

MEMÒRIA

Que formula la comissió d'estudi nomenada a aquest efecte al Ple de l'Ajuntament, en sessió ordinària del 30 de juny de 2016, en relació a la confecció d'un estudi d'aparcaments a Pineda de Mar, i que ha d'integrar una memòria justificativa de la forma de gestió del servei i el seu establiment, partint de la viabilitat de la forma de gestió.

Al Ple Municipal de 30 de Juny de 2016 es van designar com a membres de la mateixa els següents:

En representació del Govern:

Jordi Masnou i Ridaura, Segon Tinent d'Alcalde coordinador de Territori i Grans Projectes.

Francisco Javier Aguirre Rodriguez-Portuguès. Regidor de Seguretat, Mobilitat i Via Pública.

Com a tècnics municipals

Carles Santacreu Manuel, Cap de la Policia Local. (que en cas d'absència pot ser suplir per Alfonso Garcia González, Sergent de la Policia Local, responsable de Mobilitat.

Pere Catalán Escribano, Enginyer Superior.

Emili Tapias Sola, secretari general de la Corporació.

Com a suport d'assessorament extern:

Sr. Carles Labraña, Enginyer de Camins, en representació de l'AMTU.

Com a Secretaria de la Comissió

Sra. Purificació Benjumea y Reyes, Administrativa de l'àmbit de Mobilitat.

Antecedents



I.- En data 17 de juny de 1996 la Comissió de Govern acorda l'adjudicació de la concessió administrativa per a la instal·lació i explotació d'expenedors de tiquets per a la regulació d'aparcament de superfície sota control horari al nucli de Pineda de Mar a la mercantil ESTACIONAMIENTOS Y SERVICIOS, SA – EYSA, signant-se el contracte el dia 25 de juny de 1996 conforme ESTACIONAMIENTOS Y SERVICIOS es compromet a portar a terme la concessió de conformitat amb l'oferta presentada. El contracte recull el plec i la oferta proposició de maig de 1996 de la que cal destacar:

La inversió consisteix en 18 expenedors, 18 unitats d'instal·lació i PES, el sistema de recaptació, el lot de recanvis, la senyalització horitzontal i vertical, 1 furgoneta Renault Express, 4 radiotelèfons portatils amb carregador de bateria, 1 campanya de publicitat i una partida d'imprevistos. Es valora en pesetas (19.124.900). L'amortització es calcula a 6 anys, amb un interès del 10%. La quota de capital a amortitzar anualment es de 3.187.483 p. El finançament és de 1.203.735 p. El cost de personal es calcula d'acord amb una estructura de VIGILANTS. 1 encarregat i 2 vigilants. El cost anual de personal és de 6.450.000 pessetes. El cost d'explotació anual es de 20.283.749 pesetas.

Arribant al final de la concessió de 3 anys, el 13/05/99, el regidor d'hisenda comunica que l'Ajuntament no ha acordat, ni té previst acordar, la prorroga del servei, i per tant aquest haurà de finalitzar el dia 25/06/1999. El 21/05/99, el concessionari acusa rebuda de l'empresa, indicant que tal com s'indicava en l'oferta, el termini d'amortització era de 6 anys, comunicant que la reversió de les instal·lacions comporta que es faci efectiu un import de 9.091.128 per a que l'Ajuntament pugui disposar. Si no es fa efectiva aquesta quantitat, es procedirà a la retirada de les instal·lacions. En data 25 de juny de 1999 finalitza la durada inicial de 3 anys del contracte. Durant un període de 9 mesos, la concessió no s'empara en un acte de prorroga, i fins al dia 27 de març del 2000 la Comissió de Govern no aprova la modificació del contracte i la pròrroga del mateix dins al 31 de març del 2001.

4. Aquesta modificació incorpora ex novo:

- 1) Dues temporades diferenciant estiu (15 abril a 30 setembre) de la resta (hivern).
- 2) Horari: 9 a 13///16 a 20 h.
- 2) nou àmbit territorial.
- 3) modificació tarifaria
- 4) Repartiment de targetes d'aparcament.
- 5) Creació de les targes tipus abonament.



- 6) Important reducció del cànon: el 2% a partir del 01/10/2000. Aquesta reducció comporta que l'empresa concessionària es quedi pràcticament amb tot l'excedent.
7) Finalització de la prorroga. 31/12/2001.

En data 21 de desembre de 2001 es dicta resolució mitjançant la qual s'autoritza la convocatòria de procediment obert per a l'adjudicació de la concessió administrativa d'instal·lació i explotació d'expenedors de tiquets per a la regulació d'aparcament de superfície sota control horari, prorrogant el contracte a favor de l'empresa EYSA fins que recaigui la corresponent resolució d'adjudicació del contracte de concessió. Consta un esborrany de treball del document preparatori del contracte (plecs i planimetria), no signats, però no consta cap publicació de convocatòria, cap acte de licitació, proposició presentada, ni cap acte de valoració d'ofertes, per tant.

Per tant no s'ha procedit a la instrucció de l'expedient administratiu de contractació, i l'actual prestador del servei, no és adjudicatari de contracte, prestant-se el servei per aplicació de l'article 235 a) del Reglament d'Obres, Activitats i Serveis dels ens locals de Catalunya, que obliga, en cas d'extinció normal del contracte, a la prestació del servei, fins que un altre es faci càrrec de la gestió.

II.- En data 15 de gener de 2016, l'Ajuntament de Pineda de Mar, signa un conveni de suport i assistència en l'àmbit de la mobilitat amb l'Associació de Municipis per la Mobilitat i el Transport Urbà de l'Ajuntament de Pineda de Mar, i que incorpora com a projecte singular la de prestar a l'Ajuntament el suport i assessorament en un projecte de reestructuració de l'aparcament de superfície de pagament (zona blava) de Pineda de Mar, que pugui fer factible l'aprovació de la forma de gestió del servei, directa o indirecta.

En concordància a aquest conveni es van iniciar els treballs per a la execució del projecte mitjançant una taula de treballs previs que ha desenvolupat les seves tasques durant un període aproximat de 6 mesos, amb la col·laboració d'experts designats per l'AMTU en matèria de mobilitat i que s'han plasmat en el document Estudi de Viabilitat d'aparcaments regulats a Pineda de Mar i que incorpora una sèrie d'escenaris possibles respecte a la zonificació en tres fases, una proposta d'aparcament de planta o superfície de La Mina amb una cabuda aproximada entre 250 i 270 places, una proposta d'estructura organitzativa, i una proposta d'escenaris que comporten la viabilitat a un horitzó superior a l'any de la viabilitat econòmica d'un sistema de gestió directa.



Aquest estudi de viabilitat, ha fonamentat i justificat que el Ple de l'Ajuntament en sessió de 30 de Juny de 2016 iniciés el tràmit, per la determinació definitiva de la forma de gestió que en termes d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera sigui la mes oportuna i favorable els interessos municipals.

Aquest estudi de viabilitat complementa la present memòria, i en la mateixa, es recullen les propostes de zonificació, les propostes d'execució per fases, una proposta d'ordenació d'aparcaments existents, la proposta organitzativa i la creació d'escenaris per la determinació de l'estudi econòmic.

Aquest estudi ha sigut objecte de concreció en el pertinent estudi econòmic que acompanya de forma independent a la present Memòria justificativa.

Justificació de la conveniència i l'oportunitat de la iniciativa

L'Ajuntament de Pineda, en el marc legal regulador del règim local, ha de prestar serveis d'estacionament de vehicles i mobilitat. Aquestes prestacions es fonamenten en la competència pròpia establerta a l'article 25. 2 g) de la Llei 7/85, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local.

La Llei 9/2003, de 13 de juny de la mobilitat atribueix una capacitat ordenadora mitjançant Plans de Mobilitat als municipis.

Per altra banda, d'acord amb la Llei 12/1987, de 28 de maig, de regulació de transport de viatgers per carretera, l'Ajuntament compta amb atribucions pròpies en transport urbà de persones.

L'Ajuntament de Pineda, té la voluntat d'assumir l'exercici directa de la prestació de serveis en matèries de mobilitat, als efectes de desenvolupar les mesures del Pla de Mobilitat Urbà de Pineda de Mar, la gestió i regulació de l'estacionament de tot tipus de vehicles, el foment en la utilització de vehicles amb criteri de sostenibilitat ambiental i la gestió dels serveis logístics en matèria de transport urbà de persones.

