

INFORME 15/2020

FUNDACIÓ DE
GESTIÓ SANITÀRIA
DE L'HOSPITAL DE
LA SANTA CREU
I SANT PAU
SEGUIMENT DE
LES OBSERVACIONS
I RECOMANACIONS
D'INFORMES ANTERIORS,
EXERCICI 2018

INFORME 15/2020

**FUNDACIÓ DE
GESTIÓ SANITÀRIA
DE L'HOSPITAL DE
LA SANTA CREU
I SANT PAU**

SEGUIMENT DE
LES OBSERVACIONS
I RECOMANACIONS
D'INFORMES ANTERIORS,
EXERCICI 2018

Edició: octubre de 2020

Document electrònic etiquetat per a persones amb discapacitat visual

Pàgines en blanc inserides per facilitar la impressió a doble cara

Autor i editor:

Sindicatura de Comptes de Catalunya
Via Laietana, 60
08003 Barcelona
Tel. +34 93 270 11 61
sindicatura@sindicatura.cat
www.sindicatura.cat

Publicació subjecta a dipòsit legal d'acord amb el que preveu el Reial decret 635/2015, del 10 de juliol

ÍNDEX

ABREVIACIONS.....	6
ACLARIMENT SOBRE ARRODONIMENTS	6
1. INTRODUCCIÓ	7
1.1. INFORME.....	7
1.1.1. Objecte i abast	7
1.1.2. Metodologia.....	7
1.2. ENS FISCALITZAT	7
1.2.1. Antecedents	7
1.2.2. Activitat i organització	10
1.2.3. Treballs de control.....	12
2. FISCALITZACIÓ REALITZADA	14
2.1. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS DE L'INFORME 8/2016	14
2.1.1. Retiment de comptes.....	14
2.1.2. Pressupost.....	15
2.1.3. Balanç de situació	15
2.1.4. Compte de resultats	16
2.1.5. Contractació	17
2.1.6. Altres observacions de l'àrea de contractació	28
2.1.7. Personal.....	28
2.1.8. Altres observacions de l'àrea de personal	38
2.2. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 8/2016	40
2.3. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS I RECOMANACIONS DE L'INFORME 39/2012	42
2.3.1. Seguiment de les observacions	43
2.3.2. Seguiment de les recomanacions	44
3. CONCLUSIONS	45
4. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS.....	48
4.1. AL·LEGACIONS REBUDES	48
4.2. COMENTARIS A LES AL·LEGACIONS	75
APROVACIÓ DE L'INFORME.....	76

ABREVIACIONS

CatSalut	Servei Català de la Salut
FGS	Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau
FPHSP	Fundació Privada Hospital de la Santa Creu i Sant Pau
LCSP	Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014
TRLCSP	Text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre
TRLET	Text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, del 23 de octubre
TRLFPC	Text refós de la Llei de finances públiques de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2002, del 24 de desembre

ACLARIMENT SOBRE ARRODONIMENTS

Els imports monetaris que es presenten en els quadres d'aquest informe s'han arrodonit de forma individualitzada, fet que pot produir diferències entre la suma de les xifres parcials i els totals dels quadres.

1. INTRODUCCIÓ

1.1. INFORME

1.1.1. Objecte i abast

La Sindicatura de Comptes, com a òrgan fiscalitzador del sector públic de Catalunya, d'acord amb la normativa vigent i en compliment del seu Programa anual d'activitats, emet aquest informe de fiscalització relatiu a la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau (FGS), corresponent a l'exercici 2018.

L'objecte d'aquest informe es limita al seguiment de les observacions i les recomanacions fetes per aquesta Sindicatura en l'informe de fiscalització 8/2016, Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, exercicis 2010, 2011 i 2012, per analitzar-ne la situació en l'exercici 2018. L'abast de la fiscalització també inclou el seguiment de les observacions fetes per la Sindicatura en l'informe 39/2012, sobre la FGS referent a l'exercici 2009, que a la data d'emissió de l'informe 8/2016 encara no havien estat resoltes, i de les recomanacions del mateix informe que no havien estat adoptades.

Encara que l'àmbit temporal d'aquest informe ha estat l'exercici 2018, quan s'ha considerat necessari per completar el treball, s'ha ampliat a períodes anteriors i posteriors.

Les conclusions de l'informe inclouen un quadre on es recull la situació en què, a la finalització del treball de camp, el mes de maig del 2019, estaven els fets observats en els informes anteriors i si l'entitat havia adoptat en els seus procediments les recomanacions fetes per la Sindicatura.

1.1.2. Metodologia

El treball de fiscalització s'ha dut a terme, d'acord amb els principis i normes internacionals de fiscalització del sector públic, generalment acceptats, i ha inclòs totes aquelles proves de compliment i substantives, que s'han considerat necessàries per obtenir evidències suficients i adients per poder expressar les conclusions que s'exposen en l'informe.

1.2. ENS FISCALITZAT

1.2.1. Antecedents

La FGS va ser constituïda per la Fundació Privada Hospital de la Santa Creu i Sant Pau (FPHSP)¹ el 18 de març de 1991, com a continuadora de l'activitat sanitària i benefico-

1. La FPHSP, d'acord amb els seus Estatuts, té com a finalitats admetre i atendre els malats que no puguin .../...

assistencial que fins aquell moment prestava la FPHSP, amb l'objectiu de prestar els serveis mèdics i sanitaris, principalment en l'àmbit geogràfic de Catalunya, i incrementar els nivells de salut dels ciutadans, últims beneficiaris de la Fundació.

La FGS desenvolupa l'activitat assistencial a l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, el qual pertany a la FPHSP, que lloga l'edifici i les instal·lacions a la primera mitjançant un contracte d'arrendament.

El 18 de desembre del 2012, el Patronat de la FGS va aprovar el nou text íntegre dels Estatuts de la Fundació, adaptats a la Llei 4/2008, del 24 d'abril, del llibre tercer del Codi civil de Catalunya, relatiu a les persones jurídiques, en la redacció donada per la Llei 7/2012, del 15 de juny.

D'acord amb l'article 6 dels seus Estatuts, la FGS desenvolupa serveis sanitaris preventius, assistencials, diagnòstics, terapèutics, rehabilitadors, pal·liatius, de cures i, en general, de promoció i manteniment de la salut, com també activitats docents i en el camp de la recerca i la innovació científica.

La Fundació, amb domicili social al carrer Sant Antoni Maria Claret, 167, de Barcelona, és una fundació del sector públic del Departament de Salut de la Generalitat de Catalunya i està inclosa en els pressupostos de la Generalitat de Catalunya. El seu principal finançador és la Generalitat de Catalunya, a través del Servei Català de la Salut (CatSalut).

La Fundació, com a membre del Sistema sanitari integral d'utilització pública de Catalunya, té tres contractes d'assistència sanitària formalitzats amb el CatSalut i renovats l'any 2012 (d'aguts, sociosanitari i salut mental), amb una vigència de deu anys.

El 26 de juny del 2007, el conseller d'Economia i Finances i la consellera de Salut del Govern de la Generalitat de Catalunya, el director del CatSalut i la direcció de la FGS van signar el contracte programa 2007-2010, que estableix el marc estratègic de la Fundació per a aquest període, amb compromisos pluriennals que es mantenen vigents fins al 2032, per establir els mecanismes que permetin garantir l'equilibri patrimonial de la Fundació. Els compromisos anuals del CatSalut van ser posteriorment modificats i actualitzats per l'Acord de Govern de la Generalitat del 20 de juny del 2017.

respondre econòmicament a la seva assistència com a pacients de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau; mantenir i millorar el recinte històric de l'hospital, i també construir, millorar i mantenir les instal·lacions i els edificis destinats a assistència sanitària i a activitats accessòries, complementàries, cíviques i culturals, i poder cedir-los a altres entitats.

La FPHSP pot delegar les funcions de gestió i administració dels serveis sanitaris en una altra entitat amb personalitat jurídica i econòmica pròpia, en la qual participaran les entitats integrants de la FPHSP amb els percentatges que s'acordin.

En el marc d'aquest contracte programa, la Fundació havia de destinar aquests recursos al pagaments futurs derivats dels conceptes següents:

- El finançament atorgat per una entitat financera per garantir-ne l'equilibri patrimonial, per 248 M€, del qual la Generalitat assumeix les quotes anuals d'amortització i la càrrega financera, estimades en 427,55 M€;
- L'amortització del principal del préstec subscrit l'any 2005 amb l'Institut Català de Finances, de 9,02 M€.
- Els compromisos destinats a finançar el cost de l'IVA suportat per la Fundació derivats de l'arrendament de l'edifici i l'equipament del nou hospital de la Santa Creu i Sant Pau, per un total de 26,46 M€.

Com es va exposar en el darrer informe de fiscalització emès per la Sindicatura, referent als exercicis 2010-2012 (informe 8/2016), durant aquell període la FGS va haver de fer front a greus dificultats financeres i a un decrement dels ingressos per les activitats provinents del CatSalut. També va haver de fer front a diverses denúncies dels representats socials en relació amb determinades contractacions laborals i a l'estructura fundacional de l'Hospital, i a diverses demandes laborals referides a les mesures de contenció i reducció de la despesa adoptades, com a fundació del sector públic, en aplicació de les lleis bàsiques estatals i les lleis de pressupostos de la Generalitat. També va presentar un expedient de regulació d'ocupació, que finalment va ser retirat.

Atesa la delicada situació financera i el nombre de litigis de la Fundació, el 29 de març del 2012, una Resolució dels consellers de Salut i d'Economia i Coneixement va crear la Comissió de Control de Gestió de la FGS, constituïda per tres membres nomenats pel Departament de Salut i tres membres més nomenats pel Departament d'Economia i Coneixement. La Comissió havia de mantenir-se vigent fins que la FGS recuperés l'equilibri econòmic, havia de fer el seguiment de l'execució i control del pla economicofinancer d'equilibri que la FGS havia d'establir i havia d'autoritzar les operacions d'endeutament i d'inversions en qualsevol tipus d'actiu.

En aquest marc de control, el mes de març del 2014 el Patronat de la Fundació va aprovar un Pla d'empresa, formulat per a tres anys, que ha estat el full de ruta que ha garantit la sostenibilitat de l'Hospital fins al 2016. L'any 2016 es va iniciar l'elaboració d'un nou Pla estratègic per als quatre exercicis següents (2017-2020), la concreció del qual va ser aprovada pel Patronat el 30 de maig del 2017.

Com a conseqüència, l'any 2014 la Fundació va assolir de nou l'equilibri pressupostari i va recuperar la seva autonomia de gestió. El 15 de març del 2015, el Departament d'Economia i Coneixement de la Generalitat de Catalunya va resoldre aixecar les mesures excepcionals de control i va dissoldre l'esmentada Comissió de Control de Gestió.

1.2.2. Activitat i organització

1.2.2.1. Recursos estructurals i humans i activitat

L'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau va ser creat l'any 1401 a Barcelona, quan es van ajuntar els sis hospitals existents aleshores a la ciutat. A finals del segle XIX, amb el creixement de Barcelona i l'evolució de la medicina, es va plantejar la construcció d'un nou hospital. Així, l'any 1902 es va iniciar la construcció del conjunt modernista, actualment declarat Patrimoni Mundial de la UNESCO, sota la direcció de l'arquitecte Lluís Domènech i Montaner.

L'any 2000 es va iniciar la construcció d'un nou hospital en els terrenys limítrofs al recinte modernista. El 2009 es van inaugurar les noves instal·lacions i durant l'any 2010 es va completar el trasllat de l'antic hospital al nou.

Els recursos estructurals del nou hospital l'any 2017, eren els següents:

Quadre 1. Recursos estructurals de la FGS, any 2017

Recursos	Nombre
Llits convencionals	548
Consultes	237
Punts d'hospital de dia	135
Sales d'operacions	22
Boxs d'urgències	65
Llits de crítics	60
Incubadores	17
TAC (tomografia axial computada)	4
RMN (ressonància magnètica nuclear)	3
Acceleradors lineals	3
PET CT (tomografia per emissió de positrons – tomografia computada)	2

Font: Memòria d'activitats de l'exercici 2017 de la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau.

L'Hospital pertany al sistema sanitari integral d'utilització pública de Catalunya.

L'any 2018, l'àrea de referència l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau comprenia una població de 403.047 habitants, repartida en els districtes municipals d'Horta-Guinardó, Eixample, Gràcia, Sant Martí i Sant Andreu, equivalent al 24,09% de la població de Barcelona ciutat.

El nombre de personal equivalent a temps complet de la Fundació durant l'exercici 2018 va ser de 3.443 persones, de les quals 2.897 (84,1%) eren personal assistencial i 546 (15,9%) personal no assistencial. Aquesta xifra representa un increment del 3,0% respecte de la mateixa xifra referida a l'any 2017.

L'activitat assistencial de la FGS entre els anys 2016 i 2018 va ser la següent:

Quadre 2. Activitat assistencial dels anys 2016, 2017 i 2018

Tipus d'activitat	2018	2017	2016	Variació 2016-2018 (%)
Altes d'hospitalització	28.089	26.973	26.619	5,5
Altes de cirurgia major ambulatoria	8.928	8.272	8.097	10,3
Intervencions quirúrgiques	21.244	21.290	20.370	4,3
Parts	1.614	1.598	1.660	(2,8)
Transplantaments	222	235	239	(7,1)
Visites a consultes externes	460.899	447.487	444.865	3,6
Urgències ateses	154.483	149.796	151.485	2,0
Sessions d'hospital de dia	94.699	92.162	92.230	2,7

Font: Memòria d'activitats dels exercicis 2017 i 2018 de la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau.

La Fundació desenvolupa la línia assistencial de salut mental en el mateix hospital i en el centre de dia i llar residència de salut mental Pi i Molist, i també en pisos assistits. Aquesta activitat es fa amb la col·laboració dels departaments de la Generalitat competents en l'àmbit de salut i dels serveis socials.

En la vessant docent, l'any 2018 l'Hospital, a través de la Facultat de Medicina de la Universitat Autònoma de Barcelona (UAB), va participar en la formació de nou-cents catorze alumnes en formació de grau i tres-cents cinquanta-vuit en formació sanitària especialitzada de metge intern resident. L'Hospital acull nombrosos residents d'altres hospitals, tant de l'Estat espanyol com de l'estranger, en estades formatives.

L'activitat docent també va incloure set-cents setanta-nou alumnes de postgrau: dos-cents noranta-tres en Patologia del llenguatge, noranta-sis en Teràpia familiar, cent disset en màsters propis i dos-cents setanta-tres en màsters de l'Escola Universitària d'Infermeria de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, adscrita a la UAB.

La línia de recerca es desenvolupa a través de la Fundació Institut de Recerca de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau. L'any 2017, l'Hospital participava en onze grups de centres d'investigació biomèdica en Xarxa, tenia actius cent noranta-tres projectes de recerca, va realitzar dos-cents cinquanta-nou assajos clínics i mil cent seixanta-set publicacions en diverses revistes científiques amb factor d'impacte.

1.2.2.2. Estructura organitzativa

L'òrgan de govern i administració de la FGS és el Patronat. D'acord amb els Estatuts, és un òrgan col·legiat constituït per cinc membres designats pel Patronat de la FPHSP: tres

en representació de la Generalitat de Catalunya, un en representació de l'Ajuntament de Barcelona, i un altre, en representació de l'Arquebisbat i el Capítol Catedralici de Barcelona.

El Patronat es constitueix i pot adoptar acords si hi assisteix la meitat més un dels seus components, entre els quals hi ha d'haver necessàriament el president o presidenta. Els acords s'adopten per majoria simple dels vots emesos; cadascun dels patrons té dret a un vot. Ara bé, per a determinats assumptes establerts en els Estatuts es requereix el vot favorable i unànim de tots els membres. L'adopció de declaracions responsables per part del Patronat ha de ser acordada amb el vot favorable de dos terços del nombre total de patrons.

Els membres del Patronat són designats per un període de quatre anys i poden ser renovats per períodes successius sense cap limitació.

La composició del Patronat l'any 2018 era la següent:

President: Enric Argelagués Vidal (Generalitat de Catalunya)
Vicepresident: Marta Chandre i Jodre (Generalitat de Catalunya)
Vocals: Xavier Rodríguez i Guasch (Generalitat de Catalunya)
Gemma Tarafa Orpinell (Ajuntament de Barcelona)
Josep M. Forcada Casanovas (Capítol de la Catedral de Barcelona)

A les sessions del Patronat també va assistir, amb veu però sense vot, el secretari, Joaquim Jornet Porta.

El director general de la Fundació és el màxim òrgan responsable de la direcció executiva de l'entitat, i assisteix a totes les reunions del Patronat a què se'l convoca, on pot intervenir amb veu però sense vot. Amb efectes del 25 de febrer del 2014, el Patronat de la Fundació va nomenar Albert Salazar i Soler director gerent de la Fundació, que ho va ser fins a la data del seu cessament, el mes de juliol del 2019.

1.2.3. Treballs de control

En virtut de l'article 71² del text refós de la Llei de finances públiques de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2002, del 24 de desembre, (TRLFPC) les entitats públiques que for-

2. D'acord amb la nova redacció introduïda per la Llei 5/2017, del 28 de març, de mesures fiscals, administratives, financeres i del sector públic i de creació i regulació dels impostos sobre grans establiments comercials, sobre estades en establiments turístics, sobre elements radiotòxics, sobre begudes ensucrades envasades i sobre emissions de diòxid de carboni.

men part del sector públic de la Generalitat amb participació majoritària, directament o indirectament, i les entitats adscrites a l'Administració de la Generalitat, entre elles, la FGS, són objecte de control financer mitjançant la forma d'auditoria sota la direcció de la Intervenció General, d'acord amb el pla anual que per a cada exercici econòmic aprova el conseller o consellera del departament competent en matèria d'economia i finances, a proposta de la Intervenció General.

D'acord amb la normativa, els comptes anuals de la Fundació corresponents a l'exercici 2018 van ser auditats per Faura Casas, Auditors Consultors, SL. L'informe d'auditoria presenta una opinió modificada amb tres excepcions.

La primera excepció és en relació amb una provisió dotada en exercicis anteriors per 3,4 M€ per fer front als passius que es derivarien en el cas que es resolgués el procés de negociació laboral iniciat i s'hagués de passar a aplicar el conveni sectorial. Els auditors consideren que la provisió incorporada al balanç no compleix la definició de passiu d'acord amb el marc financer d'aplicació, motiu pel qual el passiu es veuria reduït, i el resultat de l'exercici, incrementat, en l'import esmentat.

La segona excepció considera que els saldos deutors financers i el romanent de tresoreria es veurien incrementats en 2,0 M€ pels imports reconeguts pel CatSalut per facturació de medicació ambulatoria. Atès que el 2017 aquest mateix fet ja va ser mencionat en l'informe d'auditoria, per ingressos inferiors als reconeguts pel CatSalut en 2,5 M€ en aquell cas (registrats com ingressos l'any 2018) el resultat de l'exercici 2018 s'hauria de minorar en 0,5 M€, i el resultat de l'exercici 2017 s'hauria d'incrementar en 2,5 M€.

La darrera excepció té a veure amb el deute pendent de cobrament del Seguro Social de Salud del Perú (EsSalud) per la prestació de serveis assistencials en el període comprès entre els anys 2014 i 2017, vençut i no reconegut per aquesta entitat, per 2,3 M€ –la Fundació va fer la provisió d'aquest import l'any 2018. Les xifres comparatives del Compte de resultats i del saldo net de deutors per vendes i prestació de serveis s'hauria de reduir en 2,3 M€ i incrementar el resultat de l'exercici 2018 en la quantitat esmentada.

