

PARLAMENT DE CATALUNYA

Comissió d'Economia

Projecte de Llei de Contractes de Serveis a les Persones

Propostes d'esmena

JOSEP MONTES I SALA, amb DNI número 77604992W, actuant en nom i representació de l'**ASSOCIACIÓ CATALANA D'EMPRESSES DEL LLEURE, L'EDUCACIÓ I LA CULTURA (Acellec)**, amb CIF G-62828488, designant com a domicili a efectes de successives notificacions en el present expedient, el situat al carrer Vallirana, 60, baixos 2a de Barcelona, CP 08006, i correu electrònic gerencia@acellec.cat, compareix i com millor procedeixi en Dret,

EXPOSA:

Mitjançant el present escrit compareix davant de la Comissió d'Economia i Hisenda i posa de manifest i exposa les seves esmenes al Projecte de Llei de Contractes de Serveis a les Persones.

PRESENTACIÓ

L'Acellec és una associació patronal inscrita a l'Oficina Pública de dipòsit i registre d'estatuts d'organitzacions empresarials i sindicats de treballadors d'àmbit de Catalunya amb el número de registre 01/79/50 el 18 de desembre de 2001.

L'Acellec representa persones físiques o jurídiques que realitzen activitat econòmica en l'àmbit dels serveis educatius i la cultura de proximitat, amb especialització en lleure educatiu, colònies escolars i de vacances, equipaments, projectes i programes socioculturals, polítiques de joventut,

serveis museístics i de patrimoni, menjador escolar, monitoratge educatiu i activitats extraescolars, entre d'altres.

L'activitat del sector s'enmarca en el que es coneix genèricament com a **Lleure educatiu i sociocultural**, i l'Acellec representa el model empresarial que fou fundador de l'activitat econòmica vinculada a aquest àmbit amb un recorregut que ja s'acosta als 30 anys: la **petita i mitjana empresa catalana**.

Remarquem com a tret definitori del sector que l'activitat que desenvolupen les empreses que en formen part no té caràcter assistencial i que s'adreça genèricament al conjunt de la població, amb vocació universal i de servei públic.

L'Acellec compta en l'actualitat amb **72 empreses associades**, que tenen conjuntament una facturació anual, en l'àmbit català, de **130 milions d'euros** i que contracten de manera regular prop de **8.000 treballadors**.

Tot i que cap organisme oficial ni cap organització recull de manera sistemàtica i rigorosa dades sobre l'activitat al nostre sector, l'Acellec realitza una projecció de les dades de què disposa per mostrar una radiografia aproximada del pes que tenen els diferents agents que intervenen en el nostre àmbit d'activitat.

Volum d'activitat

420 milions de facturació anual i 26.000 treballadors

Empreses transnacionals multiserveis: 24% de l'activitat

Empreses del tercer sector: 20% de l'activitat

Petita i mitjana empresa catalana: 56% de l'activitat



La trajectòria de l'Acellec està caracteritzada per fer una defensa forta de la necessària professionalització del sector i de l'augment dels estàndards de qualitat en la prestació dels serveis públics que hi estan associats. L'Acellec, per tant, defensa l'especialització de les empreses que presten aquest tipus de servei com a garantia de professionalitat i qualitat.

En aquest context, l'Acellec fou la primera organització impulsora del **Conveni Col·lectiu del Lleure Educatiu i Sociocultural**, actualment en procés de negociació per a la signatura de la seva quarta edició.

L'Acellec fou, igualment, una de les entitats signants del **Codi de bones pràctiques en la contractació pública dels serveis d'atenció a les persones**, al costat del Govern de la Generalitat. Remarquem molt especialment que l'Acellec era l'única organització signant que recull específicament els serveis socioculturals.

En la mateixa línia, l'Acellec va signar el maig de 2018 un **acord de bones pràctiques en la contractació pública de serveis museístics i de patrimoni amb l'Institut de Cultura de Barcelona**, al costat dels sindicats CCOO i UGT.

En qualsevol cas, l'Acellec és present de manera activa en tots els espais de diàleg i promoció de la millora de la contractació pública amb la voluntat de contribuir a la qualitat, l'accessibilitat i la continuïtat en el temps dels serveis que són propis de la seva activitat.