Les **raons d'oportunitat i conveniència** per a l'exercici de l'activitat econòmica dins aquests àmbits, es sintetitzen en els següents aspectes:

A.- La necessitat de donar prioritat en l'execució a les polítiques de mobilitat de l'Ajuntament.



El govern de Pineda de Mar, ha adoptat un Pla d'Actuació Municipal en el mandat 2015-2019 on les actuacions de Mobilitat constitueixen un dels eixos d'acció, i es vertebrada en actuacions relatives a Equipaments i Grans Projectes com són el disseny d'un Pla d'Estacionament al Municipi i la redacció del projecte pilot Smart City (control del temps). El Pla d'Actuació Municipal també inclou com a eix als barris, als efectes de millorar la qualitat de vida i la cohesió social, amb actuacions com són la instal·lació de marquesines a les parades, l'ampliació de determinats serveis de bus, l'estudi d'alternatives del semàfor de la N-2, l'ampliació de la zona taronja d'estacionament gratuït (veïnal i comercial), la creació de més aparcaments de bicicletes i motocicletes als caps de setmana i la millora de la mobilitat als barris perifèrics com és la creació d'un programa pilot de Taxi a la demanda a Can Carreras i Montesol.

Així mateix, l'Ajuntament disposa d'un Pla de Mobilitat, que es va aprovar al Ple Municipal del 17 de desembre de 2013, en compliment de l'obligació legal de que els Municipis amb una població superior a 20.000 habitants comptin amb un PMU. Aquest Pla té una vigència de 6 anys. Aquest Pla, recull una sèrie de propostes que afecten a la mobilitat en vehicle, peatonal o de vianants, en bicicleta, en transport públic (BUS), i actuacions en matèria d'aparcament als efectes de garantir l'aparcament als residents de Pineda de Mar i la rotació en les zones comercials. Entre aquestes es troba la de modifica la zona blava.

B.- La necessitat de procedir a la definició perdurable en el temps del model de gestió de les atribucions en matèria d'estacionament de vehicles, mobilitat i transport.

La necessària regularització de la situació creada a l'Ajuntament, donada la extinció del temps contractual de la concessió del servei d'estacionament de vehicles en superfície, ha estat precedit d'un treball d'anàlisi de quina és la millor opció pel Municipi, i d'acord amb els estudis realitzats la forma de gestió directa, a través d'una societat de capital exclusivament municipal, es pot considerar com la millor opció, ja que permet en tot moment, mantenir la direcció tant estratègica com operativa en el govern municipal.

El poder de direcció, no condicionat per les obligacions que poden derivar per la presència d'un tercer que es vinculi a la corporació per un contracte, es pot exercir amb major flexibilitat, i permet en tot moment el desenvolupament autònom de projectes i d'actuacions menors sense la necessitat de modificar o procedir a la revisió de contractes. Així mateix, aquesta major autonomia i flexibilitat, permetrà



incorporar sempre les últimes tècniques per facilitar l'estacionament de vehicles i la mobilitat.

Així mateix, l'experiència aconsella que l'Ajuntament també ha de donar resposta a les problemàtiques internes de transport dels seus veïns, quan aquests no disposen de medis de transport privats o públics utilitzables. Un clar exemple, ha estat la gestió del servei de Transport a la Demanda de Can Carreras, que s'ha desenvolupat des de desembre de 2015. La gestió d'aquest servei, pot millorar, si la seva direcció és encomanada a una entitat especialitzada i liderada per una gerència experta en matèria de mobilitat. Aquest fet, pot comportar també una important millora pel servei que actualment gestiona les reserves del servei, i que és la Policia Local.

També, cal tenir en compte que, la gestió especialitzada que s'ha de suposar, ha de realitzar la gerència de la societat, permetrà que l'Ajuntament compti amb un expert en aquesta matèria, que pot facilitar les funcions d'altres serveis de l'Ajuntament com són l'Àrea de Territori i urbanisme, i la Policia Local.

C.- La necessitat de procedir a la millor economia per l'Ajuntament, donat que la tributació en règim societari, es subjecte a IVA, i per tant l'Ajuntament pot repercutir i deduir-se aquest impost.

D'acord amb les conclusions del dictamen tributari incorporat a l'expedient que estableix les conseqüències jurídiques derivades de la forma de gestió del servei d'aparcaments regulats, i redactat pel professor titular de Dret Financer i Tributari de la Universitat de Barcelona, Dr. José Maria Tovillas Morán, la contraprestació pagada per un usuari d'aparcament de la via pública és una taxa, ja sigui el servei prestat per la mateixa Corporació o per una entitat interposada. Això no obstant, si es tracta d'una empresa (ja sigui una societat municipal o un concessionari), sempre aquesta taxa serà acompanyada del tipus de gravamen del IVA, i que en aquest cas es del 21%.

Cal tenir en compte que aquesta conseqüència, aconsella, procedir a determinar la millor opció als efectes de tenir en compte possibles economies fiscals, ja que l'Ajuntament podria procedir a deduir-se l'IVA que no pot repercutir. Aquesta situació minora el cost d'inversió de les infraestructures que gestioni la societat.

D.- L'establiment d'una entitat que sigui viable, amb un pressupost que no suposa per l'Ajuntament una gran inversió.



L'estudi de viabilitat que s'incorpora a l'expedient, parteix d'un anàlisi dels escenaris possibles, i en una situació de màxima capacitat de gestió es creu que el pressupost d'explotació de l'entitat es situaria al voltant dels 300.000 euros. Aquesta previsió d'explotació es situa en aquesta quantitat si la gestió necessària arribés a la necessitat de comptar amb un màxim de 9 contractes de treball. D'acord amb l'estudi econòmic financer la capacitat d'ingrès de la societat es situa en 500.000 euros aproximat, en un estadi de suficient maduresa. Aquesta capacitat s'ha de situar en un escenari on la societat ja hagi sobrepassat un cicle de vida, guanyant la suficient maduresa que garanteixi el seu finançament.

En un principi, hem de tenir en compte que la societat comptarà amb un servei de gerent i un màxim de 2 treballadors vigilants, fet que pot suposar una despesa en el capítol de Recursos Humans de 150.000 euros, i una despesa corrent suplementària aproximada de 90.000 euros.

Durant el primer exercici, no es pot esperar un cash-flow positiu, ja que en tot moment, hi hauran uns costos de transició donada la transferència de l'activitat entre l'anterior gestor al nou gestor, de forma que caldria preveure una aportació pressupostària de l'Ajuntament al nou gestor, però un cop ja es pugui regularitzar la situació, la previsió es que l'ingrés efectuat de la zona blava ja pugui arribar a cobrir les despeses d'explotació de la societat.

Justificació jurídica:

Marc jurídic

- . Constitució espanyola de 1978.
- . Llei 40/2015, de 1 d'octubre, del Règim Jurídic del Sector Públic.
- . Llei 7/85, reguladora de les bases de règim local, i text refós de les disposicions vigents de règim local, aprovat pel RDL 781/86, de 18/4.
- . RDL 2/2003, de 28/4, pel qual s'aprova el text refós de la llei municipal i de règim local de Catalunya
- . Decret 179/95, de 13 de juny, pel qual s'aprova el reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals
- . RDL 1/2010, de 2 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la llei de societats de Capital.
- . Reglament del Registre Mercantil, aprovat pel Decret 1784/96, de 19 de juliol.



La Constitució espanyola de 1978 reconeix la iniciativa pública, tant per prestar serveis públics com per exercir l'activitat econòmica. Mitjançant la llei es podrà reservar al sector públic recursos o serveis essencials, especialment en cas de monopoli, i, tanmateix, acordar la intervenció d'empreses quan així ho exigeixi l'interès general."

El servei públic és una activitat assumida per l'Administració Pública en virtut d'una llei habilitant que atorga les potestats de reglamentar, dirigir i controlar l'activitat declarada com a servei públic i que es desenvolupa en un àmbit de competències.

La iniciativa econòmica, consagrada a l'article 128 de la Constitució Espanyola reconeix la intervenció de l'Administració Pública en sectors econòmics, i no de forma subsidiària o supletòria a la privada, sinó coexistent amb la mateixa.

La Llei de Bases de Règim Local defineix al seu article 85 el servei públic local com l'activitat prestada per les entitats locals en l'àmbit de les seves competències. Així mateix l'article 86.1 faculta a les entitats locals per l'exercici de la iniciativa pública en el desenvolupament de l'activitat econòmica.