L'informe d'auditoria inclou dos paràgrafs d'èmfasi: el primer sobre la reclamació a la Seguretat Social per ingressos indeguts, per la cotització duplicada de les hores extraordinàries, perquè ja havien estat cotitzades com a hores ordinàries. L'import reclamat a la Tresoreria de la Seguretat Social era de 8,8 M€. El segon paràgraf d'èmfasi posa de manifest el desequilibri patrimonial i financer de la FGS, amb un patrimoni net negatiu a 31 de desembre del 2018 de 232,1 M€ i un fons de maniobra negatiu de 51,9 M€. La Generalitat, mitjançant un acord de Govern del juny del 2007, es va fer càrrec de l'endeutament pendent de 208,2 M€, més la càrrega financera associada, mitjançant aportacions pluriennals.

2. FISCALITZACIÓ REALITZADA

2.1. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS DE L'INFORME 8/2016

L'actualització i seguiment de cadascuna de les observacions es presenta en els apartats següents; es respecta la numeració que es presentava en l'apartat de conclusions de l'informe 8/2016. El text original corresponent de l'informe esmentat es mostra en una mida de lletra més petita.

En el treball de fiscalització actual de seguiment s'han posat de manifest altres observacions diferents de les que es van incloure en els informes de fiscalització anteriors. Aquesta nova informació té per objectiu complementar i facilitar l'anàlisi al finalitzar el treball de camp. Aquestes noves observacions, referents a les àrees de contractació i de personal, es fan constar en els corresponents apartats en l'epígraf Altres observacions.

2.1.1. Retiment de comptes

1) Retiment de comptes

Respecte al retiment de comptes a la Sindicatura, l'observació feta inicialment en l'informe 8/2016 indicava el següent:

La FGS va trametre a la Sindicatura els comptes dels exercicis 2011 i 2012 amb posterioritat al termini establert per l'article 71.4 del TRLFPC. A més a més, la FGS no va incloure en la documentació enviada, en cap dels tres exercicis fiscalitzats, l'estat de la Liquidació del pressupost tal com estableix l'article 2.4 del Pla de comptabilitat de les fundacions.

Anàlisi del seguiment

La FGS ha tramès a la Sindicatura de Comptes els comptes anuals de l'exercici 2018 amb l'informe d'auditoria el 26 de juny del 2019, dins el termini que estableix l'article 81.3 del TRLFPC. D'acord amb aquest article, les entitats del sector públic de la Generalitat, entre altres, han de trametre els comptes anuals degudament aprovats per l'òrgan corresponent amb l'informe d'auditoria a la Sindicatura de Comptes abans del 30 de juny de l'any següent.

Conclusió

La tramesa dels comptes anuals de l'exercici 2018 fiscalitzats s'ha fet dins del termini establert i els estats i comptes formulats s'adeqüen als requisits del Pla de comptabilitat de les fundacions. Per tant, la incidència s'ha resolt.

2.1.2. Pressupost

2) Estat de liquidació del pressupost

Pel que fa a la informació que ha d'incloure l'Estat de la liquidació del pressupost, l'observació indicava el següent:

Les liquidacions pressupostàries dels exercicis 2010 i 2011 no inclouen les variacions dels deutes amb entitats de crèdit ni les variacions d'existències. Si s'haguessin tingut en compte aquestes variacions, el resultat pressupostari de l'exercici 2010 d'equilibri pressupostari hauria estat un superàvit de 2,07 M€, i el resultat pressupostari de l'exercici 2011 de dèficit de 18,75 M€ s'hauria reduït a 2,51 M€.

Anàlisi del seguiment

Els comptes anuals de l'exercici 2018 inclouen la Liquidació del pressupost, que presenta un superàvit de 22,13 M€ de l'execució dels capítols 1 a 9. Aquest resultat inclou la variació d'existències, la variació dels passius financers per l'amortització dels deutes a llarg termini i la variació a final de l'exercici de les operacions de tresoreria.

Conclusió

L'Estat de la Liquidació del pressupost de l'exercici 2018 incorpora el conjunt de la informació econòmica que, d'acord amb la normativa, li correspon. Per tant, la incidència s'ha resolt.

2.1.3. Balanç de situació

3) Comptabilització de les aportacions dels acords de Govern

Pel que fa a la comptabilització de les subvencions de caràcter pluriennal, l'observació indicava el següent:

La Fundació va registrar com a immobilitzat financer de l'actiu no corrent del Balanç les subvencions del CatSalut compromeses en el marc dels acords de Govern i del contracte programa 2007-2010, amb contrapartida a comptes del patrimoni net i del passiu no corrent del Balanç. Els imports comptabilitzats al tancament dels exercicis 2010, 2011 i 2012 van ser 245,71 M€, 242,75 M€ i 238,33 M€, respectivament.

Les normes de valoració del Pla de comptabilitat determinen que les subvencions s'han de valorar per l'import concedit quan tinguin caràcter de no reintegrable; això és, quan s'hagin complert les condicions establertes per a la seva concessió. En aquest sentit, en l'àmbit de les administracions públiques, un dels condicionants per a la concessió d'una subvenció és la dotació del crèdit suficient en els pressupostos

de cada exercici de l'entitat atorgant. Per tant, com que les subvencions esmentades no tenen el caràcter de no reintegrable, no haurien de constar en els respectius balanços.

Anàlisi del seguiment

L'any 2016 la Fundació va dur a terme la regularització de les aportacions futures corresponents al contracte programa, en compliment de les recomanacions dels auditors, la Intervenció i la Sindicatura de Comptes i d'acord amb el text refós de la Llei de finances de Catalunya, d'acord amb el qual els imports inclosos en el contracte programa no poden ser registrats comptablement per l'entitat fins que estiguin consignats en els pressupostos de la Generalitat. Aquesta regularització va ser aprovada pel Patronat de la Fundació, amb el vistiplau del Protectorat de Fundacions.

L'any 2016 FGS va reduir les masses patrimonials de patrimoni net i les seves contrapartides en l'actiu a cobrar a llarg i a curt termini, per 221,33 M€, corresponent a les aportacions pendents del període 2017-2032, respecte de les de l'exercici 2015.

Conclusió

Pel que fa a les subvencions de caràcter pluriennal concedides mitjançant acord de Govern, els comptes anuals auditats de l'any 2016 inclouen la correcta reformulació dels saldos del patrimoni net i de l'actiu no corrent. Per tant, la incidència indicada està resolta a partir dels comptes anuals del 2016.

2.1.4. Compte de resultats

4) Tarifes de l'activitat sanitària privada³

Pel que fa a les tarifes aplicades per l'activitat sanitària prestada a usuaris de la Fundació Puigvert dins l'àmbit de l'assistència privada, l'observació indicava el següent:

La FGS factura els serveis prestats a la Fundació Puigvert amb un 15,0% de descompte sobre les tarifes generals. La FGS aplica històricament aquest descompte sense que consti la seva aprovació formal pel Patronat de la FGS.

Anàlisi del seguiment

L'any 2018 la FGS va facturar a la Fundació Puigvert un volum total de 437.385 € per la prestació de serveis assistencials no contractats amb el CatSalut. Algunes de les tarifes

3. Observació modificada arran de la documentació aportada com annex a l'al·legació 4, de l'apartat 2.1.4, presentada per la FGS.

aplicades per aquestes prestacions van ser aprovades pel Comitè de Direcció el 20 de març del 2018.

Conclusió

La incidència referent a l'aprovació de les tarifes aplicades per FGS per la prestació de serveis assistencials no coberts pel CatSalut, està resolta per l'aprovació dels imports pel Comitè de Direcció del 20 de març del 2018.

5) Presentació de les subvencions dels interessos

Pel que fa a les subvencions rebudes per al finançament del cost financer de les operacions d'endeutament de la FGS, l'observació indicava el següent:

La FGS presenta les subvencions vinculades al finançament dels interessos de les operacions de finançament dels exercicis 2010, 2011 i 2012, de 8,06M€, 8,52M€ i 8,23M€, respectivament, en l'apartat del Resultat financer del Compte de resultats, quan correspon fer-ho en l'epígraf Subvencions, donacions i llegats rebuts traspassats al resultat, del Resultat d'explotació.

Anàlisi del seguiment

L'any 2018 la Fundació presenta un saldo de 5,87 M€ en l'apartat del Resultat financer del Compte de resultats, corresponent a les subvencions de la Generalitat de Catalunya vinculades al finançament dels interessos de l'operació de préstec a llarg termini per 248 M€, formalitzada el mes de juny del 2007 amb una entitat financera.

Conclusió

La incidència referent a la comptabilització dels ingressos per les subvencions per al finançament del cost financer de l'endeutament en l'apartat del Resultat financer, quan correspondria fer-ho en el del Resultat d'explotació, continuava pendent de ser resolta al tancament de l'exercici 2018.

2.1.5. Contractació

La Fundació, d'acord amb la normativa reguladora de la contractació pública, reuneix els requisits per ser considerada poder adjudicador administració pública (vegeu l'informe de la Sindicatura 39/2012, apartat 2.6).

No obstant això, fins a l'entrada en vigor, el 9 de març del 2018, de la Llei 9/2017, del 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), la FGS realitzava els procediments de contractació a

l'empara dels preceptes aplicables als poders adjudicadors no administració pública. En concret, la FGS va tramitar els contractes subjectes a regulació harmonitzada d'acord amb els preceptes del capítol I del llibre III de text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, del 14 de novembre, (TRLCSP) en virtut del que establia l'article 190. En aplicació de l'article 191 del TRLCSP, la FGS va adjudicar els contractes no subjectes a regulació harmonitzada a l'empara de les Instruccions internes de contractació que va aprovar el Patronat el 9 de febrer del 2009 i les seves successives adaptacions. A partir del 3 de juny del 2016, al conjunt de la contractació també li era d'aplicació el Decret llei 3/2016, del 31 de maig, de mesures urgents en matèria de contractació pública.

Durant l'any 2018, el marc general regulador de la contractació pública va incloure els preceptes del TRLCSP, i alguns dels articles de la Directiva 2014/24/UE sobre contractació pública, que, des del 18 d'abril del 2016, eren d'aplicació directa, perquè no es va transposar la directiva a l'ordenament jurídic espanyol dins de termini. A partir del 9 de març del 2018 va entrar en vigor la LCSP.

Per fer el seguiment de les observacions en matèria de contractació administrativa de la FGS que es van posar de manifest en informes de fiscalitzacions anteriors, la Sindicatura ha seleccionat, a criteri de l'auditor, una mostra de vint-i-cinc expedients de contractació vigents durant l'any 2018, amb un import total adjudicat de 66,94 M€. La mostra seleccionada representa el 87,7% de l'import total adjudicat, de 76,30 M€, corresponents als dos-cents quaranta-nou contractes que durant l'any 2018 estaven en execució.

El número i l'import dels expedients seleccionats per a la fiscalització es mostren en el quadre següent:

Quadre 3. Expedients de contractació fiscalitzats

Id.	Procediment d'adjudicació	Concepte	Adjudicatari	Data adjudicació	Import adjudicat
Contractes de subministraments					
1	Negociat sense publicitat, per raó d'exclusivitat	Subministrament de fàrmacs	Diversos	22.11.2017	39.552.421
2	Negociat sense publicitat, per raó d'exclusivitat	Subministrament de fàrmacs	Amgen, SAU	20.12.2017	4.523.149
3	Negociat sense publicitat, per raó d'exclusivitat	Subministrament de fàrmacs	Janssen Cilag, SA	12.01.2018	1.449.452
4	Obert	Subministrament d'stents intra-coronaris	Diversos	09.04.2018	1.405.002
5	Obert	Subministrament de sèrums	Diversos	20.07.2018	1.376.297
6	Obert	Subministrament de radiofàrmacs i isòtops	Catalana de Dispensación, SA	18.10.2018	2.365.907

SINDICATURA DE COMPTES DE CATALUNYA — INFORME 15/2020

Id.	Procediment d'adjudicació	Concepte	Adjudicatari	Data adjudicació	Import adjudicat
Contractes de serveis					
7	Contracte menor	Serveis informàtics de manteniment de l'aplicació SAP	Seidor, SA	30.12.2017	49.938
8	Contracte menor	Manteniment del software de gestió de mostres de laboratori	Nexus Information Technology, SAU	30.12.2017	33.964
9	Contracte menor	Manteniment dels programari informàtic de gestió IMASIS	Nexus Sisinf, SL	30.12.2017	39.669
10	Contracte menor	Manteniment conducció de clima del nou hospital	Tecnocontrol Servicios, SA	30.12.2017	49.570
11	Contracte menor	Substitució de filtres de les instal·lacions de clima del nou hospital	Tecnocontrol Servicios, SA	30.12.2017	44.472
12	Contracte menor	Servei de codificació d'altres hospitalàries	Asho A 2, SL	30.12.2017	41.285
13	Contracte menor	Manteniment de llicències Mysap Business Suite	SAP España, SA	30.12.2017	31.751
14	Contracte menor	Manteniment de climatització (vell hospital i zones rehabilitades)	Pluriambient 2002, SL	30.12.2017	29.185
15	Contracte menor	Manteniment dels equips de ventilació mecànica	Medtronic Iberica, SAU	30.12.2017	14.580
16	Contracte menor	Manteniment de climatització (nou hospital)	Pluriambient 2002, SL	30.12.2017	41.667
17	Contracte menor	Manteniment de climatització (sales tècniques)	Pluriambient 2002, SL	30.12.2017	34.633
18	Contracte menor	Manteniment dels equips de ventilació mecànica	Medtronic Iberica, SAU	30.12.2017	16.896
19	Contracte menor	Manteniment Pyxis	Grífols Movaco, SA	01.01.2018	35.925
20	Obert	Servei integral de restauració	Catering Arcasa, SL	15.02.2018	14.710.656
21	Contracte menor	Manteniment dels equips d'endoscòpia	Otomedic Quirúrgica, SL	21.03.2018	13.500
22	Contracte menor	Servei professional d'instal·lació del programari de gestió Jira	Logicalis Spain, SLU	30.04.2018	14.980
23	Obert	Serveis informàtics de sistemes <i>outsourcing</i>	Diversos	04.05.2018	822.898
24	Obert	Renovació de part de la xarxa de dades	Logicalis Sapin, SLU	23.11.2018	165.289
25	Obert	Assessorament jurídic dret administratiu, civil, fiscal i tributari	Gabinet Jurídic FJM, SL Rousaud Costas Duran, SLP	14.12.2018	35.000 45.000
Total contractes fiscalitzats					66.943.087

Imports en euros.

Font: Registre públic de contractes.

6) Publicitat de les licitacions i de les adjudicacions

Respecte a la publicació de les licitacions i de les adjudicacions dels contractes, l'observació inicial indicava el següent:

L'exercici 2012, la FGS no va publicar els anuncis de la licitació i de l'adjudicació de dos contractes de subministrament en el DOGC i/o en el BOE tal com estableix el TRLCSP per als poders adjudicadors administració pública.

Anàlisi del seguiment

Per a tots els expedients de la mostra fiscalitzada del 2018, l'entitat ha complert, dins de termini i en la forma escaient, els tràmits de publicitat de la licitació i l'adjudicació dels contractes.

Conclusió

En la mostra analitzada no s'ha observat la incidència de manca dels tràmits de publicitat de les licitacions i les adjudicacions.

7) Aspectes de la tramitació dels contractes

Pel que fa a la sol·licitud d'autorització per part del Govern de certes licitacions, l'observació indicava el següent:

La FGS no va sol·licitar l'autorització prèvia del Govern per contractar el maquinari i els reactius per al laboratori, cas en què la durada del contracte és de cinc anys, prorrogables com a màxim cinc anys més, ni per la contractació dels subministraments de productes farmacèutics, material sanitari i altres materials, en què el pressupost de licitació era de 73,81 M€, en contra del que estableix l'article 45.3 de la Llei 16/2008, del 23 de desembre, de mesures fiscals i financeres.

Tampoc va sol·licitar l'autorització del Govern, establerta per la mateixa normativa, per formalitzar dos contractes d'informes amb pressupost superior a 30.000,00€ ni va seguir el protocol d'actuació aprovat en l'Acord del Govern de la Generalitat del 9 de desembre del 2009, que estableix controls de qualitat i utilitat per a les despeses d'aquesta naturalesa que superin els 10.000€, IVA exclòs, amb la finalitat d'avaluar la conveniència de la seva contractació externa.

Anàlisi del seguiment

La mostra de contractes fiscalitzada inclou l'adjudicació de serveis i subministraments que han comportat l'adquisició de compromisos de caràcter pluriennal, però en cap cas no han superat les quatre anualitats i per tant, no han requerit l'autorització prèvia del Govern prevista amb caràcter general en l'article 36 del TRLFPC.

Durant l'exercici 2018, la FGS no va licitar cap contractació externa d'estudis, dictàmens o altres de naturalesa similar.

Conclusió

L'obligatorietat de demanar l'autorització prèvia del Govern en la tramitació de determinades licitacions no era aplicable als contractes de la mostra fiscalitzada, atès que cap d'ells va implicar compromisos pluriennals superiors als quatre anys, ni es van licitar contractes per a estudis, dictàmens ni altres de naturalesa similar.

8) Procediments negociats

Pel que fa als tràmits dels procediments negociats, l'observació indicava el següent:

La FGS no ha facilitat a la Sindicatura cap documentació de la negociació que la FGS hauria d'haver fet amb els licitadors de les ofertes presentades en els diversos procediments negociats convocats, a fi d'adaptar el contingut de les ofertes als requisits indicats en el plec de clàusules administratives particulars i, en últim terme, poder identificar l'oferta econòmicament més avantatjosa.

Anàlisi del seguiment

D'acord amb les dades del Registre públic de contractes, tots els contractes adjudicats pel procediment negociat per la FGS vigents l'exercici 2018 corresponien a procediments negociats per raó d'exclusivitat per a la compra de fàrmacs que no van requerir la fase de negociació, ateses les característiques específiques dels subministraments per raons de necessitat assistencial vinculades a la solució, dosi, concentració o presentació dels principis actius, condicionants de l'efectivitat del fàrmac en els pacients.

Conclusió

La incidència referent a la tramitació de procediments sense negociació no s'ha observat en la mostra analitzada, atès que la FGS no va tramitar cap contracte que requerís negociació.

9) Totalitat de l'objecte del servei

Pel que fa al possible fraccionament de contractes, l'observació indicava el següent:

La FGS va encarregar dos informes d'objecte similar a la mateixa empresa i en la mateixa data. La FGS també va adjudicar el servei del transport de residus, necessitat que és permanent en el temps, per períodes d'un any, de forma directa.

Tant en el primer cas, per l'objecte del servei, com en el segon, per la continuïtat del

servei, els contractes haurien requerit convocar un procediment negociat amb publicitat o obert.

Anàlisi del seguiment

L'anàlisi de la mostra fiscalitzada i la prova global realitzada sobre els proveïdors de FGS de l'exercici 2018 posen de manifest que, en el període 2017-2018, la FGS va encarregar, mitjançant adjudicacions directes, diferents serveis per uns imports que haurien requerit publicitat i concurrència. També va adjudicar serveis recurrents que si s'haguessin licitat per períodes superiors haurien necessitat un procediment amb publicitat i concurrència.

Els casos observats, que responen a serveis prestats efectivament, són els següents:

Quadre 4. Contractes menors adjudicats per proveïdor durant el període 2017-2018

Proveïdor	Nombre de contractes	Objecte	Suma dels imports adjudicats
Seidor, SA	5	Manteniment de les funcionalitats de l'aplicació SAP	88.163
Nexus Information Technology, SAU	5	Manteniment de les aplicacions i plataformes de gestió de laboratori i dades clíniques	111.618
Nexus Sisinf, SL	6	Manteniment de les aplicacions i plataformes de gestió de laboratori i dades clíniques	87.373
Tecnocontrol Servicios, SA	4	Manteniment i substitució de filtres de les conduccions de clima del nou hospital	188.084
SAP España, SA	11	Manteniment de les llicències SAP	76.143
Grífols Movaco, SA	6	Serveis d'emmagatzematge i distribució	168.675
Pluriambient 2002, SL	9	Manteniment de la climatització del vell hospital, zones rehabilitades i sales tècniques	113.003
Medtronic Ibérica, SAU	7	Manteniment d'equips assistencials	79.246

Imports en euros.