En conseqüència amb aquesta manera de procedir, l'Acellec s'alinea inequívocament al costat de la **Directiva Europea 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell de 26 de febrer de 2014**, i de la Llei de Contractes del Sector Públic 9/2017, de 8 de novembre entenent que aquesta promou específicament la millora de la qualitat dels serveis públics que s'adrecen específicament a les persones.



Al mateix temps, i de manera congruent amb el que s'especifica amb claredat en l'esmentada directiva i a la Llei de Contractes del Sector Públic, l'Acellec defensa que aquests objectius han de ser compatibles amb la garantia dels principis fonamentals de **transparència** i d'**igualtat** de tracte i **no discriminació** entre operadors econòmics. És en aquest context, i en la defensa d'aquests objectius i principis, que l'Acellec proposa les següents esmenes al Projecte de Llei de Contractes d'Atenció a les Persones.

1. Exposició de motius II. Economia social i responsabilitat social.

2. Articles 7.1. i 12.2. Responsabilitat social i criteris de selecció

3. Article 5. Requisits de solvència

4. Article 8. Pressupost base de licitació

5. Article 12.2. Selecció prèvia de licitadors

6. Article 12.5. Selecció prèvia de licitadors

7. Article 16.1.a) i 16.2. Criteris de valoració de les propostes

8. Article 21.2.2. Condicions d'execució. Condicions laborals.

9. Article 21.2.3. Condicions d'execució. Subrogació

10. Article 21.2.4. al 21.2.7., ambdós inclosos. Mesures de control

11. Article 25. Causes de resolució

12. Article 38. Reserva

13. Disposició addicional segona. Empreses socials



En primer lloc i abans d'entrar a tractar l'articulat del present Projecte de Llei, l'Acellec vol posar de manifest que l'avantprojecte de Llei de Contractes de Serveis a les Persones va iniciar la seva tramitació per part de la Generalitat de Catalunya quan la Directiva Europea 24/2014 no havia estat transposada al nostre ordenament jurídic. Per tant, la Directiva era l'única norma de referència a la contractació pública en aquell moment.

No obstant, en data 9 de novembre de 2017 es va publicar al BOE la Llei de Contractes del Sector Públic que transposava a l'ordenament jurídic la Directiva de referència.

Per tant, en el present Projecte de Llei, no sols s'ha de tenir en compte la Directiva, sinó també la Llei de Contractes del Sector Públic, que és la Llei aplicable actualment.

1. Exposició de motius II. Economia social i responsabilitat social

- APARTAT II DE L'EXPOSICIÓ DE MOTIUS. El considerand 114 de la Directiva Europea 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell de 26 de febrer de 2014 sobre contractació pública disposa:

“Las normas de la presente Directiva tienen en cuenta este imperativo al imponer solo la observancia de los principios fundamentales de transparencia e igualdad de trato, y al asegurar que los poderes adjudicadores puedan aplicar, para la elección de los proveedores de Servicios, criterios de calidad específica, como los establecidos en el Marco Europeo Voluntario de Calidad para los servicios sociales publicado por el Comité de Protección Social.”

Aquesta disposició no elimina de cap manera el principi de la lliure concurrència ja que està relacionat amb el principi d'igualtat i no discriminació que regeix en tota contractació pública, i que es veu



reflectit en el quart paràgraf del mateix considerand 114 de la Directiva Europea, sobre contractació pública, quan estableix:

*“Los estados miembros y los poderes públicos siguen teniendo libertad para prestar por sí mismos esos Servicios u organizar los servicios sociales de manera que no sea necesario celebrar contratos públicos, por ejemplo, mediante la simple financiación de estos Servicios o la concesión de licencias o autorizaciones **a todos los operadores económicos que cumplan las condiciones previamente fijadas por el poder adjudicador, sin límites ni cuotas, siempre que dicho sistema garantice una publicidad suficiente y se ajuste a los principios de transparencia y no discriminación.**”*

Així mateix ho ha entès l’Autoritat Catalana de la Competència, que en el seu informe relatiu al present Projecte de Llei ha manifestat:

“... els procediments de licitació dels mateixos es basin en els principis bàsics de la contractació pública (transparència, igualtat i no discriminació)”.