Les formes o instruments de gestió dels serveis públics, són objecte de delimitació i regulació jurídica a l'article 85 LBRL, que en el seu apartat 2 determina com a formes de gestió les següents:

- A) Gestió Directa: Gestió per la pròpia entitat local, Organisme Autònom Local, Entitat Pública Empresarial Local i Societat Mercantil Local de capital social de titularitat pública.
- B) Gestió Indirecta: Contracte de Gestió de Serveis Públics (Concessió, Concert, Gestió Interessada i Societat d'economia mixta -277 TRLCSP-).

Les modificacions introduïdes en la LBRL, per la **LRSAL** comporten bàsicament que la elecció entre gestió directa o indirecta no sigui lliure, ja que cal garantir que **la forma seleccionada sigui la més sostenible i eficient**, (85.2.primèr paràgraf). A tal efecte a l'expedient a més del projecte d'estatuts, cal incorporar la justificació de que la forma de gestió seleccionada sigui la millor pels interessos municipals, en comparativa a d'altres.

Així mateix, cal tenir en compte, entre d'altres, però de forma rellevant, la disposició addicional novena sobre redimensionament del Sector Públic Local, i que comporta que les entitats locals de primer grau (Municipi), durant el temps de



vigència d'un pla econòmic financer o un pla d'ajust no poden constituir un nou organisme.

Aplicació de la Llei 40/2015, de 1 d'octubre, del Règim Jurídic del Sector Públic.

Fem una menció especial, a aquesta disposició, ja que ha entrat en vigor en data 2 d'octubre de 2016. Aquesta Llei es dicta a l'empar de l'article 149.1.18 de la Constitució Espanyola, i per tant té caràcter bàsic, i per tant aplicable al sector publico institucional local, i per tant a les societats de capital integrament local. El seu títol segon, capítol 1, estableix que les entitats que integren el sector públic local han de trobar-se sotmeses als principis de legalitat, eficiència, estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera així com al principi de transparència en la seva gestió. En particular es subjectaran en matèria de personal, a les limitacions establertes en la normativa pressupostària i en les previsions anuals dels pressuposts generals.

L'article 82, crea l'Inventari d'Entitats del Sector Públic, que es configura com un registre públic administratiu que garanteix la informació pública i ordenació de totes les entitats integrants del sector públic institucional.

Es crea l'Inventari d'Entitats del Sector Públic Estatal, Autonòmic i Local, i que dependrà de la Secretaria General de Coordinació Autònomic i Local, i d'acord amb l'article 83, es determina que la Inscripció definitiva depèn de la informació necessària a trametre per la Intervenció General de l'Administració de l'Estat, si bé s'ha de fer en els termes previstos reglamentariament. Aquest desenvolupament reglamentari, encara no s'ha incorporat a l'ordenament jurídic, raó per la qual cal atendre, d'acord amb la comunicació donada per la SECRETARIA GENERAL DE COORDINACIÓN AUTONOMICA I LOCAL.

El desenvolupament reglamentari que regularà la informació necessària per la inscripció definitiva en l'inventari, pot ser imminent, però fins a la seva publicació no és aplicable.

Per tant, caldrà procedir a la incorporació de la informació en la Base de Dades d'entitats locals, que efectua la Oficina Virtual de Coordinació, i a tal efecte, segons la informació rebuda des de la Secretaria General, caldrà incorporar la escriptura de Constitució de la nova entitat.



Per tant, es pot entendre que l'aplicació de l'article 83. 2. d) conforme l'assignació del NIF definitiu i de la lletra identificativa, per part de l'Administració definitiva, encara no dependrà de la inscripció, mentre que el reglament no sigui publicat i entri en vigor.

Una altre qüestió important, és el reconeixement, segons l'article 86, a les entitats integrants del sector públic institucional, la qualitat de medi propi i serveis tècnics, quan es compleixin les condicions i requisits establerts al Text Refós de la Llei de Contractes del Sector Públic. Aquest reconeixement es dona en el redactat dels Estatuts com segueix

La Societat es constitueix per atendre a les obligacions municipals en matèria de la prestació de serveis públics en matèria de mobilitat i com a mitjà propi i servei tècnic de l'Ajuntament de Pineda de Mar, de conformitat amb allò que preveu el Reial decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el Text Refós de la Llei de Contractes del Sector Públic o el que es pugui determinar en la normativa legal i reglamentària de contractació del Sector Públic.

La societat mercantil local o municipal

La utilització de la societat mercantil Local o municipal, com a forma de gestió de serveis o d'una activitat pública de caràcter econòmic, no només representa la creació d'un nou ens amb personalitat jurídica pròpia, diferenciada de l'administració que la crea, sinó que suposa un pas endavant en la tendència a la descentralització de l'activitat administrativa.

El pas decisiu des de l'àmbit administratiu al mercantil té el seu veritable fonament en el fet de que quedi acreditat que és la forma de gestió més eficient i sostenible.

El règim jurídic aplicable a la societat que es constitueixi és el que estableix la secció IV del títol 6 (arts. 211 a 226) del ROAS d'acord amb el que s'estableix en l'art. 137 del ROAS. En aquest sentit l'art. 211 disposa:

- 1. Els serveis locals de caràcter econòmic es poden gestionar directament per mitjà d'una societat mercantil.*
- 2. En aquest cas, el servei s'exerceix en règim d'empresa privada i el capital social pertany íntegrament a l'ens local.*
- 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, sense*



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 arts. 217 i 225 d'aquest reglament.

Règim jurídic

Es tracta d'una societat amb un únic soci, l'Ajuntament de Pineda de Mar, i tot i que la societat té personalitat jurídica pròpia diferenciada de la corporació, en realitat és l'Ajuntament qui pren les decisions de la societat, ja que és el ple municipal qui actua com a junta general de la societat, i també és qui designa al consell d'administració i als òrgans gestors de la societat.

1.- Constitució

En primer lloc es tracta de decidir la modalitat societària, que ha de ser sempre societat mercantil de capital íntegrament municipal, actuant amb subjecció a les normes de dret mercantil (art. 255 de la TRLMC –Decret Leg 2/2003-).

Actualment l'exigència d'un capital social mínim de 60.000,00 euros per a les societats anònimes i de 3.000,00 euros per a les societats de responsabilitat limitada determina que la millor opció és aquesta. Quant a la resta de característiques, pel que fa a la personalitat dels socis, per exemple, no són d'aplicació a les societats unipersonals (com seria el nostre cas) i respecte a la transmissibilitat de les accions i participacions (tampoc serien d'aplicació ja que implicarien un canvi en la forma de gestió) no poden condicionar la decisió entre una modalitat i l'altra.

Les formes de fundació de la societat previstes legalment (art. 212 ROAS) són la fundació simultània per acord de l'ens local (en aquest cas del Ple municipal) com hauria de ser en el cas que ens ocupa, i la forma successiva, quan l'ens local adquirís totes les accions o les 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.

Es proposa al ple municipal que s'adoptin un acord de fundació simultània per acord d'una societat de responsabilitat limitada, seguint el procediment administratiu legalment establert, i que inclou els tràmits que s'exposaran més endavant.



A tal efecte s'incorporen uns estatuts, que acompanyaran a l'escriptura de constitució, per a la seva inscripció al Registre Mercantil. Al respecte cal tenir en compte:

- a) Els estatuts són un document recopilatori de les normes que han de regir el funcionament corporatiu de la societat i l'organització social 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.
- b) Els estatuts han de constar en la escriptura notarial de constitució i s'han d'inscriure al Registre Mercantil, adquirint-se personalitat jurídica.
- c) Els continguts dels Estatuts han de ser clars i específics, i de forma especial l'objecte social.
- d) Les disposicions estatutàries, guanyen eficàcia erga-omnes amb la seva inscripció al Registre Mercantil. Els acords dels seus òrgans 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 40 dies naturals.
- e) Els estatuts són modificables. L'acord de modificació, correspon a la Junta General. Tota proposta de modificació ha de ser acompanyada d'un informe justificatiu. La eficàcia de les modificacions es supedita a la corresponent escriptura pública i inscripció al Registre Mercantil.