Font: Registre públic de contractes.

En aquest període, la Fundació també va encarregar a un despatx d'advocats serveis d'assessorament laboral sense formalitzar un contracte, per un import acumulat de 73.696 €. El 24 de juliol del 2018, el Patronat de la Fundació va aprovar una proposta d'honoraris per 86.820 € a favor d'aquest despatx (import que no inclou impostos, taxes, altres despeses diverses vinculades al servei prestat i una comissió addicional en cas d'èxit d'aproximadament 22.800 €), per l'assessorament legal en el procés civil d'indemnització per reclamació contra el Seguro Social de Salud del Perú (entitat pública prestadora dels serveis de salut del Perú) del saldo pendent de cobrament per serveis assistencials prestats a l'Hospital a pacients peruans en el període 2014-2017. L'adjudicació d'aquest servei d'assessorament, per un import indeterminat pel que fa al volum dels honoraris compromesos, es va fer sense procediment de contractació.

Conclusió

En el període fiscalitzat la FGS va formalitzar nous contractes i va encarregar treballs a un mateix proveïdor mitjançant l'adjudicació directa, treballs que, en realitat, responien a necessitats permanents de la Fundació, per almenys 1,07 M€, IVA exclòs.

Les incidències detectades amb els objectes dels contractes, els imports, les dates o els tipus de contractes suposen un incompliment del que estableix l'article 86, apartat 2 del TRLCSP i, en conseqüència, es considera que hi va haver un fraccionament indegut del contracte.

La incidència, per tant, està pendent de resoldre.

10) Exclusivitat del servei

Pel que fa als contractes adjudicats pel procediment negociat sense publicitat per motius d'exclusivitat, l'observació indicava el següent:

La FGS va adjudicar el servei de manteniment de determinats equips mèdics de forma directa al mateix proveïdor que havia subministrat els equips aduint que es tractava de serveis exclusius.

Tanmateix, si es tractava de serveis necessaris i inherents als equips que només poden prestar les empreses subministradores dels equips, corresponia haver-los previst i inclòs en l'objecte contractual en el moment de l'adquisició a fi que tots els licitadors tinguessin la mateixa informació.

Anàlisi del seguiment

Durant el període analitzat, la FGS no va adjudicar cap contracte de servei pel procediment negociat sense publicitat per raó d'exclusivitat. D'acord amb les dades del Registre públic de contractes, els contractes de manteniment dels equipaments de la FGS es van licitar pel procediment obert o corresponien a contractes menors per raó de la quantia.

De la mostra de contractes fiscalitzats es desprèn que dos dels contractes licitats com a contractes menors (quadre 3, contractes 10 i 11) s'haurien d'haver licitat conjuntament mitjançant un procediment dels previstos en la normativa.

Conclusió

L'ús del procediment negociat sense publicitat per a la contractació de serveis de caire exclusiu no va ser utilitzat per la FGS en els contractes vigents l'any 2018. Per tant, la incidència no s'ha observat en la mostra analitzada.

No obstant això, la fiscalització ha posat de manifest que els objectes de dos contractes, els imports, la data i el tipus de contracte suposen un incompliment del que estableix l'article 86, apartat 2 del TRLCSP i, en conseqüència, es considera que hi va haver un fraccionament indegut del contracte.

11) Valoració de les ofertes

Pel que fa a la concreció i aplicació dels criteris de valoració de les ofertes, l'observació indicava el següent:

En diversos expedients fiscalitzats hi manca concreció en els criteris de valoració de les ofertes. El principi de transparència requereix que en la contractació pública els potencials licitadors que es presentin a les licitacions coneguin, en el moment de preparar les ofertes, tots els factors a considerar en la selecció de l'oferta i la seva importància relativa. Per tant, la FGS hauria d'especificar en els plecs tots els criteris i subcriteris que l'òrgan que valorarà les propostes haurà d'utilitzar, i també la puntuació màxima assolible en cada criteri i subcriteri.

Anàlisi del seguiment

En dos expedients de la mostra fiscalitzada els informes tècnics de valoració de les ofertes presenten observacions que afecten, en major o menor mesura, la transparència, l'objectivitat i la igualtat de tracte dels licitadors.

En el cas del contracte 4, l'únic licitador presentat a cadascun dels lots inclosos en la licitació va obtenir, d'acord amb l'informe tècnic corresponent, la màxima puntuació assignada als diversos criteris d'adjudicació, però aquesta valoració no es va motivar suficientment.

En l'informe tècnic de valoració de les propostes presentades a la licitació del contracte 5 hi manca la motivació, en el cas d'assignació de puntuacions màximes. Així mateix, aquest informe aplica penalitzacions que no estaven preestablertes en els plecs de condicions, i que, en algun cas, han recaigut sobre característiques o aspectes que en realitat eren motiu d'exclusió, d'acord amb els requisits exigits en el plec de clàusules tècniques.

Conclusió

En les licitacions de l'exercici es continuen observant deficiències en els informes tècnics pel que fa a l'aplicació i la motivació de les ponderacions assignades als criteris de valoració de les ofertes. Per tant, l'observació es manté.

12) Despesa executada en el període 2010-2012

Pel que fa a l'excés de despesa executada respecte de la despesa contractada, l'observació indicava el següent:

La comparació entre els imports dels contractes formalitzats i els imports de les despeses comptabilitzades en el període d'execució dels contractes, per als proveïdors més significatius de la FGS, posa de manifest l'existència d'un excés de despesa executada respecte a la despesa contractada, per almenys 131,72M€ en el període 2010-2012.

Anàlisi del seguiment

La Sindicatura ha comparat els imports de la despesa adjudicada dels contractes vigents l'any 2018 amb els imports de les despeses efectuades durant el mateix període, per als cinquanta-set proveïdors més significatius de la Fundació, que, en conjunt, van facturar 119,10M€, els quals representen el 70,8% del volum de les operacions creditors de l'any.

Aquesta comparació posa de manifest que en trenta-vuit casos hi va haver un excés de la despesa executada respecte a la despesa contractada.

D'altra banda, la relació comercial amb uns altres dos proveïdors, un d'ells corresponent al servei de neteja de l'hospital i l'altre a tasques de reparació i manteniment, es van efectuar sense que estigués vigent cap contracte amb cap dels dos proveïdors durant el període analitzat.

En total, l'excés de la despesa executada l'any 2018, respecte a la despesa contractada, va ser d'almenys 34,94 M€. En tots aquests casos, s'haurien d'haver tramitat les licitacions corresponents, excepte que es tractés de compres menors efectuades als mateixos proveïdors d'altres tipus de productes.

Conclusió

L'observació referent a l'existència d'un excés de despesa comptabilitzada respecte a la despesa contractada es manté.

13) Modificació de contracte (servei integral de restauració)

Pel que fa al servei integral de restauració, en l'informe 39/2012, referent a l'exercici 2009, es va incloure una observació que indicava el següent:

La FGS va realitzar la convocatòria de concurs i la publicitat del servei integral de

restauració i d'explotació de màquines expenedores de begudes i aliments sòlids com un contracte de serveis, tot i que l'objecte del contracte respon a les característiques dels contractes de concessió de serveis públics amb execució d'obres en tant que l'adjudicatari ha de realitzar una inversió en obres i equipaments, el cost de la qual es recupera amb l'explotació del servei.

En la publicitat de la licitació únicament es va fer constar com a objecte el servei integral de restauració sense fer menció de l'obligació de l'adjudicatari de construir l'obra, ni de licitar-la amb publicitat comunitària pel cas de subcontractar-la.

D'altra banda, la FGS va signar una garantia per cobrir els riscos del finançament de la inversió contractada per l'adjudicatari del servei, sense que aquest fet constés en el plec de clàusules administratives i prescripcions tècniques de la licitació.

Aquests fets vulneren els principis de publicitat i de concurrència que han de regir la contractació administrativa, atès que altres hipotètics contractistes haurien pogut participar en la licitació si haguessin conegut que es tractava d'una concessió de serveis públics amb execució d'obres i per l'existència d'una garantia per al finançament de la inversió.

D'altra banda, en l'informe 8/2016, referent als exercicis 2010 al 2012, es va incloure l'observació següent:

De l'anàlisi de les circumstàncies que han afectat el contracte del servei integral de restauració de la FGS des de la seva licitació fins a la modificació realitzada i amb les dades d'incompliment del pla de viabilitat que s'han posat de manifest, juntament amb els incompliments observats respecte a la fase de licitació i l'existència de clàusules en el contracte que no estaven previstes en els plecs de la licitació, fan que la Sindicatura conclouï que la FGS hauria d'haver resolt el contracte i hauria d'haver licitat de nou el servei.

Pel que fa al seguiment de l'execució del contracte del servei en l'informe 8/2016 es feia la recomanació següent:

En l'informe 39/2012 la Sindicatura va instar la FGS a acordar amb el proveïdor del servei de restauració un estat econòmic de seguiment de l'explotació del contracte que explicités l'evolució del pla de viabilitat. Així mateix, la Sindicatura va instar la FGS a validar i conformar l'estat econòmic de forma periòdica per tal poder conèixer puntualment el balanç del projecte.

La Sindicatura considera que el Plec de clàusules tècniques de la nova licitació del servei que es desprèn de l'observació 13, hauria de concretar el contingut d'aquest informe anual que hauria d'incloure també l'avaluació del control intern de l'empresa proveïdora, pronunciar-se sobre la integritat de les dades del compte d'explotació i proporcionar dades sobre el nombre d'àpats servits, i també hauria d'incloure informació sobre l'estat d'amortització de la inversió.

Anàlisi del seguiment

El mes de juliol del 2016 el Patronat de la Fundació va aprovar licitar de nou el servei integral de restauració per un termini de quatre anys, prorrogables dos anys més, mitjançant el procediment obert (quadre 3, expedient 20). L'objecte del contracte comprenia els serveis de restauració, amb un pressupost de licitació de 15,60 M€, i els serveis d'explotació de les cafeteries i màquines expenedores, amb un pressupost de licitació, a satisfer per l'adjudicatari com a cànon per l'explotació pels quatre anys de vigència, de 0,40 M€.

Les obres d'inversió i de dotació de l'equipament de la cuina fetes en anys anteriors no estaven amortitzades en la seva totalitat, per això la nova licitació va preveure que el nou adjudicatari s'havia de fer càrrec de la liquidació pendent d'amortitzar a l'inici del contracte. El mes de febrer del 2018 la Fundació va adjudicar el contracte al mateix empresari que havia estat prestant el servei en anys anteriors, per 14,71 M€, el qual va liquidar l'import pendent d'amortització per les obres d'inversió i l'equipament, de 3,74 M€, quantia que la Fundació va abonar-li immediatament pel fet de ser també l'anterior adjudicatari de l'explotació del servei.

El Plec de condicions tècniques de la licitació del nou contracte preveia, respecte de l'explotació del servei, la necessitat que els licitadors presentessin un pla de viabilitat amb la inclusió de les prestacions incloses en el servei d'explotació i la proposta de cànon per l'explotació de les cafeteries i màquines expenedores. El seguiment d'aquest pla de viabilitat el fa periòdicament una comissió de control formada per membres de la Fundació i l'adjudicatari.

El plec de condicions també establia que l'adjudicatari hauria de lliurar anualment a la Fundació els comptes anuals auditats per una empresa externa, en la memòria dels quals havia de constar-hi el seguiment del pla de viabilitat del servei objecte d'explotació. La FGS es va reservar el dret d'exigir aquest document en qualsevol moment de l'execució del contracte. El mes de juliol del 2019 l'adjudicatari del servei va presentar la darrera memòria auditada, que inclou el seguiment del pla de viabilitat.

Conclusió

El mes d'abril del 2018 es va iniciar l'execució del nou contracte del servei integral de restauració, adjudicat a la mateixa empresa que havia estat prestant el servei en anys anteriors. El volum total facturat per aquesta empresa l'any 2018 pels serveis de restauració va ser de 4,89 M€.

Amb l'establiment del nou contracte i la inclusió de clàusules per fer el seguiment de l'execució i la viabilitat del contracte, la Fundació va resoldre les incorreccions observades i complir la recomanació.

2.1.6. Altres observacions de l'àrea de contractació

En aquest apartat es fan constar altres observacions fetes durant el treball de fiscalització, referides a l'exercici 2018, de l'àrea de contractació administrativa no recollides en els treballs de fiscalització realitzats anteriorment.

1) [...]⁴

2) [...]⁵

3) Concurrència en la licitació

El mes d'abril del 2018 la Fundació va adjudicar un contracte de subministrament de productes sanitaris per un període de dos anys, prorrogable per un any més, a un grup de cinc licitadors que van ser adjudicataris dels cinc lots en què es va dividir l'objecte del contracte (contracte 4).

L'informe tècnic va assignar, sense motivar-ho adequadament, la màxima puntuació a les ofertes que cadascun dels adjudicataris va presentar als respectius lots, i es dona el fet que tots ells, en anys anteriors, ja havien estat fent el subministrament dels productes inclosos en el lot corresponent.

L'article 57 de la Directiva 24/2014/UE, estableix com a causa d'exclusió, que l'òrgan de contractació ha d'apreciar directament que el poder adjudicador tingui indicis plausibles d'acords amb altres operadors econòmics destinats a falsejar la competència, i haver intentat influir indegudament en el procés de presa de decisions del poder adjudicador.

Cal tenir present que les pràctiques col·lusòries i els seus comportaments poden incórrer en infraccions vulnerants de la concurrència, d'acord amb les conductes tipificades en la normativa reguladora en matèria de defensa de la competència. La inclusió de clàusules anticòl·lusòries en els plecs de clàusules contribuiria a contrarestar el risc que l'òrgan de contractació es trobi davant de pràctiques que constitueixen causa d'exclusió del licitador.

2.1.7. Personal

Els articles 68, 69 i 70 de la Llei 7/2011, del 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres, modificats posteriorment per la Llei 2/2014, del 27 de gener, de mesures fiscals, adminis-

4. Observació suprimida arran de l'acceptació de l'al·legació 1 de l'apartat 2.1.6 presentada per la FGS.

5. Observació suprimida arran de l'acceptació de l'al·legació 2 de l'apartat 2.1.6 presentada per la FGS.

tratives, financeres i del sector públic, van regular, des de l'exercici 2011, un nou règim jurídic sobre la base de l'autonomia de gestió de les entitats que gestionen serveis públics sanitaris, mitjançant el concert, tot i que, com preveuen els articles mencionats, la seva aplicació en els exercicis posteriors estaria condicionada al compliment de l'objectiu general d'equilibri pressupostari de l'exercici corrent.

La modificació més significativa d'aquest nou règim d'autonomia de gestió és l'exclusió d'aquestes entitats del compliment de la normativa de la Generalitat en matèria de personal. Atès que la Fundació va gaudir del règim d'autonomia de gestió en l'exercici 2018 fiscalitzat, no estava subjecta als requisits de la normativa pressupostària de la Generalitat en matèria de despesa de personal.

Això no exclou, però, que aquestes entitats estiguin sotmeses a la normativa bàsica que, en matèria de personal, dicti l'Estat.

Per verificar el seguiment de les observacions en matèria de personal de la Fundació, la Sindicatura ha seleccionat una mostra de setanta expedients de treballadors inclosos en la plantilla de personal l'any 2018, de quatre mil setze treballadors, segons el criteri de l'auditor, vint-i-nou d'ells pertanyents al cos facultatiu, i quaranta-un pertanyents al cos de gestió, amb grups professionals i categories diferents. Aquesta mostra inclou els deu treballadors que conformaven la totalitat del personal directiu de la Fundació l'any 2018, un dels quals tenia contracte d'alta direcció.

En el treball de fiscalització d'aquesta àrea s'han posat de manifest noves observacions no recollides en els informes de fiscalització anteriors. Aquestes noves observacions es fan constar en el darrer apartat, en l'epígraf Altres observacions.

14) Contractes del personal directiu

En referència al tipus de contracte del director gerent, l'observació feta en l'informe 8/2016 indicava el següent:

La relació contractual entre la FGS i el director gerent hauria d'haver estat formalitzada mitjançant un contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985 i el Decret 243/2004.

Anàlisi del seguiment

L'1 de març del 2014 la FGS va contractar el director gerent, amb qui va establir una relació jurídicolaboral exclosa del règim del conveni col·lectiu de l'hospital, regida per les mateixes clàusules del contracte i la normativa laboral vigent, amb dependència jeràrquica

del Patronat de la Fundació. Aquest contracte estableix una retribució bruta anual fixa de 120.003€ (deduïda la reducció del 15% per aplicació del Decret Llei 3/2010); una retribució variable màxima anual del 10% del seu sou brut anual, i un termini de preavis de tres mesos, en cas de cessament del treballador i també en cas d'acomiadament per part de l'empresari.

El contracte estableix la dedicació exclusiva del seu càrrec i la necessitat que qualsevol activitat, laboral o no, requereixi de l'obtenció de l'autorització expressa de la FGS amb exclusió de les activitats de docència.

Amb efectes de l'1 de juliol del 2017, la relació contractual amb aquest treballador es va determinar com d'alta direcció. El contracte estava regit pel Reial decret 1382/1985, pel qual es regula la relació laboral de caràcter especial d'alta direcció. La resta de clàusules del contracte subscrit l'any 2014 van continuar vigents.

Les clàusules contractuales que regulen el termini de preavis en cas d'extinció de contracte i la quantia de la indemnització són contràries als requisits que va establir, amb caràcter bàsic, la disposició addicional vuitena de la Llei 3/2012, del 6 de juliol, de mesures urgents per a la reforma del mercat laboral, que preveu un termini màxim d'antelació de quinze dies naturals. D'altra banda, la quantia de la indemnització que, en cas d'extinció, consta en el contracte és l'equivalent a tots els conceptes retribuïts en l'últim any, mentre que la normativa bàsica disposa que la quantia serà la corresponent a la retribució fixa íntegra anual, exclosos els incentius o complements variables.

El contracte exceptua de la necessitat d'autorització de compatibilitat l'activitat docent que el treballador desenvolupi, quan la Llei 53/1984, del 26 de desembre, d'incompatibilitats del personal als serveis de les administracions públiques, que té caràcter de legislació bàsica, preveu que l'exercici de funcions docents requereix l'autorització expressa de compatibilitat. El mes d'abril del 2014 el treballador va sol·licitar autorització de compatibilitat per a l'exercici de l'activitat docent universitària com a professor mèdic associat. La Fundació no ha facilitat a la Sindicatura l'evidència que l'any 2018 comptés amb la resolució favorable a aquesta sol·licitud.

Conclusió

La Fundació va esmenar la incidència manifestada en anteriors fiscalitzacions, en el sentit que va sotmetre la relació contractual amb el director gerent de la FGS a la regulació laboral de caràcter especial d'alta direcció.

No obstant això, les clàusules d'aquest contracte que regulen el termini de preavis i la quantia de la indemnització en cas d'extinció del contracte per desistiment de la Fundació,

i els requisits per a l'autorització de compatibilitat de l'activitat docent, són contràries a la legislació aplicable.

15) Modificacions dels contractes laborals

Pel que fa a la tramitació de nous contractes o de modificacions dels existents del personal directiu, l'observació indicava el següent:

La FGS no va sol·licitar l'informe favorable conjunt del Departament de Governació i Relacions Institucionals i del Departament d'Economia i Coneixement que estableix l'article 29.4 de la Llei 1/2012, de pressupostos de la Generalitat de Catalunya, del 22 de febrer, que requerien les contractacions de l'any 2012 de dos nous directius i la modificació contractual d'un tercer.

