

## CIRCULAR 2/17

### INSTRUCCIONS PER AL CORRECTE FUNCIONAMENT DELS SERVEIS CONTRACTATS PER L'IVAM

En compliment del que disposa la disposició addicional primera del Reial decret llei 20/2012, de 13 de juliol, relativa a les instruccions dels ens del sector públic per a la correcta execució dels serveis externs que hagen contractat, i en l'exercici de les funcions delegades per la presidenta de l'IVAM, per Resolució de 13 de març de 2015 (DOCV núm. 7488, de 18 de març de 2015) es dicten aquestes

## INSTRUCCIONS

### 1. PRINCIPIS D'ACTUACIÓ

1.1. S'ha d'evitar la contractació de serveis externs com a mesura per a suplir la manca de mitjans personals quan es tracte de fer front a necessitats permanents de personal relacionades amb l'exercici de les competències que té atribuïdes l'IVAM.

1.2. La falta de mitjans personals propis per a la realització de les tasques que han de ser objecte de contractació han d'acreditar-se en l'informe de necessitat i oportunitat.

1.3. Cal determinar amb precisió les prestacions que s'han de realitzar, que han de trobar-se diferenciades de l'activitat desenvolupada per l'IVAM a través del seu personal.

1.4. Queden designats com a responsables del contracte, figura regulada en l'article 52 del TRLCSP, les persones proposants de les propostes de despesa. Les persones responsables del contracte s'han d'abstindre de realitzar durant l'execució dels contractes actes que puguin conduir al reconeixement d'una situació de cessió il·legal de treballadors. Especialment, han de respectar el poder de direcció que correspon a l'empresari i abstenir-se d'assumir funcions directives o impartir ordres i instruccions directes sobre el personal de l'empresa contractista; això ha de realitzar-se a través del coordinador del servei.

### 2. ACTUACIONS EN LA FASE DE FORMALITZACIÓ DELS CONTRACTES

2.1. L'objecte del contracte ha de ser la prestació del servei, incloent-hi l'aportació de funcions d'organització i iniciativa per a garantir el compliment d'aquest.

2.2. Els plecs de prescripcions tècniques o clàusules administratives particulars han de complir amb determinats requisits, en particular:

a) Han de determinar amb precisió les prestacions que han de realitzar. No han de tenir caràcter difús o ser activitats merament accessòries difícilment diferenciables de les activitats comunes de l'IVAM.

b) Les contractacions no han de concebre's com a destinades a integrar personal en els equips de treball de personal propi.

c) Han d'incloure l'obligació per part de l'empresa adjudicatària de designar almenys un coordinador tècnic o responsable, pertanyent a la plantilla del contractista, que serà l'interlocutor amb qui es relacionarà únicament l'IVAM i a qui correspon la direcció del projecte, com també d'impartir directament les ordres i instruccions de treball a la resta de treballadors de l'empresa adjudicatària.

d) L'empresa contractista s'ha de comprometre a exercir el poder de direcció inherent a tot empresari en relació amb els seus treballadors, i assumir els salaris, la concessió de permisos, llicències i vacances, les substitucions, les obligacions legals en matèria de prevenció de riscos laborals, les relacions sindicals, etc.

i) En cap cas l'IVAM serà responsable solidari o subsidiari dels conflictes que puguin sorgir entre l'empresa contractista i el personal que presta el servei en el museu.

f) En cas que l'IVAM cedisca equips o material per raó d'una major eficàcia en el servei contractat, s'ha de fer constar aquesta circumstància.

g) En cap cas s'ha d'identificar en el contracte el nom dels treballadors que l'empresa utilitzarà per a complir el contracte, ni cap altre element que pugui suposar que l'objectiu del contracte és la posada a la disposició de l'IVAM d'un treballador concret.

h) No s'han d'incloure clàusules de subrogació empresarial en les quals l'IVAM assumisca compromisos sobre els empleats de l'adjudicatari o de l'empresa instrumental encomanada.

i) No s'han d'incloure clàusules en les quals s'atribuïska a l'IVAM cap intervenció en la selecció del personal que l'empresa contractista assigne a l'execució dels serveis.