2.- Denominació

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

La denominació no pot figurar ja en la Secció de denominacions del Registre Mercantil Central (RMC). A tal efecte s'ha de sol·licitar una certificació negativa de la denominació social al RMC. Amb caràcter previ, es pot sol·licitar una nota simple informativa o diverses si és el cas. Donada la possibilitat de presentació telemàtica, si bé d'acord amb un conveni presignat, es considera oportuna la col·laboració d'una Notaria per dur a terme aquestes gestions.



Un cop obtinguda la certificació negativa de denominació, ja es pot procedir a la escriptura davant de notari.

Cal tenir en compte que les reserves de denominació tenen vigència de 6 mesos i les certificacions de 3 mesos.

3.- Objecte social

L'objecte social s'ha de definir d'acord amb les activitats i els serveis que siguin encomanats a la societat, que s'haurà de concretar, exigència que el reglament del Registre Mercantil estableix en els termes següents: "mitjançant la determinació precisa i sumària de les activitats que l'integrin", la qual cosa no significa que s'hagi de limitar a un reduït àmbit mercantil, sinó que pot comprendre una activitat de caràcter general, que inclogui tots els actes que puguin ser connexes.

En el present cas, i a la vista dels Estatuts, es proposa la creació d'una empresa quin objecte social, comporta la gestió del servei públic en l'àmbit de la mobilitat.

Constitueix l'objecte social de la societat atendre a la finalitat de facilitar els ciutadans el servei de mobilitat en el terme municipal de Pineda de Mar.

Dins d'aquest objectiu es comprenen, entre d'altres, les següents activitats,

- 1.- El desenvolupament i gestió de les mesures del Pla de Mobilitat Urbana de Pineda de Mar.
- 2.- L'avaluació dels resultats i coordinació de les iniciatives promogudes que afectin a la mobilitat urbana.
- 3.- La gestió i regulació de l'estacionament de tot tipus de vehicles a Pineda de Mar.
- 4.- Fomentar la utilització de vehicles sostenible amb el medi ambient al municipi de Pineda de Mar.
- 5.- La gestió de serveis logístics que pugui derivar de l'estacionament de vehicles a la via pública.
- 6.- La gestió de projectes i actuacions en matèria de transport urbà de persones.
- 7.- La gestió de projectes, realització d'estudis i l'assessorament a l'Ajuntament, en matèria de mobilitat i senyalització viària a Pineda de Mar.
- 8.- Promoure la construcció i la explotació d'equipaments i d'instal·lacions destinats a activitats pròpies de l'objecte social de l'empresa.
- 9.- La comercialització de serveis que puguin derivar de l'explotació econòmica de les activitats pròpies de l'objecte social de l'empresa.



10.- Execució de totes aquelles activitats, obres i serveis que l'Ajuntament de Pineda de Mar li pugui encarregar dins l'àmbit del objecte social de la empresa.

4.- Capital Social

El capital social és una indicació estatutària essencial. Té caràcter nominal, i es resultat de l'aportació que realitzi l'Ajuntament, com a únic soci. Ha de figurar als Estatuts socials i en la comptabilitat social com a primera partida del seu passiu.

El capital social es constitueix com una xifra mínima de solvència patrimonial de la societat davant de tercers i en tot cas 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 sigui inferior al capítol nominal, s'incorrerà en causa de dissolució de la societat.

L'import mínim del capital social, tractant-se d'una Societat de Responsabilitat Limitada és de 3.000,00 euros.

5.- Participacions Socials

La constitució de la societat, exigeix que el capital social, hagi estat íntegrament subscrit. La subscripció es un acte de assumpció o adjudicació al soci. A la vegada, cal el seu desemborsament, íntegre, en cas de SRL.

En el cas del capital social de la SRL, aquest ha de dividir-se en participacions socials, i aquesta també es una indicació estatutària de caràcter essencial. A judici de la doctrina, la menció en plural del concepte jurídic, participacions socials, obliga a que el mínim sigui de 2, i malgrat que no hi ha una prohibició expressa a la única participació, es considera que aquesta, en termes teòrics, no es possible, donat que impediria la possibilitat de l'entrada de nous socis.

6.- Òrgans de govern

L'estructura dels òrgans de govern de la societat s'haurà d'adaptar a les normes mercantils, encara que el fet que sigui unipersonal suposi fer algun tràmit de forma més aviat simbòlica, ja que són d'aplicació les normes de funcionament intern dels òrgans col·legiats, malgrat que totes les accions o participacions tinguin un únic propietari: l'Ajuntament.



D'acord amb les determinacions de l'article 219 del Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals, la direcció i l'administració de la societat la exerceixen els següents òrgans:

- 3.1. La junta general
- 3.2. El consell d'administració
- 3.3. El gerent

La junta general, és assumida pel Ple de la Corporació. El Ple, es regeix, respecte a l'adopció d'acords i el règim de realització de "reunions", d'acord amb el règim local, i respecte a la resta de qüestions compres dins el seu objecte social, per la legislació mercantil i els seus estatuts.

L'òrgan d'Administració, es el Consell d'Administració, i es determina d'acord amb l'article 221 del ROAS, que el nomenament recaigui en persones professionalment qualificades. Això no obsta, a que la designació dels membres del Consell pugui realitzar-se mitjançant un procés de confluència del principi de participació de tots els membres de la Corporació i el principi de reserva de gestió i administració al grup majoritari o de govern.

Cal tenir en compte que la reforma de la LBRL, mitjançant la LRSAL, ha comportat l'establiment de paràmetres en la determinació del nombre màxim dels òrgans de govern. En la seva Disposició Addicional 12^a, es determina que segons uns paràmetres motivadors com són el volum de negoci, el nombre de treballadors, les necessitats o no de finançament públic, el volum de la inversió i les característiques del sector, el Ple de la Corporació ha de classificar a la societat del seu sector públic local.

7.- El personal

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

El ROAS, en l'art. 222 es refereix al gerent –que haurà designar la junta general de la societat– així com a la resta de personal, que tenen caràcter laboral, i en cap cas adquiriran la condició de funcionari. Per a la selecció de personal regeixen els principis d'igualtat, publicitat, mèrit i capacitat.



El gerent es configura com a òrgan unipersonal de govern, que compartiria amb el consell d'administració les facultats de direcció i execució de l'empresa, i han de ser els estatuts els que en determinin la forma de designació, funcions, etc.

La relació entre el Gerent i als òrgans de govern de la societat (Junta General i Consell d'Administració), està presidida pel principi de confiança en la seva actuació, el que és plenament congruent amb la tipologia de contracte laboral que cal formalitzar i que es el de contracte laboral d'alta direcció. D'acord amb el RD 1382/1985, regulador dels contractes laborals d'alta direcció, la relació laboral és especial, i es fonamenta en la recíproca confiança de les parts.

D'acord amb l'article 222 del ROAS, la gerència ha de ser designada per la Junta General. A l'igual que per la selecció de personal, el gerent ha de ser designat amb respecte als principis d'igualtat i publicitat i designat sobre criteris de mèrit i capacitat professional. La Disposició addicional primera, en relació al 55 de l'EBEP, estableix la necessitat de que el personal del sector públic local, i per tant de les societats, sigui seleccionat per l'accés a l'ocupació pública mitjançant un sistema de concurrència pública.

Respecte a les condicions laborals i les retribucions del gerent, cal tenir en compte l'establert a la DA 12^a LBRL. Al respecte, cal tenir en compte que l'apartat 1 de l'esmentada DA 12^a de la LBRL classifica les retribucions dels contractes mercantils o d'alta direcció subscrits per les entitats que conformen el sector públic local exclusivament en bàsiques i complementàries. Aquestes últimes comprenen un complement de lloc de treball –que retribuiria les característiques específiques de les funcions o llocs directius i un complement variable –que retribuiria la consecució d'uns objectius prèviament establerts-. Segons l'apartat 3r de la DA 12^a de la LBRL, 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. I que des de l'aprovació de la Llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'administració local, els Pressupostos Generals de l'Estat no han fixat aquesta quantia màxima.

Menció especial, requereix la determinació del personal a transferir o subrogar.

Al respecte, cal tenir en compte que la previsió és procedir a que entre l'actual gestor i el nou gestor, en matèria de gestió de l'aparcament rotacional en zona d'horari limitat (blava), es produeixi a una transmissió de l'activitat. Aquesta transmissió es pot formalitzar en un document de transmissió, que determini la



transferència dels béns útils i necessaris per poder fer la nova activitat, la transferència de la informació i sistemes informatius necessaris i allò més important la transferència del personal.

