagi cap licitador, se li pugui encarregar l'execució de la prestació objecte de les mateixes.

En tot cas, es presumeix que compleix el requisit que estableix el número 2n de la present lletra quan hagi obtingut la corresponent classificació respecte als Grups, Subgrups i Categories que ostenti.

[...].

6. Els encàrrecs que realitzin les entitats de sector públic a un ens que, d'acord amb els apartats segon, tercer o quart d'aquest article, pugui ser qualificat com a mitjà propi personificat del primer o primers, no tenen la consideració jurídica de contracte, havent únicament complir les següents normes:

a) El mitjà propi personificat haurà d'haver publicat a la Plataforma de Contractació corresponent la seva condició de tal; respecte de quins poders adjudicadors l'ostenta; i els sectors d'activitat en què, estant compresos en el seu objecte social, seria apte per a executar les prestacions que hagin de ser objecte d'encàrrec.

b) L'encàrrec ha de ser objecte de formalització en un document que serà publicat a la Plataforma de Contractació corresponent en els supòsits previstos de l'article 63.6. El document de formalització establirà el termini de durada de l'encàrrec.



[...].

Així doncs, per tal d'acomplir l'objectiu esmentat inicialment – que l'Ajuntament del Masnou pugui formular encàrrecs de gestió directa a la nova societat mercantil municipal, dins de l'àmbit del seu objecte social –, cal en primer lloc, que els estatuts d'aquesta societat explicitin el caràcter de **mitjà propi** de l'Ajuntament, la qual cosa queda recollida com segueix a l'apartat 3.1 dels Estatuts que es proposen:

Serveis Urbans del Masnou, Empresa Municipal, S.L. té la consideració de mitjà propi i servei tècnic de l'Ajuntament del Masnou, del qual podrà rebre encàrrecs de gestió en relació a les activitats compreses dins del seu objecte social i resta obligada a realitzar els treballs derivats d'aquests encàrrecs, als efectes del que es preveu a la normativa de contractació del sector públic i a la reguladora del règim local.

Aquest caràcter de mitjà propi de l'Ajuntament del Masnou és possible per què es compleixen les condicions següents:

- a) L'Ajuntament del Masnou exerceix sobre la societat mercantil municipal un **control directe anàleg** al que ostenta sobre els seus serveis propis i determina de forma decisiva els objectius i decisions estratègics de la societat, a través dels acords del seu òrgan de govern principal, la Junta general, que és el mateix Ple de la Corporació.

A més, com s'ha reflectit anteriorment, l'apartat 2.4 dels estatuts de la societat explicita l'**obligació** d'aquest ens de realitzar els treballs dels encàrrecs que li formuli l'Ajuntament en el marc del seu objecte social. Així, existeix una **unitat de decisió** basada en les instruccions que fixi unilateralment l'Ajuntament sobre aquells encàrrecs.

- b) La creació de la societat es realitza fonamentalment per actuar com a ens instrumental de l'Ajuntament, per la qual cosa **la totalitat de la seva activitat es realitzarà per a exercir les comeses que li confii l'Ajuntament**. Aquest aspecte quedarà reflectit en els comptes anuals de la societat i serà objecte de verificació durant l'auditoria anual d'aquests comptes que s'haurà de realitzar.

- c) Com ja s'ha explicat, la **totalitat del seu capital és de titularitat pública municipal**.

El Ple ha de donar la seva **autorització expressa** per tal que la societat es constitueixi com a mitjà propi i servei tècnic de l'Ajuntament.

Adicionalment i a aquest darrer efecte, es fa constar que si s'acompleixen les condicions de constitució de la societat que s'indiquen en aquesta memòria tècnica pel que fa a l'aportació per part de l'Ajuntament del capital, dels recursos materials i dels recursos humans, la societat **comptarà amb els mitjans necessaris i apropiats** per a la realització de l'encàrrec de gestió inicial.

Si es formulen posteriorment encàrrecs de gestió addicionals, serà necessària l'aportació dels recursos adients i la corresponent verificació de la suficiència d'aquests.



6. Domicili social

Tenint en compte que la societat té com a soci únic l'Ajuntament del Masnou, es proposa que el domicili social sigui el del propi Ajuntament, és a dir, el passeig de Prat de la Riba, 1, de la vila del Masnou, on es trobarà establerta la seva representació legal.

Això no obsta per què la societat pugui dotar-se d'oficines o dependències en altres ubicacions.

El domicili social es podrà traslladar, dins del mateix municipi del Masnou, per decisió de la Junta General, òrgan que podrà també crear, suprimir o traslladar els centres, sucursals, agències o delegacions que el desenvolupament de l'activitat social faci necessàries o convenients.



7. Capital social

Als estatuts i a l'escriptura de constitució de la societat mercantil local ha de constar el **capital** que haurà de ser aportat per l'Ajuntament del Masnou, administració a què correspon la seva titularitat.

El capital social té caràcter nominal i ha de figurar en la comptabilitat de la societat com a primera partida del seu passiu. Aquest capital social compleix una doble funció:

- D'una banda, es constitueix com una xifra mínima de solvència patrimonial de la societat davant de tercers.
- I d'altra és una garantia que la societat disposa dels mitjans necessaris per començar a desenvolupar l'activitat recollida en el seu objecte social.

Així, el capital social ha de ser congruent amb el capital real o patrimoni net de la societat. Cal tenir en compte que si les pèrdues determinen una reducció del patrimoni net i aquest resulta inferior al capital nominal, s'incorrerà en causa de dissolució de la societat.

El capital social es forma amb les aportacions, dineràries o no, que l'Ajuntament faci de béns o drets patrimonials susceptibles de valoració econòmica; no són susceptibles d'aportació el treball o els serveis – TRLSC, art. 58 –.

En el cas de les aportacions dineràries, el TRLSC exigeix que s'acrediti davant del notari que autoritzi l'escriptura de constitució la realitat de les aportacions dineràries, mitjançant una certificació del dipòsit de les quantitats corresponents a nom de la societat en entitat de crèdit, que el notari ha d'incorporar a l'escriptura, o mitjançant el seu lliurament perquè aquell el constitueixi a nom d'aquesta.

En el cas de les aportacions no dineràries, en l'escriptura de constitució s'hi han de descriure les aportacions no dineràries amb les seves dades registrals si n'hi ha, la valoració en euros que se'ls atribueixi, així com la numeració de les accions o participacions atribuïdes.

Si l'aportació consisteix en béns mobles o immobles o drets assimilats a aquests, l'aportador està obligat al lliurament i sanejament de la cosa objecte de l'aportació en els termes que estableix el Codi civil per al contracte de compravenda, i s'apliquen les regles del Codi de comerç sobre el mateix contracte en matèria de transmissió de riscos.

Les aportacions no dineràries, sigui quina sigui la naturalesa, han de ser objecte d'un informe elaborat per un o diversos experts independents amb competència professional, designats pel registrador mercantil. Aquest informe ha de contenir la descripció de l'aportació, amb les seves dades registrals, si n'hi ha, i la valoració de l'aportació, amb expressió dels criteris utilitzats i si es correspon amb el valor nominal; el valor que es doni a l'aportació en l'escriptura social no pot ser superior a la valoració realitzada pels experts.

Alternativament, quan les aportacions no dineràries s'efectuïn sense un informe d'experts independents designats pel Registre Mercantil, els administradors han d'elaborar un informe que ha de contenir:

- a) La descripció de l'aportació.
- b) El valor de l'aportació, l'origen d'aquesta valoració i, quan sigui procedent, el mètode seguit per determinar-la.
- c) Una declaració en la qual es precisi si el valor obtingut correspon, com a mínim, al nombre i al valor nominal i, si s'escau, a la prima d'emissió de les accions emeses com a contrapartida.
- d) Una declaració en la qual s'indiqui que no han aparegut circumstàncies noves que puguin afectar la valoració inicial.



Una còpia autenticada de l'informe de l'expert o, si s'escau, de l'informe dels administradors s'ha de dipositar en el Registre Mercantil en el termini màxim d'un mes a partir de la data efectiva de l'aportació i també s'ha d'incorporar com a annex a l'escriptura de constitució de la societat.

En el cas del capital de les societats de responsabilitat limitada cal tenir en compte el següent:

- No podrà ser inferior a 3.000 €.
- Ha de ser íntegrament subscrit i desemborsat a la constitució de la societat.
- Ha de dividir-se en participacions socials, que han de constar també en els estatuts. A judici de la doctrina, la menció en plural del concepte jurídic, "participacions socials", obliga a què el mínim sigui de dues, i malgrat que no hi ha una prohibició expressa a la participació única, es considera que aquesta, en termes teòrics, no es possible, ja que impediria la possibilitat de l'entrada de nous socis.

Com ja s'ha esmentat anteriorment, la societat tindria **caràcter unipersonal**, ja que la totalitat de les seves participacions serien subscrietes per l'Ajuntament del Masnou. Aquestes participacions s'hauran d'incorporar a l'inventari general de béns i drets de l'Ajuntament.

Tenint en compte tot l'esmentat, i considerant les necessitats de finançament estructural per la posta en marxa de nova societat, es proposa que el capital social inicial sigui de 90.000,00 €.

Per a la realització d'aquesta aportació de capital, s'ha de tramitar el corresponent expedient de modificació del pressupost municipal.

S'ha de recordar que la Disposició addicional 9ª de la LRBRL, introduïda per la LRSAL, prohibeix expressament que una societat mercantil municipal com la que ens ocupa constitueixi, participi en la constitució o adquireixi nous ens de qualsevol tipologia, amb la qual cosa es vol evitar la creació de *holdings* empresarials locals.



8. Administració i direcció de la societat

L'estructura dels òrgans de govern de la societat s'ha d'adaptar a les normes mercantils, encara que el fet que es tracti d'una societat unipersonal comporti que algun dels tràmits tingui un caràcter formal.

L'article 85 ter.3 de la LRBRL estableix que els estatuts de la societat han de determinar la forma de designació i el funcionament dels seus òrgans de govern (la Junta general i el Consell d'administració), així com els seus màxims òrgans de direcció.

Al seu torn, el ROAS, en el seu article 219, precisa encara més la configuració de l'administració i la direcció de la societat, establint que l'exerceixen els següents òrgans:

- La Junta general, que és assumida pel Ple.
- El Consell d'administració.
- La Gerència.

Per altra part, cal tenir en compte que la Disposició Addicional 12ª de la LRBRL – introduïda per la Llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'Administració Local; en endavant, LRSAL – incorpora una transposició al sector públic local del règim establert per als màxims responsables i directius del sector estatal, regulat a la Disposició Addicional 8ª del Reial Decret-Llei 3/2012, de 10 de febrer, de mesures urgents per a la reforma del mercat laboral i al Reial Decret 451/2012, de 5 de març, pel qual es regula el règim retributiu dels màxims responsables i directius en el sector públic empresarial i altres entitats.