Per tant, l’acces a la contractació de serveis a les persones ha de ser per a tots els operadors econòmics, permetent que l’òrgan de contractació fixi uns criteris de qualitat, continuïtat, accessibilitat, exhaustivitat i disponibilitat, entre d’altres, per tal de poder seleccionar als proveïdors d’aquests serveis.

Això no pot implicar una discriminació a l’hora d’accedir a la contractació de serveis a les persones per raó de la naturalesa jurídica de l’entitat que presta el servei. El servei s’ha de contractar exclusivament basant-se en els criteris de qualitat, accessibilitat i continuïtat, ja que en aquests tipus de servei el més important es la qualitat de l’atenció a les persones, indistintament de la forma jurídica de qui el presti.



- De la lectura del Projecte de Llei, s'extreu que la intenció del legislador es que els contractes de serveis a les persones siguin executats per entitats d'economia social. Si bé el concepte d'economia social no es regula de manera completa al Projecte de Llei, sí que es desprenen del redactat quins seran els trets definitoris d'aquestes entitats, entre els que podem destacar que s'adoptin mesures que possibilitin que els treballadors, els usuaris o els associats, formin part de les estructures de Direcció o de la Propietat i tinguin capacitat d'influència i adoptin mesures sobre la reinversió total dels excedents a la finalitat de l'activitat econòmica, als mateixos serveis, als col·lectius atesos o a la comunitat.
- D'aquests trets definitoris podem concloure que aquest Projecte de Llei exclou a la Petita i Mitjana Empresa Catalana que representa l'Acellec i que en l'actualitat executa més de la meitat dels contractes d'atenció a les persones relatius al Lleure educatiu i sociocultural, en les millors condicions de qualitat i professionalitat.

2. Articles 7.1. i 12.2. Responsabilitat social i criteris de selecció

- **Article 7 Responsabilitat social dels licitadors.**

L'article 7.1 determina que, en cas que s'estableixin criteris de selecció prèvia dels licitadors, d'acord amb el que preveu l'article 12 es valorarà, entre d'altres:

f).- Les mesures que possibilitin que els treballadors, els usuaris o els associats formin part de les estructures de direcció de la propietat i tinguin capacitat d'influència.

g).- Les mesures sobre la reinversió total dels excedents a la finalitat de l'activitat econòmica, als mateixos serveis, als col·lectius atesos o a la comunitat.

En primer lloc s'ha de dir que en cas que s'estableixin criteris de selecció prèvia de licitadors, es valorarà la responsabilitat social dels



licitadors en alguns dels aspectes referits a l'article **sempre i quan aquests aspectes guardin relació amb l'objecte del contracte.**

L'Acellec considera que els aspectes concretats en els apartats f i g del Projecte de Llei constitueixen una clara **discriminació** a determinats tipus d'entitats per la seva naturalesa jurídica i **en res no afecten a l'objecte del contracte.**

Aquesta discriminació no es troba justificada a la norma, ni troba justificació a la Directiva ni a la Llei de Contractes del Sector Públic, donat que per aquests tipus d'entitats ja existeix una clara preferència en els contractes reservats.

Es més: la responsabilitat social d'una entitat no es mesura en la seva estructura societària sinó amb les mesures de responsabilitat social que adopta en la seva activitat, sempre que estiguin relacionades amb l'objecte del contracte.

En cas que realment es confirmi aquesta norma s'estarà establint una important discriminació en l'accés a la licitació, no justificada en cap norma o directiva d'aplicació, comportant la seva nul·litat, ja que els operadors exclosos, amb caràcter previ, ja no podran presentar ofertes a la licitació, quan en realitat podrien ser perfectament els operadors que haguessin pogut prestar els servei en les millors condicions de qualitat.

Per tant, l'aplicació d'aquesta restricció resulta un acte clarament arbitrari, ja que no té cap cobertura jurídica normativa.

Per tant, l'ACELLEC proposa que s'eliminin els apartats f) i g) de l'article 7 del Projecte de Llei.

- **Article 12.2**, en el qual es disposa:

"Entre els criteris de selecció s'ha de valorar algun dels que estableix l'article 7 en relació amb la responsabilitat social dels licitadors, i, si escau, els que la normativa sectorial estableixi en matèria d'economia social".