2.3. En el cas de prestació de servei en les dependències de l'IVAM es recomana la utilització d'uniformitat o de distintius que identifiquen el personal de l'empresa contractista.

2.4. En el cas de les contractacions de serveis que es presten de manera continuada en els centres de treball de l'IVAM, ha de preveure's el deure de l'empresa adjudicatària de facilitar mensualment al responsable del contracte de l'IVAM una fotocòpia dels rebuts de liquidació i TC-2 on estiguen inclosos els efectius que hagen prestat servei en l'IVAM a l'efecte de poder comprovar la inclusió en la Seguretat Social i el pagament per l'empresa contractista.

2.5. Quan calga que una part de l'equip de treball dispose d'un local en les dependències de l'IVAM, ha de constar expressament en els plecs de contractació quins mitjans materials corresponen aportar al contractista i quins mitjans ha d'aportar l'IVAM, i indicar-hi l'obligació que el contractista dispose d'una assegurança de responsabilitat civil que cobreixi els possibles danys als béns de l'IVAM.

### 3. ACTUACIONS EN LA FASE D'EXECUCIÓ

3.1. El responsable del contracte designat per l'IVAM s'ha d'abstindre d'assumir funcions directives, dictar ordres o impartir instruccions concretes i directes sobre el personal de l'empresa adjudicatària. La comunicació ha de mantenir-se a través del coordinador tècnic o interlocutor designat a aquest efecte.

3.2. El coordinador tècnic o interlocutor és també l'encarregat d'informar el responsable de l'IVAM d'aquelles persones al seu càrrec que deixen de prestar serveis en l'IVAM.

3.3. En cap cas els treballadors de les empreses contractistes poden percebre indemnitzacions o compensacions per raó de servei amb càrrec als pressupostos de l'IVAM. En els contractes no pot figurar cap clàusula sobre incentius destinats a retribuir un especial rendiment dels treballadors aportats per l'empresa contractista.

3.4. S'ha d'evitar la confusió de funcions o tasques entre els treballadors de les empreses contractistes i els empleats de l'IVAM. En cap cas el personal de l'empresa contractista ha de participar en els torns de vacances o dies de permís que s'establisquen en l'IVAM.

3.5. Per a complir aquestes instruccions quant al contingut que ha de figurar en els plecs de l'IVAM, es recomana afegir-hi les clàusules que es recullen en l'annex, amb les adaptacions necessàries en cada cas, en funció del servei a contractar i de les circumstàncies concurrents.

València, 28 de setembre de 2017

EL DIRECTOR GERENT

José Miguel García Cortés

## ANNEX

### MODELS DE CLÀUSULES QUE S'HAN D' INCLoure EN ELS PLECS

#### I. Regles especials respecte del personal laboral de l'empresa contractista

1. Correspon exclusivament a l'empresa contractista la selecció del personal que, reunint els requisits de titulació i experiència exigits en els plecs (en els casos en què s'establisquen requisits específics de titulació i experiència), formarà part de l'equip de treball adscrit a l'execució del contracte, sense perjudici de la verificació per part de l'IVAM del compliment d'aquells requisits.

L'empresa contractista ha de procurar que hi haja estabilitat en l'equip de treball, i que les variacions en la composició siguin puntuals i obeïsquen a raons justificades, amb vista a no alterar el bon funcionament del servei (quan hi haja raons que justifiquen aquesta exigència) i informar en tot moment l'IVAM.

2. L'empresa contractista assumeix l'obligació d'exercir de manera real, efectiva i continua, sobre el personal integrant de l'equip de treball encarregat de l'execució del contracte, el poder de direcció inherent a tot empresari. En particular, ha d'assumir la negociació i el pagament dels salaris, la concessió de permisos, llicències i vacances, les substitucions dels treballadors en casos de baixa o absència, les obligacions legals en matèria de Seguretat Social, inclòs el pagament de cotitzacions i el pagament de prestacions, les obligacions legals en matèria de prevenció de riscos laborals, l'exercici de la potestat disciplinària, i tots els drets i obligacions que es deriven de la relació contractual entre l'empresari i l'ocupador.

