



Concello de Vigo

ACTA DA XUNTA DE GOBERNO LOCAL
Sesión do 10 de xuño de 2019

ASISTENTES:

Membros :

D. Abel Caballero Álvarez
D. Francisco Javier Pardo Espiñeira
D. Carlos López Font
M^a José Caride Estévez
D. Cayetano Rodríguez Escudero.
D^a. Nuria Rodríguez Rodríguez
D^a. M^a. Isaura Abelairas Rodríguez
D. Jaime Aneiros Pereira.

NON ASISTEN:

D^a M^a. Carmen Silva Rego
D^a. Olga Alonso Suárez

Na Casa do Concello de Vigo, ás dezasete horas e corenta e cinco minutos do día dez de xuño de dous mil dezanove e baixo a presidencia do Excmo. Sr. alcalde, Sr. Caballero Álvarez, coa asistencia dos concelleiros/as anteriormente citados, actuando como Secretaria a concelleira, Sra. Rodríguez Rodríguez, constitúese a Xunta de Goberno Local desta Corporación co obxecto de realizar sesión EXTRAORDINARIA E URXENTE de acordo coa orde do día remitida a tódolos membros coa antelación legal precisa.

Están tamén presentes por invitación, a Secretaria Admón Municipal, Sra. Gallardo Fariña, por ausencia da titular do órgano de apoio á Xunta de Goberno Local, o interventor xeral, Sr. Escariz Couso, e a titular da Asesoría Xurídica, Sra. Parajó Calvo.

A Xunta de Goberno Local adopta os seguintes acordos:

1(519).- RATIFICACIÓN DA URXENCIA.

A Xunta de Goberno ratifica a urxencia da sesión.

2(520).- INFORME SOBRE O RECURSO ESPECIAL INTERPOSTO POR EULEN S.A CONTRA O PREGO CE CLÁUSULAS ADMINISTRATIVAS PARTICULARES PARA A CONTRATACIÓN DE SERVIZOS DE ATENCIÓN AO PÚBLICO EN DEPENDENCIAS DA REDE DE MUSEOS MUNICIPAIS. EXPTE. 2299/341.

Examinadas as actuacións do expediente, dáse conta do informe-proposta de data 10/06/19, asinado pola xefa do Servizo de Contratación e o concelleiro-delegado de Área, que di o seguinte:

NORMATIVA DE APLICACIÓN

- Lei 9/2017, de 8 de novembro, de Contratos do Sector Público, pola que se transpóñen ao ordenamento xurídico español as Directivas do Parlamento Europeo e do Consello 2014/23/UE e 2014/24/UE, de 26 de febreiro de 2014 (LCSP).
- Directiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febreiro de 2014, sobre contratación pública.
- Real Decreto 817/2009, de 8 de maio, polo que se desenvolve parcialmente a Lei 30/2007, de 30 de outubro, de contratos do sector público (RLCSP), de aplicación no que non se opoña á LCSP.
- Real Decreto 1098/2001, de 12 de outubro, polo que se aproba o Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas (RLCAP), de aplicación no que non se opoña á LCSP.
- Real Decreto 814/2015, de 11 de setembro, polo que se aproba o Regulamento dos procedementos especiais de revisión de decisións en materia contractual e de organización do Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuais (RD 814/2015).
- Lei 7/1985, de 2 de abril, reguladora das bases do réxime local (LBRL).
- Real Decreto-Legislativo 781/1986, de 18 de abril, texto refundido das disposicións legais vixentes en materia de réxime local (TRRL).
- Lei 39/2015, de 1 de outubro, do Procedemento Administrativo Común das Administracións Públicas (LPAP).
- Código Civil, aprobado por Real Decreto de 24 de xullo de 1889 (CC).
- Regulamento (CE) nº 213/2008 da Comisión do 28 de novembro de 2007 polo que se modifica o Regulamento (CE) nº 2195/2002 do Parlamento Europeo e do Consello polo que se aproba o vocabulario común para contratos públicos (CPV)), e as Directivas 2004/17 / CE e 2004/18 / CE do Parlamento Europeo e do Consello sobre os procedementos para os contratos públicos, con respecto á revisión do CPV.
- Prego de cláusulas administrativas particulares para a contratación por procedemento aberto de servizos de atención ao público en dependencias da rede de museos municipais (PCAP).
- Prego de prescricións técnicas particulares para a contratación por procedemento aberto de servizos de atención ao público en dependencias da rede de museos municipais (PPT).



