ACTA DE LA REUNIÓ CELEBRADA PEL CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE LA SOCIETAT SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ SOCIETAT DE RESPONSABILITAT LIMITADA UNIPERSONAL, DE DIA 10 D'OCTUBRE DE 2023

NUMERO: 231
HORA COMENÇAMENT: 10:00 hores en 1ª convocatòria
HORA FINALITZACIÓ: 12:30 hores
Lloc de celebració: Sala de plens de l'Ajuntament

CONSELL D'ADMINISTRACIÓ

ASSISTENTS:
PRESIDENTA
Sra. María Consolación Pons Monserrat
Batlessa de l'Ajuntament de Santanyí
CONSELLERS
Sr. Joan Gaspar Aguiló Martínez
Sr. Rafael Batle Gallardo
Sr. Antoni Matas Blanch
Sr. Mateu Nadal Clar
INTERVENTORA DE L'AJUNTAMENT DE SANTANYÍ
Sra. Aina María Bonet Vidal
SECRETARI
Sr. Marc Rigo Manresa
ASSESSOR JURÍDIC-LLETRAT AJUNTAMENT
Sr. Guillermo Mascaró Llinas
SECRETARI AJUNTAMENT
Marc Rigo Manresa

CONVIDATS:
CAP DE SERVEIS
Sr. Juan Serra Pons
TÈCNIC ECONÒMIC ADMINISTRATIU
Sr. Javier Quesada Moya
RRHH
Sr. Miguel Rigo Rigo

ORDRE DEL DIA

1. Lectura i aprovació de l'acta anterior
2. Nomenament del secretari del Consell d'Administració
3. Contractació: Resolució Adjudicació:
   SU 02/23 ACORD MARC DEL SUBMINISTRAMENT DE PRODUCTES DE NETEJA I HIGIENE TRAMITAT MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT PER LOTS. LOTS I; II I IV
4. Estat financer de SEMDESA a 31 de desembre de 2023. Previsió de tancament. Sol·licitud modificació del pressupost.
5. Personal: Comentaris Taxa Extraordinària de Reposició
6. Situació de la sol·licitud dels IVAs 2008, 2009 i 2010
7. Assumptes Generals

Abans d'iniciar amb l'ordre del dia, la Presidenta pren la paraula per presentar al nou Secretari de l'Ajuntament de Santanyí el qual serà alhora d'aquest Consell d'Administració, donant-li la benvinguda.

També vol agrair el treball exercit per Guillermo Mascaró al capdavant de l'Ajuntament i del Consell d'Administració com a Secretari Accidental, reconeixent el lliurament i el suport en tot moment així com se li ha requerit. Tot el Consell d'Administració i convidats agraeixen la feina feta pel Secretari Accidental.

A més, es comenta l'absència del Gerent en aquesta reunió per la mort d'un familiar molt proper. Tot el Consell d'Administració i convidats els envia una abraçada de condol molt forta.

Seguidament es procedeix al debat i aprovació, si escau, dels acords pertinents sobre els punts de l'ordre del dia.

PUNT 1r Lectura i aprovació de l'acta anterior

Llegida l'acta del Consell d'Administració de data 18 de setembre de 2023, s'acorda per unanimitat la seva aprovació.

PUNT 2on Nomenament del Secretari del Consell d'Administració

PRIMER.- Degut a la renúncia voluntària de Sr. Josep Lluis Obrador Esteva amb DNI 37341049C, secretari d'aquest Consell d'Administració, elevat a públic mitjançant escriptura pública, número de protocol 918, del notari Francisco Martin-Rabadan Muro d'11 de maig de 2022, va prendre possessió en comissió de serveis del càrrec de Secretari de l'Ajuntament de Santanyí a data 4 d'octubre de 2023, el senyor Marc Rigo Manresa amb DNI 18218814P, tot això d'acord a la Resolució de la Conselleria de Presidència i Administracions Públiques de 3 d'octubre de 2023.

SEGON.- D'acord als Estatuts de l'empresa municipal, articles 9 i 21, serà secretari de la Junta General (art. 9), i de el Consell d'Administració (art. 21), el Secretari de la Corporació.

Per tot Això el Consell d'Administració **acorda per unanimitat**:

Nomenar nou Secretari a D. Marc Rigo Manresa amb DNI 18218814P..