L'equiparació que fa aquella Disposició Addicional 12ª de la LRBRL comporta, en el cas que ens ocupa:

- 1) La classificació de les retribucions dels possibles contractes mercantils i alta direcció en bàsiques i complementàries.
- 2) La classificació de la societat, per part del Ple de l'Ajuntament, en un de tres grups possibles, atenent les següents característiques: volum o xifra de negoci, nombre de treballadors, necessitat o no de finançament públic, volum d'inversió i característiques del sector en què desenvolupa la seva activitat.
- 3) La possibilitat d'aplicar la retribució en espècie, si bé computant dins de la retribució total.
- 4) La difusió al web corporatiu de la composició dels òrgans d'administració, gestió, direcció i control, així com de les seves dades i experiència professional, i la inclusió a la memòria anual d'activitats de la societat de la informació sobre les retribucions dels membres dels òrgans d'administració, gestió, direcció i control.

Correspon al Ple de l'Ajuntament la classificació en tres grups de les entitats vinculades o dependents del mateix que integren el sector públic local, atenent les següents característiques: volum o xifra de negoci, nombre de treballadors, necessitat o no de finançament públic, volum d'inversió i característiques del sector en què desenvolupa la seva activitat.

Aquesta classificació determinarà el nivell en què la societat se situa a l'efecte de:

- a) Nombre màxim de membres del consell d'administració i dels òrgans superiors de govern o administració de les entitats, si escau.
 - 15 membres en les entitats del grup 1.
 - 12 membres en les entitats del grup 2.
 - 9 membres en les entitats del grup 3.



- b) Estructura organitzativa, amb fixació del nombre mínim i màxim de directius, així com la quantia màxima de la retribució total, amb determinació del percentatge màxim del complement de lloc i variable.

Es proposa la definició dels següents tres grups en compliment del que indica la disposició addicional 12^a de la LRBRL:

Directius							
Grup	Característica definidora	Màx. membres del Consell d'administració	Mínim	Màxim	Retrobucció bruta anual màxima	% màxim complement del lloc	% màxim complement variable
Grup 1	Més de 30 treballadors/es.	15	2	3	65.000 €	60%	20%
Grup 2	Entre 15 i 30 treballadors/es.	12	1	2	60.000 €	65%	15%
Grup 3	Menys de 15 treballadors/es	9	1	1	55.000 €	70%	10%

Ateses les característiques de la societat que ens ocupa, que serà l'única integrant del sector públic local de l'Ajuntament del Masnou, es creu adient que es classifiqui inicialment en el grup 3.

8.1 La Junta general

La **Junta general**, com s'ha dit, s'identifica amb el Ple de la corporació i és el poder suprem pel qual es regeix la societat i que pot adoptar totes les resolucions que cregui convenients per al seu bon funcionament i el compliment del seu objecte social.

El funcionament del Ple constituït en Junta general de la societat mercantil local s'ha d'ajustar, pel que respecta al procediment i a l'adopció d'acords, al que estableixen la normativa de règim local, LRBRL, Reglament Orgànic Municipal i, supletòriament, ROF.

En canvi, pel que respecta a la resta de qüestions compreses dins del seu objecte social es regeix per la legislació mercantil i els seus estatuts.

La **Presidència** de la Junta general és exercida per la persona que ocupa l'Alcaldia-Presidència de l'Ajuntament del Masnou, la qual podrà delegar aquesta funció en un regidor o regidora.

La **Secretaria** de la Junta general correspon al funcionari o funcionària que exerceixi les funcions de Secretaria general de la Corporació, la qual podrà delegar-les en un altre funcionari o funcionària de l'Ajuntament.

No es preveu cap retribució pel fet de ser membre de la Junta general de la societat.

A l'article 9 de la proposta d'Estatuts que acompanya aquesta memòria es regula el sistema de reunions de la Junta general, que poden ser ordinàries i extraordinàries.

Els acords s'adoptaran per majoria simple dels vots de les persones membres presents a la reunió de la Junta, tret dels acords relatius a l'augment o la reducció de capital i qualsevol altra modificació dels estatuts socials, així com d'aquells per als que la normativa mercantil exigeixi una majoria reforçada, que s'adoptaran per majoria absoluta dels vots del nombre legal de persones integrants de la Junta.

D'acord amb l'article 10.7 de la proposta d'Estatuts, a les reunions de la Junta general hi podran assistir, amb veu però sense vot, les persones membres del Consell d'administració que no siguin regidors de l'Ajuntament, així com la persona que ocupi la Gerència. La presidència de la Junta general podrà autoritzar l'assistència de qualsevol altra persona que consideri convenient; la Junta, però, podrà revocar aquesta autorització.



És competència de la Junta general deliberar i prendre acords sobre els següents assumptes [TRLCS, art. 160]:

- a) L'aprovació dels comptes anuals, l'aplicació del resultat i l'aprovació de la gestió social.
- b) El nomenament i separació dels administradors, dels liquidadors i, si s'escau, dels auditors de comptes, així com l'exercici de l'acció social de responsabilitat contra qualsevol d'ells.
- c) La modificació dels estatuts socials.
- d) L'augment i la reducció del capital social.
- e) L'adquisició, l'alienació o l'aportació a una altra societat d'actius essencials. Es presumeix el caràcter essencial de l'actiu quan l'import de l'operació superi el vint per cent de la valor dels actius que figurin en l'últim balanç aprovat.
- f) La transformació, la fusió, l'escissió o la cessió global d'actiu i passiu.
- g) La dissolució de la societat.
- h) L'aprovació del balanç final de liquidació.
- i) Qualsevol altres assumptes que determinin la llei o els estatuts.

A més, és competència de la Junta general, d'acord amb la proposta d'Estatuts – article 11 –, la determinació de la remuneració, si s'escau, de les persones que integrin el Consell d'administració.

8.2 El Consell d'administració

La gestió i la representació de la societat, a partir de les orientacions i directrius que adopti la Junta general, correspon als administradors – TRLSC, art. 209 –.

En el cas de les societats mercantils locals, com s'ha vist, l'article 219 del ROAS concreta que aquesta funció d'administració li correspon al **Consell d'administració**.

L'article 221 del ROAS determina que les persones que integren el Consell d'administració han de ser nomenades per la Junta general en els termes que estableixen els estatuts, a favor de persones professionalment qualificades. Així mateix, indica que els mateixos estatuts poden preveure la designació d'una o de diverses persones administradores en representació de les persones usuàries i determinen la durada del càrrec, d'acord amb el règim societari que sigui procedent.

L'article 212.2 del TRLSC assenyala que, llevat de disposició contrària dels estatuts, per ser nomenat administrador no es requereix la condició de soci.

En una societat de responsabilitat limitada el nombre màxim de components del consell no pot ser superior a dotze – TRLSC, art. 242.2 –. En coherència amb la proposta de classificar la societat, en aplicació de la disposició addicional 12ª de la LRBRL en el grup 3, el Consell d'administració serà format per **nou membres** designats per la Junta general entre persones que reuneixin les qualificacions professionals necessàries i compleixin les condicions exigides per les disposicions administratives i mercantils vigents; no poden ocupar els càrrecs esmentats les persones en qui concorri causa legal d'incapacitat o incompatibilitat. En concret, l'article 213 del TRLSC assenyala:

Article 213. Prohibicions.

1. No poden ser administradors els menors d'edat no emancipats, els judicialment incapacitats, les persones inhabilitades d'acord amb la Llei concursal mentre no hagi conclòs el període d'inhabilitació fixat en la sentència de qualificació del concurs i els condemnats per delictes contra la llibertat, contra el patrimoni o contra l'ordre socioeconòmic, contra la seguretat col·lectiva, contra l'Administració de Justícia o per



qualsevol classe de falsedat, així com aquells que per raó del seu càrrec no puguin exercir el comerç.

2. Tampoc poden ser administradors els funcionaris al servei de l'Administració pública amb funcions al seu càrrec que es relacionin amb les activitats pròpies de les societats de què es tracti, els jutges o magistrats i les altres persones afectades per una incompatibilitat legal.

El nomenament de les persones membres del Consell d'administració, una vegada acceptat, haurà de ser presentat per la seva inscripció al Registre Mercantil en el termini de deu dies, fent constar la identitat de les persones nomenades que tinguin atribuïda la representació de la societat, si poden actuar per si sols o si necessiten fer-ho conjuntament.

Els consellers i conselleres seran designats per la Junta general a l'inici de cada mandat de la Corporació, pel termini que resti fins a la data de finalització d'aquell, moment en què es produirà el seu cessament. No obstant, els consellers i conselleres continuaran en funcions fins a la designació dels nous membres.

La Junta general podrà designar també com a membres del Consell d'administració fins a dues persones representants de les usuàries dels serveis gestionats per la societat, per sorteig entre les que formin part del Consell de la Vila del Masnou amb caràcter de representants d'entitats del municipi o a títol individual. Es proposa adequar el nombre d'aquests representants als grups de classificació esmentats anteriorment:

Grup	Característica definidora	Màx. membres del Consell d'administració	Màx. membres representants de les persones usuàries
Grup 1	Més de 30 treballadors/es.	15	2
Grup 2	Entre 15 i 30 treballadors/es.	12	1
Grup 3	Menys de 15 treballadors/es	9	1

És convenient que totes les persones que hagin de formar part del Consell d'administració siguin informades de les responsabilitats que adquireixen amb el nomenament i les funcions que assumeixen.

Les persones membres del Consell d'administració que tinguin la condició de membres de la Corporació local de l'Ajuntament del Masnou o de membres del Consell de la Vila cessaran automàticament com a tals en perdre aquesta condició.

Es proposa, així mateix, que per a prevenir possibles vacants que puguin produir-se abans d'expirar el termini previst per al càrrec de conseller, la Junta general podrà designar fins a tres consellers o conselleres suplents.

Es considera que el càrrec de conseller o consellera no ha de tenir cap mena de retribució. No obstant, ja la Junta general podrà establir compensacions econòmiques per les despeses originades per l'assistència a les reunions del Consell.

El capítol III del títol IV del TRLSC estableix quins són els **deures de les persones administradores** de la societat:

- Deure d'administració diligent. Els administradors han d'exercir el càrrec amb la diligència d'un empresari ordenat i s'han d'informar diligentment de la marxa de la societat.