No es poden valorar les entitats per la seva naturalesa jurídica tal com es descriu al Projecte de Llei, ja que vulnera l'article 76 de la Directiva Europea sobre contractació pública

“Los Estados miembros establecerán normas nacionales para la adjudicación de los contratos sujetos a lo dispuesto en el presente capítulo, a fin de garantizar que los poderes adjudicadores respeten los principios de transparencia y de igualdad de trato de los operadores económicos.”

Per tant, si es valoren les entitats d'economia social únicament pel fet de ser-ho i per la seva naturalesa jurídica s'està vulnerant aquest principi d'igualtat de tracte dels operadors econòmics, i més quan la pròpia Directiva Europea i el propi text del Projecte de Llei determina que el que s'ha de garantir és que el servei es presti amb criteris de qualitat, continuïtat, accessibilitat, exhaustivitat i disponibilitat, que sigui assequible i que tingui en compte les diferents categories d'usuaris, els col·lectius més desfavorits i vulnerables, la participació dels usuaris i la innovació. La prestació l'ha de poder realitzar tant una entitat d'economia social com una petita i mitjana empresa catalana, i totes dues poden desenvolupar-la complint amb els criteris definits anteriorment, i amb la màxima qualitat. Per tant, si es dona preferència a una entitat per la seva naturalesa jurídica s'està produint una clara discriminació i desigualtat de tracte dels operadors econòmics.

L'Acellec proposa, per tant, que s'exclouin del redactat de la llei totes aquelles disposicions que impliquin, encara que no expressin explícitament, donar preferència a una forma jurídica per damunt d'una altra.



3. Article 5. Requisites de solvència

L'apartat c) de l'article 5.1 disposa:

"En la contractació dels serveis qualificats com a principals a la secció 2a del capítol V d'aquesta Llei, el contractista ha de tenir un volum anual de negoci específic relacionat amb l'objecte del contracte igual o superior al 60%, en relació amb el total de la facturació dels darrers tres anys".

L'Acellec s'oposa al contingut d'aquest article perquè l'exigència d'acreditar un 60% del volum de negoci en els tres darrers anys dedicat a l'objecte del contracte pot suposar l'exclusió de nombroses petites i mitjanes empreses catalanes que, estant clarament dintre del sector i prestant serveis de naturalesa similar als de l'objecte del contracte, poden no tenir el mateix CPV.

Per tant, l'Acellec proposa el següent redactat:

*"En la contractació dels serveis qualificats com a principals a la secció 2a del capítol V d'aquesta Llei, el contractista ha de tenir un volum anual de negoci **en l'àmbit i/o sector al que es refereix el contracte** igual o superior al 60%, en relació amb el total de la facturació dels darrers tres anys".*

4. Article 8. Pressupost base de licitació

Aquest article disposa:

"8.1. L'òrgan de contractació ha de calcular el pressupost tenint en compte el preu general del mercat, que ha d'incloure tots els costos directes i indirectes de la prestació, entre els quals hi ha de figurar els costos salarials, els de seguretat social, els de formació permanent obligatòria, els d'assegurances, els de prevenció de riscos laborals i els de vigilància a la salut i –si escau- els derivats



de la necessitat d'uniformitat del personal mínim necessari per a l'execució del contracte."

L'Acellec reconeix la importància d'incloure al càlcul del pressupost tots aquests costos directes, que són necessaris per conèixer la viabilitat econòmica del servei a contractar.

No obstant, l'Acellec proposa incloure, a més d'aquests costos directes, els costos indirectes en la prestació del servei per part de qualsevol entitat, i que es troben recollits al Codi de Bones Pràctiques en la contractació pública dels serveis d'atenció a les persones, signat l'11 de desembre de 2015, i informat favorablement pel Ple de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya, a sol·licitud de l'Oficina de Supervisió i Avaluació de la Contractació Pública, mitjançant l'Informe 10/2015, de 23 de juliol, amb determinades aportacions que es van incorporar al document final.