Concello de Vigo

ANTECEDENTES

Primeiro.- En data 9 de maio de 2019, a Xunta de Goberno Local (en adiante, XGL), entre outros asuntos, acordou a aprobación do expediente de contratación de servizos de atención ao público en dependencias da rede de museos municipais, a autorización do gasto correspondente, e a apertura do procedemento de licitación.

Segundo.- En data 13 de maio de 2019 publicouse o anuncio de licitación no Diario Oficial da UE e no perfil de contratante do Concello de Vigo. O prazo de presentación de ofertas finalizará o día 10 de xuño.

Terceiro.- En data 3 de xuño de 2019, D. David Plata González, en nome e representación de EULEN, S.A., mediante escrito presentado no Rexistro Electrónico do Tribunal Administrativo de Contratación Pública de Galicia (en adiante TACGAL), interpón recurso especial en materia de contratación contra o prego de cláusulas administrativas particulares para a contratación por procedemento aberto de servizos de atención ao público en dependencias da rede de museos municipais.

Cuarto.- Interposto o recurso especial, o servizo de Contratación solicitou informe sobre o seu contido ao servizo xestor. Este foi evacuado en data 4 de xuño de 2019.

FUNDAMENTOS XURÍDICOS

-I-

Obxecto deste recurso especial en materia de contratación

É obxecto da presente impugnación o prego de cláusulas administrativas particulares para a contratación de servizos de atención ao público en dependencias da rede de museos municipais, aprobado por acordo da XGL de 09-05-2019.

-II-

Lexislación aplicable

É preciso comezar por determinar a lexislación aplicable ao presente contrato. Os contratos se rexen en canto aos seus efectos, cumprimento e extinción, incluída a súa duración e réxime de prórrogas, polo establecido no propio contrato e no prego de cláusulas administrativas particulares e pola lexislación vixente no momento en que foron celebrados (disposición transitoria primeira da LCSP e disposición transitoria segunda do Código Civil). En consecuencia, o presente contrato se rexe polas seguintes disposicións:

- Lei 9/2017, de 8 de novembro, de Contratos do Sector Público, pola que se transpoñen ao ordenamento xurídico español as Directivas do Parlamento Europeo e do Consello 2014/23/UE e 2014/24/UE, de 26 de febreiro de 2014 (LCSP).
- Real Decreto 817/2009, de 8 de maio, polo que se desenvolve parcialmente a Lei 30/2007, de 30 de outubro, de contratos do sector público (RLCSP), de aplicación no que non se opoña á LCSP.
- Real Decreto 1098/2001, de 12 de outubro, polo que se aproba o Regulamento Xeral da Lei de Contratos das Administracións Públicas (RLCAP), de aplicación no que non se opoña á LCSP.
- Real Decreto 814/2015, de 11 de setembro, polo que se aproba o Regulamento dos procedementos especiais de revisión de decisións en materia contractual e de organización do Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuais.

-III-

Competencia do Tribunal Administrativo de Contratación Pública da Comunidade Autónoma de Galicia para a resolución do recurso

A lexislación de contratos (artigos 44 a 60 LCSP) regula un recurso especial en materia de contratación, que substitúe aos recursos administrativos ordinarios para a impugnación de determinados actos adoptados nos procedementos de adxudicación dos tipos de contratos enumerados no artigo 44.1 LCSP. Estes contratos son:

- Contratos de obras cuxo valor estimado sexa superior a tres millóns de euros, e de subministración e servizos que teñan un valor estimado superior a cen mil euros.
- Acordos marco e sistemas dinámicos de adquisición que teñan por obxecto a subscripción dalgún dos contratos tipificados na letra anterior, así como os contratos baseados en calquera deles.
- Concesións de obras ou de servizos cuxo valor estimado supere os tres millóns de euros.
- Contratos administrativos especiais cando, polas súas características, non sexa posible fixar o seu prezo de licitación ou, noutro caso, cando o seu valor estimado sexa superior ao establecido para os contratos de servizos.
- Contratos subvencionados e as encargas cando, polas súas características, non sexa posible fixar o seu importe ou, noutro caso, cando este, tendo en conta a súa duración total máis as prórrogas, sexa igual ou superior ao establecido para os contratos de servizos.