3. L'empresa contractista ha de vetlar especialment perquè els treballadors adscrits a l'execució del contracte exercisquen la seua activitat sense extralimitar-se en les funcions exercides respecte de l'activitat delimitada en els plecs com a objecte del contracte.

En el cas de prestació de servei en les dependències de l'IVAM, s'ha d'utilitzar la uniformitat o els distintius que identifiquen el personal de l'empresa contractista.

S'ha de facilitar mensualment al responsable del contracte de l'IVAM una fotocòpia dels rebuts de liquidació i TC-2 on estiguen inclosos els efectius que hagen prestat els seus serveis en l'IVAM, a l'efecte de poder comprovar la inclusió en la Seguretat Social i el pagament per l'empresa contractista.

4. L'empresa contractista ha de designar almenys un coordinador tècnic o responsable, integrat en la seua plantilla, el qual tindrà entre les seues obligacions les següents:

a) Actuar com a interlocutor de l'empresa contractista davant de l'IVAM, canalitzant la comunicació entre l'empresa contractista i el personal integrant de l'equip de treball adscrit al contracte, d'un costat, i l'IVAM, d'un altre costat, en tot allò relatiu a les qüestions derivades de l'execució del contracte.

b) Distribuir el treball entre el personal encarregat de l'execució del contracte, i impartir als esmentats treballadors les ordres i instruccions de treball que calguen en relació amb la prestació del servei contractat.

c) Supervisar el correcte compliment per part del personal integrant de l'equip de treball de les funcions que tenen encomanades i controlar l'assistència de l'aquest personal al lloc de treball.

- d) Organitzar el règim de vacances del personal adscrit a l'execució del contracte. En aquest sentit l'empresa contractista s'ha de coordinar adequadament amb l'IVAM, a l'efecte de no alterar el bon funcionament del servei.
- i) Informar l'IVAM sobre les variacions, ocasionals o permanents, en la composició de l'equip de treball adscrit a l'execució del contracte.
- f) Gestionar la substitució dels seus treballadors en cas d'incapacitat, permisos, etc.

## **II. Estudi organitzatiu del servei**

L'empresa ha d'aportar un estudi organitzatiu del servei que compregui la metodologia dels treballs i manuals de procediment per a la prestació del servei. En aquest document s'han de descriure en particular les funcions del personal propi de l'empresa i la forma de realitzar-les, i especialment de l'exercici per part de l'empresa de les potestats directives de tot ordre sobre el seu personal. El contracte s'ha d'executar amb subjecció a les seues clàusules i d'acord amb l'estudi organitzatiu presentat pel contractista.

## **III. Direcció i gestió del contracte**

El contractista aporta la seua pròpia direcció i gestió al contracte, i és responsable de l'organització del servei, de la qualitat tècnica dels treballs que desenvolupa i de les prestacions i serveis realitzats, en els termes de l'article 305.1 del TRLCSP. L'empresa contractista ha de disposar, per a l'execució del contracte, d'una estructura jerarquitzada, que s'ha de precisar en l'estudi organitzatiu del servei, la qual s'ha de fer responsable d'impartir als seus treballadors les ordres corresponents, els criteris de realització del treball i les directrius de com distribuir-lo. Corresponen a l'IVAM els poders de verificació i control del contracte establits en el TRLCSP, i en aquest sentit s'hja d'abstenir-se d'exercir cap funció de control, direcció o organització del personal de l'empresa contractista”.

## **IV. Persona delegada del contractista**

L'empresa contractista ha de disposar d'un espai en les dependències de l'IVAM per a la realització del treball. La dotació d'aquest local, l'organització física de les instal·lacions, sense perjudici de les limitacions que pugui imposar l'IVAM, i l'apilament de mitjans materials d'aquest (mobiliari, material d'oficina, material informàtic i de comunicacions) correspon a l'empresa contractista. L'empresa contractista ha de disposar en aquest local d'una persona delegada, que, sota les directrius exclusives de la seua empresa, ha de dirigir i organitzar l'activitat dels treballadors de l'empresa allí destacats, i ha de controlar, a més, l'execució del servei. És responsabilitat de l'empresa contractista facilitar als seus treballadors els mitjans materials necessaris per a dur a terme el seu treball. El contractista ha de concertar o acreditar que disposen d'una assegurança de responsabilitat civil que cobreixi totes les possibles responsabilitats davant l'IVAM derivades de l'execució del contracte. Així mateix, ha de constituir una assegurança de responsabilitat civil que cobreixi els possibles danys en els béns públics que s'ocupen o que s'utilitzen.