Anàlisi del seguiment

Atès que l'any 2018 la Fundació va gaudir del règim d'autonomia de gestió, no li era d'aplicació la normativa de la Generalitat en matèria de personal, excepte que la mateixa norma esmentés de forma expressa la seva aplicació a l'àmbit de la salut,

Conclusió

La normativa esmentada no era aplicable a la FGS durant l'exercici fiscalitzat.

16) Retribucions del personal directiu

Respecte a les retribucions del personal directiu, l'observació indicava el següent:

D'acord amb l'article 27 de la Llei 25/2009, del 23 de desembre, de pressupostos de la Generalitat de Catalunya per a l'exercici 2010, la FGS no hauria d'haver incrementat un 0,3% les remuneracions del personal directiu i, en particular, les del conjunt del personal del Comitè de Direcció de la Fundació.

D'altra banda, la reducció de les remuneracions dels membres del Comitè de Direcció, per aplicació del Decret llei 3/2010, hauria d'haver estat del 8%, el 10% o el 15%, d'acord amb l'escalat que estableix la mateixa norma, en lloc del 5% que es va aplicar amb caràcter general. En aquest sentit, al director adjunt li hauria correspost una reducció d'un 15%. Aquestes reduccions salarials incorrectes també van afectar les retribucions d'aquest personal dels exercicis 2011 i 2012.

Quant a les retribucions per objectius del director gerent i dels membres del Comitè de Direcció meritades en el període fiscalitzat, la Sindicatura no ha obtingut evidència dels objectius fixats, ni dels criteris d'avaluació, ni del càlcul del grau d'assoliment i dels imports pagats.

Anàlisi del seguiment

Durant el període 2013-2018, les retribucions dels membres del Comitè de Direcció, excepte les del director gerent, estaven reduïdes en un 5%, tot i que s'haurien d'haver reduït en un 8%, un 10% o un 15%, establert pel Decret Llei 3/2010, i d'acord amb l'escalat que estableix la mateixa norma.

Per a la totalitat de la mostra seleccionada, s'ha analitzat els increments retributius que hi va haver l'exercici 2018. En tots els casos, els increments produïts compleixen els llindars màxims que estableix, amb caràcter anual, la normativa pressupostària bàsica de l'Estat.

L'exercici 2018 un dels directius del Comitè de Direcció va percebre 4.613€ a compte d'objectius, quan la suspensió del seu pagament constava en una clàusula del seu contracte i l'acord del Patronat d'aquell any per a la retribució variable mantenia la suspensió. A més a més, la FGS no disposava de cap document on constés l'avaluació dels objectius d'aquest directiu per justificar la quantificació d'aquest complement.

Conclusió

La Fundació ha complert els increments retributius previstos en la normativa pressupostària bàsica de l'Estat l'any 2018. La incidència, pel que fa als increments retributius es va resoldre.

Pel que fa a la reducció de les retribucions del personal directiu establerta pel Decret Llei 3/2010, l'any 2014 la FGS va aplicar el percentatge de reducció que corresponia a la retribució pactada en el contracte del director gerent. De tota manera, per a la resta del personal directiu, va continuar aplicant incorrectament l'escalat del Decret Llei 3/2010. En concret, a aquest personal va aplicar-li el descompte del 5% i, per tant, l'observació, pel que fa a l'aplicació del Decret Llei 3/2010, es manté.

17) Complement funcional de flexibilitat horària i complement de plus funcional

Pel que fa als imports de determinats complements retributius, l'observació indicava el següent:

Pel que fa al complement funcional de flexibilitat horària, regulat en l'article 41 del conveni del Cos Facultatiu de la FGS, que retribueix la disponibilitat horària del facultatiu vinculada a la consecució de determinats objectius, la FGS no ha facilitat a la Sindicatura l'acord d'aprovació de la Direcció dels coeficients tècnics, en funció dels quals es retribueix el complement, ni els acords individuals de la concessió del complement.

La mostra fiscalitzada inclou sis treballadors retribuïts amb el complement de plus funcional, dos dels quals disposaven de l'acord signat amb la Direcció però l'import pactat diferia del pagat.

Anàlisi del seguiment

La mostra fiscalitzada inclou vint treballadors que l'any 2018 van percebre un plus funcional, que retribueix les funcions per determinats càrrecs de comandament, o bé un complement funcional de flexibilitat horària, que retribueix la disponibilitat horària del facultatiu vinculada a la consecució de determinats objectius. En el treball de fiscalització s'han detectat incidències en sis d'ells.

Un d'ells va percebre retribucions per fer hores extraordinàries en el desenvolupament de la mateixa activitat que retribueix el plus funcional que té assignat, quan l'acord d'assignació d'aquest complement preveia expressament la inclusió de les hores de prolongació de l'activitat en l'import del plus. Així mateix, les hores extraordinàries que es feien superaven el límit legal establert per la normativa laboral.

En un altre cas l'import del plus funcional per càrrec de comandament satisfet l'any 2018 al treballador superava l'import anual màxim que estableix l'apartat 9.2.2 de les Condicions laborals vigents, i uns altres dos treballadors no comptaven amb pròrroga vigent l'any 2018 de l'acord d'assignació del plus funcional que percebien, la vigència del qual havia vençut els anys 2013 i 2016, respectivament.

Pel que fa al complement funcional per disponibilitat horària, que percep només el personal facultatiu, l'import percebut per dos facultatius era superior, en més del doble, a l'import del complement aprovat. Aquests facultatius eren retribuïts per l'activitat addicional feta per sobre de la prevista en l'aprovació del complement, tot i que aquesta circumstància no estava prevista ni en el mateix document, ni en les condicions laborals vigents. A més, un dels facultatius no disposava de l'acord d'aprovació del complement per part de la Direcció, sinó que aquest va ser aprovat posteriorment al treball de fiscalització.

Conclusió

La incidències en el pagament dels complements retributius funcional de flexibilitat horària i de plus funcional està pendent de ser resolta.

18) Ajuts de menjador

Referent a l'abonament de l'ajut de menjador, l'observació indicava el següent:

La FGS va atorgar l'ajut de menjador al seu personal fins al mes d'agost del 2012, mentre que, d'acord amb l'article 33 de la Llei 1/2012, del 22 de febrer, de pressupostos de la Generalitat de Catalunya, s'haurien hagut de deixar d'abonar des del 28 de febrer del 2012.

Anàlisi del seguiment

Durant l'exercici 2018 cap dels treballadors de la Fundació va percebre cap import en concepte d'ajut de menjador.

Conclusió

La Fundació no va satisfer ajuts de menjador al seu personal durant l'any fiscalitzat, per tant, la incidència va ser resolta.

19) Acomiadaments de personal

En referència a les indemnitzacions per acomiadaments laborals improcedents, en l'informe 39/2012, referent a l'exercici 2009, es va incloure una observació que indicava el següent:

Durant l'exercici 2009 la FGS va tramitar i va proveir una indemnització de 65.000€ per l'acomiadament improcedent d'una treballadora. El 19 de gener del 2010 la FGS i la treballadora van signar un acord en el qual la FGS reconeixia la improcedència de l'acomiadament i indemnitzava la treballadora per l'import esmentat.

La Sindicatura considera que la FGS hauria d'haver esperat la resolució de la demanda interposada davant el Jutjat social abans d'abonar cap import a la treballadora, i indemnitzar-la, si fos el cas, d'acord amb el que declarés la sentència ferma.

D'altra banda, en l'informe 8/2016, referent als exercicis 2010-2012, pel que fa a les indemnitzacions per acomiadament del personal directiu, es va incloure l'observació següent:

La relació entre la FGS i el director gerent hauria d'haver-se establert d'acord amb el Reial decret legislatiu 1382/1985, que regula la relació especial del personal d'alta direcció. En conseqüència la indemnització per extinció del contracte per voluntat de la Fundació hauria d'haver estat la prevista en el Decret 243/2004.

No obstant això, la FGS va indemnitzar el director gerent a l'empara de l'article 56.1 del Text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, del 23 de octubre (TRLET) i, per tant, per sobre de la quantia que li hauria correspost.

D'altra banda, la FGS, per determinar l'import de la indemnització per acomiadament improcedent a abonar al director adjunt, va fer els càlculs a partir del salari de l'any

2011, que incorporava una reducció d'un 5% respecte a la retribució del mes de maig del 2010 en lloc de la del 15% que li corresponia.

Anàlisi del seguiment

L'any 2018 la fundació no va enregistrar despeses derivades d'indemnitzacions al personal, però sí que ho va fer els anys 2017 i 2019.

L'any 2017, les despeses registrades per aquest concepte van ser de 296.812€. Aquest import inclou una indemnització de 15.612€, pel reconeixement de l'acomiadament improcedent d'un treballador mitjançant una acta de conciliació entre les parts, acordada el mes de maig del 2017. La resta de les despeses de l'exercici corresponien a les indemnitzacions satisfetes a sis treballadors per la rescissió del contracte de treball, a raó de vint dies de salari per any de servei. El motiu que s'esmenta en els expedients d'aquestes indemnitzacions és, en el sis casos, la modificació substancial de les seves condicions de treball, d'acord amb l'article 41.3 del text refós de l'Estatut dels treballadors.

A la data d'aquesta fiscalització, el mes de maig del 2019, la Fundació havia satisfet també 33.000€ pel reconeixement de la improcedència de l'acomiadament d'un treballador el mes de gener, mitjançant acta de conciliació entre les parts.

Conclusió

En el cas d'acomiadaments improcedents, la Fundació va formalitzar de nou actes de conciliació amb el treballador, mitjançant les quals reconeixia aquesta situació i va pagar la corresponent indemnització, per la qual cosa la Sindicatura considera que no es van preservar totes les garanties processals per a ambdues parts.

Pel que fa a la indemnització satisfeta als sis treballadors, els arguments que van exhibir els treballadors per justificar la modificació substancial de les seves condicions de treball corresponien, totes elles, a l'aplicació de les mesures de reducció del dèficit i control de la despesa pública aprovades en el marc de normativa laboral i pressupostària bàsica. Així, entre altres, argumenten la reducció de les retribucions com a conseqüència de l'aplicació del Decret llei 3/2010 o l'aplicació de l'Estatut marc del personal de salut.

El conjunt d'aquests treballadors, mitjançant un escrit dirigit a la direcció de la Fundació, va comunicar que deixaven de prestar serveis a la FGS el 31 de desembre del 2013 per decisió pròpia, perquè consideraven que es donaven les condicions establertes en l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors, que disposa que si hi ha modificació substancial de les condicions de treball el treballador pot acollir-se a la rescissió del contracte i a una indemnització de vint dies per any treballat, fins a un límit de nou mesos.

Durant el mes de desembre del 2013, els treballadors i la FGS es van intercanviar una sèrie

de correus electrònics i de burofaxos on els primers comunicaven a la Fundació la seva determinació per rescindir el contracte a la finalització d'aquell mes sota les condicions de l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors i, per part de la Fundació, on rebatia a aquests treballadors aquesta possibilitat, perquè considerava que no es donaven ni quedaven acreditades les condicions de modificació substancial de les condicions de treball.

El 31 de desembre del 2013 els treballadors van presentar la seva renúncia al lloc de treball al departament de recursos humans de la FGS sol·licitant l'aplicació del que estableix l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors, però la Fundació va tractar aquestes baixes laborals com a renúncies voluntàries del lloc de treball i així ho va comunicar a la Tresoreria General de la Seguretat Social.

El 3 de febrer del 2014, els treballadors van presentar un escrit de demanda de conciliació davant la Secció de conciliacions individuals del Departament d'Empresa i Ocupació.

Tres anys més tard, el 2 de maig del 2017, els treballadors i la FGS van signar una Acta de conciliació davant el Jutjat Social número 11 de Barcelona, en què s'establien les quantitats de les indemnitzacions que finalment es van abonar.

Cal posar de manifest, a més a més, que en el moment de l'acord entre les parts davant l'organisme conciliador tots aquests treballadors indemnitzats tenien una antiguitat superior a quaranta anys a la FGS i una edat propera a la jubilació.

D'acord amb la recent sentència de la Sala contenciosa administrativa de l'Audiència nacional de 6 de febrer del 2019, en relació amb la resolució del Tribunal Econòmic Administratiu central dictada el 2 de març del 2016, el fet que tingui lloc un acte de conciliació davant l'òrgan corresponent no determina la naturalesa jurídica de l'extinció de la relació laboral.

Alguns dels indicis a partir dels quals la resolució del Tribunal considera que es podria acreditar l'existència d'un pacte extintiu són els relatius a l'edat dels treballadors, la quantia de la indemnització acordada, les mesures i motius inclosos en la carta d'acomiadament i el fet que l'empresari opti sempre pel pagament de la indemnització en l'acta de conciliació.

La Sindicatura considera, doncs, que existeixen indicis de la possible existència d'un acord extintiu de la relació laboral amb aquests sis treballadors. Així, per preservar el principi de no arbitrarietat que ha de regir totes les actuacions de l'Administració pública, caldria tramitar els expedients tenint en compte les seves característiques, perquè si calgués acomiadar el treballador es fes amb totes les garanties processals, tant pel que fa a l'entitat com al treballador.

Les incidències detectades en anteriors fiscalitzacions estan, per tant, pendents de ser resoltes.

20) Règim d'incompatibilitats

La fiscalització del règim d'incompatibilitats del personal al servei de la FGS, va donar lloc a l'observació següent:

Cap dels noranta-un facultatius de la FGS que realitzava funcions docents mitjançant contractes de professor associat amb la universitat havien sol·licitat l'autorització prèvia de compatibilitat per a l'activitat docent. D'altra banda, durant el període fiscalitzat, hi havia un altre grup d'empleats de la FGS subjectes al règim de pluriocupació de la Seguretat Social, que tampoc havien sol·licitat l'autorització per a la segona activitat.

Almenys vuit professionals de la FGS que desenvolupaven funcions docents i assistencials conjuntes en una plaça vinculada a la UAB, prestaven els seus serveis a la FGS amb jornada a temps complet, mentre que la normativa que regula el règim d'incompatibilitats estableix que han de desenvolupar jornades a temps parcial en els dos llocs de treball.

El conjunt de les retribucions anuals percebudes per nou professionals de la FGS que desenvolupaven dues activitats públiques –assistencial i docent– superaven el límit màxim establert per a les remuneracions en la normativa bàsica estatal i autonòmica del règim d'incompatibilitats. Així mateix, un d'aquests nou professionals va percebre el complement d'antiguitat en l'activitat assistencial i en l'activitat docent quan, d'acord amb la normativa, només en podia percebre per un dels llocs.

Anàlisi del seguiment

La Fundació compta amb un registre actualitzat per al personal que ha tramitat sol·licitud de compatibilitat per fer altres activitats, públiques o privades. L'any 2018 aquest registre incloïa un total de dos-cents vint-i-dos treballadors.

D'altra banda, d'acord amb les dades de la nòmina, la FGS tenia dos-cents disset professionals subjectes al règim de pluriocupació de la Seguretat Social, dels quals noranta-vuit no havien obtingut la resolució favorable d'autorització de compatibilitat per desenvolupar la segona activitat per part del Departament de Salut o no l'havien sol·licitat.

En el marc del Conveni subscrit amb la UAB, l'any 2018 un total de dos-cents tres treballadors de la Fundació van realitzar funcions docents, com a professor titular o catedràtic en plaça vinculada, o com a professor associat, tots ells amb jornada a temps parcial a la universitat.

Pel que fa al personal docent associat a la universitat, l'any 2018, sis treballadors de la mostra analitzada desenvolupaven aquesta activitat tot i que no constaven en el registre de la FGS de personal adscrit al conveni.

Set dels professionals de la FGS que desenvolupaven funcions docents i assistencials conjuntes en una plaça vinculada a la universitat van percebre el complement d'antiguitat i

les pagues extraordinàries en l'activitat assistencial i en l'activitat docent mentre que, d'acord amb l'article 7.2 de la Llei 53/1984, d'incompatibilitats del personal de les administracions públiques, només en podien percebre per un dels llocs de treball.

Així mateix, la suma de retribucions dels llocs docent i assistencial de divuit d'aquests professionals superava els límits establerts en la normativa d'incompatibilitats per a la compatibilització de dues activitats públiques.

Almenys dotze treballadors dels setanta de la mostra fiscalitzada desenvolupaven activitat privada, sense haver obtingut la preceptiva autorització de compatibilitat.

Conclusió

La Fundació ha millorat els circuits de seguiment i control del règim d'incompatibilitats que afecta els professionals que desenvolupen altres activitats al sector públic o privat, a més de l'assistencial, però es mantenen les observacions per l'incompliment de determinats preceptes de la normativa i, per tant, la incidència està pendent de ser resolta.

2.1.8. Altres observacions de l'àrea de personal

En aquest apartat es fan constar altres observacions referents a la fiscalització de l'àrea de personal que no tenen relació amb els treballs de fiscalització realitzats anteriorment.

1) [...] ⁶

2) Dedicació màxima anual

L'any 2018, quatre⁷ facultatius dels vint-i-nou de la mostra analitzada van fer una jornada conjunta, per temps de treball en jornada ordinària i en jornada complementària d'atenció continuada, superior a la dedicació màxima anual de 2.337 hores que estableix l'apartat 7.2 de les condicions laborals vigents i els articles 48 i 49 de la Llei 55/2003, del 16 de desembre, de l'Estatut marc del personal estatutari de serveis de salut.

3) Retribucions

Alguns dels complements retribuïts de vuit professionals de la mostra, pertanyents al cos

6. Observació suprimida arran de la documentació aportada com annex a l'al·legació 1 de l'apartat 2.1.8 presentada per la FGS.

7. Xifra modificada arran de l'al·legació 2 de l'apartat 2.1.8 presentada per la FGS.

facultatiu i de gestió, no van ser aprovats formalment per l'òrgan competent i no constaven inclosos a les taules salarials annexes a les condicions laborals vigents.

Per a set d'ells, els conceptes retribuïts inclouen diverses activitats, assistencials i de gestió, fetes dins i fora de la jornada ordinària: activitat mèdica fora del punt de guàrdia; activitat mèdica lligada a un punt de guàrdia; activitat assistencial destinada a reduir llistes d'espera del CatSalut; actes mèdics en els serveis d'hemodinàmica, radiodiagnòstic, anestèsia i cirurgia vascular; preus per hora per guàrdies de localització en programes assistencials específics, cobertures d'urgències o altres serveis de gestió, i activitat de radiodiagnòstic fora de la jornada ordinària.

L'any 2018 un dels facultatius de la mostra va percebre 8.688€ per dos complements retributius de caràcter personal de l'aprovació formal per l'òrgan competent dels quals la Sindicatura no ha pogut disposar.

D'altra banda, el mateix any tres facultatius van percebre un import compensatori de 4.122€ per no haver gaudit de sis dies d'assumptes propis l'any 2017. Aquesta regulació és contrària a l'apartat 8è de les condicions laborals vigents, que estableix que els dies d'assumptes propis no són susceptibles de compensació econòmica en cap cas.

4) Retribució variable per objectius

Pel que fa a la retribució variable per objectius, d'acord amb el pla d'empresa aprovat pel Patronat de la Fundació l'octubre del 2017, els objectius a assolir l'any 2017 haurien de coincidir amb els establerts pel CatSalut en el seu contracte amb la FGS, i la valoració s'hauria de fer en funció dels resultats assignats pel CatSalut a aquests objectius. Per tal de mantenir l'equilibri financer i pressupostari i garantir el manteniment de l'autonomia de gestió, el Patronat va determinar que el percentatge de distribució corresponent a la retribució variable fos del 66% de l'import que correspongués, excepte per als membres del Comitè de Direcció, els contractes dels quals comptaven amb una clàusula de suspensió del pagament de la retribució variable, fins que el Patronat n'autoritzés explícitament de nou el pagament.