- Deure de lleialtat. Els administradors han d'exercir el càrrec com un representant lleial en defensa de l'interès social, entès com a interès de la societat, i han de complir els deures que imposen les lleis i els estatuts.
- Prohibició d'utilitzar el nom de la societat i d'invocar la condició d'administrador. Els administradors no poden utilitzar el nom de la societat ni invocar la condició d'administradors d'aquesta societat per a la realització d'operacions per compte propi o de persones vinculades a ells.
- Prohibició d'aprofitar oportunitats de negoci. Cap administrador pot realitzar, en benefici propi o de persones vinculades a ell, inversions o qualssevol operacions relacionades amb els béns de la societat, de les quals hagi tingut coneixement en ocasió de l'exercici del càrrec, quan la inversió o l'operació s'hagi ofert a la societat o la societat hi tingui interès, sempre que la societat no hagi desestimat aquesta inversió o operació sense que hi hagi influència de l'administrador.
- Situacions de conflicte d'interessos. Els administradors han de comunicar al Consell d'administració qualsevol situació de conflicte, directe o indirecte, que puguin tenir amb l'interès de la societat. L'administrador afectat s'ha d'abstenir d'intervenir en els acords o decisions relatius a l'operació a què el conflicte es refereixi. Els administradors, així mateix, han de comunicar la participació directa o indirecta que, tant ells com les persones vinculades tinguin en el capital d'una societat amb el mateix gènere d'activitat que constitueixi l'objecte social, o un d'anàleg o complementari, i han de comunicar igualment els càrrecs o les funcions que hi exerceixin. Les situacions de conflicte d'interessos que preveuen els apartats anteriors han de ser objecte d'informació en la memòria.
- Prohibició de competència. Els administradors no es poden dedicar, per compte propi o aliè, al mateix gènere d'activitat que constitueixi l'objecte social, o a un d'anàleg o complementari, llevat d'autorització expressa de la societat, mitjançant acord de la junta general, a l'efecte de la qual han de realitzar la comunicació que preveu l'article anterior. A la societat de responsabilitat limitada qualsevol soci pot sol·licitar del jutge mercantil del domicili social el cessament de l'administrador que hagi infringit la prohibició anterior.
- Deure de secret. Els administradors, fins i tot després de cessar en les seves funcions, han de guardar secret de les informacions de caràcter confidencial, i estan obligats a guardar reserva de les informacions, dades, informes o antecedents que coneguin com a conseqüència de l'exercici del càrrec, sense que aquests puguin ser comunicats a tercers o ser objecte de divulgació quan puguin tenir conseqüències perjudicials per a l'interès social. S'exceptuen del deure a què es refereix l'apartat anterior els supòsits en què les lleis en permetin la comunicació o divulgació a tercers o que, si s'escau, siguin requerits o hagin de remetre a les autoritats de supervisió respectives, cas en què la cessió d'informació s'ha d'ajustar al que disposen les lleis.

L'article 12 de la proposta d'estatuts determina els rols i funcions dels càrrecs de Presidència, Vicepresidència i Secretaria del Consell d'administració.

Així mateix, els articles 13 a 15 de la proposta d'estatuts regula diferents aspectes del funcionament del Consell.

8.3 La Gerència

El ROAS, en l'art. 222 es refereix a la **Gerència**, que haurà de ser designada per la Junta general de la societat i que es configura com un òrgan unipersonal, que comparteix amb el Consell d'administració les facultats de direcció i execució de la societat.

En concret, la Gerència es l'òrgan social en què recauen la gestió, la direcció immediata de les activitats diàries i l'administració ordinària de la societat, de conformitat amb les directrius i les ordres del Consell d'administració i els acords de la Junta general.



La relació entre la Gerència i els òrgans de govern de la societat – Junta general i Consell d'administració – ha de ser presidida pel principi de confiança professional en la seva actuació, la qual cosa és plenament congruent amb la tipologia de contracte laboral que cal formalitzar, que és el de contracte d'alta direcció.

El Reial Decret 1382/1985, d'1 d'agost, pel qual es regula la relació laboral de caràcter especial del personal d'alta direcció, considera en el seu article 1.2 personal d'alta direcció a aquell personal

que exercita poders inherents a la titularitat jurídica de l'empresa i relatius als objectius generals de la mateixa, amb autonomia i plena responsabilitat només limitades pels criteris i instruccions directes emanades de la persona o dels òrgans superiors de govern i administració de l'Entitat que respectivament ocupi aquella titularitat.

A més, en el seu article 2 indica:

La relació laboral especial de personal d'alta direcció es basa en la recíproca confiança de les parts, les quals ajustaran l'exercici dels seus drets i obligacions a les exigències de la bona fe.

D'acord amb l'esmentat article 222 del ROAS, la Gerència ha de ser designada per la Junta general amb respecte als principis d'igualtat i publicitat i aplicant criteris de mèrit i capacitat professional.

Respecte a les condicions laborals i les retribucions de la Gerència, cal tenir en compte la disposició addicional 12ª de la LRBRL esmentada anteriorment i que s'ha proposat classificar la societat mercantil municipal en el grup 3.

Aquesta disposició addicional 12ª indica en el seu punt 1 que les retribucions dels contractes laborals d'alta direcció subscrits per les entitats que conformen el sector públic local consistiran, exclusivament, en bàsiques i complementàries.

- Les **retribucions bàsiques** ho seran en funció de les característiques de l'entitat i inclouen la retribució mínima obligatòria assignada a cada màxim responsable, directiu o personal contractat.
- Les **retribucions complementàries**, comprenen un complement de lloc, que retribuiria les característiques específiques de les funcions o llocs directius, i un complement variable, que retribuiria la consecució d'uns objectius prèviament establerts.

Tenint en compte l'estructura retributiva de l'Ajuntament del Masnou, l'àmbit funcional delimitat per l'objecte social de la societat mercantil, i les responsabilitats que ha d'exercir, es proposa per la Gerència l'estructura retributiva següent:

Concepte retributiu	Components i determinació
Retribució bàsica	Sou base i triennis corresponents al grup de classificació A1 segons determini la Llei de Pressupostos Generals de l'Estat (PGE).
Retribució complementària	Complement de lloc. Corresponent al complement de destinació d'un nivell 26 segons PGE més el complement específic equivalent al d'un cap d'àrea de l'Ajuntament del Masnou. No podrà suposar més del 70% de la retribució total del lloc de treball. Complement variable. No podrà suposar més del 10% de la retribució total del lloc de treball.
Pagues extraordinàries	Dues pagues anuals (juny i desembre) que inclouran les quanties del sou base, dels triennis i dels complements de lloc.



Segons l'apartat 3r. de la mateixa disposició addicional 12^a, la quantia màxima de la retribució total dels contractes mercantils o d'alta direcció subscrits per les entitats que componen el sector públic local no pot superar els límits fixats anualment a la Llei de Pressupostos Generals de l'Estat.

En conseqüència, es proposa la següent retribució inicial per al lloc de treball de Gerent de la nova societat mercantil local, prenent com a referència els Pressupostos Generals de l'Estat per l'any 2021 i amb una dedicació de 37,50 hores setmanals:

Concepte	Subconcepte	Grau o nivell	Import mensual	Import anual
Retribució bàsica	-----	A1	1.214,39 €	14.572,68 €
Retribució complementària	Complement de destinació (lloc)	26	764,54 €	9.174,48 €
	Complement específic (lloc)	-----	1.940,51 €	23.286,16 €
	Complement variable	-----		4.045,66 €
Pagues extraordinàries	Bàsiques			1.498,76 €
	Complementàries			5.410,11 €
Total brut anual				57.987,85 €



9. La gestió econòmica

9.1 El pressupost o previsió d'ingressos i despeses i els comptes anuals

Com ja s'ha assenyalat anteriorment, l'article 85 ter de la LRBRL estableix que queden fora de l'ordenament jurídic privat la normativa pressupostària i comptable, el control financer i el control d'eficàcia.

El règim pressupostari municipal es regula en el Capítol I del Títol VI del text refós de la Llei Reguladora de les Hisendes Locals – en endavant, TRLRHL –, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març.

Així, l'article 162 d'aquest text refós indica:

*Els pressupostos generals de les entitats locals constitueixen l'expressió xifrada, conjunta i sistemàtica de les obligacions que, com a màxim, poden reconèixer l'entitat, i els seus organismes autònoms, i dels drets que prevegin liquidar durant el corresponent exercici, així com de les **previsions d'ingressos i despeses de les societats mercantils el capital social pertanyi íntegrament a l'entitat local corresponent.***

Així, serà necessari que el Consell d'administració de la societat remeti a l'Ajuntament, abans del dia 15 de setembre de cada any, l'estat de previsió d'ingressos i despeses, així com els programes anuals d'actuació, inversions i finançament per l'exercici següent, per la seva aprovació pel Ple de la Corporació, d'acord amb allò establert a l'article 168 del TRLRHL.

La previsió d'ingressos i despeses de la societat mercantil local no té el caràcter limitatiu i vinculant del pressupost de les administracions locals, sinó que és una **previsió** susceptible d'anar-se adaptant a les necessitats que puguin sorgir, tot i que al final de l'exercici econòmic s'hagi de formular el rendiment de comptes, i sense perjudici de les facultats de control i fiscalització interna que dugui a terme la intervenció municipal.

D'acord amb el que disposa l'article 112 del Reial Decret 500/1990, de 20 d'abril pel qual es desenvolupa el capítol primer del títol sisè de la Llei 39/1988, de 28 de desembre, reguladora de les hisendes locals, en matèria de pressupostos, els estats de previsió de despeses i ingressos de les societats mercantils seran:

- a) El compte d'explotació.
- b) El compte d'altres resultats.
- c) El compte de pèrdues i guanys.
- d) El pressupost de capital.

L'elaboració d'aquests documents es farà d'acord amb el que estableix el Reial Decret 1514/2007, de 16 de novembre, pel qual s'aprova el Pla General de Comptabilitat.

Els programes anuals d'actuació, inversions i finançament de la societat mercantil esmentats anteriorment també s'han d'annexar al pressupost general de l'Ajuntament – TRLRHL, art. 166.1.b) – i comprenen, segons l'article 114 del Reial Decret 500/1990:

- a) L'estat d'inversions reals i financeres a efectuar durant l'exercici.
- b) L'estat de les fonts de finançament de les inversions amb especial referència a les aportacions a percebre de l'entitat local o dels seus organismes autònoms.
- c) La relació dels objectius a assolir i de les rendes que s'esperen generar.



- d) La memòria de les activitats que hagin de realitzar-se en l'exercici.

La societat mercantil local es troba inclosa dins de l'àmbit d'aplicació de la Llei Orgànica 2/2012, de 27 d'abril, d'Estabilitat Pressupostària i Sostenibilitat Financera, amb la consideració de *sector públic*.

En conseqüència, la societat mercantil ha d'aprovar els seu compte de pèrdues i guanys en situació d'**equilibri financer** d'acord amb els criteris del pla de comptabilitat que li sigui d'aplicació.