## V. Establiment d'horaris i la gestió de llicències i permisos de l'equip de treball

És responsabilitat de l'empresa contractista i de les persones delegades d'aquesta impartir totes les ordres, criteris de realització del treball i directrius als seus treballadors i treballadores. L'IVAM és completament alié a aquestes relacions laborals i s'ha d'abstindre, en tot cas, d'incidir-hi. Correspon, així mateix, a l'empresa contractista, de forma exclusiva, la vigilància de l'horari de treball dels treballadors i les treballadores, les possibles llicències horàries o permisos o qualsevol altra manifestació de les facultats de l'ocupador. No obstant això, és responsabilitat exclusiva del contractista, en la forma establida en els plecs, assegurar que el servei quede convenientment cobert.

## VI. Responsable del contracte en contractes de serveis

El contracte s'ha d'executar amb estricta subjecció a les estipulacions contingudes en aquest plec de clàusules administratives particulars, i complir fidelment el que estableix el plec de prescripcions tècniques, com també les instruccions que, si escau, haja donat el responsable del contracte designat per l'òrgan de contractació.

D'acord amb l'article 52 del TRLCSP, l'òrgan de contractació designa com a responsable del contracte el Sr./la Sa. \_\_\_\_, a qui correspon supervisar-ne l'execució i adoptar les decisions i dictar les instruccions necessàries amb la finalitat d'assegurar la correcta realització de la prestació pactada, com també reforçar el control del compliment d'aquest i agilitzar la solució de diversos incidents que puguen sorgir durant l'execució, sense que en cap cas aquestes facultats puguen implicar l'exercici de potestats directives o organitzatives sobre el personal de l'empresa contractista, i en particular:

- a) Promoure i convocar les reunions que resulten necessàries a fi de solucionar qualsevol incident en l'execució de l'objecte del contracte en els termes que millor convinguen als interessos públics.
- b) Proposar a l'òrgan de contractació la resolució dels incidents seguits en l'execució del contracte, seguint el procediment establert en l'article 97 del RGCAP.
- c) Establir les directrius oportunes en cada cas. En aquest sentit pot requerir a l'adjudicatari, en qualsevol moment, la informació que necessite sobre l'estat d'execució de l'objecte del contracte, dels deures de l'adjudicatari, i del compliment dels terminis i actuacions.
- d) Assistir als actes de recepció i subscriure les actes de recepció (o document que acredite la conformitat o disconformitat en el compliment) i, si és el cas, donar o no la conformitat a les factures presentades.
- i) Dirigir instruccions al contractista sempre que no comporte una modificació de l'objecte del contracte ni s'opose a les disposicions en vigor o a les derivades dels plecs i altres documents contractuals.
- f) Inspeccionar i ser informat, quan ho sol·licite, del procés de realització o elaboració del servei contractat.

El responsable del contracte ha de vetlar per la idònia gestió contractual de manera que en l'execució no es donen situacions que puguen propiciar l'existència d'una cessió il·legal de treballadors. En concret, ha de vetlar especialment perquè:

- El contractista exercisca la seua pròpia direcció i gestió del contracte i siga responsable de l'organització del servei.

- L'empresa contractista, a través dels delegats i les delegades designats per aquesta, siga responsable d'impartir als seus treballadors i treballadores les corresponents ordres, criteris de realització del treball i directrius de com distribuir-lo, de tal manera que l'òrgan contractant siga alié a aquestes relacions laborals. El responsable del contracte ha de corregir qualsevol incident o desviació en l'execució que pugui suposar una infracció de les regles esmentades, com també donar immediatament part a l'òrgan de contractació en aquesta situació.

## **VII. Pagaments al contractista**

El pagament al contractista s'ha d'efectuar contra factura, que ha d'estar expedida d'acord amb la normativa vigent, degudament conformada pel responsable del contracte.