Aquesta transmissió, es un efecte EXLEGE, no convencional, i deriva de l'aplicació de l'article 44 de l'Estatut dels Treballadors, atenent al principi de manteniment del dret dels treballadors adscrits a les activitats transferides.

Aquesta successió Legal, per tant s'imposa per ministeri de la llei, i pel efecte directe de les Directives comunitàries a les Empreses (Administracions i als treballadors).

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 juridico-laboral amb l'anterior concessionari, si bé amb la condició de personal laboral indefinit.

Es molt important, tenir en compte que la transferència del personal, no pot ser limitada per l'aplicació de les determinacions relatives al personal de nou ingrés, mitjançant oferta pública d'ocupació i que deriva de les diferents Lleis de Pressupostos i per tant no s'ha de tenir en compte als efectes de la taxa de reposició d'efectius.

Així ho declara el Tribunal Suprem, Sala de lo social, en la sentència de 3 de febrer de 2015, Roj STS 979/2015 i en la que empara que la transferència de personal, comporta la conversió (novació) de contractes en indefinits, i en cap cas es dona una acció pública d'efectuar noves contractacions de personal. Per tant, assenyala textualment la sentència, **la transformació de contractes temporals en indefinits no suposa un cost de contractació afegit, doncs aquest col·lectiu (personal a transferir) no es troba dintre del % de Taxa de Reposició. La transferència, no suposa nova contractació, sinó una transformació de contractes en indefinits, i per tant, manifesta la sentència, no es produeix un increment en la plantilla de l'empresa.**

Aquesta Sentència ratifica una important doctrina, ja que aquesta mateixa qüestió, es va resoldre, en aquest sentit, per Sentència del Tribunal Suprem de 18/12/2012.

Cal manifestar que la figura d'aquests treballadors seria la de indefinit no fix, i per tant, es subordina, a que en el seu moment, es pugui i s'hagi de procedir a la cobertura reglamentària de la plaça mitjançant un procediment de selecció que



garanteixi el compliment dels principis d'igualtat, mèrit i capacitat en l'accés a l'ocupació pública.

Per últim, es creu adient i necessari, comptar amb un assessorament extern que pugui facilitar a l'Ajuntament la culminació correcta del procediment de transferència del personal. Aquest servei d'assessorament, es pot realitzar a través de la emissió d'un dictamen, o la contractació d'un servei de gestor, per que en cap cas, hi hagi una problemàtica a afegir, respecte a aquesta transferència, i aplicació de l'article 44 ET.

8.- Els béns

L'Ajuntament podrà adscriure a la societat béns de domini públic per al compliment dels seus fins, que conservaran la seva qualificació jurídica ordinària, sense que això suposi la transmissió del domini ni la desafectació.

Aquests acords d'adscripció, seran concrets i es subjectaran a la necessitat de dur a terme les activitats que conformen l'objecte social de l'entitat.

Quant als béns patrimonials que puguin ser aportats, s'incorporen al patrimoni de la societat, després de ser valorats, d'acord amb la legislació mercantil d'aplicació. Els béns patrimonials que adquireixi la societat directament també s'incorporen al seu patrimoni.

S'estableix 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.

9.- El pressupost

La gestió econòmica de la societat es regeix **per l'estat de previsió que el Consell d'Administració elevi al Ple de la Corporació** per la seva aprovació, d'acord amb allò establert a l'article 168 TRLRHL. A tal efecte, es determina que abans del dia 15 de setembre de cada any, les societats mercantils han de remetre les seves previsions de despeses i ingressos, així com els programes anuals d'actuació, inversions i finançament.

Cal tenir present que el pressupost de la societat no té el caràcter limitatiu 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.

El rendiment de comptes es presentarà davant l'Ajuntament, que els haurà d'aprovar d'acord amb la llei d'hisendes locals, és a dir que són d'aplicació les normes d'hisendes locals de control financer al mateix temps que les pròpies de caràcter mercantil de l'empresa.

10.- La contractació

La societat actua davant tercers amb plena personalitat jurídica, independentment de la corporació que l'ha creat, i amb submissió a la normativa mercantil. No obstant això, d'acord amb el Reial Decret Legislatiu 3/2011, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic, en la contractació d'obres, serveis i subministraments s'hauran de respectar els mateixos principis i procediments establerts per les Administracions Públiques i a tal efecte s'hauran de regir pels principis de publicitat i concurrència, i procedir a l'aprovació d'unes **Instruccions Internes de Contractació**.

11.- Fiscalitat

Als efectes de determinar les conseqüències fiscals de la creació d'una societat, s'incorpora a l'expedient administratiu de determinació de la forma de gestió dels aparcaments, un dictamen jurídic del professor titular de dret financer i tributari de la Universitat de Barcelona, José Maria Tovillas Moran. En aquest dictamen es determinen les implicacions fiscals més importants relatives a la naturalesa jurídica de la contraprestació exigida als usuaris del servei que presti la societat, la exigència de l'Impost sobre el Valor afegit a la contraprestació exigida a l'usuari, sempre i quan aquesta contraprestació derivi de les activitats pròpies de l'objecte social, i l'aplicació del règim de l'impost sobre societats amb la bonificació per prestació de serveis públics locals, establerta a l'article 35 de la Llei de l'impost sobre societats. A títol indicatiu el mateix es pot resumir de la forma següent.

L'Ajuntament de Pineda de Mar es va dirigir a l'Il·lustre Col·legi d'Advocats de Barcelona (ICAB) sol·licitant informació sobre un especialista en dret tributari. L'ICAB es va dirigir al President de la Secció de Dret Fiscal i Financer de la Comissió de Cultura de l'ICAB que va facilitar les dades de contacte al Secretari de l'Ajuntament de Pineda de Mar.



Constituirà l'objecte del present dictamen l'anàlisi dels efectes jurídics que l'elecció de la forma de gestió pot tenir respecte a l'aplicació de l'Impost sobre Societats i l'Impost sobre el Valor Afegit i respecte a la qualificació jurídica que s'ha d'atorgar a la contraprestació de l'usuari (taxa o preu privat) per la utilització dels aparcaments regulats de Pineda de Mar.

Naturalesa jurídica de la contraprestació exigida a l'usuari

D'acord amb la jurisprudència més recent, les contraprestacions que pagui l'usuari de la via pública per l'aparcament dels seus vehicles privats han de ser qualificades com a taxes amb independència de si la gestió de l'aparcament a la via pública es realitza per una societat municipal amb capital 100 per cent municipal, o bé per una societat mixta amb capital majoritari de l'Ajuntament però participada per l'adjudicatari d'un contracte de gestió de serveis públics.

La qualificació com a taxa de la prestació exigida a l'usuari suposa la regulació de la mateixa d'acord amb el previst al Reial decret legislatiu 2/2004. Caldrà l'existència d'una ordenança fiscal aprovada pel ple municipal per crear el nou tribut, d'acord amb el que es preveu a l'article 15 del Real decret legislatiu 2/2004. El contingut de l'Ordenança fiscal municipal ha d'incloure la determinació del fet imposable, subjecte passiu, responsable, exempcions, reduccions, bonificacions, base imposable, base liquidable, tipus de gravamen, quota tributària, període impositiu i meritació. També s'ha de regular la forma de gestió de la taxa i els altres elements citats a l'article 16 del Reial decret legislatiu 2/2004. Finalment, el procediment d'elaboració, participació, publicació i publicitat s'ha de desenvolupar d'acord amb el previst als articles 17 i 18 del Reial decret legislatiu 2/2004.

Exigència de l'Impost sobre el Valor Afegit a la contraprestació exigida a l'usuari

Les societats mercantils qualsevol que sigui la naturalesa del seu capital social no tenen la condició d'entitats de dret públic i queden excloses, per tant, de l'àmbit subjectiu de les entitats susceptibles de rebre un encàrrec de gestió donat que l'article 11 de la Llei 40/2015, d'u d'octubre, del règim jurídic del sector públic exigeix la condició d'entitat de dret públic per ser susceptible de rebre un encàrrec de gestió.

Per tant, a efectes de la no subjecció a l'IVA les societats mercantils públiques o d'economia mixta no entren dintre de l'àmbit subjectiu de les administracions



públiques i, en conseqüència, les prestacions de serveis que realitzin no donen lloc a la no subjecció.