Contràriament, la societat es trobarà en situació de **desequilibri financer** quan, d'acord amb els criteris del pla de comptabilitat que li sigui d'aplicació, incorri en pèrdues el sanejament de les quals requereixi la dotació de recursos no previstos en l'escenari d'estabilitat – equilibri o superàvit – de l'Ajuntament, que els haurà d'aportar.

Aquesta situació de desequilibri s'ha de deduir tant dels estats de previsió de despeses i ingressos com dels seus comptes anuals, i comportarà l'elaboració, sota la supervisió de la Intervenció municipal, d'un pla de sanejament per corregir el desequilibri en el termini de tres anys.

Per tant, tot i que les previsions d'ingressos i de despeses no es trobin en situació d'equilibri, no es donarà una situació de desequilibri si les pèrdues es compensen amb aportacions consignades en el pressupost municipal que és el que s'ha de trobar, en el seu conjunt, en situació d'equilibri o superàvit.

Tenint en compte el caràcter estimatiu de l'estat d'ingressos i despeses de la societat, no existeix un procediment reglat per l'execució, la modificació o la liquidació pressupostària, aspectes que queden en mans de la pròpia societat i de l'Ajuntament, que hauran de definir els instruments de control adients per la gestió econòmica.

En canvi, la societat ha d'elaborar els seus comptes anuals – que s'integraran en el compte general de l'Ajuntament – d'acord amb el que s'estableix al TRLSC:

Article 253. Formulació.

1. Els administradors de la societat estan obligats a formular, en el termini màxim de tres mesos comptats a partir del tancament de l'exercici social, els comptes anuals, l'informe de gestió i la proposta d'aplicació del resultat, així com, si s'escau, els comptes i l'informe de gestió consolidats.

2. Els comptes anuals i l'informe de gestió els han de signar tots els administradors. Si hi falta la signatura d'algun d'ells s'ha d'assenyalar a cadascun dels documents en què falti, amb indicació expressa de la causa.

Article 254. Contingut dels comptes anuals.

1. Els comptes anuals comprendran el balanç, el compte de pèrdues i guanys, un estat que reflecteixi els canvis en el patrimoni net de l'exercici, un estat de fluxos d'efectiu i la memòria.

2. Aquests documents, que formen una unitat, s'han de redactar amb claredat i han de mostrar la imatge fidel del patrimoni, de la situació financera i dels resultats de la societat, de conformitat amb aquesta Llei i amb el que preveu el Codi de comerç.

3. L'estructura i el contingut dels documents que integren els comptes anuals s'han d'ajustar als models aprovats per reglament.

Aquests comptes hauran de ser auditats i aprovats per la Junta general i, posteriorment, dipositats al Registre Mercantil. En referència específica a l'auditoria, es considera que aquesta és necessària independentment del seu caràcter obligatori segons el que estableixi la normativa mercantil.



Es considera pertinent que la societat compti amb un assessorament extern en matèria comptable que pugui assegurar el correcte compliment de les seves obligacions.

9.2 El finançament

Com ja s'ha vist, el capital social és integrat pels béns i drets que han de permetre a la societat mercantil municipal iniciar la seva activitat.

A partir d'aquest moment la pròpia societat ha de generar els ingressos necessaris per assegurar el seu funcionament i acomplir els seus objectius. Aquests ingressos vindran principalment de:

- a) les contraprestacions que es percebin per les seves activitats,
- b) les operacions de crèdit que pugui concertar i
- c) les transferències que pugui rebre de l'Ajuntament.

9.2.1 Contraprestacions per les activitats

Quant les **contraprestacions**, tradicionalment ha existit una discussió doctrinal sobre si tenien la naturalesa de taxes o preus públics o si es tractava de tarifes o preus privats.

L'entrada en vigor de la LCSP ha tingut efectes en el règim fiscal de les societats mercantils locals de capital íntegrament públic.

En primer lloc, cal considerar que s'ha modificat la regulació establerta en determinades normes tributàries, amb la finalitat d'aclarir la naturalesa jurídica de les tarifes que abonen les persones usuàries per la utilització de les obres o la recepció dels serveis, tant en els casos de gestió directa d'aquests a través de la pròpia Administració, com en els supòsits de gestió indirecta, a través de concessionaris, per considerar-les **prestacions patrimonials de caràcter públic no tributari**.

A aquests efectes, s'ha donat una nova redacció a la disposició addicional primera de la Llei 58/2013, de 17 de desembre, general tributària – en endavant, LGT –, que queda redactada com segueix – el destacat és nostre –:

Disposició addicional primera. Prestacions patrimonials de caràcter públic.

1. Són prestacions patrimonials de caràcter públic aquelles a què es refereix l'article 31.3 de la Constitució⁵ que s'exigeixen amb caràcter coactiu.

2. Les prestacions patrimonials de caràcter públic esmentades en l'apartat anterior podran tenir caràcter tributari o no tributari.

*Tindran la consideració de **tributàries** les prestacions esmentades en l'apartat 1 que tinguin la consideració de taxes, contribucions especials i impostos a què es refereix l'article 2 d'aquesta Llei⁶.*

⁵ CE, art. 31: "3. Només podran establir-se prestacions personals o patrimonials de caràcter públic d'acord amb la llei."

⁶ LGT, art. 2. "Concepte, fins i classes dels tributs.

1. Els tributs són els ingressos públics que consisteixen en prestacions pecuniàries exigides per una Administració pública com a conseqüència de la realització del supòsit de fet a què la llei vincula el deure de contribuir, amb la fi primordial d'obtenir els ingressos necessaris per al sosteniment de les despeses públiques.

Els tributs, a més de ser mitjans per obtenir els recursos necessaris per al sosteniment de les despeses públiques, podran servir com a instruments de la política econòmica general i atendre la realització dels principis i fins continguts en la Constitució.

2. Els tributs, qualsevol que sigui la seva denominació, es classifiquen en taxes, contribucions especials i impostos:



*Seran prestacions patrimonials de caràcter públic **no tributari** les altres prestacions que exigides coactivament responguin a fins d'interès general.*

En particular, es consideren prestacions patrimonials de caràcter públic no tributàries aquelles que tenint aquesta consideració s'exigeixin per prestació d'un servei gestionat de forma directa mitjançant personificació privada o mitjançant gestió indirecta.

En concret, tindran tal consideració aquelles exigides per l'explotació d'obres o la prestació de serveis, en règim de concessió o societats d'economia mixta, entitats públiques empresarials, societats de capital íntegrament públic i altres fórmules de dret privat.

També s'ha modificat l'article 20 del TRLHL, esmentat anteriorment, al qual s'ha afegit un nou apartat 6, en els següents termes:

6. Les contraprestacions econòmiques establertes coactivament que es percebin per la prestació dels serveis públics a què es refereix l'apartat 4 d'aquest article ⁷, realitzada de forma directa mitjançant personificació privada o mitjançant gestió indirecta, tindran la condició de prestacions patrimonials de caràcter públic no tributari d'acord al que preveu l'article 31.3 de la Constitució.

a) Taxes són els tributs el fet imposable dels quals consisteix en la utilització privativa o l'aprofitament especial de domini públic, la prestació de serveis o la realització d'activitats en règim de dret públic que es refereixin, afectin o beneficiïn de manera particular a l'obligat tributari, quan els serveis o activitats no siguin de sol·licitud o recepció voluntària per als obligats tributaris o no es prestin o realitzin pel sector privat.

b) Contribucions especials són els tributs el fet imposable dels quals consisteix en l'obtenció per l'obligat tributari d'un benefici o d'un augment de valor dels seus béns com a conseqüència de la realització d'obres públiques o de l'establiment o ampliació de serveis públics.

c) Impostos són els tributs exigits sense contraprestació el fet imposable del qual està constituït per negocis, actes o fets que posen de manifest la capacitat econòmica del contribuent.

⁷ TRLHL, art. 20.4. "D'acord amb el que preveu l'apartat 1 anterior, les entitats locals poden establir taxes per qualsevol supòsit de prestació de serveis o de realització d'activitats administratives de competència local, i en particular pels següents:

a) Documents que expedeixin o que entenguin les administracions o autoritats locals, a instància de part.

b) Autorització per a utilitzar en plaques, patents i altres distintius anàlegs l'escut de l'entitat local.

c) Atorgament de llicències o autoritzacions administratives d'autotaxis i altres vehicles de lloguer.

d) Llar d'infants rural.

e) Veu pública.

f) Vigilància especial dels establiments que ho sol·licitin.

g) Serveis de competència local que especialment siguin motivats per la celebració d'espectacles públics, grans transports, passos de caravana i qualssevol altres activitats que exigeixin la prestació d'aquests serveis especials.

h) Atorgament de les llicències urbanístiques exigides per la legislació del sòl i ordenació urbana o realització de les activitats administratives de control en els supòsits en què l'exigència de llicència fos substituïda per la presentació de declaració responsable o comunicació prèvia.

i) Atorgament de les llicències d'obertura d'establiments o realització de les activitats administratives de control en els supòsits en què l'exigència de llicència fos substituïda per la presentació de declaració responsable o comunicació prèvia.

j) Inspecció de vehicles, calderes de vapor, motors, transformadors, ascensors, muntacàrregues i altres aparells i instal·lacions anàlogues d'establiments industrials i comercials.

k) Serveis de prevenció i extinció d'incendis, de prevenció de ruïnes, construccions i enderrocs, salvaments i, en general, de protecció de persones i béns, incloent-hi el manteniment del servei i la cessió de l'ús de maquinària i equip adscrits a aquests serveis, com ara escales, cisternes, motobombes, barques, etcètera.

l) Serveis d'inspecció sanitària així com els d'anàlisis químiques, bacteriològiques i qualssevol altres de naturalesa anàloga i, en general, serveis de laboratoris o de qualsevol altre establiment de sanitat i higiene de les entitats locals.

m) Serveis de sanitat preventiva, desinfecció, desinsectació, desratització i destrucció de qualsevol classe de matèries i productes contaminants o propagadors de gèrmens nocius per a la salut pública prestats a domicili o per encàrrec.

n) Assistències i estades en hospitals, clíniques o sanatoris mèdics quirúrgics, psiquiàtrics i especials, dispensaris, centres de recuperació i rehabilitació, ambulàncies sanitàries i altres serveis anàlegs, i altres establiments beneficoassistencials de les entitats locals, fins i tot quan les despeses hagin de sufragar per altres entitats de qualsevol naturalesa.

ñ) Assistències i estades en llars i residències d'ancians, guarderies infantils, albergs i altres establiments de naturalesa anàloga.

o) Cases de bany, dutxes, piscines, instal·lacions esportives i altres serveis anàlegs.