L'avaluació del CatSalut en relació amb els objectius de la FGS assolits l'any 2017 va ser tancada i tramesa a la Fundació el mes de juliol del 2018. D'ella es desprenia un percentatge de compliment global dels objectius del 98,7%. La FGS havia pagat el 66% de la retribució variable màxima meritada per cada treballador, en compliment del percentatge de distribució acordat pel Patronat. Això no obstant, la valoració i el pagament de la retribució variable es va fer abans que el CatSalut comunicés a la FGS el grau de compliment dels objectius, el mes d'abril del 2018, en contra del que havia aprovat el Patronat de la Fundació.

Un treballador de la mostra va percebre un percentatge del 80% de la retribució variable acreditada, per sobre del percentatge establert per l'acord del Patronat.

5) Contractes temporals

L'any 2018 la FGS va formalitzar 4.168 contractes laborals per obra o servei i circumstàncies de la producció, que van afectar cinc-cents vuitanta-tres treballadors, la gran majoria d'ells per substitució per incapacitat temporal, vacances o excedència temporal de la persona que ocupava la plaça. En aquestes contractacions hi mancava la motivació de la necessitat urgent i inajornable de la contractació, en contra del que preveu la normativa pressupostària bàsica.

La contractació temporal de trenta-nou⁸ treballadors va superar el límit temporal per encadenar contractes d'aquesta naturalesa que estableix l'article 15.5 i la disposició addicional quinzena del TRLET, en virtut dels quals, els treballadors contractats per més de vint-i-quatre mesos de forma contínua o discontinua en un període de trenta mesos adquireixen la condició de treballadors indefinits no fixos. De tota manera, d'acord amb l'apartat dos de la disposició addicional trenta-quatre de la Llei 3/2017, del 27 de juny, de pressupostos generals de l'Estat per a l'any 2017, la condició de treballador indefinit no fix hauria de derivar d'una resolució judicial.

2.2. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 8/2016

A continuació es fa el seguiment de les recomanacions fetes per la Sindicatura de Comptes en l'informe 8/2016, referent als exercicis 2010, 2011 i 2012, que no queden recollides en les observacions analitzades anteriorment.

La numeració del seguiment de les recomanacions segueix la numeració de l'apartat de Recomanacions de l'informe 8/2016, per facilitar-ne el seguiment.

La recomanació 3, referent al seguiment del contracte del servei integral de restauració, ha estat tractada conjuntament amb l'observació 13 i la conclusió és que es va implantar. La recomanació 4, referent als acomiadaments improcedents, ha estat tractada conjuntament amb l'observació 19 i estava pendent de ser adoptada per l'entitat.

1) Situació financera de l'entitat

Pel que respecta a la situació economicofinancera de la FGS, la recomanació indicava el següent:

8. Xifra modificada arran de l'al·legació 5 de l'apartat 2.1.8 presentada per la FGS.

En els tres exercicis fiscalitzats (2010, 2011 i 2012), la FGS presentava una situació economicofinancera desequilibrada, com ja es va posar de manifest en l'informe de la Sindicatura 39/2012, referit a l'exercici 2009.

La Sindicatura considera que la mateixa FGS i les institucions presents al Patronat haurien d'aplicar les mesures necessàries de gestió i control per aconseguir l'equilibri patrimonial de la FGS, recuperar i mantenir els resultats i garantir la sostenibilitat econòmica a llarg termini de la FGS.

Anàlisi del seguiment

Com s'ha esmentat a l'apartat 1.2.1, el Patronat de la Fundació va aprovar un Pla d'empresa el mes de març del 2014, formulat per tres anys, que va ser el full de ruta que va garantir la sostenibilitat de l'hospital fins a l'any 2016, quan la FGS va elaborar un nou Pla estratègic per als exercicis 2017-2020, la concreció del qual va ser aprovada pel Patronat el 30 de maig del 2017.

Com a conseqüència de l'estabilitat financera assolida, l'any 2014 la Fundació va aconseguir els objectius marcats pel Sistema europeu de comptes i va recuperar la seva autonomia de gestió. El 15 de març del 2015 el Departament d'Economia i Coneixement de la Generalitat de Catalunya va resoldre aixecar definitivament les mesures excepcionals de control a les quals estava sotmesa la Fundació i va acordar dissoldre la Comissió de control constituïda per a aquesta finalitat.

La Fundació va tancar l'exercici 2018 amb una desviació positiva respecte a l'objectiu pressupostari d'1,5 M€ i va consolidar així la tendència a la recuperació de l'equilibri financer iniciada el 2011.

Conclusió

Des de l'any 2014, els resultats obtinguts per la Fundació posen de manifest un canvi positiu de la tendència en el camí d'assolir l'estabilitat financera. Tanmateix, hi ha altres paràmetres que posen de manifest que la FGS encara tenia un desequilibri financer i patrimonial important. Els comptes anuals a 31 de desembre del 2018 presenten un fons de maniobra negatiu de 51,9 M€ –a 31 de desembre del 2017 era de 49,2 M€– i un patrimoni net negatiu de 225,5 M€ –a 31 de desembre del 2017 era negatiu en 232,6 M€. Per millorar la liquiditat de la Fundació, el Patronat va contractar una pòlissa de crèdit per valor de 51,0 M€ l'any 2018.

La Sindicatura considera que la FGS i les institucions presents al Patronat van aplicar mesures de gestió i control per aconseguir un canvi de tendència en els resultats de l'entitat, tot i que l'equilibri patrimonial i la sostenibilitat econòmica a llarg termini de la

FGS estaven encara pendents d'aconseguir. Per tant, la recomanació es va implantar tot i que els seus resultats encara no eren els adequats per revertir la situació financera de l'entitat.

2) Signatura de les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut

Pel que fa a les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut, la recomanació indicava el següent:

El CatSalut i la FGS van signar les clàusules addicionals al conveni i als contractes subscrits per als serveis d'assistència hospitalària i especialitzada, de salut mental, i d'atenció sociosanitària a finals dels exercicis 2010, 2011 i 2012. Aquest retard en la fixació dels imports contractuals provoca dificultats en la planificació i la gestió de l'activitat sanitària que els hospitals concertats han de realitzar.

La Sindicatura considera que el CatSalut hauria d'establir i signar abans del començament de l'exercici econòmic, amb el conjunt d'entitats sanitàries concertades, les esmentades clàusules addicionals, subjectes a possibles regularitzacions.

Anàlisi del seguiment

L'any 2018 el volum facturat per la FGS al CatSalut per la prestació de serveis assistencials va ser de 321,86 M€.

Les clàusules addicionals al conveni i als contractes subscrits amb el CatSalut pels serveis d'assistència hospitalària i especialitzada, de salut mental, i d'atenció sociosanitària corresponents a l'any 2018 es van signar els mesos de març, abril i maig del 2019.

Conclusió

El CatSalut va formalitzar les clàusules addicionals del concert de l'any 2018 un cop l'exercici havia finalitzat i, per tant, es mantenia sense implementar la recomanació feta per la Sindicatura.

2.3. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS I RECOMANACIONS DE L'INFORME 39/2012

En els apartats següents es recull el seguiment de les observacions i recomanacions incloses en l'informe 39/2012, referent a l'exercici 2009, de fets no inclosos en la fiscalització dels exercicis 2010 a 2012, que restaven pendents de ser resolts. La numeració és la que constava en aquell informe.

2.3.1. Seguiment de les observacions

9) Encàrrec de gestió

Pel que fa a l'encàrrec fet per la FGS del servei de neteja, desinfecció i esterilització de la roba, l'observació deia el següent:

El servei de neteja, desinfecció i esterilització de la roba està adjudicat, des de l'any 1998, mitjançant un encàrrec de gestió, a una entitat de la que la FGS és soci minoritari des del 8 de gener del 2008 juntament amb altres entitats amb titularitat pública i privada.

La consideració de l'entitat adjudicatària com a mitjà propi de la FGS és contrària al que determina l'article 24.6 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic. Per tant, la FGS hauria de promoure un procediment de contractació per tal de licitar el servei de neteja, desinfecció i esterilització de la roba.

Anàlisi del seguiment

L'encàrrec de gestió formalitzat l'any 1998 continuava vigent l'any 2018 i l'entitat prestadora del servei va facturar a la FGS l'import d'1,19M€ pel servei de neteja, desinfecció i esterilització de roba, d'acord amb les tarifes aprovades pel Patronat de la Fundació el mes de febrer del 2018.

Conclusió

L'any 2018 l'entitat que va prestar el servei de neteja, desinfecció i esterilització de la roba, Interhospitalia-2, AIE, continuava sense complir els criteris establerts per les directives europees i la normativa de contractació per poder ser considerat mitjà propi de la Fundació, i per tant, la FGS hauria d'haver tramitat un procediment de contractació per adjudicar aquest servei.

12) Criteri d'adjudicació

Respecte a la valoració de l'experiència dels licitadors, l'observació indicava el següent:

En la licitació del servei integral de restauració, la FGS va utilitzar com a criteri d'adjudicació la valoració de l'experiència del contractista, és a dir, va utilitzar un criteri d'acreditació de solvència professional o tècnica. D'acord amb el que estableixen les directives europees, no es poden utilitzar els criteris per determinar la solvència tècnica dels licitadors, enumerats en l'article 17 del TRLCAP, com a criteris d'adjudicació, regulat per l'article 86 del TRLCAP.

Anàlisi del seguiment

Els Plecs de clàusules administratives dels procediments de licitació en el període 2018 de la mostra d'expedients fiscalitzada estableixen l'experiència professional com a requisit per acreditar la solvència dels licitadors. En els criteris per valorar les ofertes no s'inclouïa l'experiència.

Conclusió

La incidència referent a la valoració de l'experiència del contractista com a criteri d'adjudicació del contracte va ser resolta.

2.3.2. Seguiment de les recomanacions

3) Aplicació de la normativa contractual

Pel que fa als procediments establerts per la normativa d'aplicació, i en l'àmbit de la contractació administrativa, la recomanació indicava el següent:

La FGS té l'obligació de seguir la normativa comptable i, en particular, la contractual. La fiscalització de la contractació del 2009, pel que s'ha exposat en l'apartat 2.6, s'ha fet considerant la institució com un ens adjudicador no administració pública. No obstant això, la FGS ha d'adoptar les mesures necessàries per adaptar la seva organització i els seus procediments contractuals al que estableix la normativa per a les entitats del sector públic que a efectes de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic són considerades administracions públiques.

Anàlisi del seguiment

El mes de juny del 2017 l'Assessoria Jurídica del CatSalut va emetre un informe relatiu al nivell de subjecció de la FGS a la normativa contractual, els arguments del qual determinaven que la Fundació era una entitat del sector públic, però no una entitat de dret públic, per la qual cosa conclouïa que no podia considerar-se administració pública, sinó que el seu grau de subjecció era el corresponent a un poder adjudicador no administració pública.

L'any 2018 la FGS va continuar tramitant els procediments de contractació a l'empara dels preceptes aplicables als poders adjudicadors no administració pública. En compliment del que estableix la LCSP, el 30 de gener del 2018 el Patronat va derogar les Instruccions internes de contractació vigents des de l'any 2016, amb efectes del 9 de març del 2018. En el mateix Acord va aprovar una nova composició de la Mesa de Contractació i el disseny per a un nou circuit de tramitació i signatura electrònica.

Conclusió

Malgrat que l'informe de l'Assessoria Jurídica del CatSalut es manifesta en sentit contrari, la Sindicatura considera que la Fundació, d'acord amb la normativa reguladora de la contractació pública, reuneix els requisits per ser considerada poder adjudicador administració pública. Tanmateix, a partir de l'entrada en vigor de la LCSP l'any 2018, el règim jurídic dels poders adjudicadors tendeix a la uniformitat entre els considerats administració pública i els que no.

3. CONCLUSIONS

De la fiscalització realitzada es conclou que, de vint-i-dues incidències que constaven en les observacions que la Sindicatura de Comptes va incloure en els informes de fiscalització 8/2016 i 39/2012, sobre l'FGS:

- Onze incidències es consideren resoltes o no s'han observat els fets en les mostres analitzades en el aquest treball de fiscalització.
- Una incidència es considera resolta parcialment.
- Deu incidències resten pendents de resoldre.

Pel que fa a les cinc recomanacions que es van fer en els informes de fiscalització esmentats:

- Dues es van incorporar als procediments administratius de l'entitat.
- Una es van implantar parcialment.
- Dues resten pendents de ser implantades.

En el quadre següent es fa un resum del seguiment d'aquestes observacions i recomanacions:

Quadre 5. Conclusió del seguiment de les observacions i recomanacions

Observacions de l'informe de fiscalització 8/2016		
Núm.	Observació	Situació
1	Referent al retiment de comptes Retiment de comptes	Resolta
2	Referent al pressupost Estat de liquidació del pressupost	Resolta
3	Referent al Balanç Comptabilització dels acords de Govern	Resolta

Observacions de l'informe de fiscalització 8/2016 (contin.)		
Núm.	Observació	Situació
Referent al Compte de pèrdues i guanys		
4	Tarifes de l'activitat sanitària privada	Resolta ⁹
5	Presentació de les subvencions dels interessos	Pendent
Referent a la contractació		
6	Publicitat de les licitacions i de les adjudicacions	No observada
7	Aspectes de la tramitació dels contractes	No observada
8	Procediments negociats	No observada
9	Totalitat de l'objecte del servei	Pendent
10	Exclusivitat del servei	Pendent
11	Valoració de les ofertes	Pendent
12	Despesa executada	Pendent
13	Servei integral de restauració	Resolta
Referent al personal		
14	Contractes del personal directiu	Resolta parcialment
15	Modificacions dels contractes laborals	No observada
16	Retribucions del personal directiu	Pendent
17	Complement funcional de flexibilitat horària i complement de plus funcional	Pendent
18	Ajuts de menjador	Resolta
19	Acomiadaments de personal	Pendent
20	Règim d'incompatibilitats	Pendent
Recomanacions de l'informe de fiscalització 8/2016		
Núm.	Recomanació	Situació
1	Situació financera de l'entitat	Implantada ¹⁰
2	Signatura de les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut	Pendent
3	Seguiment del contracte (vegeu l'observació 13)	Implantada
4	Acomiadaments improcedents (vegeu l'observació 19)	Pendent
Observacions de l'informe de fiscalització 39/2012		
Núm.	Observació	Situació
9	Encàrrec de gestió	Pendent
12	Criteri d'adjudicació	Resolta
Recomanacions de l'informe de fiscalització 39/2012		
Núm.	Recomanació	Situació
3	Aplicació de la normativa contractual	Implantada parcialment

Durant el treball de fiscalització s'han posat de manifest altres observacions, diferents de les incloses en el quadre anterior, les principals de les quals s'enumeren a continuació:

9. Observació modificada arran de la documentació aportada com annex a l'al·legació 4, de l'apartat 2.1.4, presentada per la FGS.

10. La recomanació es va implantar, tot i que els resultats encara no eren els adequats per revertir la situació financera de la fundació.

1) [...]¹¹

2) Concurrencia en la licitació

A la licitació per lots d'un contracte de subministraments s'hi va presentar només per a cada lot el proveïdor que fins a aquella data estava efectuant el subministrament (quadre 3, contracte 4), i tots en van resultar adjudicataris. Aquest fet posa en qüestió la concurrència de la licitació.

Els licitadors que presentin propostes mitjançant pràctiques col·lusòries poden incórrer en infraccions per vulneració de la concurrència, d'acord amb les conductes tipificades en la normativa reguladora en matèria de defensa de la competència. En aquest sentit, l'article 150.1 de la LCSP ha introduït l'obligació de la mesa de contractació de traslladar els indicis fundats de conductes col·lusòries, si escau, amb caràcter previ a l'adjudicació del contracte, a les autoritats de defensa de la competència (vegeu l'apartat 2.1.6).

3) [...]¹²

4) Dedicació màxima anual

L'any 2018, quatre¹³ dels vint-i-nou facultatius de la mostra analitzada van fer una jornada conjunta, per temps de treball en jornada ordinària i en jornada complementària d'atenció continuada, superior a la dedicació màxima anual de 2.337 hores que estableix l'apartat 7.2 de les condicions laborals vigents i els articles 48 i 49 de la Llei 55/2003, del 16 de desembre, de l'Estatut marc del personal estatutari de serveis de salut (vegeu l'apartat 2.1.8).

5) Retribucions

Alguns dels complements retribuïts als professionals de la mostra, pertanyents al cos facultatiu i de gestió, no havien estat aprovats formalment per l'òrgan competent i no constaven inclosos en les taules salarials annexes a les condicions laborals vigents. Els conceptes retribuïts incloïen diverses activitats, assistencials i de gestió, fetes dins i fora de la jornada ordinària, a més de complements retributius de caràcter personal.

La Fundació va compensar econòmicament tres facultatius els dies d'assumptes propis no gaudits l'any anterior, compensació que és contrària a les condicions laborals vigents (vegeu l'apartat 2.1.8).

11. Observació suprimida arran de l'acceptació de l'al·legació 1 de l'apartat 2.1.6 presentada per la FGS.

12. Observació suprimida arran de la documentació aportada com annex de l'al·legació 1 de l'apartat 2.1.8 presentada per la FGS.

13. Xifra modificada arran de l'al·legació 1 de l'apartat 2.1.6 presentada per la FGS.

6) Contractes temporals

En els expedients de contractació de personal temporal hi manca la motivació de la necessitat urgent i inajornable de la contractació. Una part del personal contractat de forma temporal va superar el límit temporal per encadenar contractes que estableix el TRLET (vegeu l'apartat 2.1.8).

4. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS

D'acord amb la normativa vigent, el projecte d'informe de fiscalització va ser tramès a Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau el 30 de juny del 2020, per complir el tràmit d'al·legacions.

4.1. AL·LEGACIONS REBUDES

L'escrit d'al·legacions presentat per la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau a la Sindicatura de Comptes es reproduïx a continuació. Els annexos als quals fan referència les al·legacions queden dipositats en els arxius de la Sindicatura.

HOSPITAL DE LA SANTA CREU I SANT PAU
FUNDACIÓ DE GESTIÓ SANITÀRIA
UNIVERSITAT AUTÒNOMA DE BARCELONA

AL·LEGACIONS PRESENTADES PER LA FUNDACIÓ DE GESTIÓ SANITÀRIA AL
PROJECTE D'INFORME REF. 12/2019-C DE LA SINDICATURA DE COMPTES,
EXERCICI 2018

ÍNDEX^[14]

1. INTRODUCCIÓ
2. FISCALITZACIÓ REALITZADA

14. L'índex es reproduïx aquí *sense* els números de pàgina corresponents a les al·legacions presentades, per evitar confusió. (Nota de la Sindicatura)

2.1. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS DE L'INFORME 8/2016

2.1.4. COMPTE DE RESULTATS

- 4) *Tarifes de l'activitat sanitària privada*
- 5) *Presentació de les subvencions dels interessos*

2.1.5. CONTRACTACIÓ

- 9) *Totalitat de l'objecte del servei*
- 10) *Exclusivitat dels servei*
- 11) *Valoració de les ofertes*
- 12) *Despesa executada en el període 2010-2012*

2.1.6. ALTRES OBSERVACIONS DE L'ÀREA DE CONTRACTACIÓ

2.1.7. PERSONAL

- 14) *Contractes del personal directiu*
- 16) *Retribucions del personal directiu*
- 17) *Complement funcional de flexibilitat horària i complement de plus funcional*
- 19) *Acomiadaments de personal*
- 20) *Règim d'incompatibilitats*

2.1.8. ALTRES OBSERVACIONS DE L'ÀREA DE PERSONAL

2.2. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 8/2016

- 1) *Situació financera de l'entitat*
- 2) *Signatura de les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut*

2.3. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS I RECOMANACIONS DE L'INFORME 39/2012

2.3.2. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS

INTRODUCCIÓ

El present escrit té com a finalitat presentar al·legacions a l'informe emès per la Sindicatura de Comptes i identificat amb la referència 12/2019-C.