A interposición previa deste recurso é potestativa (artigo 44.7 LCSP), podendo os interesados interpoñer directamente recurso contencioso-administrativo.



Concello de Vigo

No ámbito das Corporacións Locais, a competencia para resolver os recursos será establecida polas normas das Comunidades Autónomas cando éstas teñan atribuída competencia normativa e de execución en materia de réxime local e contratación (artigo 46.4 LCSP), como é o caso da Comunidade autónoma galega, á que pertence este Concello.

Creado o Tribunal Administrativo de Contratación Pública da Comunidade Autónoma de Galicia pola Lei 14/2013, do 26 de decembro, de racionalización do sector público autonómico, por acordo do Consello da Xunta de Galicia, do 8 de febreiro de 2018, procedeuse ó nomeamento dos seus membros. Este Tribunal, unha vez constituído, adoptou o acordo de establecer como data de comenzo do exercicio das súas funcións, previstas no artigo 35 bis, o 2 de abril de 2018.

-IV-

Exame da concorrencia dos requisitos esixidos pola lei para a admisión do recurso

Os requisitos necesarios para a admisión do recurso se prevén nos artigos 44, 48, 50 e 51 da LCSP. Se ben a tarefa de analizar se concorren os mesmos no presente recurso lle corresponde ao Tribunal, é de interese para o órgano de contratación coñecer esta circunstancia, a efectos de formular alegacións sobre o fondo do mesmo no presente informe en caso de que concorran e, no caso contrario, de solicitar do Tribunal a inadmisión deste.

A) En canto aos **requisitos obxectivos**, son susceptibles deste recurso especial os seguintes actos dictados no curso dos procedementos de contratación citados no fundamento xurídico terceiro deste informe (artigo 44.2 LCSP):

- a) Os anuncios de licitación, os pregos e os documentos contractuais que establezan as condicións que deban rexer a contratación.
- b) Os actos de trámite adoptados no procedemento de adxudicación, sempre que estes decidan directa ou indirectamente sobre a adxudicación, determinen a imposibilidade de continuar o procedemento ou produzan indefensión ou prexuízo irreparable a dereitos ou intereses lexítimos. En todo caso, considerarase que concorren as circunstancias anteriores nos actos da mesa ou do órgano de contratación polos cales se acorde a admisión ou inadmisión de candidatos ou licitadores, ou a admisión ou exclusión de ofertas, incluídas as ofertas que sexan excluídas por resultar anormalmente baixas como consecuencia da aplicación do artigo 149.
- c) Os acordos de adxudicación.
- d) As modificacións baseadas no incumprimento do establecido nos artigos 204 e 205 da presente lei, por entender que a modificación debeu ser obxecto dunha nova adxudicación.

- e) A formalización de encargos a medios propios nos casos en que estes non cumpran os requisitos legais.
- f) Os acordos de rescate de concesións.

Así, o prego de cláusulas administrativas particulares é un acto susceptible deste recurso.

B) En relación cos **requisitos subjectivos**, a lei concede lexitimación activa para interpoñer este recurso (artigo 48 LCSP):

- As persoas físicas e xurídicas cuxos dereitos ou intereses lexítimos, individuais ou colectivos, se visen prexudicados ou poidan resultar afectados, de maneira directa ou indirecta, polas decisións obxecto do recurso.
- As organizacións sindicais cando das actuacións ou decisións impugnables se poida deducir fundadamente que estas implican que no proceso de execución do contrato o empresario incumpre as obrigacións sociais ou laborais respecto dos traballadores que participan na realización da prestación. En todo caso, entenderase lexitimada a organización empresarial sectorial representativa dos intereses afectados.

É dicir, en materia de lexitimación activa non se recoñece unha acción pública, senon que é preciso que exista unha determinada relación coa cuestión debatida, unha lexitimación *ad causam*. Para precisar esta cuestión é preciso acudir á xurisprudencia e á doutrina elaborada polos Tribunais Central e Territoriais de recursos contractuais, segundo a cal os licitadores ostentan lexitimación activa para recurrir.