Es faculta expressament a l'empresa perquè concorrin davant notari i atorguin l'oportuna escriptura d'elevació a públic dels acords anteriorment adoptats, per a la posterior inscripció en el registre mercantil."

PUNT 3è Contractació: Resolució Adjudicació

SU 02/23 ACORD MARC DEL SUBMINISTRAMENT DE PRODUCTES DE NETEJA I HIGIENE TRAMITAT MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT PER LOTS. LOTS I; II I IV

LOT 1 Desinfectants i Productes de Neteja Sòls i Altres

Segons l'acordat per la Mesa de Contractació a data 10 d'agost de 2023, en la que es va rebre dues ofertes:

KELKO QUIMICA, S.L. El licitador va incloure l'oferta econòmica al sobre de l'oferta tècnica.

BALEARS ECOMON, S.L.U., El licitador va incloure l'oferta econòmica del lot I a la documentació de l'oferta presentada per als lots 2, 3 i 4, i atès que aquesta última s'obre abans que es realitzi la valoració tècnica de la documentació del lot 1, la Mesa va acordar l'exclusió d'aquest licitador per avançar l'oferta econòmica del lot.

*Per tant, s'acorda declarar **DESERT** el **LOT I** de l'expedient SU 02/23 ACORD MARC DEL SUBMINISTRAMENT DE PRODUCTES DE NETEJA I HIGIENE TRAMITAT MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT PER LOTS D'ADJUDICACIÓ.*

LOT 2 Útils de Neteja

Segons l'acordat per la Mesa de Contractació a data 8 de setembre de 2023, en la que es va rebre tres ofertes a les quals es va valorar i requerir la documentació prèvia a l'adjudicació, sent el següent resultat::

KELKO QUIMICA, S.L. El licitador presento la documentació fora de termini

BALEARS ECOMON, S.L.U., El licitador no va aportar cap documentació

SEGURIDAD Y LIMPIEZAS, S.A. El licitador va aportar la documentació en temps i forma

Considerant l'informe del Tècnic Econòmic Administratiu, relatiu al requeriment de documentació prèvia a l'adjudicació.

S'acorda per unanimitat:

2. *Adjudicar el **LOT II** de l'expedient SU 02/23 ACORD MARC DEL SUBMINISTRAMENT DE PRODUCTES DE NETEJA I HIGIENE TRAMITAT MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT PER LOTS D'ADJUDICACIÓ a:*

   Empresari: SEGURIDAD Y LIMPIEZAS, S.A.
   NIF: A07058084
   Pressupost de despesa màxima d'euros 9.158,61 IVA inclòs.
   Nombre d'anys: 2
   Pròrrogues possibles: 2 d'un any de durada cadascuna
   Característiques Valorades entre altres:
   - *Temps d'entrega subministrament: 24 hores*

3. *Notificar als licitadores d'aquesta resolució i ser publicada en la Plataforma de Contractació del Sector Públic, en el termini de 15 dies hàbils.*

LOT 4 Bosses d'escombraries

Segons l'acordat per la Mesa de Contractació a data 8 de setembre de 2023, en la que es va rebre tres ofertes a les quals es va valorar i requerir la documentació prèvia a l'adjudicació, sent el següent resultat::

KELKO QUIMICA, S.L. El licitador presento la documentació fora de termini POR LO QUE NO ES ADMITIDA SU OFERTA

***SEGURIDAD Y LIMPIEZAS, S.A.** El licitador va aportar la documentació en temps i forma*

***GRUPO DISTRIBUIDOR GARAU, S.L.** El licitador va aportar la documentació en temps i forma*

***TELIM, S.L.** El licitador va aportar la documentació en temps i forma*

Considerant l'informe del Tècnic Econòmic Administratiu, relatiu al requeriment de documentació prèvia a l'adjudicació.