*En concret, tindran tal consideració aquelles exigides per l'explotació d'obres o la prestació de serveis, en règim de concessió, societats d'economia mixta, entitats públiques empresarials, **societats de capital íntegrament públic** i altres fórmules de dret privat.*

Sense perjudici del que estableix l'article 103 de la Llei de Contractes de Sector Públic, les contraprestacions econòmiques a què es refereix aquest apartat es regularan mitjançant ordenança. Durant el procediment d'aprovació d'aquesta ordenança les entitats locals han de sol·licitar informe preceptiu d'aquelles administracions públiques a les que l'ordenament jurídic els atribueix alguna facultat d'intervenció sobre les mateixes.

I, finalment, s'ha canviat també l'article 2 de la Llei 8/1989, de 13 d'abril, de taxes i preus públics, afegint-li una nova lletra c) i quedant redactat com segueix:

Article 2. Delimitació de l'àmbit d'aplicació de la Llei.

Els preceptes d'aquesta Llei no són aplicables a:

- a) Les cotitzacions al sistema de la Seguretat Social i les de naturalesa idèntica que es recaptin conjuntament amb aquelles.*
- b) La contraprestació per les activitats que realitzen i els serveis que presten les entitats o organismes públics que actuïn segons normes de dret privat.*
- c) Els recursos de les Cambres de Comerç, Indústria i Navegació, que continuaran regulant-se per la seva legislació específica.*
- c) [Sic] Les tarifes que abonin els usuaris per la utilització de l'obra o per la prestació de servei als concessionaris d'obres i de serveis d'acord amb la legislació de contractes de sector públic, que són prestacions patrimonials de caràcter públic no tributàries.*

Per tant, les contraprestacions que rebi la societat municipal de les persones usuàries per la prestació de serveis públics locals en qualitat de mitjà propi per encàrrec directe de l'Ajuntament del Masnou es consideraran **prestacions patrimonials de caràcter públic no tributari**.

Amb tot, tenint en compte que l'activitat inicial de la nova societat mercantil local que constituirà l'Ajuntament del Masnou serà la gestió del servei municipal d'estacionament de vehicles, ens trobem en

-
- p) Cementiris locals, conducció de cadàvers i altres serveis fúnebres de caràcter local.
 - q) Col·locació de canonades, fils conductors i cables en pals o en galeries de servei de la titularitat d'entitats locals.
 - r) Serveis de clavegueram, així com de tractament i depuració d'aigües residuals, inclosa la vigilància especial d'embornals particulars.
 - s) Recollida de residus sòlids urbans, tractament i eliminació d'aquests, neteja de pous negres i neteja en carrers particulars.
 - t) Distribució d'aigua, gas, electricitat i altres proveïments públics inclosos els drets d'enganxament de línies i col·locació i utilització de comptadors i instal·lacions anàlogues, quan aquests serveis o subministraments siguin prestats per entitats locals.
 - u) Servei d'escorador, llotges i mercats, així com el transport de carns si hagués d'utilitzar-se d'una manera obligatòria; i serveis d'inspecció en matèria de proveïments, inclosa la utilització de mitjans de pesar i mesurar.
 - v) Ensenyaments especials en establiments docents de les entitats locals.
 - w) Visites a museus, exposicions, biblioteques, monuments històrics o artístics, parcs zoològics o altres centres o llocs anàlegs.
 - x) Utilització de columnes, cartells i altres instal·lacions locals anàlogues per a l'exhibició d'anuncis.
 - y) Cobriment de vies públiques a sol·licitud dels particulars.
 - z) Realització d'activitats singulars de regulació i control del trànsit urbà, tendents a facilitar la circulació de vehicles i diferents de les habituals de senyalització i ordenació del trànsit per la Policia Municipal.



la situació d'ingressos en concepte d'utilització privativa o aprofitament especial del domini públic (TRLHL, art. 20.3), que cal regular mitjançant **ordenança** que ha d'aprovar el Ple de l'Ajuntament.

Si en el futur es realitzen nous encàrrecs de gestió per part de l'Ajuntament a la societat mercantil municipal, caldrà examinar la naturalesa de la contraprestació que es rebí de les persones usuàries per concretar la seva naturalesa i forma de regulació.

El paper de la societat mercantil en el procés d'establiment de les esmentada ordenança haurà de ser el de proposar les tarifes que consideri adients en relació amb els costos derivats de l'activitat, mentre que la decisió última sobre la imposició de la prestació – no tributària – correspon al Ple de l'Ajuntament.

9.2.2 Operacions de crèdit i aportacions de l'Ajuntament

Pel que respecta a les **operacions de crèdit**, la societat podrà concertar-les en totes les seves modalitats, tant a curt com a llarg termini, així com operacions financeres de cobertura i gestió del risc del tipus d'interès i de tipus de canvi respectant les condicions fixades en els articles 48 i següents del TRLHL.

9.2.3 Aportacions de l'Ajuntament

Finalment, quant les **aportacions de l'Ajuntament**, aquestes normalment són necessàries quan la societat gestiona serveis deficitaris, que no es financen suficientment amb les contraprestacions de les persones usuàries, situació que hauria de ser excepcional.

En aquest cas, la compensació per les activitats que dugui a terme la societat s'establirà per referència a tarifes que ha d'aprovar l'Ajuntament.

9.3 El control de la gestió econòmicofinancera

D'acord amb l'article 220 del TRLRHL, el **control financer** tindrà per objecte comprovar el funcionament en l'aspecte econòmicofinancer dels serveis de les entitats locals, dels seus organismes autònoms i de les societats mercantils que en depenen, per tal d'informar sobre l'adequada presentació de la informació financera i sobre el compliment de les normes i directrius que siguin d'aplicació. Aquest control financer ha de ser realitzat per la **Intervenció municipal** mitjançant procediments d'auditoria d'acord amb les normes d'auditoria del sector públic.

El resultat del control financer efectuat s'ha de reflectir en un informe escrit en el que s'han de fer constar totes les observacions i conclusions que es dedueixin de l'examen practicat. L'informe, conjuntament amb les al·legacions efectuades per l'òrgan auditat, ha de ser enviat al Ple per al seu examen. Així mateix, les intervencions de les entitats locals han de trametre amb caràcter anual a la Intervenció General de l'Administració de l'Estat un informe resum dels resultats dels esmentats controls desenvolupats en cada exercici.

Aquest control financer públic és compatible amb l'**auditoria** dels comptes anuals de la societat mercantil local, que cal realitzar anualment abans de la seva aprovació per la Junta general. Aquesta auditoria dels comptes anuals té un objecte diferent al control establert en les normes del sector públic i s'orienta a comprovar si els comptes ofereixen la imatge fidel del patrimoni, de la situació financera i dels resultats de la societat, així com, si s'escau, la concordança de l'informe de gestió amb els comptes anuals de l'exercici. En cap cas substitueix el control financer que ha de fer la Intervenció municipal.

La designació dels auditors de comptes correspon a la Junta general; en tot cas, només poden ser nomenades persones físiques i jurídiques que es trobin inscrites en el Registre Oficial d'Auditors de Comptes de l'Institut de Comptabilitat i Auditoria de Comptes.



També forma part del control intern que s'haurà de dur a terme a la societat el **control d'eficàcia**, que té per objecte comprovar periòdicament el grau d'eficàcia i eficiència en la consecució dels objectius previstos, així com l'anàlisi del cost de funcionament i del rendiment dels serveis o de les inversions.

Finalment, l'article 223 del TRLHL assenyala que els comptes i la gestió econòmica de les societats mercantils locals es troben sotmesos al **control extern** del Tribunal de Comptes, amb l'abast i les condicions que estableix la seva llei orgànica reguladora i la seva llei de funcionament, sense perjudici de les competències que tinguin atribuïda, en el nostre cas, la Sindicatura de Comptes de Catalunya.

Aquesta funció fiscalitzadora del Tribunal de Comptes i de la Sindicatura de Comptes es manifesta, en primer lloc, en l'obligació municipal de remissió del compte general de l'entitat local degudament aprovat, del qual en formen part els comptes de les societats mercantils municipals, abans del 15 d'octubre de cada any.

A més, la legislació permet ambdós ens a fer inspeccions dins de l'àmbit de llurs competències i al Tribunal de Comptes la realització de fiscalitzacions específiques en els termes i condicions fixades en la seva llei de funcionament.



10. El règim fiscal

10.1 Impost sobre el Valor Afegit

D'acord amb el que estableix l'article 7.8 de la Llei 37/1992, de 28 de desembre, de l'Impost sobre el Valor Afegit, modificat arrel de l'aprovació de la LCSP, **no estan subjectes** a l'Impost els lliuraments de béns i les prestacions de serveis realitzats directament i sense contraprestació o mitjançant **contraprestació de naturalesa tributària** per:

- Ens públics que tinguin la condició de mitjà propi personificat de poder adjudicador que hagi ordenat l'encàrrec en els termes que estableix l'article 32 de la Llei de Contractes de Sector Públic (apartat C).
- Ens públics que depenguin íntegrament d'una Administració pública (apartat D).

Tampoc són subjectes a l'IVA – article 7.8 de la Llei 37/1992, apartat E – els serveis prestats per ens públics que tinguin la condició de mitjà propi personificat de poder adjudicador o depenguin íntegrament d'una Administració pública quan es duguin a terme a favor d'ens públics dependents íntegrament de la mateixa Administració pública.

No obstant, com hem vist en l'apartat 9.2.1 anterior, les contraprestacions que rebí la societat municipal de les persones usuàries per la prestació de serveis públics locals en qualitat de mitjà propi per encàrrec directe de l'Ajuntament del Masnou es consideren prestacions patrimonials de caràcter públic **no tributari**, per la qual cosa entenem que **resten subjectes a l'IVA**.

Per altra part, l'article 7.8.F.b') de la Llei de l'IVA esmentat anteriorment, indica que també seran subjectes a l'Impost els lliuraments de béns i prestacions de serveis que les administracions, ens, organismes i entitats de sector públic realitzin en l'exercici de l'activitat de distribució d'aigua, gas, calor, fred, energia elèctrica i altres modalitats d'energia, matís important ja que aquesta activitat pot ser una de les que l'Ajuntament encarregui en un futur a la societat.

Així doncs, en la situació de partida de la nova societat mercantil local, tenint en compte el seu objecte social i l'encàrrec de gestió del servei d'estacionament de vehicles, la subjecció o no a l'IVA de les prestacions que realitzi seria la següent:

Concepte	Destinatari	Subjecció a l'IVA
Estacionament de vehicles de tracció mecànica en espais que formen part del domini públic.	Tercers	Sí
Prestació de serveis a l'administració pública de la que depèn la societat.	Ajuntament	No

10.2 Impost sobre Societats

La societat mercantil local que es constitueixi tindrà personalitat jurídica pròpia i la condició de subjecte passiu de l'Impost sobre Societats regulat a la Llei 27/2014, de 27 de novembre, de l'Impost sobre Societats. Per tant, haurà de satisfer aquest gravamen per la totalitat de les seves rendes.