La clàusula 4.4. del Codi de Bones Pràctiques, anomenada "*Determinació del pressupost de licitació*", estableix que

"el pressupost de licitació tindrà presents tots els costos directes i indirectes associats a la prestació del servei"

En l'apartat III de l'Exposició de Motius del present Projecte de Llei es fa referència a l'esmentat Codi de Bones Pràctiques, i s'hi diu explícitament que persegueix les mateixes finalitats.

Al projecte es fa esment que pel càlcul del pressupost de licitació es tindran en compte els costos directes i indirectes, però només s'esmenten els costos directes. Per tant, considerem necessari que s'inclouin en aquest apartat també els costos indirectes, com poden ser les despeses d'estructura segons el servei a realitzar.



En conseqüència, l'ACELLEC proposa el següent redactat:

*"L'òrgan de contractació ha de calcular el pressupost tenint en compte el preu general del mercat, que ha d'incloure tots els costos directes i indirectes de la prestació, entre els quals hi han de figurar els costos salarials, els de seguretat social, els de formació permanent obligatòria, els d'assegurances, els de prevenció de riscos laborals i els de vigilància a la salut, -si escau- els derivats de la necessitat d'uniformitat del personal mínim necessari per a l'execució del contracte, **i les despeses d'estructura segons el servei a realitzar**".*

5. Article 12.2. Selecció prèvia de licitadors

El Projecte de Llei estableix:

"En el plec o document que regeix la contractació es concreten els criteris objectius que es tenen en compte per a la selecció, i el llindar de puntuació o el nombre màxim de licitadors que poden accedir a la fase d'obertura i valoració de proposicions".

L'Acellec proposa **eliminar l'expressió "el nombre màxim de licitadors"**, ja que això contradiu els criteris de selecció per qualitat, continuïtat, accessibilitat, exhaustivitat i disponibilitat. És admissible el llindar de puntuació perquè es relaciona directament amb els criteris de qualitat, però en cap cas no es pot admetre com a llindar un nombre màxim de licitadors, perquè pot ser arbitrari i es sustenta en cap criteri que l'empari.



6. Article 12.5. Selecció prèvia dels licitadors

El Projecte de Llei estableix:

“En cas que cap licitador superi els llindars mínims es pot declarar la licitació deserta o bé valorar les propostes dels dos licitadors més ben puntuats”.

L'Acellec proposa modificar aquest apartat, ja que aquest últim criteri contradiu la finalitat de l'especificació d'aquest règim de contractes de serveis a les persones, en els quals el més important és que es compleixin els criteris de qualitat, continuïtat, accessibilitat, exhaustivitat i disponibilitat, d'entre d'altres. En el cas plantejat per aquest article entenem que el més adient és **declarar el concurs desert** (ja que pot ser que cap licitador hagi arribat a aquest llindar perquè els criteris establerts en els plecs siguin erronis o no es corresponguin amb la realitat), i tornar a iniciar el procediment de contractació amb una nova redacció i aprovació de plecs.

Si no es declara desert el concurs, i superen aquesta fase prèvia els dos licitadors millor puntuats (sense superar el llindar mínim fixat pel propi òrgan de contractació), es trencaria el principi que regeix la contractació i que fa referència a la relació qualitat-preu de la prestació del servei. El pressupost de licitació està calculat sota uns costos directes i indirectes i uns paràmetres de qualitat i criteris tècnics que han de regir sempre la contractació. Si cap dels licitadors no arriba a aquesta puntuació mínima, marcada per l'òrgan de contractació, pot ser per un error en la redacció dels plecs (per tant s'han de rectificar i publicar-ne de nous) o perquè les propostes dels licitadors no arribin al nivell d'exigència mínima determinada per l'òrgan de contractació (segons els càlculs de preu-qualitat de la prestació). Tant en un cas com en l'atre, la única conseqüència que s'ha de produir és declarar desert el concurs. Si en aquests casos el concurs no es declara desert s'estaria acceptant, de facto, una rebaixa del nivell de qualitat del servei públic i s'entraria en una clara contradicció amb la finalitat última d'aquesta llei.