S'acorda per unanimitat:

1. *Adjudicar el **LOT IV** de l'expedient SU 02/23 ACORD MARC DEL SUBMINISTRAMENT DE PRODUCTES DE NETEJA I HIGIENE TRAMITAT MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT PER LOTS D'ADJUDICACIÓ a:*

   Empresaris:
   - *SEGURIDAD Y LIMPIEZAS, S.A. (A07058084)*
   - *GRUPO DISTRIBUIDOR GARAU, S.L. (B57372906)*
   - *TELIM, S.L.(B07056252)*

   Pressupost de despesa màxima d'euros 21.465,40 IVA inclòs.
   Nombre d'anys: 2
   Pròrrogues possibles: 2 d'un any de durada cadascuna
   Característiques Valorades entre altres:
   - *Temps d'entrega subministrament: 24 hores excepte TELIM, S.L., que no hi ha compromís*

2. Notificar als licitadores d'aquesta resolució i ser publicada en la Plataforma de Contractació del Sector Públic, en el termini de 15 dies hàbils.

PUNT 4t Estat financer de SEMDESA a 31 de desembre de 2023. Previsió de tancament. Sol·licitud modificació del pressupost.

Es lliura i previsió de tancament a 31 de desembre de 2023, que dóna un dèficit d'euros 203.740,03.

D'acord amb el que indica el Consell d'Administració anterior, se sol·licita que l'Ajuntament de Santanyí procedeixi a la modificació del pressupost de SEMDESA per l'import estimat de dèficit indicat i cobrir les pèrdues previstes equilibrant el resultat per al tancament de l'exercici.

El Consell d'Administració aprova la unanimitat que l'empresa municipal procedeixi a la sol·licitud de modificació de crèdit per l'import indicat, perquè en el proper Ple de l'Ajuntament pugui ser aprovat.

A efectes d'una major compressió, es detalla la liquidació del pressupost previst:

INGRÉS		31/12/23							
		PRESSUPOST							
Capítol	Descripció	Inicial	Ampliacions	Total	Drets reconeguts nets	Ingressos nets	Pendent ingressar	Grau de Realització	
								Excés Previsió s/Drets	Excés Drets s/Previsió
III	Taxes, preus púb. i altres ingressos	0,00	0,00	0,00	12.782,80	12.782,80	0,00	0,00	12.782,80
IV	Transferències corrents	2.537.735,01	0,00	2.537.735,01	2.537.735,01	2.537.735,01	0,00	0,00	0,00
V	Ingressos patrimonials	800,00	0,00	800,00	0,00	0,00	0,00	800,00	0,00
	Operacions corrents	**2.538.535,01**	**0,00**	**2.538.535,01**	**2.550.517,81**	**2.550.517,81**	**0,00**	**800,00**	**12.782,80**
VII	Transferències de capital	128.305,52	959.000,00	1.087.305,52	1.087.305,52	1.087.305,52	0,00	0,00	0,00
	Operacions de capital	**128.305,52**	**959.000,00**	**1.087.305,52**	**1.087.305,52**	**1.087.305,52**	**0,00**	**0,00**	**0,00**
	Operacions Financeres	**0,00**		**0,00**	**0,00**	**0,00**	**0,00**	**0,00**	**0,00**
	TOTAL	**2.666.840,53**	**959.000,00**	**3.625.840,53**	**3.637.823,33**	**3.637.823,33**	**0,00**	**800,00**	**12.782,80**

Ajuntament	2.666.040,53	959.000,00	3.625.040,53	3.625.040,53	3.625.040,53	0,00	0,00	0,00
Recursos Propis	800,00	0,00	800,00	12.782,80	12.782,80	0,00	0,00	11.982,80
ALTER	0,00	0,00	0,00	0,00	0,00	0,00	0,00	0,00
TOTAL	**2.666.840,53**	**959.000,00**	**3.625.840,53**	**3.637.823,33**	**3.637.823,33**	**0,00**	**0,00**	**11.982,80**