Les al·legacions s'han estructurat segons el següent; en primer lloc, s'ha reproduït l'apartat de l'informe 12/2019-C del que es vol presentar al·legació –el text s'ha posat en cursiva, indicant que es una reproducció literal–, en segon lloc, s'ha fet constar l'al·legació, emmarcada, per facilitar la seva identificació.

Respecte d'aquells apartats que no han estat reproduïts, responen a que; (i) la Sindicatura conclou que la incidència ha estat resolta (ii) la Fundació accepta la conclusió que consta en l'informe.

2. FISCALITZACIÓ REALITZADA

2.1. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS DE L'INFORME 8/2016

2.1.4. COMPTE DE RESULTATS

4) *Tarifes de l'activitat sanitària privada*

Pel que fa a les tarifes aplicades per l'activitat sanitària prestada a usuaris de la Fundació Puigvert dins l'àmbit de l'assistència privada, l'observació indicava el següent:

La FGS factura els serveis prestats a la Fundació Puigvert amb un 15,0% de descompte sobre les tarifes generals. La FGS aplica històricament aquest descompte sense que consti la seva aprovació formal pel Patronat de la FGS.

Conclusió

La incidència referent a l'aplicació de tarifes aplicades per FGS per la prestació de serveis assistencials no coberts pel CatSalut, sense que consti que aquestes tarifes hagin estat aprovades pel Patronat, continuava pendent de ser resolta al tancament de l'exercici 2018.

Al·legació

El Patronat de la FGS aprova les tarifes a tercers anualment així com el protocol corresponent. Aquest protocol defineix el criteri de càlcul de les tarifes, essent l'objectiu anar per sobre de cost. Tanmateix faculta a la gerència de la Fundació a formalitzar convenis d'activitat assistencials i altres amb les institucions que consideri convenients, establint els preus i/o ràpels per activitat oportuns. En el document d'aprovació de tarifes anual del Patronat s'especifica els acords que difereixen de l'aplicació de tarifes generals, entre ells la F. Puigvert. S'aporta la documentació de l'any 2018 com **annex 1**.

En relació a les tarifes Puigvert, seguint el protocol de la FGS, se situen per sobre de cost. En el cas concret analitzat i segons acta de comitè de direcció de 20 de març de 2018 s'aprova proposta de tarifes específiques de medicina nuclear. Així doncs, la gerència exerceix la facultat per establir els preus per activitat oportuns. S'aporta la documentació corresponent **annex 2**.

5) *Presentació de les subvencions dels interessos*

Pel que fa a les subvencions rebudes per al finançament del cost financer de les operacions d'endeutament de la FGS, l'observació indicava el següent:

La FGS presenta les subvencions vinculades al finançament dels interessos de les operacions de finançament dels exercicis 2010, 2011 i 2012, de 8,06 M€,

8,52M€ i 8,23M€, respectivament, en l'apartat del Resultat financer del Compte de resultats, quan correspon fer-ho en l'epígraf Subvencions, donacions i llegats rebuts traspassats al resultat, del Resultat d'explotació.

Conclusió

La incidència referent a la comptabilització dels ingressos per les subvencions per al finançament del cost financer de l'endeutament en l'apartat del Resultat financer, quan correspondria fer-ho en el del Resultat d'explotació, continuava pendent de ser resolta al tancament de l'exercici 2018.

Al·legació

La Fundació considera que la presentació de les subvencions vinculades al finançament dels interessos mostra la imatge real tant dels resultats d'explotació com la dels resultats financers, com a conseqüència d'ordenar adequadament els conceptes per la seva mateixa naturalesa al correlacionar-los al seu destí, que és el compromís assumit de sufragar la despesa financera. Tanmateix, segons acord de govern les aportacions anuals de la Generalitat es diferencien segons financen interessos o capital, pel que el mateix finançador fa la distinció. S'aporta l'Acord de Govern corresponent com annex 3.

La Fundació considera que de no actuar d'aquesta manera quedarien desvirtuats el resultat d'explotació i el resultat financer de la Fundació.

2.1.5. CONTRACTACIÓ

CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA

9) Totalitat de l'objecte del servei

Pel que fa al possible fraccionament de contractes, l'observació indicava el següent:

La FGS va encarregar dos informes d'objecte similar a la mateixa empresa i en la mateixa data. La FGS també va adjudicar el servei del transport de residus, necessitat que és permanent en el temps, per períodes d'un any, de forma directa.

Tant en el primer cas, per l'objecte del servei, com en el segon, per la continuïtat del servei, els contractes haurien requerit convocar un procediment negociat amb publicitat o obert.

Anàlisi del seguiment

L'anàlisi de la mostra fiscalitzada i la prova global realitzada sobre els proveïdors de FGS de l'exercici 2018 posen de manifest que, en el període 2017-2018, la FGS va encarregar, mitjançant adjudicacions directes, diferents serveis per uns imports que

haurien requerit publicitat i concurrència. També va adjudicar serveis recurrents que si s'haguessin licitat per períodes superiors haurien necessitat un procediment amb publicitat i concurrència.

Els casos observats, que responen a serveis prestats efectivament, són els següents:

Quadre 4. Contractes menors adjudicats per proveïdor durant el període 2017-2018

Proveïdor	Nombre de contractes	Objecte	Suma dels imports adjudicats
Seidor, SA	5	Manteniment de les funcionalitats de l'aplicació SAP	88.163
Nexus Information Technology, SAU	5	Manteniment de les aplicacions i plataformes de gestió de laboratori i dades clíniques	111.618
Nexus Sisinf, SL	6	Manteniment de les aplicacions i plataformes de gestió de laboratori i dades clíniques	87.373
Tecnocontrol Servicios, SA	4	Manteniment i substitució de filtres de les conduccions de clima del nou hospital	188.084
SAP España, SA	11	Manteniment de les llicències SAP	76.143
Grífols Movaco, SA	6	Serveis d'emmagatzematge i distribució	168.675
Pluriambient 2002, SL	9	Manteniment de la climatització del vell hospital, zones rehabilitades i sales tècniques	113.003
Medtronic Ibérica, SAU	7	Manteniment d'equips assistencials	79.246

Imports en euros.

Font: Registre públic de contractes.

En aquest període, la Fundació també va encarregar a un despatx d'advocats serveis d'assessorament laboral sense formalitzar un contracte, per un import acumulat de 73.696€. El 24 de juliol del 2018, el Patronat de la Fundació va aprovar una proposta d'honoraris per 86.820€ a favor d'aquest despatx (import que no inclou impostos, taxes, altres despeses diverses vinculades al servei prestat i una comissió addicional en cas d'èxit d'aproximadament 22.800€), per l'assessorament legal en el procés civil d'indemnització per reclamació contra el Seguro Social de Salud del Perú (entitat pública prestadora dels serveis de salut del Perú) del saldo pendent de cobrament per serveis assistencials prestats a l'Hospital a pacients peruans en el període 2014-2017. L'adjudicació d'aquest servei d'assessorament, per un import indeterminat pel que fa al volum dels honoraris compromesos, es va fer sense procediment de contractació.

Conclusió

En el període fiscalitzat la FGS va formalitzar nous contractes i va encarregar treballs a un mateix proveïdor mitjançant l'adjudicació directa, treballs que, en realitat, responien a necessitats permanents de la Fundació, per almenys 1,07M€, IVA exclòs.

Les incidències detectades amb els objectes dels contractes, els imports, les dates o els tipus de contractes suposen un incompliment del que estableix l'article 86, apartat 2 del TRLCSP i, en conseqüència, es considera que hi va haver un fraccionament indegut del contracte.

La incidència, per tant, està pendent de resoldre.

Al·legació

La Fundació de Gestió Sanitària ha fet i està fent un esforç important per tal d'agrupar i identificar, correctament, l'objecte dels seus contractes menors, per tal d'evitar fraccionaments indeguts. Així;

- Ha aprovat un protocol de contractes menors, en el que s'acota i regula l'ús d'aquest procediment.
- El Patronat ha acordat delegar la competència per a contractar menors, en el Director Assistencial i els directors dels departaments d'economia i finances, serveis generals, sistemes d'informació i recursos humans, que seran els últims responsables de complir el predit protocol.

Amb aquestes mesures, del total de contractes identificats per la Sindicatura, a data d'avui, ens trobem que; 4 expedients ja han estat licitats, 3 expedients s'han previst a la contractació programada de 2020 i 1 expedients es troba en estudi.

Per tant, s'acredita que la incidència detectada es troba en curs de ser resolta.

10) *Exclusivitat del servei*

Pel que fa als contractes adjudicats pel procediment negociat sense publicitat per motius d'exclusivitat, l'observació indicava el següent:

La FGS va adjudicar el servei de manteniment de determinats equips mèdics de forma directa al mateix proveïdor que havia subministrat els equips adduint que es tractava de serveis exclusius.

Tanmateix, si es tractava de serveis necessaris i inherents als equips que només poden prestar les empreses subministradores dels equips, corresponia haver-los previst i inclòs en l'objecte contractual en el moment de l'adquisició a fi que tots els licitadors tinguessin la mateixa informació.

Anàlisi del seguiment

Durant el període analitzat, la FGS no va adjudicar cap contracte de servei pel procediment negociat sense publicitat per raó d'exclusivitat. D'acord amb les dades del Registre públic de contractes, els contractes de manteniment dels equipaments de la FGS es van licitar pel procediment obert o corresponien a contractes menors per raó de la quantia.

De la mostra de contractes fiscalitzats es desprèn que dos dels contractes licitats com a contractes menors (quadre 3, contractes 10 i 11) s'haurien d'haver licitat conjuntament mitjançant un procediment dels previstos en la normativa.

Conclusió

L'ús del procediment negociat sense publicitat per a la contractació de serveis de caire exclusiu no va ser utilitzat per la FGS en els contractes vigents l'any 2018. Per

tant, la incidència no s'ha observat en la mostra analitzada.

No obstant això, la fiscalització ha posat de manifest que els objectes de dos contractes, els imports, la data i el tipus de contracte suposen un incompliment del que estableix l'article 86, apartat 2 del TRLCSP i, en conseqüència, es considera que hi va haver un fraccionament indegut del contracte.

Al·legació

La Sindicatura identifica dos contractes que en la descripció del seu objecte coincideix la paraula "clima". Tanmateix, aquesta és la única coincidència. Així, en el moment de licitar els dos contractes s'ha fet per separat i s'ha identificat el seu objecte segons el següent;

Subministrament de filtres de climatització: l'objecte d'aquest contracte és el **subministrament** de filtres per a les instal·lacions, juntament amb la recollida i l'adequada gestió posterior dels filtres substituïts.

L'Hospital disposa d'una instal·lació de climatització distribuïda per tot l'edifici, amb unitats de tractament d'aire ("climatitzadors") de diferents mides i tipologia, i amb una necessitat en comú en totes elles: la filtració de l'aire que emeten per condicionar l'ambient interior de l'Hospital. Segons l'àrea de l'hospital i els seus corresponents requeriments de qualitat de l'aire, aquesta filtració ha de ser més o menys profunda. Per exemple, filtració absoluta a les àrees quirúrgiques o d'aïllament, filtració d'alta eficàcia a les sales d'hospitalització i urgències, i filtració amb eficàcia estàndard a les àrees de pas i comunes.

D'aquesta situació es deriva la necessitat de subministrament de filtres amb les eficàcies adequades a cada àrea i amb les mides adequades a cada unitat climatitzadora d'aire. Al Plec de Prescripcions Tècniques es dona el detall d'aquestes consideracions i de la principal normativa relativa a aquest servei. A la necessitat del subministrament s'afegeix la necessitat de recollida, de transport fora de l'hospital i de posterior gestió ambiental correcta, dels filtres que han estat substituïts perquè de forma periòdica i després del seu correcte funcionament s'han colmatat, i s'han dipositat al contenidor corresponent del punt verd.

Servei de manteniment servei de manteniment normatiu, conductiu i preventiu de les instal·lacions de climatització: l'objecte és el **servei** de manteniment de les instal·lacions de climatització de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, incloent tant les de generació de calor i fred primari, com les de tractament d'aire final, d'acord amb les normes vigents.

La normativa vigent (*Real Decreto 1027/2007 : Reglamento de Instalaciones Térmicas en Edificios*; article 25.5.a) **exigeix que la realització del manteniment de la instal·lació s'encarregui a una empresa mantenidora autoritzada**. La licitació es va dividir en 4 lots diferents en funció de la criticitat de les instal·lacions (BQ, UCI, altres,...).

Per tant, no s'acredita per part de la Sindicatura que aquests dos objectes de naturalesa diferent hagin de figurar en una única licitació, entenem en dos lots, atès que no es compleix allò establert a l'article 86 del TRLCSP i, per tant, s'hagi produït un fraccionament de l'objecte del contracte.

11) Valoració de les ofertes

Pel que fa a la concreció i aplicació dels criteris de valoració de les ofertes, l'observació indicava el següent:

En diversos expedients fiscalitzats hi manca concreció en els criteris de valoració de les ofertes. El principi de transparència requereix que en la contractació pública els potencials licitadors que es presentin a les licitacions coneguin, en el moment de preparar les ofertes, tots els factors a considerar en la selecció de l'oferta i la seva importància relativa. Per tant, la FGS hauria d'especificar en els plecs tots els criteris i subcriteris que l'òrgan que valorarà les propostes haurà d'utilitzar, i també la puntuació màxima assolible en cada criteri i subcriteri.

Anàlisi del seguiment

En dos expedients de la mostra fiscalitzada els informes tècnics de valoració de les ofertes presenten observacions que afecten, en major o menor mesura, la transparència, l'objectivitat i la igualtat de tracte dels licitadors.

En el cas del contracte 4, l'únic licitador presentat a cadascun dels lots inclosos en la licitació va obtenir, d'acord amb l'informe tècnic corresponent, la màxima puntuació assignada als diversos criteris d'adjudicació, però aquesta valoració no es va motivar suficientment.

En l'informe tècnic de valoració de les propostes presentades a la licitació del contracte 5 hi manca la motivació, en el cas d'assignació de puntuacions màximes. Així mateix, aquest informe aplica penalitzacions que no estaven preestablertes en els plecs de condicions, i que, en algun cas, han recaigut sobre característiques o aspectes que en realitat eren motiu d'exclusió, d'acord amb els requisits exigits en el plec de clàusules tècniques.

Conclusió

En les licitacions de l'exercici es continuen observant deficiències en els informes tècnics pel que fa a l'aplicació i la motivació de les ponderacions assignades als criteris de valoració de les ofertes. Per tant, l'observació es manté.

Al·legació

La manca de valoració assenyalada per la Sindicatura en el seu informe, es refereix a lots en els que només s'ha presentat un licitador. Respecte d'això, s'ha d'aplicar allò establert a l'article 151.4 apartat c) del TRLCSP en quant diu que en la notificació haurà de constar;

En todo caso, el nombre del adjudicatario, las características y ventajas de la proposición del adjudicatario determinantes de que haya sido seleccionada la oferta de éste con preferencia a las que hayan presentado los restantes licitadores cuyas ofertas hayan sido admitidas.

En aquest ordre de coses, l'informe de valoració ha d'indicar aquelles característiques i avantatges que, comparativament amb la resta de licitadors, hagin motivat l'adjudicació al seu favor i això és així perquè, tal i com el Tribunal Administratiu de Recursos de Castilla i Lleó fa constar en, entre altres, la resolució 47/2013, de 29 d'agost, 3/2014, de 16 de gener o 61/2015, de 24 de juliol, la motivació no precisa d'un raonament exhaustiu i detallat de tots els seus aspectes, sinó que és suficient que sigui raonable i d'amplitud suficient per a que **els interessats tinguin el degut coneixement dels motius de l'acte per a poder defensar els seus drets i interessos.**

El que, sens dubte, es produeix en el present cas en el que, l'únic licitador, té coneixement del perquè de la seva valoració.

Dit això, es considera correcta, en el cas comentat d'un únic licitador, la motivació de l'informe de valoració.

D'altra banda, i respecte del cas del contracte 5 en el que la valoració recau sobre aspectes del producte que, per no complir amb el plec de prescripció tècnica, hauria d'haver estat causa d'exclusió, dir que, malgrat que el redactat de l'anunci de rectificació del PPT no sigui el més afortunat, el licitador complia amb el material ofert.

Per tant, es conclou que aquesta observació, per a l'expedient concret, no l'és d'aplicació.

12. Despesa executada en el període 2010-2012

Pel que fa a l'excés de despesa executada respecte de la despesa contractada, l'observació indicava el següent:

La comparació entre els imports dels contractes formalitzats i els imports de les despeses comptabilitzades en el període d'execució dels contractes, per als proveïdors més significatius de la FGS, posa de manifest l'existència d'un excés de despesa executada respecte a la despesa contractada, per almenys 131,72M€ en el període 2010-2012.

Anàlisi del seguiment

La Sindicatura ha comparat els imports de la despesa adjudicada dels contractes vigents l'any 2018 amb els imports de les despeses efectuades durant el mateix període, per als cinquanta-set proveïdors més significatius de la Fundació, que, en conjunt, van facturar 119,10M€, els quals representen el 70,8% del volum de les operacions creditors de l'any.

Aquesta comparació posa de manifest que en trenta-vuit casos hi va haver un excés de la despesa executada respecte a la despesa contractada.

D'altra banda, la relació comercial amb uns altres dos proveïdors, un d'ells corresponent al servei de neteja de l'hospital i l'altre a tasques de reparació i manteniment,

es van efectuar sense que estigués vigent cap contracte amb cap dels dos proveïdors durant el període analitzat.

En total, l'excés de la despesa executada l'any 2018, respecte a la despesa contractada, va ser d'almenys 34,94 M€. En tots aquests casos, s'haurien d'haver tramitat les licitacions corresponents, excepte que es tractés de compres menors efectuades als mateixos proveïdors d'altres tipus de productes.

Conclusió

L'observació referent a l'existència d'un excés de despesa comptabilitzada respecte a la despesa contractada es manté.

Al·legació

A l'igual que en el cas dels contractes menors, la Fundació de Gestió Sanitària ha fet i està fent un esforç important per tal de regularitzar l'excés de despesa comptable respecte de la contractada.

En aquest sentit, es veu una clara reducció de l'excés així com una millora continuada en les procediments de licitació.

Per tant, s'acredita que la incidència detectada es troba en curs de ser resolta.

2.1.6. ALTRES OBSERVACIONS DE L'ÀREA DE CONTRACTACIÓ

1) Ofertes anormalment baixes

Una de les ofertes presentades per a un dels quatre lots en què es va dividir l'objecte del contracte de serveis informàtics de sistemes outsourcing (contracte 23) era anormalment baixa, d'acord amb els paràmetres i criteris que estableix el Reglament de contractació vigent. No obstant això, atès que els plecs que regien el concurs no incloïen els paràmetres per determinar aquest tipus d'ofertes, l'òrgan de contractació no va aplicar cap procediment per apreciar o no la viabilitat de l'oferta.

En aquest sentit, la Llei 9/2017, del 8 de novembre, de contractes del sector públic imposa l'obligació d'establir en els plecs els paràmetres objectius per apreciar les ofertes anormalment baixes, atès que correspon a la mesa de contractació, o en cas de no existir, de l'òrgan de contractació, apreciar-ne la viabilitat.

Al·legació

L'expedient identificat per la Sindicatura com a número 23, es va licitar sota el paraigües del TRLCSP.