S'aplicarà a aquesta entitat el règim general de l'Impost sobre Societats, contingut als articles 1 a 41 de la Llei 27/2014.

En relació a la base imposable de l'Impost sobre Societats aquesta es determinarà utilitzant el resultat comptable de l'entitat, sobre el qual es faran els ajustaments fiscals previstos a la regulació – articles 10 a 22 de la Llei 27/2014 –, que afecten a qüestions com les amortitzacions o les provisions fiscalment deduïbles.



El tipus de gravamen és del 25 per cent, però les societats de nova creació aplicaran un tipus reduït del 15 per cent al primer període impositiu al qual obtinguin una base imposable positiva i al següent – article 29.1 Llei 27/2014 –.

El període impositiu ha de tenir una durada màxima de dotze mesos, i es proposa que coincideixi amb l'any natural – arts. 27 i 28 Llei 27/2014 –.

L'Impost sobre Societats es gestiona mitjançant el sistema d'autoliquidació de forma que la societat haurà de presentar la declaració i calcular la quota a satisfer – art.124 de la Llei 27/2014 –. El termini de presentació de l'autoliquidació és dels vint-i-cinc dies següents als sis mesos posteriors a la finalització del període impositiu, és a dir, seguint la proposta que s'ha fet en el paràgraf anterior, de l'1 al 25 de juliol en relació als beneficis de l'any natural anterior.

Una de les especialitats fiscals més destacables que és aplicable a la nova societat mercantil local, de capital íntegrament municipal, per la prestació del servei d'estacionament de vehicles, és la bonificació fiscal del 99 per cent contemplada a l'article 34 de la Llei 27/2014:

Article 34. Bonificació per prestació de serveis públics locals.

Tindrà una bonificació del 99 per cent la part de quota íntegra que correspongui a les rendes derivades de la prestació de qualsevol dels serveis compresos en l'apartat 2 de l'article 25 o en l'apartat 1.a), b) i c) de l'article 36 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local, de competències de les entitats locals territorials, municipals i provincials, excepte quan s'exploten pel sistema d'empresa mixta o de capital íntegrament privat.

La bonificació també s'aplicarà quan els serveis referits en el paràgraf anterior es prestin per entitats íntegrament dependents de l'Estat o de les comunitats autònomes.

Aquesta bonificació no afecta a totes les rendes derivades dels serveis municipals sinó, entre d'altres, a les que corresponen a les matèries enumerades a l'article 25.2 de la LRBRL, entre les quals es troba el trànsit, l'estacionament de vehicles i la mobilitat – lletra g –.

Val a dir que, pel que respecta a la matèria de la fiscalitat, s'aconsella que la societat compti amb un assessorament extern que pugui facilitar la correcta posta en marxa i posterior compliment de les seves obligacions.



11. La contractació

La societat actua davant tercers amb plena personalitat jurídica, amb independència respecte de la corporació que l'ha creada, i amb submissió a la normativa mercantil.

No obstant això, i malgrat el seu caràcter de societat mercantil de capital, les societats mercantils de capital públic formen part del **sector públic** als efectes de la LCSP, tal com s'assenyala en el seu article 3.1.h).

En conseqüència, els contractes onerosos que la societat celebri es consideren contractes del sector públic i es troben sotmesos a la LCSP.

Més en concret, l'article 32.7 de la LCSP assenyala:

7. Als negocis jurídics que els ens destinataris de l'encàrrec celebrin en execució de l'encàrrec rebut de conformitat amb el present article, se'ls aplicaran les regles següents:

a) El contracte quedarà sotmès a aquesta Llei, en els termes que siguin procedents, d'acord amb la naturalesa de l'entitat que els celebri i el tipus i valor estimat dels mateixos i, en tot cas, quan el mitjà propi no sigui un poder adjudicador se li aplicaran les normes contingudes en el títol I del Llibre Tercer de la present Llei.

b) L'import de les prestacions parcials que el mitjà propi pugui contractar amb tercers no excedirà del 50 per cent de la quantia de l'encàrrec. No es consideraran prestacions parcials aquelles que el mitjà propi adquireixi a altres empreses quan es tracti de subministraments o serveis auxiliars o instrumentals que no constitueixen una part autònoma i diferenciable de la prestació principal, encara que siguin part del procés necessari per produir aquesta prestació.

No serà aplicable el que estableix aquesta lletra als contractes d'obres que celebrin els mitjans propis als quals se'ls hagi encarregat una concessió, ja sigui d'obres o de serveis. Igualment no és aplicable en els supòsits en què la gestió del servei públic s'efectuï mitjançant la creació d'entitats de dret públic destinades a aquest fi, ni a aquells en què la mateixa s'atribueixi a una societat de dret privat el capital sigui, en la seva totalitat, de titularitat pública.

Tampoc serà aplicable als contractes que subscriuguin els mitjans propis als quals se'ls hagi encarregat la prestació de serveis informàtics i tecnològics a l'Administració Pública per tal de garantir la compatibilitat, la comunicabilitat i la seguretat de xarxes i sistemes, així com la integritat, fiabilitat i confidencialitat de la informació.

Excepcionalment podrà superar aquest percentatge de contractació sempre que l'encàrrec al mitjà propi es basi en raons de seguretat, en la naturalesa de la prestació que requereixi un major control en l'execució de la mateixa, o en raons d'urgència que demanin una major celeritat en seva execució. La justificació que concorren aquestes circumstàncies s'acompanyarà al document de formalització de l'encàrrec i es publicarà en la Plataforma de Contractació corresponent conjuntament amb aquest.

La societat mercantil local a la que es refereix aquesta memòria tindrà el caràcter de **poder adjudicador**, ja que compleix els requisits indicats a l'article 3.3.d) de la LCSP.

Com a tal poder adjudicador, sense la condició d'Administració Pública, els contractes que celebri la societat mercantil local tindran el caràcter de contractes privats – arts. 26.1 i 26.3 de la LCSP – i es regiran pel que disposa el Títol I del Llibre Tercer de la LCSP, pel que fa a la seva **preparació i adjudicació**. Quant als seus efectes i extinció els seran aplicables les normes de dret privat, amb alguns matisos.



TÍTOL I

Contractes dels poders adjudicadors que no tinguin la condició d'Administracions Públiques

Article 316. Règim jurídic.

Els contractes dels poders adjudicadors que no tinguin la condició d'Administracions Públiques es regeixen per les normes de aquest títol.

Article 317. Preparació i adjudicació dels contractes subjectes a regulació harmonitzada.

La preparació i adjudicació dels contractes subjectes a regulació harmonitzada que concertin els poders adjudicadors a què es refereix el present títol es regiran per les normes establertes en les Seccions 1a i 2a del capítol I del títol I del Llibre II d'aquesta Llei.

Article 318. Adjudicació de contractes no subjectes a regulació harmonitzada.

En l'adjudicació de contractes no subjectes a regulació harmonitzada s'han d'aplicar les disposicions:

a) Els contractes de valor estimat inferior a 40.000 euros, quan es tracti de contractes d'obres, de concessions d'obres i concessions de serveis, o 15.000 euros, quan es tracti de contractes de serveis i subministraments, podran adjudicar-se directament a qualsevol empresari amb capacitat d'obrar i que compti amb l'habilitació professional necessària per realitzar la prestació objecte del contracte.

b) Els contractes d'obres, concessions d'obres i concessions de serveis el valor estimat dels quals sigui igual o superior a 40.000 euros i inferior a 5.350.000 euros i els contractes de serveis i subministraments de valor estimat superior a 15.000 euros i inferior a 214.000 euros, es podran adjudicar per qualsevol dels procediments previstos a la secció 2a del capítol I del títol I del Llibre Segon d'aquesta Llei, amb excepció de procediment negociat sense publicitat, que únicament es podrà utilitzar en els casos que preveu l'article 168.

Article 319 Efectes i extinció.

1. Els efectes i extinció dels contractes celebrats pels poders adjudicadors que no pertanyin a la categoria d'Administracions Públiques es regeixen per normes de dret privat. No obstant l'anterior, els serà aplicable el que disposen els articles 201 sobre obligacions en matèria mediambiental, social o laboral; 202 sobre condicions especials d'execució; 203-205 sobre supòsits de modificació del contracte; 214-217 sobre cessió i subcontractació; i 218-228 sobre racionalització tècnica de la contractació; així com les condicions de pagament establertes en els apartats 4t de l'article 198, 4t de l'article 210 i 1r de l'article 243.

Així mateix, en els casos en què la modificació del contracte no estigués prevista en el plec de clàusules administratives particulars, sempre que el seu import sigui igual o superior a 6.000.000 d'euros i la quantia de la modificació, aïllada o conjuntament, sigui superior a un 20 per cent del preu inicial del contracte, IVA exclòs, serà necessària l'autorització del departament ministerial o òrgan de l'administració autonòmica o local a què estigui adscrita o correspongui la tutela de l'entitat



contractant, previ dictamen preceptiu del Consell d'Estat o òrgan consultiu equivalent de la comunitat autònoma.

2. En aquests contractes serà en tot cas causa de resolució la impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte d'acord amb els articles 204 i 205 així com la recollida en la lletra i) de l'article 211 .

Als contractes de concessió d'obres i concessió de serveis els serà d'aplicació les causes de resolució establertes en els articles 279 i 294, per a cada un d'ells. No obstant l'anterior, el rescat de l'obra o el servei, la supressió de la seva explotació així com el segrest o intervenció dels mateixos, s'haurà d'acordar pel Departament ministerial o òrgan de l'administració autonòmica o local a què estigui adscrita o correspongui la tutela de poder adjudicador.

Article 320. De la responsabilitat al contractista per defectes o errors del projecte.

En els contractes de serveis consistents en l'elaboració íntegra d'un projecte d'obra, s'exigirà la responsabilitat del contractista per defectes o errors del projecte, de conformitat amb el que disposa l'article 314.



12. El personal

12.1 Personal tècnic, administratiu i d'oficis

La gestió de les activitats incloses dins l'objecte social del nou ens suposa la necessitat de dotar-la dels recursos adients.

L'article 85 ter de la LRBRL no recull entre les excepcions al criteri de sotmetiment general al Dret Privat de les societats mercantils locals la matèria de personal, per la qual cosa *a priori*, és d'aplicació el Dret Laboral.

Addicionalment, l'article 2.1 del text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 de octubre – en endavant, EBEP – no inclou al personal de les societats mercantils públiques en el seu àmbit d'aplicació, que es limita al personal al servei de les administracions públiques.

No obstant, la Disposició addicional 1ª de l'EBEP matisa que els principis continguts en els articles 52, 53, 54, 55 i 59 sí són d'aplicació a les **entitats del sector públic** estatal, autonòmic i local.