DESPESES		31/12/23							
		PRESSUPOST							
Capítol	Descripció	Inicial	Ampliacions	Total	Obligacions reconegudes netes	Pagaments	Pendent pagar	Romanent de crèdit compromès	Romanent de crèdit no compromès
I	Despeses de personal	2.203.183,98	0,00	2.203.183,98	1.869.727,21	1.769.727,21	100.000,00	333.456,77	0,00
II	Despeses de béns i serveis	329.334,84	0,00	329.334,84	878.309,38	674.569,35	203.740,03	0,00	(548.974,54)
III	Despeses financeres	6.016,19	0,00	6.016,19	6.221,25	6.221,25	0,00	0,00	(205,06)
	Operacions corrents	**2.538.535,01**	**0,00**	**2.538.535,01**	**2.754.257,84**	**2.450.517,81**	**303.740,03**	**333.456,77**	**(549.179,60)**
VI	Inversions reals	128.305,52	959.000,00	1.087.305,52	1.087.305,52	1.087.305,52	0,00	0,00	0,00
VII	Transferències de capital			0,00			0,00	0,00	0,00
	Operacions de capital	**128.305,52**	**959.000,00**	**1.087.305,52**	**1.087.305,52**	**1.087.305,52**	**0,00**	**0,00**	**0,00**
	TOTAL	**2.666.840,53**	**959.000,00**	**3.625.840,53**	**3.841.563,36**	**3.537.823,33**	**303.740,03**	**333.456,77**	**(549.179,60)**
			Drets Rebuts - Obligacions		**(203.740,03)**				
			Resultat exercici		**(203.740,03)**				

PUNT 5è Personal: Comentaris Taxa Extraordinària de Reposició

En el Consell d'Administració de data 7 d'agost de 2023, es va comentar el correu rebut de la Subdirecció General de Relacions amb altres Administracions, en la qual es donaven instruccions en relació a la Taxa Extraordinària sol·licitada per SEMDESA per a un nombre total d'11 places.

Una vegada analitzat l'informe, nombre de places i característiques de les mateixes, es fa necessari modificar l'informe sí com la sol·licitud realitzada, per la qual cosa és preferible notificar la sol·licitud realitzada i enviar-ne una de nova amb les dades i certificats modificats.

D' acord amb les explicacions donades per SEMDESA el Consell d'Administració aprova per unanimitat:

1.- Renúncia a la sol·licitud inicial formulada per a 11 llocs de treball
2.- Un informe de SEMDESA en què es detalli la necessitat de poder comptar amb les places que han estat contractades de forma temporal per cobrir les necessitats de servei en temporada alta
3.- Emissió dels certificats corresponents
4.- Sol·licitud d'una taxa extraordinària de reposició per a aquestes places

PUNT 6è Situació de la sol·licitud dels IVAs 2008, 2009 i 2010

Es comenta el correu electrònic rebut de l'assessora legal que tramita l'expedient administratiu per sol·licitar el reinici dels expedients per al reintegrament dels IVAs 2008 al 2010, al·ludint deficiència en la notificació realitzada per la Hisenda Pública:

"Apreciado Javier,

Tal y como te he anticipado, he estado revisando con cierta profundidad este asunto. No existe ningún error en la propuesta. Desde el punto de vista procesal, y de conformidad con el criterio exhibido por el Tribunal Supremo desde la reforma del recurso de casación, el incidente de nulidad de actuaciones sólo es posible plantearlo cuando se hayan interpuesto todos los recursos ordinarios y extraordinarios que quepan para denunciar la infracción que ha cometido la Sentencia. Así, teniendo en cuenta que es posible -sobre el papel- plantear recurso de casación, y existe una amplia discrecionalidad para el TS de determinar su admisibilidad en cada caso, no se puede dar por cumplido el requisito de la previa impugnación, omitiendo la preparación del recurso de casación y presentando directamente el incidente de nulidad de actuaciones, aduciendo que se observa que no concurre interés casacional. Y ello, puesto que el TS tiene señalado que no corresponde a la parte observar si procede o no admitir a trámite el recurso de casación.

Así, si se plantea incidente de actuaciones sin la previa casación, será inadmitido a trámite por no haber interpuesto el recurso extraordinario que cabía plantear.

No obstante, con la preparación del recurso de casación vamos hacia una declaración de inadmisión asegurada por el TS, si no es que nos encontramos con una resolución que no tenga por preparado el recurso, que incluso puede ser dictada por la Sala de lo contencioso-administrativo del TSJ sin que ni siquiera se dé traslado a la Sala del TS (en cuyo caso cabría queja, que se presentaría, y muy probablemente se desestimaría).

Lo que podría esgrimirse en la casación sería la concurrencia de un error manifiesto, patente e incontrovertible, al no haber valorado prueba planteada, admitida y practicada, con relevancia sobre el derecho de defensa de la parte (infracción de los artículos 9.3 y 24 CE), y se alegaría que la infracción normativa y de jurisprudencia es relevante y determinante de la resolución recurrida (Art. 86.3 LJCA). Ya anticipamos que la Sala (ya sea la del TSJ ya sea la del TS) apreciará que no existe interés casacional, pues hay jurisprudencia consolidada -doctrina jurisprudencial reiterada- relativa a la valoración de la prueba y, también, respecto de los requisitos de la práctica de la notificación, y que estaríamos meramente planteando una discrepancia frente a la resolución dictada-.