La disposició transitòria primera de la LCSP estableix el següent:

“1. Los expedientes de contratación iniciados antes de la entrada en vigor de esta Ley se regirán por la normativa anterior. A estos efectos se entenderá que los expedientes de contratación han sido iniciados si se hubiera publicado la correspondiente convocatoria del procedimiento de adjudicación del contrato. En el caso de procedimientos negociados sin publicidad, para determinar el momento de iniciación se tomará en cuenta la fecha de aprobación de los pliegos.”

Per tant, no és possible aplicar l'article 149 de LCSP, relatiu a les ofertes anormalment baixes, tal i com afirma la Sindicatura.

Sent així les coses, haurem d'anar al previst a l'article que si l'és d'aplicació, que en aquest cas és l'article 152 del TRLCSP. Doncs bé, el referit article estableix que:

“Cuando para la adjudicación deba considerarse más de un criterio de valoración, podrá expresarse en los pliegos los parámetros objetivos en función de los cuales se apreciará, en su caso, que la proposición no puede ser cumplida como consecuencia de la inclusión de valores anormales o desproporcionados. Si el precio ofertado es uno de los criterios objetivos que han de servir de base para la adjudicación, podrán indicarse en el pliego los límites que permitan apreciar, en su caso, que la proposición no puede ser cumplida como consecuencia de ofertas desproporcionadas o anormales.”

És doctrina consolidada que del seu redactat se n'extrauen dues conseqüències;

- És potestat de l'òrgan de contractació, vistes les característiques de l'objecte del contracte i dels possibles licitadors (mercat), establir o no, uns paràmetres per a identificar una oferta presumptament anormal o desproporcionada.
- Cas que el Plec de clàusules particulars no hagi previst aquests paràmetres no es podrà aplicar, supletòriament, l'article 85 del RGLCAP.

Veure a aquest respecte, entre altres, l'informe 11/2014, de 7 de maig, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de Aragó.

Per tant, es conclou que aquesta observació, per a l'expedient concret, no l'és d'aplicació.

2) Justificació de l'exclusivitat en els procediments negociats

La mostra fiscalitzada comprèn tres contractes de subministraments de fàrmacs adjudicats mitjançant el procediment negociat sense publicitat, per raó d'exclusivitat (quadre 3, contractes 1, 2 i 3). En els Plecs de clàusules administratives d'aquestes licitacions es feia constar l'excepció a la negociació prevista en l'article 29.4 de la Directiva 2014/24/UE sobre contractació pública.

D'acord amb les converses mantingudes amb els responsables dels contractes, l'exclusivitat dels fàrmacs respon a raons de necessitat assistencial vinculades a la solució, dosi, concentració o presentació dels principis actius, condicionants de l'efectivitat del fàrmac en els pacients.

Els informes sobre la necessitat i idoneïtat d'aquests fàrmacs que consten en els expedients de contractació no motivaven suficientment l'exclusivitat del proveïdor d'aquests subministraments.

L'ús del procediment negociat per exclusivitat exigeix que el contractista pel qual s'opta sigui l'únic que pot fer la prestació, la qual cosa requereix la constatació i l'acreditació en l'expedient de la licitació del fet que concorre per a l'exclusivitat. La càrrega de la prova recau en el poder adjudicador, atès que en aquest cas es restringeix la lliure concurrència alhora que es prescindeix de la publicitat.

Al·legació

L'expedient de contractació indica en el document d'inici de l'expedient, el següent:

- Justificació del procediment: acreditació de l'exclusivitat

Segons l'Informe 2/2016, de 6 d'abril, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya (Comissió Permanent) –i que s'adjunta com a Annex 1– "l'òrgan de contractació és qui ha d'assumir la càrrega de la prova que concorren les circumstàncies que habiliten l'aplicació d'aquest supòsit, [...] és necessari que l'òrgan de contractació mitjançant, en el seu cas, els serveis tècnics competents, justifiqui i acrediti l'exclusivitat".

El Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, en la seva Resolució 504/2014, de 4 de juliol, (citada per l'Informe 2/2016 de la Junta), "estableix que és necessari incorporar a l'expedient dels contractes adjudicats per procediment negociat per raons d'exclusivitat un certificat emès per un tècnic independent de l'empresa adjudicatària". En aquest sentit, consta incorporat a l'expedient un informe tècnic emès per dues de les màximes autoritats de la FGS, la Directora Assistencial i la Cap del Servei de Farmàcia. En aquest informe s'afirma que els medicaments objecte de la licitació formen part de la Guia Farmacològica de la FGS pel tractament de patologies que responen al principi actiu que els componen. Per als medicaments objecte d'aquest expedient el principi actiu és únic, sense que existeixin altres medicaments amb aquesta composició que puguin satisfer les necessitats assistencials de la FGS.

A l'expedient no només hi consta l'informe d'exclusivitat emès pel personal tècnic de la FGS sinó que a més, com a annex a aquell informe, s'hi incorpora el certificat d'exclusivitat de cada article que s'obté a través del portal web de l'Agència Espanyola de Medicaments i Productes Sanitaris (AEMPS). Aquest certificat representa una confirmació independent, ja que és externa a la FGS i a les empreses titulars dels fàrmacs, de l'exclusivitat dels articles que es pretenen licitar i que només una única empresa pot subministrar. L'acreditació de l'exclusivitat que consta a l'expedient satisfà suficientment allò exigint per la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya en el seu Informe 2/2016, deixant palès que, per a cadascun dels Lots, només una única empresa pot satisfer les necessitats de la FGS sense que hi hagi disponible cap alternativa raonable en el mercat.

Respecte de l'informe tècnic –estudi de necessitats– aquest indica el següent:

1.- Objecte del contracte:

L'objecte del present contracte és el subministrament de fàrmacs necessaris per al tractament de diferents pacients que són atesos a la Fundació de Gestió Sanitària de l'hospital de la Santa Creu i Sant Pau.

Els fàrmacs compresos en els diferents lots que s'agrupen en el contracte tenen com a característiques comunes;

- *Que el principi actiu del medicament és exclusiu*
- *Que el proveïdor és l'únic que té disponible en el mercat el producte segons la concentració, presentació o amb característiques de dispensació que es descriuen en el PPT*

2.- Necessitats a satisfer

Tal i com es fa constar en l'apartat anterior, els medicaments que formen part de cadascun dels lots que es descriuran a continuació són imprescindibles per al tractament de diferents patologies que pateixen els pacients tractats a l'hospital.

Les característiques dels fàrmacs, els tractaments al que es destinen així com l'acreditació de la seva exclusivitat, es troben recollits en els informes signats per la cap de farmàcia de l'hospital, juntament amb la Directora assistencial. A més, s'adjunta full del registre de l'Agència del Medicament que així ho indica.

Finalment, amb el present contracte es tracta de satisfer el subministrament d'una part de la farmàcia de l'hospital. En concret, s'han agrupat els diferents fàrmacs vinculats amb un contracte de subministrament que actualment té l'hospital que està a punt de finalitzar.

Respecte de l'informe de la Cap de Farmàcia aquest indica el següent:

OBJECTE DE L'INFORME: JUSTIFICACIÓ DEL CARÀCTER EXCLUSIU DELS FÀRMACS DE L'EXPEDIENT OBE 17/200 DEL LABORATORI CELGENE, SL

Consideracions:

1.- Els medicaments objecte de l'informe formen part de la Guia Farmacològica de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, pel tractament de patologies que responen al principi actiu que els componen.

2.- L'esmentada Guia ha estat elaborada per la Comissió de Farmàcia i Terapèutica i aprovada per la Direcció del Centre.

3.- El principi actiu és únic per aquests medicaments, sense que existeixin altres medicaments amb aquesta composició. En aquest sentit, com a justificant del seu caràcter exclusiu, s'adjunta el certificat emès pel laboratori corresponent.

Vistes aquestes consideracions que justifiquen, per una part, la necessitat d'adquirir els productes i, per un altre, el caràcter exclusiu dels fàrmacs, es sol·licita que es trameti el contracte de subministrament dels fàrmacs (expedient) OBE 17/200, mitjançant procediment negociat sense publicitat, article 170 d) del TRLCSP, o procediment equivalent aprovat per les instruccions internes de Contractació, quan siguin d'aplicació.

Barcelona, 07 d'abril de 2017

Finalment, figura incorporat el certificat de l'Agència Espanyola del Medicament que certifica l'exclusivitat del producte.

De tot l'anterior s'acredita que l'expedient de contractació justifica, amb escreix, el seu caràcter exclusiu.

3) Indicis de col·lusió entre licitadors

El mes d'abril del 2018 la Fundació va adjudicar un contracte de subministrament de productes sanitaris per un període de dos anys, prorrogable per un any més, a un grup de cinc licitadors que van ser adjudicatari dels cinc lots en què es va dividir l'objecte del contracte (contracte 4).

L'informe tècnic va assignar, sense motivar-ho adequadament, la màxima puntuació a les ofertes que cadascun dels adjudicatari va presentar als respectius lots, i es dona el fet que tots ells, en anys anteriors, ja havien estat fent el subministrament dels productes inclosos en el lot corresponent.

L'article 57 de la Directiva 24/2014/UE, estableix com a causa d'exclusió, que l'òrgan de contractació ha d'apreciar directament que el poder adjudicador tingui indicis plausibles d'acords amb altres operadors econòmics destinats a falsejar la competència, i haver intentat influir indegudament en el procés de presa de decisions del poder adjudicador.

Cal tenir present que les pràctiques col·lusòries i els seus comportaments poden incórrer en infraccions vulnerants de la concurrència, d'acord amb les conductes tipificades en la normativa reguladora en matèria de defensa de la competència. La inclusió de clàusules anticollusòries en els plecs de clàusules contribuiria a contrarestar el risc que l'òrgan de contractació es trobi davant de pràctiques que constitueixen causa d'exclusió del licitador.

Al·legació

L'expedient identificat com a contracte 4 es va licitar sota el paraigües del TRLCSP, en el que no es mencionen les ofertes col·lusòries, a diferència de l'actual article 150 de la LCSP.

A més, de l'informe de la Sindicatura tampoc es desprèn, d'una manera raonada, els indicis que la porten a assumir que s'ha produït un acord entre les empreses per a repartir-se la licitació, el que suposa, en una última instància, una acusació molt greu de l'actuar dels licitadors.

Vist això, que l'expedient s'ha licitat d'acord amb el TRLCSP i que la Sindicatura tampoc acredita una actuació fraudulenta per part de la empreses, entenem que ens fan una recomanació genèrica de vigilar tals actuacions, que en última instància i per aplicació de l'article 150 de la LCSP, ja es contempla actualment en els plecs de la Fundació.

Per tant, es conclou que aquesta observació, per a l'expedient concret, no l'és d'aplicació.

2.1.7. PERSONAL

14) *Contractes del personal directiu*

En referència al tipus de contracte del director gerent, l'observació feta en l'informe 8/2016 indicava el següent:

La relació contractual entre la FGS i el director gerent hauria d'haver estat formalitzada mitjançant un contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985 i el Decret 243/2004.

Conclusió

La Fundació va esmenar la incidència manifestada en anteriors fiscalitzacions, en el sentit que va sotmetre la relació contractual amb el director gerent de la FGS a la regulació laboral de caràcter especial d'alta direcció.

No obstant això, les clàusules d'aquest contracte que regulen el termini de preavis i la quantia de la indemnització en cas d'extinció del contracte per desistiment de la Fundació, i els requisits per a l'autorització de compatibilitat de l'activitat docent, són contràries a la legislació aplicable.

Al·legació

El contracte del director gerent de la FGS es va transformar en contracte d'alta direcció i va estar vigent fins el 30 de juny del 2019 en què va renunciar al contracte i atesa la seva incorporació a l'Institut Català de la Salut (Hospital de Vall d'Hebron) no va percebre cap quantitat en concepte d'indemnització,

Restem a l'espera de rebre la resolució de la seva sol·licitud (2014) per compatibilitzar la seva activitat com a directiu de la FGS amb activitat docent

16) *Retribucions del personal directiu*

Respecte a les retribucions del personal directiu, l'observació indicava el següent:

D'acord amb l'article 27 de la Llei 25/2009, del 23 de desembre, de presupostos de la Generalitat de Catalunya per a l'exercici 2010, la FGS no

hauria d'haver incrementat un 0,3% les remuneracions del personal directiu i, en particular, les del conjunt del personal del Comitè de Direcció de la Fundació.

D'altra banda, la reducció de les remuneracions dels membres del Comitè de Direcció, per aplicació del Decret Llei 3/2010, hauria d'haver estat del 8%, el 10% o el 15%, d'acord amb l'escalat que estableix la mateixa norma, en lloc del 5% que es va aplicar amb caràcter general. En aquest sentit, al director adjunt li hauria correspost una reducció d'un 15%. Aquestes reduccions salarials incorrectes també van afectar les retribucions d'aquest personal dels exercicis 2011 i 2012.

Quant a les retribucions per objectius del director gerent i dels membres del Comitè de Direcció meritades en el període fiscalitzat, la Sindicatura no ha obtingut evidència dels objectius fixats, ni dels criteris d'avaluació, ni del càlcul del grau d'assoliment i dels imports pagats.

Conclusió

La Fundació ha complert els increments retributius previstos en la normativa pressupostària bàsica de l'Estat l'any 2018. La incidència, pel que fa als increments retributius es va resoldre.

Pel que fa a la reducció de les retribucions del personal directiu establerta pel Decret Llei 3/2010, l'any 2014 la FGS va aplicar el percentatge de reducció que corresponia a la retribució pactada en el contracte del director gerent. De tota manera, per a la resta del personal directiu, va continuar aplicant incorrectament l'escalat del Decret Llei 3/2010. En concret, a aquest personal va aplicar-li el descompte del 5% i, per tant, l'observació, pel que fa a l'aplicació del Decret Llei 3/2010, es manté.

Al·legació

En l'exercici 2012 es va produir un canvi en la direcció gerència de l'Hospital i també canvis en l'equip directiu. Fixant-se un model retributiu, que com es va al·legar en el seu moment, va suposar en el seu conjunt una reducció de la massa salarial de l'equip directiu en relació als exercicis anteriors.

En tot cas, el fet de què les retribucions de l'equip directiu es fixessin integralment l'any 2012, posteriorment a l'aplicació del Decret-Llei 3/2010, comporta que en la seva determinació ja s'havia tingut en compte la normativa reguladora de les retribucions del personal directiu.

17. *Complement funcional de flexibilitat horària i complement de plus funcional*

Pel que fa als imports de determinats complements retributius, l'observació indicava el següent:

Pel que fa al complement funcional de flexibilitat horària, regulat en l'article 41 del conveni del Cos Facultatiu de la FGS, que retribueix la disponibilitat horària

del facultatiu vinculada a la consecució de determinats objectius, la FGS no ha facilitat a la Sindicatura l'acord d'aprovació de la Direcció dels coeficients tècnics, en funció dels quals es retribueix el complement, ni els acords individuals de la concessió del complement.

La mostra fiscalitzada inclou sis treballadors retribuïts amb el complement de plus funcional, dos dels quals disposaven de l'acord signat amb la Direcció però l'import pactat diferia del pagat.

Conclusió

La incidència en el pagament dels complements retributius funcional de flexibilitat horària i de plus funcional està pendent de ser resolta.

Al·legació

Les Noves Condicions Laborals FGS de la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau de datat 1 de gener de 2014, vigents i aplicades durant el 2018, regulaven en el seu apartat 9.1.7. (anteriorment, regulat a l'article 41 del conveni extra estatuari entre la FGS i la APCF (Associació Professional del Cos Facultatiu) la retribució del denominat "complement funcional d'objectius amb flexibilitat horària

Aquesta activitat la realitza fora de la seva jornada ordinària el personal facultatiu dels serveis de Cirurgia cardíaca i Anestesia.

La retribució del citat complement es realitza d'acord amb següent procediment:

1. El facultatiu rep una quantitat fixa mensual a compte que prèviament s'ha acordat en pacte individual durant els dotze mesos de l'any.

2. A la finalització de quadrimestre, els mesos de gener, maig i setembre, es realitzen les següents accions:

2.1. Les direccions dels serveis de Cirurgia cardíaca i Anestesiologia, amb l'autorització de la Direcció Assistencial, lliuren al grup de nòmines del departament de Recursos Humans, un llistat amb el detall de l'activitat realitzada i el nivell de complexitat de cada acte. (S'adjunta **annex 4** documentació acreditativa).

2.2. El departament de Recursos humans, introdueix en el sistema informàtic l'activitat realitzada, d'acord amb els imports que corresponen a cada acte i que es determinen per la complexitat d'aquests.

2.3. Dels imports fixos abonats mensualment durant el quadrimestre, es descompten les quantitats corresponents a l'activitat realitzada en aquest mateix període (apartat 2.2), si el resultat és positiu, a favor del facultatiu, ja que ha realitzat més activitat de la que se li ha retribuït, se li abonen les diferències o si fos el cas, es descompten els imports percebuts en excés. És a dir, que cada quadrimestre es regularitzen les quantitats percebudes mensualment amb les quals els corresponen per l'activitat efectivament realitzada pel concepte complemento funcional d'objectius de flexibilitat horària.

En conseqüència entenem que els abonaments en concepte complement de flexibilitat horària s'ha realitzat d'acord amb el que s'estableix en les condicions laborals d'aplicació al personal de la FGS i en funció de l'activitat segons complexitat realment realitzada.

Pel que fa als supòsits analitzats del plus funcional de comandaments indicar que en cap cas s'ha superat l'import anual màxim que estableix l'apartat 9.2.2 de les condicions laborals vigents, ja que en el cas analitzat se li han sumat altres complements, però la suma del salari base més el plus funcional de comandament s'adequa a l'import màxim.

Pel que fa a les pròrrogues dels nomenaments fins ara havíem entès que es prorrogaven tàcitament al seu venciment si no es manifestava el contrari. Revisarem aquest criteri per actualitzar càrrecs de comandament actuals.

19) Acomiadaments de personal

En referència a les indemnitzacions per acomiadaments laborals improcedents, en l'informe 39/2012, referent a l'exercici 2009, es va incloure una observació que indicava el següent:

Durant l'exercici 2009 la FGS va tramitar i va proveir una indemnització de 65.000€ per l'acomiadament improcedent d'una treballadora. El 19 de gener del 2010 la FGS i la treballadora van signar un acord en el qual la FGS reconeixia la improcedència de l'acomiadament i indemnitzava la treballadora per l'import esmentat.

La Sindicatura considera que la FGS hauria d'haver esperat la resolució de la demanda interposada davant el Jutjat social abans d'abonar cap import a la treballadora, i indemnitzar-la, si fos el cas, d'acord amb el que declarés la sentència ferma.

D'altra banda, en l'informe 8/2016, referent als exercicis 2010-2012, pel que fa a les indemnitzacions per acomiadament del personal directiu, es va incloure l'observació següent:

La relació entre la FGS i el director gerent hauria d'haver-se establert d'acord amb el Reial decret legislatiu 1382/1985, que regula la relació especial del personal d'alta direcció. En conseqüència la indemnització per extinció del contracte per voluntat de la Fundació hauria d'haver estat la prevista en el Decret 243/2004.

No obstant això, la FGS va indemnitzar el director gerent a l'empara de l'article 56.1 del Text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, del 23 de octubre (TRLET) i, per tant, per sobre de la quantia que li hauria correspost.

D'altra banda, la FGS, per determinar l'import de la indemnització per acomia-

dament improcedent a abonar al director adjunt, va fer els càlculs a partir del salari de l'any 2011, que incorporava una reducció d'un 5% respecte a la retribució del mes de maig del 2010 en lloc de la del 15% que li corresponia.

Conclusió

En el cas d'acomiadaments improcedents, la Fundació va formalitzar de nou actes de conciliació amb el treballador, mitjançant les quals reconeixia aquesta situació i va pagar la corresponent indemnització, per la qual cosa la Sindicatura considera que no es van preservar totes les garanties processals per a ambdues parts.