Destaquem especialment l'article 55, que determina els principis rectors de l'accés a l'ocupació pública i de l'adquisició de la relació de servei. Aquests principis són:

1. Tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública d'acord amb els principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat, i d'acord amb el que preveu el present Estatut i en la resta de l'ordenament jurídic.

2. Les administracions públiques, entitats i organismes a què fa referència l'article 2 d'aquest Estatut seleccionaran al seu personal funcionari i laboral mitjançant procediments en què es garanteixin els principis constitucionals abans expressats, així com els establerts a continuació:

- a) Publicitat de les convocatòries i de les seves bases.*
- b) Transparència.*
- c) Imparcialitat i professionalitat dels membres dels òrgans de selecció.*
- d) Independència i discrecionalitat tècnica en l'actuació dels òrgans de selecció.*
- e) Adequació entre el contingut dels processos selectius i les funcions o tasques a desenvolupar.*
- f) Agilitat, sense perjudici de l'objectivitat, en els processos de selecció.*

Per la seva banda, l'article 222 del ROAS confirma que la selecció del personal de societat s'ha de fer seguint els principis d'igualtat, publicitat, capacitat i mèrit.

Tenint això en compte, es proposa que quan entri en funcionament, la societat defineixi uns procediments de selecció del seu personal positivitzats en unes instruccions que hauran de ser aprovades per la Junta general i a les que caldrà donar publicitat en el web corporatiu.

En qualsevol cas, el personal de la societat **no podrà ser funcionari**, ja que aquesta classe de personal només pot prestar serveis en el marc de les Administracions Públiques.



12.2 Personal directiu

Com ja s'ha vist en l'apartat 8 d'aquesta Memòria, es preveu que la nova societat mercantil local compti amb un lloc directiu, que correspon a la **Gerència** de l'ens.

Segons l'article 222 del ROAS, aquesta Gerència ha de ser designada per la Junta general de la societat amb respecte als principis d'igualtat i publicitat i aplicant criteris de mèrit i capacitat professional.

La relació entre la Gerència i els òrgans de govern de la societat – Junta general i Consell d'administració – ha de ser presidida pel principi de confiança professional en la seva actuació, la qual cosa és plenament congruent amb la tipologia de contracte laboral que cal formalitzar, que és el de **contracte d'alta direcció**.

El Reial Decret 1382/1985, d'1 d'agost, pel qual es regula la relació laboral de caràcter especial del personal d'alta direcció, considera en el seu article 1.2 personal d'alta direcció a aquell personal

que exercita poders inherents a la titularitat jurídica de l'empresa i relatius als objectius generals de la mateixa, amb autonomia i plena responsabilitat només limitades pels criteris i instruccions directes emanades de la persona o dels òrgans superiors de govern i administració de l'Entitat que respectivament ocupi aquella titularitat.

A més, en el seu article 2 indica:

La relació laboral especial de personal d'alta direcció es basa en la recíproca confiança de les parts, les quals ajustaran l'exercici dels seus drets i obligacions a les exigències de la bona fe.

12.3 Paper dels funcionaris amb habilitació nacional de l'Ajuntament

Tal com s'ha assenyalat, el caràcter mercantil de la nova societat no permet que tingui al seu càrrec personal subjecte al règim funcional i això exclou, lògicament, els funcionaris amb habilitació de caràcter nacional.

No obstant, això no vol dir que aquests funcionaris de l'Ajuntament quedin fora de la relació amb la societat.

Per una banda, ha quedat exposat en l'apartat 9 dedicat a la gestió econòmica que la **Intervenció** municipal és responsable del control financer i del control d'eficàcia de la societat.

Per altra, el més habitual és que la **Secretaria** de la Corporació exerceixi també aquesta funció respecte de la Junta general i el Consell d'administració de la societat mercantil, tot i que aquesta funció pugui ser delegada en altre funcionari de l'Ajuntament.

12.4 La successió d'empreses en les societats mercantils locals

Esment especial requereix la situació del personal adscrit a la prestació dels serveis, prèviament al traspàs de la gestió d'aquests a la nova societat mercantil.

L'article 44 del text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, aprovat Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre – en endavant, ET – indica el següent, en els seus apartats 1 i 2:

1. El canvi de titularitat d'una empresa, d'un centre de treball o d'una unitat productiva autònoma no extingeix per si sol la relació laboral, i el nou empresari queda subrogat en els drets i les obligacions laborals i de Seguretat Social de l'anterior, inclosos els compromisos de pensions, en els termes que preveuen la seva normativa específica i, en general, totes les obligacions en matèria de protecció social complementària que hagi adquirit el cedent.



2. A l'efecte del que preveu aquest article, es considera que existeix successió d'empresa si la transmissió afecta una entitat econòmica que manté la seva identitat, entesa com un conjunt de mitjans organitzats a fi de portar a terme una activitat econòmica, essencial o accessòria.

Tenint això en compte, existeix obligació de subrogar-se en les relacions laborals preexistents amb motiu del canvi de titularitat d'una entitat econòmica en relació amb la societat mercantil local en dos moments:

- a) Amb el naixement de la societat i la formulació dels successius encàrrecs de gestió.
- b) Amb el cessament de l'activitat de la societat, en el seu cas.

Pel que fa a la primera d'aquestes circumstàncies, al seu torn, es donen dues situacions que afecten el cas de la constitució d'una societat mercantil local que, en primer lloc, ha d'assumir l'encàrrec de gestió del servei municipal d'estacionament de vehicles, ja que actualment aquest es gestiona en part de forma directa amb personal propi i en part de forma indirecta a través d'una concessió, en el benentès que en tots dos casos hom pot parlar de successió d'empresa:

Gestió actual	Personal i entitat econòmica	Efecte de la successió d'empresa
Directa	Personal propi de l'Ajuntament del Masnou adscrit al servei de l'Aparcament soterrat de la plaça Nova de les Dones del Tèxtil.	Es pot produir la successió d'empresa perquè l'acord de condicions del personal de l'Ajuntament del Masnou no imposa obligatòriament la permanència en la plantilla municipal del personal vinculat a la prestació del servei i la societat no es crea en frau de llei, sinó d'acord amb el procediment corresponent i amb una finalitat acreditada. Queda fora de la successió el personal funcionari que pogués trobar-se adscrit al servei.
Indirecta	Personal de l'empresa concessionària del servei d'estacionament temporal regulat de vehicles a la via pública (inclosos els aparcaments de la plaça del Mercat Vell i de la plaça de Marcel·lina Monteyts).	Cal tenir en compte que, encara que estigui contemplada en el conveni col·lectiu sectorial corresponent, la subrogació del personal no és directament aplicable a l'Administració pública si aquesta no ha estat part en la negociació d'aquell conveni. En tot cas, la subrogació s'hauria de fer d'acord amb les condicions que estableix l'article 44 de l'ET, només en els casos en què correspongui a l'Ajuntament assumir el personal de l'empresa concessionària.

Si es conclou que hi ha una successió d'empresa entre la societat privada concessionària de serveis i l'Ajuntament i, posteriorment, aquest decideix que aquests serveis es gestionin per una societat mercantil local, el personal laboral adscrit al servei passarà primer de l'empresa concessionària a l'Ajuntament i, posteriorment, de l'Ajuntament a la societat mercantil local.

La determinació de la situació de successió d'empresa en el cas de la gestió indirecta s'ha de fer durant el procés de reversió de la concessió – ROAS, art. 262.2 –. En aquest moment s'han de determinar les transferències que l'empresa concessionària ha de fer quant a béns, informació i personal.

La transferència dona lloc a la existència d'una categoria de personal, que es pot denominar com a personal subrogat, i que s'incorpora amb el conjunt de drets i de deures que deriven de la relació jurídicolaboral amb els anteriors empresaris – l'Ajuntament i l'empresa concessionària –, si bé amb la condició de **personal laboral indefinit no fix**.

Es important tenir en compte que la subrogació del personal no pot ser limitada per l'aplicació de les determinacions relatives al personal de nou ingrés mitjançant oferta pública d'ocupació que deriva de les diferents Lleis de Pressupostos, i per tant no es considera en puritat un increment de plantilla i no s'ha



de tenir en compte als efectes de la taxa de reposició d'efectius. Així ho declara, per exemple, la Sala Social del Tribunal Suprem, en la sentència de 3 de febrer de 2015, STS 979/2015.

Cal remarcar que la figura d'aquests treballadors seria la de **indefinit no fix**, i per tant, la seva situació queda subordinada a què, en el seu moment, es procedeixi a la cobertura reglamentària de les places mitjançant un procediment de selecció que garanteixi el compliment dels principis d'igualtat, mèrit i capacitat en l'accés a l'ocupació pública.

Quant el cessament de l'activitat de la societat, quan es produeixi i tant si és parcial com total, es donarà una situació semblant a la descrita, però en sentit invers:

- Si els serveis encarregats a la societat són assumits per l'Ajuntament, aquest haurà de subrogar-se el personal a ells adscrit.
- Si els serveis passen a ser gestionats de forma indirecta, mitjançant concessió, existirà l'obligació d'informar de les condicions de la subrogació en els plecs de la licitació corresponent.
- Si els serveis s'extingeixen, no existirà successió d'empresa ni obligació de subrogació.

Finalment, en aquest punt es considera adient que la societat compti amb un assessorament extern que pugui facilitar la culminació correcta del procediment de transferència del personal i la posterior gestió d'aquest.

12.5 **Conveni col·lectiu**

L'article 44.4 de l'ET assenyala:

4. Llevat de pacte en contra, establert mitjançant un acord d'empresa entre el cessionari i els representants dels treballadors una vegada consumada la successió, les relacions laborals dels treballadors afectats per la successió s'han de seguir regint pel conveni col·lectiu que en el moment de la transmissió fos aplicable a l'empresa, centre de treball o unitat productiva autònoma transferida.

Aquesta aplicació s'ha de mantenir fins a la data d'expiració del conveni col·lectiu d'origen o fins a l'entrada en vigor d'un altre conveni col·lectiu nou que sigui aplicable a l'entitat econòmica transmesa.

Tenint això present, es proposa el següent:

- 1) Inicialment, manteniment de les condicions establertes als convenis col·lectius d'origen, del personal laboral de l'Ajuntament (Acord de condicions de treball del personal) i del personal de l'empresa concessionària de part del servei (V Conveni col·lectiu d'aparcaments, estacionaments regulats de superfície, garatges, serveis de rentat i greixatge de vehicles de Catalunya per als anys 2017-2022, codi de conveni núm. 79001575011999).
- 2) En el moment que expirin tots dos convenis, es proposa que sigui d'aplicació per a tot el personal el conveni col·lectiu sectorial d'aplicació al servei d'estacionament de vehicles.
- 3) Posteriorment, amb la incorporació de nous serveis per successius encàrrecs de gestió per part de l'Ajuntament, es considera que el més adient serà la negociació d'un conveni col·lectiu propi de l'empresa.