No caso que nos ocupa o procedemento de contratación atopase todavía en prazo de presentación de ofertas, pero, a priori, nada obsta, a que a mercantil recorrente poida ser licitadora e por ende adxudicataria do contrato que nos ocupa. Consultada a súa escritura de constitución no Rexistro de Contratistas de Galicia, no seu obxecto social atopanse comprendidas as prestacións do obxecto deste contrato e posúe a clasificación esixida como solvencia.

En opinión da informante, procedería recoñecer lexitimación activa a EULEN para recorrer os pregos que rexen o procedemento de contratación que nos ocupa.

C) Como **requisitos formais** a lei esixe que o recurso se presente por escrito (artigo 51 LCSP).

O **escrito de interposición do recurso** deberá especificar (artigo 51.1 LCSP):

- O acto do procedemento obxecto do recurso.
- Os medios de proba de que pretenda valerse o recorrente.



Concello de Vigo

- As medidas cautelares cuxa adopción solicite.

Ao escrito de recurso deberá acompañarse a seguinte documentación:

- a) O documento que acredite a representación do comparecente, agás se figurase unido ás actuacións doutro recurso pendente perante o mesmo órgano, nese caso poderá solicitarse que se expida certificación para a súa unión ao procedemento.
- b) O documento ou documentos que acrediten a lexitimación do actor cando a ostente por habela transmitido outro por herdanza ou por calquera outro título.
- c) A copia ou traslado do acto expreso que se recorra, ou indicación do expediente en que se ditase ou do boletín oficial ou perfil de contratante no que se publicou.
- d) O documento ou documentos no que funde o seu dereito.
- e) Un enderezo de correo electrónico «habilitado» ó que enviar, de conformidade coa disposición adicional decimoquinta, as comunicacións e notificacións.

O **escrito de interposición do recurso** deberá presentarse nos lugares establecidos no artigo 16.4 da Lei 39/2015, do 1 de outubro, do procedemento administrativo común das administracións públicas. Así mesmo, poderase presentar no rexistro do órgano de contratación ou no do órgano competente para resolver o recurso. Os escritos presentados en rexistros distintos destes dous últimos deberanse comunicar ao Tribunal de maneira inmediata e da forma máis rápida posible.

Circunstancias todas que concorren no escrito de recurso presentado polo recorrente no Rexistro Xeral do TACGAL.

D) Por último, respecto aos **requisitos temporais**, a lei fixa un prazo de interposición do recurso especial en materia de contratación de quince días hábiles. E a continuación establece as regras de cómputo do mesmo (artigo 50.1 e 2 LCSP):

- a) Cando se interpoña contra o anuncio de licitación, o prazo comezará a contar a partir do día seguinte ao da súa publicación no perfil de contratante.
- b) Cando o recurso se interpoña contra o contido dos pregos e demais documentos contractuais, o cómputo iniciarase a partir do día seguinte a aquel en que se publicou no perfil de contratante o anuncio de licitación, sempre que neste se indicase a forma en que os interesados poden acceder a eles. Cando non se fixese esta indicación, o prazo comezará a contar a partir do día seguinte a aquel en que se lle entregaron ao interesado ou este puidese acceder ao seu contido a través do perfil de contratante.

Os pregos e o resto da documentación contractual publicáronse no perfil do contratante do Concello de Vigo o 13 de maio de 2019. O prazo de quince días hábiles para a interposición do recurso remataba o 4 de xuño de 2019. Dado que o recorrente presentou o recurso o día 3 do mesmo mes, foi presentado dentro do prazo conferido ao efecto.

Podemos concluir, a xuízo da informante, e sen prexuízo do seu ulterior exame polo Tribunal, que procede solicitar deste a admisión do presente recurso especial.

-V-

Motivos de impugnación dos pregos de cláusulas administrativas particulares

A impugnación do PCAP basease nun único motivo: establece a obrigaçión de subrogación do persoal que actualmente presta o servizo, obriga que o recorrente considera que non está amparada polo convenio colectivo de aplicación ao mesmo, e que encarece o contrato e restrinxe a concorrencia aos procedementos de licitación das pequenas e medianas empresas.