Com a conclusió, es pot afirmar que si l'entitat que gestiona el servei d'aparcament en superfície és una societat de capital exclusivament municipal o una societat d'economia mixta els serveis prestats tindran la condició de serveis subjectes a l'IVA i l'entitat gestora haurà de repercutir aquest impost als usuaris. A la base imposable del servei s'inclourà com a contraprestació¹ l'import de la taxa exigida als usuaris. El tipus d'IVA aplicable serà del 21 per cent. L'entitat gestora tindrà dret a la deducció de les quotes d'IVA suportades per la prestació dels seus serveis.

Aplicació de l'Impost sobre Societats a les entitats gestores del servei

Tant si l'entitat que gestiona el servei d'aparcament en superfície és una societat de capital exclusivament municipal com si és una societat d'economia mixta, les dues entitats tindran personalitat jurídica pròpia i tindran la condició de subjectes passius de l'Impost sobre Societats regulat a la Llei 27/2014, de 27 de novembre, de l'Impost sobre Societats. Per tant, hauran de satisfer aquest gravamen per la totalitat de les seves rendes.

S'aplicarà a aquestes entitats 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 que es faran els ajustos 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 entitats 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 no té perquè coincidir amb l'any natural però tindrà una durada màxima de dotze mesos (arts. 27 i 28 Llei 27/2014).



L'Impost sobre Societats es gestiona mitjançant el sistema d'autoliquidació de forma que cadascuna de les entitats haurà de presentar la declaració i calcular la quota a satisfer (art.124 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 (en general, el termini va de l'u al 25 de juliol en relació als beneficis de l'any natural anterior).

Una de les especialitats fiscals més destacables que pot ser aplicable a l'entitat gestora del servei d'aparcament públic a l'Ajuntament de Pineda de Mar és la bonificació fiscal contemplada a l'article 34 Llei 27/2014:

"Artículo 34. Bonificación por prestación de servicios públicos locales.

Tendrá una bonificación del 99 por ciento la parte de cuota íntegra que corresponda a las rentas derivadas de la prestación de cualquiera de los servicios comprendidos en el apartado 2 del artículo 25 o en el apartado 1.a), b) y c) del artículo 36 de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local, de competencias de las entidades locales territoriales, municipales y provinciales, excepto cuando se exploten por el sistema de empresa mixta o de capital íntegramente privado.

La bonificación también se aplicará cuando los servicios referidos en el párrafo anterior se presten por entidades íntegramente dependientes del Estado o de las comunidades autónomas."

Aquesta bonificació fiscal s'aplica exclusivament a les societats mercantils de capital completament municipal i, per tant, no s'aplica als serveis que es prestin mitjançant empreses mixtes o de capital íntegrament privat.

La 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 Llei 7/1985, de 2 d'abril, de bases de règim local entre les quals es troba el trànsit, l'estacionament de vehicles i la mobilitat (lletra g) de l'article 25).

L'import de la bonificació serà del 99 per cent de la quota íntegra corresponent als beneficis obtinguts per la prestació dels serveis públics locals.

12.- Duració, Inici d'operacions. Tancament de l'exercici social.



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

La data inicial d'operacions, excepte previsió estatutària al contrari, 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.

Al respecte, 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 bé abans de la inscripció al Registre Mercantil.

Respecte als actes realitzats abans de l'escriptura, aquests són vàlids i tenen eficàcia, si bé respon plenament l'òrgan o persones (de forma solidària) que els hagin realitzat. **Un dels actes previs a la constitució, ha ser la de l'aprovació de la convocatòria i selecció del gerent.**

Respecte als actes previs a la inscripció, s'ha de referir a actes indispensables per la mateixa, i han de ser realitzats pels administradors d'acord amb les seves facultats o bé realitzats per una persona mandatària designada.

La data de tancament de l'exercici social, no es una menció obligatòria dels Estatuts. Si no s'estableix, el contrari o no es determina, s'ha d'entendre que l'exercici social finalitza el dia 31 de desembre de cada any.

13.- Especial referència a la Disposició addicional 12^a LBRL: Incidència en el gerent i necessària classificació de la societat.

La Disposició Addicional 12 LBRL, incorpora una transposició del règim establert pels màxims responsables i directius del sector estatal, en el sector públic local, tenint en compte que aquest no sols està compost per societats, sinó també per organismes autònoms, consorcis i fundacions.

A nivell de l'Estat la DA 8^a del RDL 3/2012, de 10 de febrer, de mesures urgents per a la reforma del mercat laboral, estableix unes especialitats pels contractes mercantils i laborals d'alta direcció del sector públic estatal que va ser objecte de desenvolupament a través del RD 451/2012, de 5 de març.



La DA 12 LBRL equipara el règim jurídic de determinació i regulació de les retribucions del contractes mercantils i alta direcció del sector públic local al de l'estatal. Aquest equiparació de règim comporta:

1.- La retribució dels contractes mercantils i alta direcció es classifica en bàsiques i complementaries.

2.- El Ple classifica les entitats en tres grups als efectes de determinar el nombre màxim de membres, la seva estructura organitzativa fixant nombre màxim de directius, i la quantia màxima de la retribució total dels directius, determinant el percentatge màxim de la retribució complementaria subdividida en 2 apartats: lloc i variable.

3.- Reconeix la possibilitat de la retribució en espècie (si bé computa als efectes del punt anterior: retribució total).

4.- El nombre màxim de membres dels Consells es delimita en els tres grups.

Grup 1: 15 membres.

Grup 2: 12 membres.

Grup 3: 09 membres.

5.- Difondre a la amb web la composició òrgans d'administració, gestió, direcció i control i les seves dades i experiència professional.

6.- Les retribucions dels membres dels òrgans d'administració, gestió direcció i control han de figurar en la memòria anual d'activitats de l'entitat.

7.- Cal adaptar els contractes anteriors a la nova retribució (sense possibilitat d'increment)

8.- Les entitats poden adaptar els seus estatuts o normes de funcionament intern a aquestes previsió des de la **comunicació** de la classificació.

Davant aquestes determinacions, el Ple de la Corporació ha de prendre un acord per procedir a

- 1) **Procedir a la classificació.** Acord plenari, per majoria simple. Aquest acord contindrà el nombre màxim de membres, l'estructura directiva, la



retribució i la seva estructura fixa i variable. També es pot aprofitar per determinar un límit per indemnitzacions.

2) Determinar la retribució del contracte d'alta direcció del gerent.

La memòria de gestió de la societat haurà d'incloure les retribucions percebudes i en la web caldrà divulgar la composició i experiència professional dels membres del Consell i el Gerent.

14.- Procediment administratiu

El procediment administratiu inclouran entre d'altres, els tràmits següents:

1. instrucció de l'expedient complert i adequat als requeriments de la LBRL.
2. Projecte d'estatuts de societat de responsabilitat limitada
- 3.- Informes de Secretaria i d'Intervenció municipals
- 4.- Acord del ple municipal d'aprovació inicial
- 5.- Anunci d'informació pública
- 6.- Certificació del resultat de la informació pública
- 7.- Acord plenari de resolució d'al·legacions (si s'escau) i d'aprovació definitiva.
- 8.- Anunci públic pel qual es fa públic l'acord.
- 9.- Acord pel qual es nomenen els membres del consell d'administració
- 10.- Comunicació per a la inscripció al Registre d'ens locals.
- 11.- Inscripció a l'Inventari d'entitats local de la Secretaria General de Coordinació autonòmica i local.



14.- Con junt de fites de caràcter jurídic necessàries pel funcionament normal de la forma de gestió mitjançant una societat de capital 100% municipal:

14.1: De forma simultània a l'aprovació definitiva de la forma de gestió i els Estatuts de la Societat, procedir a l'aprovació de les **bases i convocatòria de l'òrgan societari GERENT DE LA SOCIETAT.**

14.2.- Procedir a la **classificació de la societat**, d'acord amb la Disposició addicional 12^a LBRL. Aquest acord ha de contenir el nombre màxim de membres del Consell d'Administració, la determinació de l'estructura directiva (Gerent) i la seva retribució fixa i variable.

14.3.- Procedir, sis'escau a l'**adscripció de bens** a la societat necessaris pel seu funcionament i que donat el seu objecte social, es tracta d'una adscripció no privativa d'altres usos donat que es tracta de les zones a habilitar d'aparcament al municipi. En aquest aspecte, tenir en compte la transferència de l'activitat que cal preparar amb l'actual concessionari.