13. Els béns

La prestació dels serveis que l'Ajuntament encarregui a la societat mercantil local comportarà necessàriament que aquesta haurà d'operar sobre béns de titularitat municipal i, possiblement, dotar-se de nous recursos materials propis.

Pel que respecta als **béns demanials** vinculats a la prestació dels serveis encarregats a la societat, com per exemple les vies públiques on es presta el servei d'estacionament temporal regulat – béns afectes a l'ús públic – o els aparcaments soterrats – béns afectes als serveis públics –, la seva naturalesa impedeix la seva aportació en ple domini a favor de la societat mercantil local, ja que en ser inembargables no poden constituir una garantia a favor dels creditors socials.

En aquest cas, les alternatives podrien ser:

- 1) La desafectació dels béns i la seva posterior cessió a la societat, opció que no és factible en el cas dels béns d'ús públic – vies públiques – i que en tot cas es considera incongruent amb el fet que els béns en qüestió quedarien igualment vinculats a la prestació d'un servei públic – inicialment, el d'estacionament de vehicles –.
- 2) El manteniment de la qualificació jurídica ordinària dels béns, sense transmissió de domini ni desafectació:
 - a) L'aportació a la societat de drets d'ús sobre aquests béns demanials, com per exemple un dret real d'usdefruit, conservant-ne l'Ajuntament del Masnou la titularitat. Aquest dret real administratiu s'hauria d'inscriure al Registre de la Propietat.
 - b) La simple adscripció funcional dels béns de què es tracti per al compliment dels fins compresos en els encàrrecs de gestió, en els termes que es determini en els propis encàrrecs i amb subjecció a la realització de les activitats encomanades, i que han d'incloure aspectes com les obligacions de manteniment i custòdia, entre d'altres.

Inicialment, es considera més adient la darrera d'aquestes opcions.

Pel que respecta als **béns patrimonials** que pogués ser necessari o convenient aportar a la societat, en aquest cas no hi ha limitació per la cessió a títol de propietat a favor de la societat mercantil local ⁸.

Així, l'article 46 del Reglament del patrimoni dels ens locals, aprovat pel Decret 336/1988, de 17 d'octubre, – en endavant, RPEL – disposa:

Els ens locals poden aportar directament en propietat, amb la valoració tècnica prèvia, béns patrimonials a les societats civils, mercantils, cooperatives o altres ens creats per aquells o en els quals tinguin participació, per a la prestació de serveis o activitats econòmiques.

Amb aquesta aportació, els béns passarien a ser de propietat privada de la societat, s'incorporarien al seu patrimoni i formarien part de la garantia que ofereix la societat davant de tercers.

La societat té l'obligació de formar un inventari de béns i drets de la societat que s'integra a l'inventari general consolidat de l'Ajuntament, com a annex – art. 100 del RPEL –.

Caldrà tenir específicament en compte l'adscripció dels béns actualment compresos dins de la concessió del servei d'estacionament regulat a la via pública, en el marc de l'expedient de reversió de la concessió.

⁸ Els béns adscrits al patrimoni municipal del sòl han de ser objecte d'un tractament específic, que no és objecte d'aquesta memòria.



14. Altres aspectes de gestió de la societat mercantil

14.1 La responsabilitat en l'actuació de les societats mercantils municipals ⁹

En aquest apartat es fan algunes consideracions sobre la responsabilitat en l'actuació de les societats mercantils municipals que es considera que és necessari posar de manifest per a la conscient presa de decisions per part dels òrgans de govern municipals.

- 1) **Responsabilitat davant de tercers.** La responsabilitat de la societat en les seves actuacions amb tercers es regirà per les regles de la responsabilitat contractual i extracontractual pròpies del **Dret Privat**. Això inclou la normativa de responsabilitat patrimonial, que s'exclou també de l'àmbit del Dret Administratiu.
- 2) **Tècnica de l'aixecament del vel societari.** Es tracta d'una tècnica mercantil que pot ser aplicada pels tribunals per condemnar les persones per les actuacions de les societats mercantils que els pertanyen. "Aixecant el vel", es penetra en la societat mercantil per a arribar a les persones que es troben darrere de la mateixa i als seus béns, amb la finalitat d'evitar que, emparant-se en la responsabilitat limitada de les societats, puguin cometre actes fraudulents. Per què aquesta tècnica resulti admissible s'ha de justificar un funcionament en frau de llei, en abús de dret o amb mala fe de la societat mercantil.
- 3) **Responsabilitat dels administradors.** En l'actuació personal dels administradors de les societats municipals poden concórrer diferents tipus de responsabilitat en atenció a les seves conductes. Així resulta possible l'exigència de responsabilitat disciplinària i penal pel seu comportament. Més específicament, en les societats mercantils públiques hom troba la responsabilitat comptable i la responsabilitat regulada en la normativa societària.

- a) La **responsabilitat comptable** pot ser exigida exclusivament pel Tribunal de Comptes, que coneix de les pretensions de responsabilitat que es dedueixin contra els que tinguin al seu càrrec el maneig de cabals o efectes públics quan, amb dol, culpa o negligència greus, s'origina algun menyscabament en els mateixos com a conseqüència d'accions o omissions contràries a les lleis reguladores del règim pressupostari i de comptabilitat.

La responsabilitat comptable és de naturalesa civil i té per finalitat indemnitzar pels danys i perjudicis causats, i és diferent de les responsabilitats penals, disciplinàries o patrimonials en què poguessin incórrer els que manegen i gestionen fons públics.

- b) Quant la **normativa mercantil**, el TRLSC estableix que els administradors han d'ocupar el seu càrrec amb la diligència d'un ordenat empresari i han de informar-se diligentment de la marxa de la societat.

Quan la conducta dels administradors resulti reprovable, el TRLSC preveu la seva responsabilitat davant de la societat, davant dels socis i davant dels creditors socials, pel dany que causin per actes o omissions contraris a la llei o als estatuts o pels realitzats incomplint els deures inherents a l'exercici del càrrec.

Cal destacar que el fet que l'acte o acord lesiu hagi estat adoptat, autoritzat o ratificat per la Junta general no exonera la seva responsabilitat.

La responsabilitat serà solidària per tots els membres del Consell d'administració que hagués adoptat l'acord o realitzat l'acte lesiu, tret dels que provin que, no havent intervingut en la seva adopció i execució, en desconeixien l'existència o, coneixent-la, van fer tot el convenient per evitar el dany o al menys es van oposar expressament a aquell.

⁹ Se sintetitza en aquest apartat el que recull Diego Ballina en el capítol VII del seu manual, anteriorment esmentat.



Per a l'exigència de responsabilitat als administradors poden exercitar diferents tipus d'accions. D'una banda, l'acció individual de responsabilitat que busqui la indemnització que pugui correspondre als socis i als tercers per actes d'administradors que lesionin directament els seus interessos. D'una altra, l'acció de responsabilitat contra els administradors per la pròpia societat, previ acord de la junta general.

No obstant això, en relació amb l'acció de responsabilitat, la junta general pot transigir o renunciar a l'exercici de l'acció en qualsevol moment. Però ha de tenir-se en compte que tant l'acord de promoure l'acció com de transigir determina la destitució dels administradors afectats. Així mateix, l'aprovació dels comptes anuals no impedeix l'exercici de l'acció de responsabilitat ni suposarà la renúncia a l'acció acordada o exercida.

Subsidiàriament els creditors de la societat poden exercitar l'acció social de responsabilitat contra els administradors quan no hagi estat exercitada per la societat o els seus socis, sempre que el patrimoni social resulti insuficient per a la satisfacció dels seus crèdits.

Adicionalment, caldrà tenir en compte el que disposa la normativa concursal, quan sigui d'aplicació.

14.2 Durada, inici de les operacions i tancament de l'exercici social

La forma de gestió directa a través d'una societat no es subjecta a termini, per tant és de **durada indefinida**.

La data inicial d'operacions, tret que els Estatuts facin una altra previsió, ha de coincidir amb la de l'atorgament de la escriptura de constitució. Això no obstant, no hi ha cap inconvenient en determinar una data posterior, que pot venir concretada a un dia, a un termini, o a un moment en que es compleixin els requisits per l'inici de les operacions socials.

No obstant, cal tenir en compte que determinats actes es poden executar de forma anterior, en nom de la societat, i per tant abans de l'escriptura de constitució i abans de la inscripció al Registre Mercantil. Aquests **actes previs** han de ser indispensables per a la inscripció i han de ser realitzats pels administradors d'acord amb les seves facultats, o bé realitzats per una persona mandatària designada. Es tracta d'actes vàlids i amb eficàcia, si bé respon plenament l'òrgan o persones – de forma solidària – que els hagin realitzat.

La **data de tancament** de l'exercici social no és un contingut obligatori dels Estatuts. Si no s'estableix el contrari o no es fa cap esment, s'entén que l'exercici social finalitza el dia 31 de desembre de cada any, data que es considera apropiada en tant que coincideix amb la finalització de l'exercici pressupostari de l'Ajuntament i facilitarà la consolidació dels comptes.

14.3 Coordinació amb els serveis municipals

A diferència dels organismes autònoms, les societats mercantils no s'adscriuen a una regidoria concreta de l'Ajuntament, sinó que són ens independents, vinculats a la institució municipal com a tal.

Això no obstant, per al bon funcionament dels serveis que s'encarreguin a la societat serà necessari implantar els mecanismes necessaris de coordinació amb els àmbits de l'Ajuntament responsables de les competències corresponents.

En el cas de l'encàrrec inicial de la gestió dels serveis d'estacionament de vehicles, aquesta coordinació afectarà almenys els departaments de Mobilitat, Seguretat ciutadana i Manteniment i serveis.

S'aconsella incloure en els acords d'encàrrec de gestió els termes de la coordinació necessària entre la societat i els àmbits de gestió municipal que pertorqui.



14.4 Registre d'ens locals

Com a culminació del procés de creació de la nova societat mercantil local, caldrà:

- 1) Comunicació per a la seva inscripció Registre d'ens locals de la Generalitat de Catalunya.
- 2) Comunicació per a la seva inscripció a la base de dades general d'entitats local de la Secretaria General de Coordinació autonòmica i local del Ministeri de Política Territorial i Funció Pública).

La qual cosa es fa pública per al seu coneixement general i en compliment del previst en l'article 49 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, l'article 178 del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, i l'article 65 del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis de les entitats locals.

Contra aquest acord es podrà interposar pels interessats un recurs contenciós-administratiu, davant la Sala del Contenciós-Administratiu del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos comptats a partir del dia següent al de la publicació d'aquest anunci, de conformitat amb l'article 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, Reguladora de la Jurisdicció Contenciós-Administrativa.

L'alcalde
Jaume Oliveras Maristany
El Masnou, 27/04/2021