O recorrente, tras reproducir o artigo 130 da LCSP, que regula a información sobre as condicións de subrogación nos contratos de traballo, realiza unha interpretación desta norma. Na súa opinión, este precepto *“elimina la posibilidad de que, cuando se licita un servicio, el pliego de condiciones pueda obligar a la empresa que resulte adjudicataria a subrogar a la plantilla del anterior adjudicatario (...) la nueva ley la limita (subrogación) a aquellos casos en los que viene obligada por ley, ya sea porque así la recoge el convenio colectivo del sector o porque la nueva adjudicataria se queda también con los medios de producción”* (páxinas 3 e 4 do escrito de recurso). En apoio desta interpretación cita a resolución n.º 235/2016 do Tribunal Administrativo de Contratación Pública de Madrid.

En canto á subrogación dos traballadores a informante comparte a tese do recorrente. A subrogación ocorre ben por imperativo legal, nos casos de sucesión empresarial previstos no artigo 44 do ET, ou por establecela o convenio colectivo aplicable aos traballadores que prestan o servizo, independentemente da vontade da Administración, que non está lexitimada para conferir ou negar dereitos laborais aos traballadores. A lexislación contractual (artigo 130 LCSP) límitase a recoller o deber do órgano de contratación de proporcionar información sobre as condicións dos contratos que puidesen ser afectados pola subrogación, como se fixo no PPT. Deber que se combina coa prohibición establecida no artigo 301.4 do TRL-CSP, de que as Administracións consoliden postos de traballo do persoal que presta os seus servizos en empresas coas que contratou servizos ao final destes contratos. Dice este precepto que *“A la extinción de los contratos de servicios, no podrá producirse en ningún caso la consolidación de las personas que realicen los trabajos objeto del contrato como personal del ente, organismo o entidad del sector público contratante”*.

En cumprimento do disposto no artigo 130 da LCSP, esta Administración solicitou do contratista que actualmente presta o servizo a información prevista no mesmo, co obxecto de que os eventuais empresarios interesados en presentar unha oferta neste procedemento poidesen coñecer, no seu caso, os custes do persoal actual, información que se incorporou ao prego de prescricións técnicas. Así o reflicte o informe do servizo xestor:



Concello de Vigo

“A MEMORIA XUSTIFICATIVA incluída no expediente no seu punto 4. sobre o prezo do contrato e xustificación, contén o seguinte:

“O artigo 102.3 da LCSP indica, particularmente, que “naqueles servizos nos que o custo económico principal sexan os custos laborais, deberán considerarse os termos económicos dos convenios colectivos sectoriais, nacionais, autonómicos ou provinciais aplicables ao lugar de prestación dos servizos”.

Neste sentido os cálculos dos custos de persoal obtéñense da aplicación da estrutura retributiva recollida no vixente Convenio Colectivo Autonómico de eventos, servizos e producións culturais de Galicia (DOG nº 69 de 14 de abril de 2015), relacionando o posto do servizo de coordinación co grupo II e a figura de auxiliares co grupo IV do citado convenio.”

Na MEMORIA XUSTIFICATIVA no seu punto “12. Información esixida polo artigo 130 LCSP” recóllese:

“Por se procedera a subrogación de persoal de acordo con algún convenio colectivo de aplicación por parte da empresa adxudicataria ou por dar cumprimento a outro tipo de normativa, polo Servizo de Museos Municipais solicitouse á actual empresa adxudicataria do contrato a “Información esixida polo artigo 130 da LCSP” (Lei 9/2017, de 8 de novembro, de contratos do sector público), relativa aos traballadores aos que poidera afectar unha posible subrogación, de ser o caso.

(...)

No prego de prescricións técnicas figura como Anexo os datos contidos no documento de “Información esixida polo artigo 130 da LCSP”, presentado pola empresa no Rexistro Electrónico do Concello de Vigo con data 4 de abril de 2019 (doc 190048972) relativo ao persoal de atención ao público que actualmente presta servizo nas dependencias da Rede Museística e Expositiva municipal, sin incluír datos de carácter persoal.”