14.4.- Demandar el N.I.F de la societat.

14.5.- Procedir a prendre l'acord de nomenament de Gerent **diferint** el contracte a la inscripció de la societat al registre mercantil.

14.6.- Procedir a l'escriptura de constitució de la societat annexant els seus estatuts.

14.7.- Inscriure al Registre Mercantil els Estatuts de la Societat.

14.8.- Procedir a fer la primera Junta General extraordinària, per la designació de membres del Consell d'Administració, que han d'acceptar el càrrec en la mateixa sessió.

14.9.- Inscriure al Registre Mercantil la designació dels càrrecs de membres del Consell d'Administració.

14.10.- Procedir a fer un primer consell d'Administració operatiu que ha d'aprovar el contracte d'alta direcció del Gerent designat per la Junta General i fer el seu apoderament.

14.11.- Inscriure al Registre Mercantil la designació de Gerent de la Societat.



14.12.- Aprovar un pla d'actuació de la societat que pot incorporar un projecte d'inversions i de finançament de les mateixes.

14.13.- Aprovar unes Instruccions Internes de Contractació.

14.14.- Demanar una consulta tributària (vinculant) a la Direcció General de Tributs del Ministeri d'Hisenda.

15.- Integració organitzativa

La prestació del servei de mobilitat, ha d'integrar-se a l'organització tècnica de l'Ajuntament de Pineda de Mar, el que comporta la necessària interrelació col.laborativa amb el servei de Policia Local i el servei de Territori de l'Ajuntament.

La senyalització actualment es troba vinculada al servei de Policia Local i caldrà definir els criteris comuns i compartits entre la forma de gestió prevista i la Policia Local.

Qualsevol mesura o decisió a prendre en matèria de mobilitat, haurà de tenir en compte la interrelació amb els serveis que presta la Policia Local, serveis on resideix l'exercici de funcions d'autoritat, exclusives de funcionari públic.

16.- Estat de situació de l'aparcament "La Mina"

D'acord amb l'estudi de viabilitat econòmic financer, que s'acompanya a l'expedient, un àmbit molt important per la gestió del servei de mobilitat, és l'aparcament de la Mina.

Aquest terreny presenta el següent estat de situació actual:

- **Naturalesa:** arrendament terreny per a destinar-lo a aparcament públic i dipòsit municipal de vehicles.
- **Data signatura contracte:** 18/06/12 amb efectes a 1/07/12 (resolució d'Alcaldia de 08/06/12).
- **Import:** uns 3.000 euros mensuals (IVA inclòs) + IVA i actualització IPC.



- **Durada:** El pacte SEGON del contracte estableix que la durada del mateix s'estableix per 1 any a comptar des del dia 1/07/12. A la finalització d'aquest termini, el contracte serà prorrogat expressament per terminis d'1 any, excepte avís previ d'una de les parts de la seva intenció de no renovar manifestada amb una anticipació mínima de 3 mesos a la finalització del primer període o de les seves pròrrogues. Així mateix, en aquest pacte SEGON s'estableix que el termini màxim de les pròrrogues no podrà excedir de 4 anys.

Per tant, en el contracte es diferencia entre la durada inicial d'1 any i un màxim de 4 pròrrogues, la qual cosa comporta interpretar que el contracte es pot prorrogar per una anualitat més, finalitzant el mateix el 30/06/17.

.....

Justificació econòmica

Pineda de Mar disposa de zona regulada d'aparcament des de l'any 1996 amb forma de "Concessió" explotada per la societat EYSA. Es disposen de 158 places en calçada (Zona blava) i en un regim de servei horari de 8 hores. L'ingrés d'explotació de l'any 2014 va ser d'uns 118.000 €, es a dir 747 €/plaça * any. Per altra banda també es disposa en el municipi de zones de carrega i descarrega (C/D) i d'una zona taronja (Zona centre i Poble Nou) que permet l'estacionament amb disc horari.

Els treballs de camp realitzats a través de la col·laboració entre l'Ajuntament i l'AMTU, comporten la existència d'un dèficit de places general en via pública que és més impactant en la zona centre i en la zona del Poble Nou.

En el cas de la **zona centre**, es disposa d'una zona comercial i hotelera amb zones peatonalitzades i zona blava consolidada. També es disposa d'un aparcament de dissuasió, aparcament de La Mina amb una capacitat de 250 places aproximadament.

Pel que fa a la zona de Poble Nou, aquesta no presenta actualment cap tipus de regulació. Es disposa d'una petita zona comercial però la oferta hotelera es minsa e inexistent. S'han detectat "invasions" en les zones d'aparcament per part de veïns de Calella (Calella te quasi el 100% de les seves places en règim regulat de pagament). La proposta d'actuació en aquesta zona seria la implantació d'una zona



verda de protecció del resident envers del forani i establiment d'una zona blava en l'eix comercial de Av. De la Hispanitat.

En la figura 3 es mostra l'actuació en ambdues zones, descrita en el paràgraf anterior.

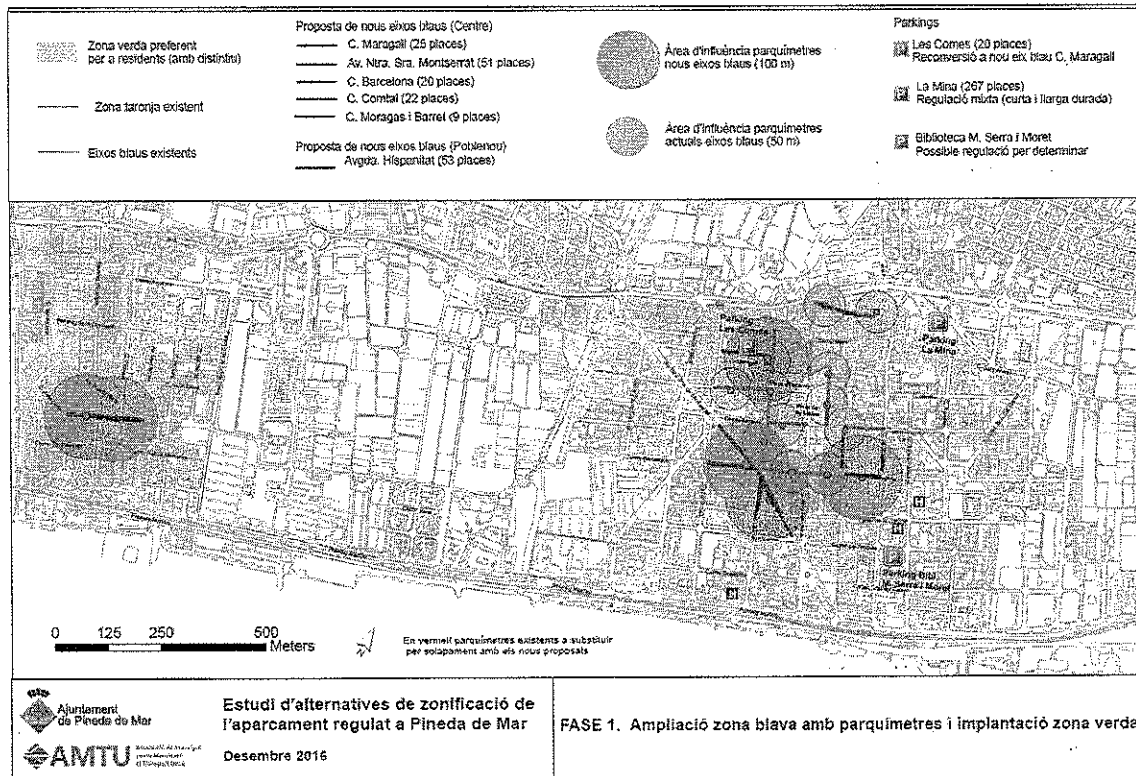


Figura 3: Pla d'actuació en fase 1

La regulació proposada serà:

Zona Blava

Tarifes zona blava	Resident	No Resident
Mínim de 30 minuts	0,20 €	0,20 €
Fracció de 1 minut	0,02 €	0,02 €
1 hora	0,85 €	1,00 €
Abonaments		
24h llarga	2,50 €	2,50 €



durada
24h estiu 6,00 € 6,00 €

Anul.lació denúncies

Sense ticket 10,00 € 10,00 €
Temps exhaurit 5,00 € 5,00 €

Temps màxim estacionament
4 hores

Zona Verda

Abonament anual pel veïnat (**Residents, comerciants i treballadors**) de 20 € + IVA. Temps estacionament il·limitat.