Encara més, podria succeir que una entitat no es presentés a la licitació en considerar que no compleix amb totes les exigències marcades per l'òrgan de contractació a la fase prèvia, i en canvi licitadors que no hagin arribat a aquestes mateixes exigències perquè no hagin aconseguit la puntuació mínima podrien passar a les següents fases o, fins i tot, arribar a ser adjudicatari. Aquesta situació comportaria desigualtat de tracte entre operadors econòmics, extrem explícitament prohibit a la Directiva Europea de Contractació Pública.

7. Article 16.1.a) i 16.2. Criteris de valoració de les propostes

En aquest article el Projecte de Llei pretén donar preferència als criteris relacionats amb la qualitat, accessibilitat, exhaustivitat, continuïtat per sobre del criteri objectiu del preu a l'hora de valorar les propostes que es presenten a les licitacions. No obstant, tot i que reserva una part important de la puntuació a aquests aspectes, al preu li reserva una puntuació de, com a màxim, 40 punts.

En l'apartat segon d'aquest mateix article el Projecte de Llei preveu que els òrgans de contractació apliquin les fórmules que aprovi el Departament per considerar la millor oferta. En relació a aquest extrem, l'Acellec considera que la futura Llei no hauria de deixar aquest criteri tant indeterminat, sinó que hauria de, com a mínim, establir el tipus de fórmula aplicable.

Recordem, d'altra banda, que el Codi de Bones Pràctiques en la contractació pública dels serveis d'atenció a les persones, signat l'11 de desembre de 2015, determina fins i tot una fórmula concreta com a idònia.

En conseqüència, l'Acellec proposa que, d'acord amb els pronunciaments doctrinals i jurisprudencials, la Llei de Contractes d'Atenció a les Persones determini que **"les formules aplicables siguin linealment proporcionals"** a fi que, realment, l'adjudicació sigui a la millor oferta.



8. Article 21.2.2. Condicions d'execució. Condicions laborals

El Projecte de Llei determina:

"En els contractes en que s'exigeixi l'aportació d'un nombre determinat de persones per a l'execució del contracte, s'inclouran condicions especials vinculades al manteniment de l'estabilitat laboral en el servei, que es pot concretar en una durada mínima dels contractes laborals igual o superior a la vigència del contracte."

L'Acellec proposa **eliminar l'expressió "superior a la vigència del contracte"** ja que això suposa una extralimitació en les funcions i competències de l'òrgan de contractació. L'òrgan de contractació pot influir o incidir en condicions que s'han d'executar en el termini en què s'executa el contracte, incloses les pròrrogues, però no pot incidir en un futur sobre el règim de contractacions laborals d'una entitat després d'haver finalitzat l'execució del contracte. Això no és de la seva competència.

9. Article 21.2.3. Condicions d'execució. Subrogació

El Projecte de Llei determina:

"Quan l'òrgan de contractació ho consideri convenient per a garantir la continuïtat i qualitat del servei, exigir al contractista la subrogació de tot o part del personal."

No ha de ser optatiu per a l'òrgan de contractació l'exigència de la subrogació si per obligació legal, o per conveni laboral, s'estableix la subrogació. *Per tant, l'Acellec proposa la següent modificació:*

"Quan la subrogació estigui prevista a la Llei o al conveni laboral d'aplicació al sector, l'òrgan de contractació haurà d'exigir al contractista la subrogació del personal".



10. Article 21.2.4. al 21.2.7. Condicions d'execució. Mesures de control

L'Acellec proposa que en totes les mesures previstes en els punts 21.2.4., 21.2.5., 21.2.6. i 21.2.7. s'assenyali explícitament que

"Aquestes mesures han de ser proporcionades i vinculades a l'objecte del contracte"

Així és com ho exigeix la Directiva Europea sobre contractació pública i la Llei de Contractes del Sector Públic.

11. Article 25. Causa específica de resolució

El Projecte de Llei determina:

"A més de les que estableix la legislació vigent, es pot establir al plec o document que regeixi la contractació com a causa específica de resolució dels contractes regulats per aquesta Llei, els reiterats resultats negatius en les enquestes o auditories de satisfacció dels usuaris."