O PREGO DE CLÁUSULAS ADMINISTRATIVAS PARTICULARES na súa “Claúsula 29. Persoal do contratista”, inclúe entre outros aspectos relativos ao asunto os seguintes:

(...)

3.- O adxudicatario comprométese a retribuír adecuadamente ao persoal destinado ao servizo con cargo ao prezo da adxudicación do contrato, con un salario igual ou superior ao fixado no convenio colectivo que resulte de aplicación ao sector. O adxudicatario asume de forma directa e non trasladable á Administración contratante o custo de calquera mellora nas condicións de traballo e/ou nas súas retribucións, xa sexa como consecuencia de convenios colectivos, pactos ou acordo de calquera índole; de xeito que, en ningún caso, poderá repercutir ditas modificacións sobre o importe a facturar polo servizo.

(...)

13.- Con independencia de que os pregos inclúan ou non o listado do persoal que presta o servizo a contratar no momento da licitación, a obriga da

empresa contratista de subrogarse nas relacións de traballo preexistentes producirase, ou non, consonte ao dereito laboral.

A subrogación prodúcese ou ben por imperativo legal ou ben por establecelo así o convenio colectivo aplicable aos traballadores que prestan o servizo.

(...)”

O convenio colectivo de aplicación ao persoal que presta o servizo, tal e como se reflicte na citada Memoria xustificativa deste contrato é o Convenio colectivo autonómico de eventos, servizos e producións culturais de Galicia, publicado no DOG n.º 69 do 14 de abril de 2015.

Este convenio fixa o seu ámbito funcional de aplicación no artigo 1:

“Este Convenio colectivo de eventos, servizos e producións culturais de Galicia se aplicará a las empresas y a sus trabajadores y trabajadoras que en la Comunidad Autónoma de Galicia realicen actividades de diseño, gestión y producción de eventos de carácter cultural, educativo, social y de entretenimiento, destinados a ser ejecutados en locales cerrados o a cielo abierto y, en general, todas las actividades preparatorias para la ejecución de estos eventos o servicios, incluida la actividad comercial, de representación de artistas, distribución de eventos y gestión (management)”.

O ámbito persoal establececese no artigo 3:

“Este convenio afecta a todos/as los/las trabajadores/as que, en el momento de su entrada en vigor o durante su vigencia, presten sus servicios mediante un contrato laboral y cualquiera que sean sus funciones en las empresas sujetas a su ámbito.

En general, quedan incluidos y se diferenciará en este convenio a todos/as los/las trabajadores y trabajadoras según lo que realicen y donde, de la siguiente manera:

Trabajadores y trabajadoras de ámbito personal A que realicen funciones técnicas, administrativas, auxiliares, organizativas, de producción, de control y manuales para un evento, servicio y producción cultural de carácter teatral, musical, baile, animación y danza para que se efectúe y perciban emolumentos por su cometido, especialmente cuando el evento, servicio y producción cultural sean de explotación comercial. También cualquier empresa que desarrolle actividades similares a las descritas anteriormente.

Trabajadores y trabajadoras de ámbito personal B que, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 1, realicen funciones técnicas, administrativas, auxiliares, organizativas, de producción, de control y manuales dentro de un parque de atracciones o temático, centros o palacio de exposiciones y congresos, centros multiusos, centros teatrales, museos, acuarios, planetarios, centros cívicos, sociales y culturales, patrimonios artísticos y monumentales y fundaciones, en empresas que, independientemente de su forma jurídica y titularidad y de los fines que persigan, presten servicios o gestionen



Concello de Vigo

adjudicaciones de entidades públicas o privadas y perciban emolumentos por su cometido, referidas a las instalaciones nombradas en este ámbito”.