La Sala del TS está imponiendo costas, de entre 1.000 y 3.000 euros, soliendo imponer cuantías cercanas los 3.000 euros cuando de adverso se presentan alegaciones que se oponen a la admisión del recurso de casación.

Frente a ello, deberíamos presentar el incidente de nulidad de actuaciones (que ya no sería, obsérvese, frente a la Sentencia de la Sala del TSJ, sino frente al Auto de Inadmisión, pese a que insistiríamos en que la nulidad trae causa de la sentencia, pues es allí donde se constata la infracción).

Y, en el improbable supuesto de que se admitiera, y se analizara la cuestión de fondo, teniendo en cuenta precedentes de la Sala, es muy probable que resolviera: (i) que, en efecto, hay un error en la Sentencia; para, acto seguido, afirmar (ii) que es irrelevante dicho error, puesto que la prueba practicada a petición de la parte actora no es suficiente para acreditar que la notificación no estuvo bien cursada. Como sabes, la prueba que se planteó fue tan sólo un certificado del gerente de la empresa. Si ese era el elemento fundamental que daba pie a acceder a la recurribilidad del acto, debería haberse aportado prueba adicional, que mediante certificación de tercero -i.e. SS- acreditara que la persona que recibió la notificación no formaba parte de la plantilla de la empresa.

La inadmisión o desestimación del incidente de nulidad de actuaciones también comporta costas.

Antes de la última modificación del régimen del recurso de casación, hubiéramos podido plantear sin mayores problemas una nulidad de actuaciones, puesto que lo que estamos denunciando entra claramente dentro de los supuestos en que cabe dicho incidente excepcional, pudiéndose hacer evidente el error en que se incurre en la valoración de la prueba -obviando la prueba practicada en los autos-. Pero ahora, las normas procesales, y la interpretación que de las mismas hace el TS, obligan a la preparación del recurso de casación. Ello entraña mayores costes para quien pretende impugnar, y un calvario judicial, que es perfectamente predecible, pero que es irrenunciable, si queremos llegar a plantear el debate del error en que incurre la Sentencia.

Te escribo estas líneas porque es mi obligación anticipar que estamos ante un escenario de impugnación largo, y que va a comportar con casi un 100% de probabilidad mayores costes para SEMDESA en razón de las costas y de mis honorarios y de los del procurador. Y que además es muy difícil que termine con una resolución que reconozca que nos asiste la razón jurídica -primero- y fáctica -después-, para volver a encauzar un debate -el de si procede o no la devolución del IVA-.

Por ello, y atendiendo a lo que se plantea, es necesario que valoréis de nuevo si queréis continuar con la impugnación. Teniendo en cuenta que se notificó la Sentencia en fecha 8 de septiembre de 2023, el plazo de 30 días para preparar la casación (artículo 89.1 de la LJCA) finalizaría el día 20 de octubre. Por ello, teniendo en cuenta que se me dio traslado de la aceptación de propuesta el día 28 de septiembre, rogaría que, tras haber valorado las consideraciones que os pongo de manifiesto en este correo electrónico, pudierais darme una respuesta definitiva, a más tardar, el próximo lunes día 9 de octubre. En cualquier caso, si deseáis formularme alguna consulta al respecto, estoy a vuestra entera disposición.

Muchas gracias. Recibe un muy cordial saludo,"

Tenint en consideració els comentaris de l' assessora legal i considerant que les possibilitats de poder guanyar el plet són escasses, el Consell d' Administració aprova per unanimitat no recórrer la sentència del TSJ de les Illes Balears.

PUNT 7è Assumptes Generals

No hi ha més assumptes generals que tractar

Seguidament i sense més assumptes que tractar i sent les 12:30 hores, la Presidenta dóna per finalitzat el Consell d'Administració, aixecant la sessió

Sra. María Consolación Pons Monserrat
PRESIDENTA

Sr. Marc Rigo Manresa
SECRETARI