El resultat negatiu d'enquestes o auditories d'usuaris no pot, per si sol, donar lloc a resolució del contracte. Per tal de resoldre un contracte, a més de les causes reconegudes per llei, cal que es tracti de causes fefaents i acreditables. No són suficients, per tant, les enquestes o auditories de satisfacció negatives dels usuaris. Aquestes enquestes o auditories poden donar lloc a inspeccions per tal del personal tècnic de l'administració, que són les que poden, si s'escau, acreditar nivells d'incompliment de les condicions fixades als plecs. Només en aquest cas es podrà procedir a la resolució.



En conseqüència, l'Acellec proposa que es modifiqui aquest apartat i **s'incorpori la realització d'inspeccions pel personal tècnic de l'administració en que s'acrediti o no els nivells d'incompliment de les condicions fixades als plecs** com a conseqüència del resultat negatiu d'enquestes o auditories de satisfacció dels usuaris. Aquesta ha de ser una passa prèvia i necessària abans de procedir a la resolució del contracte.

12. Article 38. Reserves

Malgrat que l'article 38 desenvolupa una previsió contemplada a la Directiva, i transposada a la Llei de Contractes del Sector Públic, el cert és que aquesta previsió constitueix una greu barrera d'entrada al mercat, limitant la participació a determinats operadors econòmics en determinades licitacions, en tant que només aquelles entitats que compleixin els requisits esmentats podran participar-hi. Per tant, aquesta mesura suposa **una greu vulneració al principi de lliure accés a les licitacions** i per aquest motiu l'Acellec, en plena coincidència amb l'informe emès per l'Autoritat Catalana de la Competència, considera que l'aplicació de la reserva s'hauria de limitar a casos excepcionals i degudament justificats a l'expedient de contractació.

L'Acellec proposa el següent redactat:

"38.1.- Excepcionalment, i prèvia justificació de la seva necessitat a l'expedient de contractació, es podrà reservar la participació en la licitació per a determinats serveis o prestacions que estiguin inclosos en algun dels codis CPV de l'annex II, en els termes que s'estableix en els apartats següents i la Disposició Addicional Segona d'aquesta Llei, a entitats i/o empreses, amb independència de la seva forma jurídica, que acreditin tots els requisits següents (...).



13. Disposició Addicional Segona. Empreses socials

Aquesta disposició addicional preveu:

"... En el moment en que s'aprovi la normativa catalana reguladora d'empreses socials, la descripció del tipus d'entitats que poden ser beneficiàries de la reserva de l'article 38 es remetrà a la definició que s'hi estableixi. Així mateix, podrà establir com a criteri de solvència específic de l'article 5, puntuable en el sistema de selecció prèvia de licitadors i per als contractes de serveis socials i comunitaris, la qualificació o segell d'empresa social d'atenció a les persones, en els termes que es reguli en la normativa esmentada..."

L'Acellec s'oposa a la segona part d'aquesta disposició ja que, tal com s'ha dit en relació a l'exposició de motius, aquesta transposició suposaria que, clarament, la petita i mitjana empresa catalana quedaria exclosa de la prestació de serveis de contractes d'atenció a les persones.

Es tracta de donar preferència als criteris d'accessibilitat, qualitat i continuïtat, que res tenen a veure amb la forma jurídica que adoptin les entitats prestadores, ja que aquesta condició no suposa en cap cas que la prestació del servei es pugui prestar amb millors criteris qualitatius.

Per tant, i donat que tant a la Directiva, com a la Llei de Contractes del Sector Públic, clarament s'atén a les preferències a què hem fet referència per sobre de la forma jurídica, procedeix que s'elimini la segona part de la Disposició Addicional Segona, ja que **la definició i descripció de les entitats d'economia social, en res afecta a la prestació dels contractes de serveis d'atenció a les persones**, on s'ha de facilitar el lliure accés a tots els operadors econòmics que puguin prestar el servei en les millors condicions d'accessibilitat, qualitat i continuïtat.



Per tot el que fins aquí s'ha exposat,

SOL·LICITO:

Que havent donat per presentat aquest escrit, amb les propostes efectuades, es doni per complimentat el tràmit de compareixença a la comissió referit al Projecte de Llei de Contractes al Servei de les Persones, i previs tots els tràmits legals oportuns, s'admetin, incloent les modificacions y esmenes proposades a l'efecte.

A Barcelona, a 25 de febrer 2019.