Con respecto a subrogación de persoal establece o artigo 30 que:

“1. Al finalizar la concesión de una contrata, los/las trabajadores/as de la empresa contratista saliente pasarán a ser adscritos/as a la nueva titular de la contrata, que se subrogará en todos los derechos y obligaciones, siempre que se dé alguno de los siguientes supuestos:

- a) Trabajadores/as en activo que presten servicios en dicho centro con una antigüedad mínima de seis meses, sea cual fuese la modalidad de su contrato.*
- b) Trabajadores/as que en el momento del cambio de titularidad de la contrata estén enfermos/as, accidentados/as en excedencia, siempre y cuando hubiesen prestado sus servicios en el centro de trabajo de subrogación con anterioridad a la suspensión del contrato de trabajo, y que reúnan la antigüedad mínima establecida en la letra a).*
- c) Trabajadores/as que, con contrato de interinidad, sustituyan a algunos de los trabajadores citados en la letra anterior.*
- d) Trabajadores/as de nuevo ingreso que, por exigencias del/de la cliente, se incorporasen al centro de trabajo como consecuencia de la ampliación de la contrata, dentro de los últimos seis meses.*
- e) El personal incorporado por el anterior titular a este centro de trabajo dentro de los seis meses seguirá perteneciendo a dicha empresa y no se producirá la subrogación citada excepto que se acredite su nueva incorporación al centro y a la empresa”.*

En cualquiera caso, o convenio aplicable á relación xurídica entre o empresario adxudicatario do contrato e os seus traballadores é unha cuestión allea á Administración. Tal e como determina a resolución do TACRC nº11/2017 *“una designación acertada o equivocada en modo alguno alterarían el convenio colectivo de aplicación, que es una cuestión ajena a la contratación administrativa”.*

Esta Administración, como se desprende da argumentación realizada, comprobado o convenio colectivo de aplicación, e que o mesmo recolle a obriga de subrogación, solicitou da empresa que presta o servizo a información do artigo 130 e a incorporou ao PPT. Así mesmo, tal e como, informa o servizo xestor, tiveronse en conta estes custes de persoal para o cálculo do presuposto base de licitación e o valor estimado do contrato, tal e como esixen os artigos 100 e 101 da LCSP. Así pode comprobarse na Memoria xustificativa do contrato, que na actualidade forma parte da documentación contractual é foi publicada no perfil de contratante do Concello no intre no que se publicou o anuncio de licitación, por imperativo do disposto no artigo 63.3.a LCSP.

Consecuentemente co exposto, carece de fundamento a afirmación do recorrente de que esta Administración establece o dereito de subrogación dos traballadores que prestan actualmente o servizo sen estar amparada polo convenio colectivo de aplicación. Por ilo, a xuízo da informante, procede solicitar do Tribunal, a desestimación das alegacións formuladas por EULEN no seu escrito de recurso.

-VI-

Medidas cautelares

A lei prevé que o recorrente poida solicitar do órgano competente para resolver o recurso a adopción de medidas cautelares. Tales medidas irán dirixidas a corrixir infraccións de procedemento ou impedir que se causen outros prexuízos aos intereses afectados.

Así mesmo, a lei configura no artigo 53 a medida cautelar de suspensión do procedemento, como efecto derivado da interposición do recurso, máis so no caso de que o acto impugnado sexa o de adxudicación do procedemento.

No caso que nos ocupa o recorrente solicitou a suspensión do procedemento. En opinión da informante de coa tramitación non se producirían danos de difícil ou imposible reparación por canto é improbable que o contrato poida adxudicarse e formalizarse antes de que se resolva o presente recurso. Máxime tendo en conta que este é un procedemento armonizado e suxeito a recurso especial, polo que unha vez adxudicado non pode formalizarse antes do transcurso do prazo de interposición do mesmo. No entanto, en aras da seguridade xurídica, esta Administración esta conforme coa suspensión do procedemento.

-VII-

Acordo

En mérito ao exposto, se propon á Xunta de Goberno Local, en calidade de órgano de contratación do Concello de Vigo (disposición adicional segunda da LCSP) e en uso das facultades que lle confire a lexislación vixente, a adopción do seguinte acordo:

“1º.- Aprobar o presente informe.

2º.-Dar traslado do mesmo ao Tribunal Administrativo de Contratación Pública da Comunidade Autónoma de Galicia”.

Acordo

A Xunta de Goberno local aproba a proposta contida no precedente informe.



Concello de Vigo

E sen ter máis asuntos que tratar, o Sr. presidente rematou a sesión ás dezaioito horas. Como secretaria dou fé.

ME/mm.

A CONCELLEIRA-SECRETARIA DA XUNTA DE GOBERNO LOCAL,
Nuria Rodríguez Rodríguez.

O ALCALDE
Abel Caballero Álvarez