En el model no es té en compte el possible ús de la zona verda com a zona regulada per a foranis, fet que comportaria una regulació i un ingrés addicional.

Un cop analitzades les possibles fórmules de gestió es considera que entre les formes de gestió a comparar es troba la **concessió** i la **societat municipal**, donat que la societat de capital mixt, és descartable atès el baix nivell d'inversió requerit i el contracte de serveis es descartable atès el limitat termini màxim legal d'execució del contracte.

Concessió – Modelo App

La col·laboració públic-privada és un tipus de contracte mitjançant el qual una empresa presta un servei públic i és finançada o organitzada a través d'una associació econòmica entre l'Estat (o qualsevol altra administració pública) i una o més empreses, ja sigui privades o socials. Aquests esquemes són de vegades abreujats com a PPP o P3 (en anglès) i APP (en espanyol).

La col·laboració públic-privada fa referència a les diferents formes de cooperació entre les autoritats públiques i el món empresarial, amb l'objectiu de garantir el finançament, construcció, renovació, gestió o el manteniment d'una infraestructura o la prestació d'un servei públic. La col·laboració públicoprivada ha tingut un paper molt important a certs països durant la primera dècada del segle XXI, dominant el panorama de la gestió en les administracions públiques sobretot en els temps de bonança econòmica.



Els motius d'una utilització tan intensiva de la col·laboració públic-privada són molt variats: reduir costos per aconseguir una major eficiència, prestar serveis públics de major qualitat, millorar en innovació tecnològica, aprofitar els coneixements i experiència del sector privat, aconseguir una major flexibilitat en la gestió, la impossibilitat tècnica o econòmica de prestar internament aquests serveis, la necessitat de finançament privat o compartir riscos amb el sector privat.

Hi ha molts tipus formals de col·laboració públic-privats, per exemple: contractes d'obres, contractes de concessió d'obres públiques, contractes de gestió de serveis públics (concertacions, concessions, gestió interessada); contractes de subministraments i contractes de col·laboració entre el sector públic i el privat.

Les característiques principals d'aquesta forma de gestió són:

- Col·laboració de llarga durada.
- Finançament normalment assumit pel sector privat.
- El soci públic es concentra essencialment a definir els objectius que han d'aconseguir-se en matèria d'interès públic, qualitat dels serveis proposats i política de preus, al mateix temps que garanteix el control del compliment de dites objectives. El soci privat presta el servei.
- Hi ha un repartiment de riscos entre el sector privat i públic en funció de les capacitats respectives de les parts en qüestió per avaluar-los, controlar-los i gestionar los, encara que normalment sol assumir un major risc econòmic el sector privat.

Prestació Pròpia – Societat Municipal

A diferència de l'empresa privada, en la qual l'objectiu és la maximització del benefici, en l'empresa pública en principi no té una especial consideració. No obstant això, el canvi que s'experimenta en aquesta matèria és notable. A diferència del criteri estricte del benefici, en el cas de l'empresa pública resulta més apropiat parlar d'excedent comercial brut per estimular l'eficiència tecnològica i directiva. En una societat municipal sovint la rendibilitat social pensa per davant de la rendibilitat econòmica. A més, entren en joc altres criteris menys importants en societats on el capital és privat, com és per exemple l'opinió pública.



Aquest concepte abasta els conceptes d'interessos, amortització i beneficis, permetent a l'Estat conèixer què necessitats financeres presenta cadascuna de les empreses públiques.

La cerca de la rendibilitat per part de l'empresa pública es contempla també com un mitjà d'estimular l'eficiència tecnològica i de gestió. D'aquesta forma sabem que si una empresa busca maximitzar el seu benefici, això li exigeix que minimitzi els seus costos per a qualsevol nivell de output. No obstant això, l'objectiu de la maximització del benefici s'ha rebutjat explícitament per a les empreses públiques, ja que, en general, gaudeixen de poder monopolístic en almenys alguns dels mercats en què se subministren els seus productes.

Des d'un punt de vista financer i econòmic, els fons que financen la inversió de l'empresa pública provenen de dues fonts: de les seves pròpies reserves i de les aportacions que realitza la Hisenda Pública. Aquesta, per la seva banda, obté els fons principalment dels excedents bruts comercials de les empreses públiques, dels impostos i d'altres fonts. Per això, coneguda la inversió que ha de realitzar l'empresa pública, quant menor sigui el seu excedent, major ha de ser la tributació i el finançament extern; és a dir, que no té tanta transcendència com es divideix l'excedent entre interessos, amortització i benefici, la qual cosa importa és la seva quantia total.

Les característiques principals d'aquesta forma de gestió són:

- Excedent comercial brut per estimular l'eficiència tecnològica i directiva.
- Major rendibilitat, ja que el Benefici es destina pràcticament tot a inversions varies i necessàries per al Municipi.
- Des d'un punt de vista financer i econòmic, els fons que financen la inversió de l'empresa pública provenen de dues fonts: de les seves pròpies reserves i de les aportacions que realitza la Hisenda Pública. A més, quan aquest tipus de finançament és insuficient, es pot acudir a finançament extern, a través d'entitats bancàries.
- Impost de Societats: Les entitats locals en l'Impost de societats poden estar exemptes, aplicar una bonificació del 99% o estar plenament subjectes a l'impost, depenent de la forma en què prestin els serveis; sent suposats previstos en la llei de l'impost, que cal aplicar d'acord amb la jurisprudència i la doctrina administrativa.



A la vista de les diferents formes de gestió possibles i les seves avantatges i inconvenients i atenen a l'informe fiscal sobre la forma d'explotació del servei. Es decideix estudiar com a formes de gestió de l'aparcament ORA de Pineda de Mar, la Societat Municipal i la Concessió. El contracte de serveis no té fonamentació atenen a que s'han de realitzar inversions en equipament que no podrien ser amortitzades en el període legal (4 anys) i la societat mixta no sembla adient atenen al nivell d'inversió requerit.

Sintetitzem les dades de l'estudi econòmic financer, al qual la Comissió es remet.

1. Les dades resumides o sintètiques de l'estudi, donen lloc a un nivell d'ingressos en un escenari pessimista de 415.130,90 euros i un escenari mig de 515.571,90 euros.
2. El nivell de cost de la inversió total a realitzar es situa en 396.000,00 €. Aquest cost incorpora la instal·lació de nous parquimetres, el pintat i la construcció de l'aparcament de la Mina.
3. El cost de personal es situa al voltant de 150.000,00 euros.
4. El cost de les instal·lacions es situa en 30.000,00 euros.
5. Es consideren uns costos generals d'explotació del 15% dels ingressos, i per tant en un escenari pessimista de 62.269,64 euros i un escenari mig de 70.532,60 euros.
6. La comparativa entre concessió i societat municipal es realitza sobre un escenari base 1 i un escenari 2 més pessimista amb una baixada d'ingrés i un increment de costos.
7. En els dos escenaris es procedeix a justificar una millor elecció de la societat municipal. En el cas de la societat. Es veu que en el cas de la societat concessionària en l'alternativa pessimista necessitarà més de 5 anys per poder aconseguir beneficis. També es fa evident que el rati de cobertura al servei del deute està per sota del 1,3 en els primers anys el que comportaria un encariment en el tipus d'interès bancari, en la SM només es presenta el primer any.

Conclusió: En el context descrit d'implantació d'una nova zonificació regulada de l'aparcament en el municipi de Pineda de Mar i en les condicions descrites,



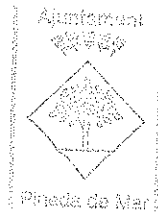
aquesta es rendible i per tant la seva viabilitat econòmica-financera esta garantida. Es demostra també que en les condicions establertes una societat municipal es sempre més avantatjosa que una concessió. Té mes rendibilitat i benefici i a més aquest serà sempre reinvertit en el municipi.

Pineda de Mar, 11 de gener de 2017.

Jordi Masnou i Ridaura

Francesc Horta Hernandez

Francisco Javier Aguirre Rodriguez-Portuguès.



Carles Santacreu Manuel

Alfonso Garcia Gonzalez

Absents de forma Justificada

Emili Tapias Sola

Pere Catalan Escribano
Purificación Benjumena Reyes