Pel que fa a la indemnització satisfeta als sis treballadors, els arguments que van exhibir els treballadors per justificar la modificació substancial de les seves condicions de treball corresponien, totes elles, a l'aplicació de les mesures de reducció del dèficit i control de la despesa pública aprovades en el marc de normativa laboral i pressupostària bàsica. Així, entre altres, argumenten la reducció de les retribucions com a conseqüència de l'aplicació del Decret llei 3/2010 o l'aplicació de l'Estatut marc del personal de salut.

El conjunt d'aquests treballadors, mitjançant un escrit dirigit a la direcció de la Fundació, va comunicar que deixaven de prestar serveis a la FGS el 31 de desembre del 2013 per decisió pròpia, perquè consideraven que es donaven les condicions establertes en l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors, que disposa que si hi ha modificació substancial de les condicions de treball el treballador pot acollir-se a la rescissió del contracte i a una indemnització de vint dies per any treballat, fins a un límit de nou mesos.

Durant el mes de desembre del 2013, els treballadors i la FGS es van intercanviar una sèrie de correus electrònics i de burofaxos on els primers comunicaven a la Fundació la seva determinació per rescindir el contracte a la finalització d'aquell mes sota les condicions de l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors i, per part de la Fundació, on rebatia a aquests treballadors aquesta possibilitat, perquè considerava que no es donaven ni quedaven acreditades les condicions de modificació substancial de les condicions de treball.

El 31 de desembre del 2013 els treballadors van presentar la seva renúncia al lloc de treball al departament de recursos humans de la FGS sol·licitant l'aplicació del que estableix l'article 41.3 de l'Estatut dels treballadors, però la Fundació va tractar aquestes baixes laborals com a renúncies voluntàries del lloc de treball i així ho va comunicar a la Tresoreria General de la Seguretat Social.

El 3 de febrer del 2014, els treballadors van presentar un escrit de demanda de conciliació davant la Secció de conciliacions individuals del Departament d'Empresa i Ocupació.

Tres anys més tard, el 2 de maig del 2017, els treballadors i la FGS van signar una Acta de conciliació davant el Jutjat Social número 11 de Barcelona, en què s'establien les quantitats de les indemnitzacions que finalment es van abonar.

Cal posar de manifest, a més a més, que en el moment de l'acord entre les parts davant l'organisme conciliador tots aquests treballadors indemnitzats tenien una antiguitat superior a quaranta anys a la FGS i una edat propera a la jubilació.

D'acord amb la recent sentència de la Sala contenciosa administrativa de l'Audiència nacional de 6 de febrer del 2019, en relació amb la resolució del Tribunal Econòmic Administratiu central dictada el 2 de març del 2016, el fet que tingui lloc un acte de conciliació davant l'òrgan corresponent no determina la naturalesa jurídica de l'extinció de la relació laboral.

Alguns dels indicis a partir dels quals la resolució del Tribunal considera que es podria acreditar l'existència d'un pacte extintiu són els relatius a l'edat dels treballadors, la quantia de la indemnització acordada, les mesures i motius inclosos en la carta d'acomiadament i el fet que l'empresari opti sempre pel pagament de la indemnització en l'acta de conciliació.

La Sindicatura considera, doncs, que existeixen indicis de la possible existència d'un acord extintiu de la relació laboral amb aquests sis treballadors. Així, per preservar el principi de no arbitrarietat que ha de regir totes les actuacions de l'Administració pública, caldria tramitar els expedients tenint en compte les seves característiques, perquè si calgués acomiadar el treballador es fes amb totes les garanties processals, tant pel que fa a l'entitat com al treballador.

Les incidències detectades en anteriors fiscalitzacions estan, per tant, pendents de ser resoltes.

Al·legació

S'adjunta annex 5 informe de l'assessor jurídic extern que va intervenir en el procediment de referència, sobre l'anàlisi de la justificació legal referent a l'abonament de la indemnització per extinció de contractes prevista a l'article 41 de l'Estatut dels Treballadors.

20) Règim d'incompatibilitats

La fiscalització del règim d'incompatibilitats del personal al servei de la FGS, va donar lloc a l'observació següent:

Cap dels noranta-un facultatius de la FGS que realitzava funcions docents mitjançant contractes de professor associat amb la universitat havien sol·licitat l'autorització prèvia de compatibilitat per a l'activitat docent. D'altra banda, durant el període fiscalitzat, hi havia un altre grup d'empleats de la FGS subjectes al règim de pluriocupació de la Seguretat Social, que tampoc havien sol·licitat l'autorització per a la segona activitat.

Almenys vuit professionals de la FGS que desenvolupaven funcions docents i assistencials conjuntes en una plaça vinculada a la UAB, prestaven els seus serveis a la FGS amb jornada a temps complet, mentre que la normativa que

regula el règim d'incompatibilitats estableix que han de desenvolupar jornades a temps parcial en els dos llocs de treball.

El conjunt de les retribucions anuals percebudes per nou professionals de la FGS que desenvolupaven dues activitats públiques –assistencial i docent– superaven el límit màxim establert per a les remuneracions en la normativa bàsica estatal i autonòmica del règim d'incompatibilitats. Així mateix, un d'aquests nou professionals va percebre el complement d'antiguitat en l'activitat assistencial i en l'activitat docent quan, d'acord amb la normativa, només en podia percebre per un dels llocs.

Conclusió

La Fundació ha millorat els circuits de seguiment i control del règim d'incompatibilitats que afecta els professionals que desenvolupen altres activitats al sector públic o privat, a més de l'assistencial, però es mantenen les observacions per l'incompliment de determinats preceptes de la normativa i, per tant, la incidència està pendent de ser resolta.

Al·legació

La resolució de la incidència sobre la compatibilitat de l'activitat assistencial amb l'activitat docent, amb places vinculades, resta pendent d'una resposta a nivell global de les recomanacions que la sindicatura va efectuar en el seu informe 11/2018, places vinculades docents i assistencials de la Universitats Públiques de Catalunya, que per tant sobrepassa l'àmbit competencial exclusiu de la FGS.

2.1.8 ALTRES OBSERVACIONS DE L'ÀREA DE PERSONAL

En aquest apartat es fan constar altres observacions referents a la fiscalització de l'àrea de personal que no tenen relació amb els treballs de fiscalització realitzats anteriorment.

1. Apoderaments

En la sessió del 27 de gener del 2015 el Patronat de la FGS va atorgar poders al director gerent perquè pogués realitzar actes d'administració i gestió hospitalària. Entre els poders hi havia els relatius a gestió de recursos humans per tal de contractar, nomenar, acomiadar, fixar condicions retributives, atribucions i obligacions del personal sanitari, administratiu, tècnic o obrer.

Posteriorment, el mes de febrer del 2015, el director gerent va atorgar poders als directors de recursos humans i d'economia i finances de la Fundació, mitjançant escriptura notarial. De tota manera, aquest apoderament en favor de les dues direccions no incloïa facultats concretes en matèria de gestió de recursos humans.

La direcció de recursos humans va signar el contracte de dinou treballadors de la mostra fiscalitzada, i en va establir les condicions retributives, quan aquesta facultat no estava expressament prevista en els poders que li van ser conferits.

Al·legació

Les actuacions del director de RRHH venen determinades en els poders que li van ser atorgats en data 1 d'agost de 2012 que determina entre les seves facultats la de contractar, nomenar, acomiadar i desnonar empleats, atorgant i rescindint qualsevol mena de contractes de treball, i tant respecte del personal sanitari com administratiu, tècnic obrer o de qualsevol classe, amb facultats per fixar totes les condicions de sou, de col·laboració, facultats, atribucions i obligacions i vetllar i exigir el seu compliment.

S'adjunten còpia dels poders (**annex 6**) que no han estat derogats i per tant entenem que continuen vigents.

2. Dedicació màxima anual

L'any 2018, set facultatius dels vint-i-nou de la mostra analitzada van fer una jornada conjunta, per temps de treball en jornada ordinària i en jornada complementària d'atenció continuada, superior a la dedicació màxima anual de 2.337 hores que estableix l'apartat 7.2 de les condicions laborals vigents i els articles 48 i 49 de la Llei 55/2003, del 16 de desembre, de l'Estatut marc del personal estatutari de serveis de salut.

Al·legació

Efectivament la suma de la jornada ordinària i la jornada complementària d'atenció continuada no pot superar una dedicació màxima anuals de 2.337 hores, però al respecte s'ha de tenir en compte el que es determina en l'article 58 de l'Estatut Marc (d'aplicació a la FGS exclusivament pel que fa a jornada i descansos) en el que s'indica que els descansos entre jornades no es poden considerar com treball efectiu a efectes del compliment de la jornada ordinària de treball.

El personal que realitza jornada complementària (atenció continuada/guàrdies) de dilluns a dijous i els diumenges realitza un descans l'endemà de vuit hores.

D'altra banda, s'ha de significar que com a jornada especial, quan per necessitats assistencials sigui necessari, es pot ampliar voluntàriament, aquesta jornada màxima en 150 hores/any.

En conseqüència a l'hora de determinar ja jornada màxima anual s'han de descomptar les hores de lliurança del dia següent de les guàrdies de dilluns a dijous i de diumenge.

En la pràctica no s'ha produït aquest excés en la jornada, excepte en un casen que, per necessitats conjunturals del servei, va realitzar més guàrdies durant l'any 2018 de les inicialment previstes.

3. Retribucions

Alguns dels complements retribuïts de vuit professionals de la mostra, pertanyents al cos facultatiu i de gestió, no van ser aprovats formalment per l'òrgan competent i no constaven inclosos a les taules salarials annexes a les condicions laborals vigents.

Per a set d'ells, els conceptes retribuïts incloïen diverses activitats, assistencials i de gestió, fetes dins i fora de la jornada ordinària: activitat mèdica fora del punt de guàrdia; activitat mèdica lligada a un punt de guàrdia; activitat assistencial destinada a reduir llistes d'espera del CatSalut; actes mèdics en els serveis d'hemodinàmica, radiodiagnòstic, anestèsia i cirurgia vascular; preus per hora per guàrdies de localització en programes assistencials específics, cobertures d'urgències o altres serveis de gestió, i activitat de radiodiagnòstic fora de la jornada ordinària.

L'any 2018 un dels facultatius de la mostra va percebre 8.688€ per dos complements retributius de caràcter personal de l'aprovació formal per l'òrgan competent dels quals la Sindicatura no ha pogut disposar.

D'altra banda, el mateix any tres facultatius van percebre un import compensatori de 4.122€ per no haver gaudit de sis dies d'assumptes propis l'any 2017. Aquesta regularització és contrària a l'apartat 8è de les condicions laborals vigents, que estableix que els dies d'assumptes propis no són susceptibles de compensació econòmica en cap cas.

Al·legació

Pel que fa al facultatiu de la mostra que va percebre 8.688€ per dos complements retributius de caràcter personal s'ha de dir que ha vingut percebent d'una banda un complement especial contemplat en el Punt 9.1.2 de les noves condicions retributives FGS i que feia referència a l'article 35.1 del **Conveni Col·lectiu Extra estatutari de la FGS i l'APCF 2001-2006**.

Quadre 1.

Així mateix ha vingut percebent un complement de caràcter personal, sobre el que hi ha referència en el programa de nòmina, des del 01/11/2003. Està pendent de documentar.

Pel que fa a la regularització de jornada de tres facultatius del servei d'urgències es va produir no tant per compensar no haver gaudit dels assumptes propis si no per haver superat la jornada màxima de treball efectiva:

Teòrica/Efectiva

- Jornada anual torn de dia: 1.688 hores 1.664 hores.

El facultatiu d'urgències realitzen una distribució de la seva jornada de treball de forma irregular en funció de la programació de mòduls de jornada. En aquests tres casos, per necessitats assistencials, al final d'any s'havien programat hores de treball efectives per sobre de la jornada efectiva i per tant es va haver de regularitzar la situació compensant retributivament aquest excés de jornada anual.

4. Retribució variable per objectius

Pel que fa a la retribució variable per objectius, d'acord amb el pla d'empresa aprovat pel Patronat de la Fundació l'octubre del 2017, els objectius a assolir l'any 2017 haurien de coincidir amb els establerts pel CatSalut en el seu contracte amb la FGS, i la valoració s'hauria de fer en funció dels resultats assignats pel CatSalut a aquests objectius. Per tal de mantenir l'equilibri financer i pressupostari i garantir el manteniment de l'autonomia de gestió, el Patronat va determinar que el percentatge de distribució corresponent a la retribució variable fos del 66% de l'import que correspongués, excepte per als membres del Comitè de Direcció, els contractes dels quals comptaven amb una clàusula de suspensió del pagament de la retribució variable, fins que el Patronat n'autoritzes explícitament de nou el pagament.

L'avaluació del CatSalut en relació amb els objectius de la FGS assolits l'any 2017 va ser tancada i tramesa a la Fundació el mes de juliol del 2018. D'ella es desprenia un percentatge de compliment global dels objectius del 98,7%. La FGS havia pagat el 66% de la retribució variable màxima meritada per cada treballador, en compliment del percentatge de distribució acordat pel Patronat. Això no obstant, la valoració i el pagament de la retribució variable es va fer abans que el CatSalut comunicés a la FGS el grau de compliment dels objectius, el mes d'abril del 2018, en contra del que havia aprovat el Patronat de la Fundació.

Un treballador de la mostra va percebre un percentatge del 80% de la retribució variable acreditada, per sobre del percentatge establert per l'acord del Patronat.

Al·legació

Indicar que, si be és cert, que la comunicació del resultat dels objectius per part del CatSalut es va realitzar formalment el més de juliol, les noves condicions laborals determinaven que la retribució variable per objectius s'havia d'abonar durant el més de març. Els seguiments dels objectius proposats pel CatSalut es realitza tant a nivell intern com extern amb poca variabilitat. Atesa la discrepància cronologia entre la data prevista en el conveni pel seu abonament i la disponibilitat dels resultats definitius dels objectius es van abonar en funció dels resultats provisionals.

Pel que fa al supòsit específic que s'esmenta. **es tracte d'una situació singular derivada** del seu contracte de treball de 7 d'abril de 2005 que determina que com a retribució variable per objectius podrà percebre una quantitat anual en concepte de gratificació com a màxim fins a un 10% del total del sou brut anual corresponent.

En conseqüència i atesa la prevalença del que es determina en el contracte de treball, la retribució variable per a l'any 2018 es correspon amb el percentatge general de distribució però sobre el total del sou brut anual corresponent.

5. Contractes temporals

L'any 2018 la FGS va formalitzar 4.168 contractes laborals per obra o servei i circumstàncies de la producció, que van afectar cinc-cents vuitanta-tres treballadors, la gran majoria d'ells per substitució per incapacitat temporal, vacances o excedència

temporal de la persona que ocupava la plaça. En aquestes contractacions hi mancava la motivació de la necessitat urgent i inajornable de la contractació, en contra del que preveu la normativa pressupostària bàsica.

La contractació temporal de quaranta-quatre treballadors va superar el límit temporal per encadenar contractes d'aquesta naturalesa que estableix l'article 15.5 i la disposició addicional quinzena del TRLET, en virtut dels quals, els treballadors contractats per més de vint-i-quatre mesos de forma contínua o discontinua en un període de trenta mesos adquireixen la condició de treballadors indefinits no fixos. De tota manera, d'acord amb l'apartat dos de la disposició addicional trenta-quatrena de la Llei 3/2017, del 27 de juny, de pressupostos generals de l'Estat per a l'any 2017, la condició de treballador indefinit no fix hauria de derivar d'una resolució judicial.

Al·legació

El Pla d'empresa 2018 determina els principis i objectius de la política de planificació de la plantilla entre els que trobem:

- Subjecció al principi de necessitat de contractació, d'acord amb el previst a la LPGE 2017.
- La contractació de personal temporal serà restringida per a casos excepcionals i cobertura de necessitats urgents i inajornables (art. 19 Dos de la Llei 3/2017, de 27 de juny, de Pressupostos Generals de l'Estat per al 2017).
- Subjecció al principi de necessitat de disponibilitat de recursos, com a principi d'actuació aplicable a totes les entitats públiques, segons preveu la Llei Orgànica 2/2012, de 27 d'abril, d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.

Pel que fa a la temporalitat dels contractes, després de la correcció d'un error d'apreciació en la informació sol·licitada, en resulta que hi ha 39 professionals amb contractes de més de 24 mesos en un període de 30.

Cal identificar les diferents situacions que dones raó d'aquesta circumstància:

- Hi ha 8 dels professionals als que es va fer el seguiment ja estan de baixa a l'empresa.
- Hi ha 3 dels professionals van accedir a un lloc de treball indefinit per convocatòria pública.
- Hi ha 1 professional està actualment amb un contracte pendent de convocatòria (previsió convocar octubre 2020)
- Hi ha 12 professionals contractats amb caràcter finalista (per obra o servei determinat) amb continuïtat en la finalitat que estan contractats, malgrat en alguns casos per motius administratius, no s'ha realitzat una pròrroga sinó alta i baixa. D'acord amb l'article 15.1 a) la durada màxima d'aquests contractes és de 3 anys, que en determinats supòsits serà ampliable a 1 any més.
- Hi ha 15 professionals contractats com Metge adjunt de guàrdia, la funció bàsica d'aquest lloc de treball consisteix en la realització de guàrdies mèdiques amb presència física o localitzables. Es contracten en funció de les necessitats de cobertura de les guàrdies de les diferents especialitats i poden variar al llarg del temps en funció de circumstàncies conjunturals (edat de la plantilla, absentisme...). En tot cas, no formen part de la plantilla estructural de la FGS

2.2. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 8/2016

1) *Situació financera de l'entitat*

Pel que respecta a la situació economicofinancera de la FGS, la recomanació indicava el següent:

En els tres exercicis fiscalitzats (2010, 2011 i 2012), la FGS presentava una situació economicofinancera desequilibrada, com ja es va posar de manifest en l'informe de la Sindicatura 39/2012, referit a l'exercici 2009.

La Sindicatura considera que la mateixa FGS i les institucions presents al Patronat haurien d'aplicar les mesures necessàries de gestió i control per aconseguir l'equilibri patrimonial de la FGS, recuperar i mantenir els resultats i garantir la sostenibilitat econòmica a llarg termini de la FGS.

Conclusió

Des de l'any 2014, els resultats obtinguts per la Fundació posen de manifest un canvi positiu de la tendència en el camí d'assolir l'estabilitat financera. Tanmateix, hi ha altres paràmetres que posen de manifest que la FGS encara tenia un desequilibri financer i patrimonial important. Els comptes anuals a 31 de desembre del 2018 presenten un fons de maniobra negatiu de 51,9M€ –a 31 de desembre del 2017 era de 49,2M€– i un patrimoni net negatiu de 225,5M€ –a 31 de desembre del 2017 era negatiu en 232,6M€. Per millorar la liquiditat de la Fundació, el Patronat va contractar una pòlissa de crèdit per valor de 51,0M€ l'any 2018.

La Sindicatura considera que la FGS i les institucions presents al Patronat van aplicar mesures de gestió i control per aconseguir un canvi de tendència en els resultats de l'entitat, tot i que l'equilibri patrimonial i la sostenibilitat econòmica a llarg termini de la FGS estaven encara pendents d'aconseguir. Per tant, la recomanació es va implantar tot i que els seus resultats encara no eren els adequats per revertir la situació financera de l'entitat.

Al·legació

La Fundació confirma la bona tendència dels resultats econòmics i els esforços en gestió. La situació patrimonial, que ha millorat ens els darrers anys, va relacionada a la vegada amb les aportacions de la Generalitat segons Acord de Govern. El canvi tècnic de la comptabilització de les aportacions de futur ha implicat un dimensionat de la negativitat dels FP que no són atribuïbles a la gestió. Aquesta situació revertirà a la finalització de l'acord de govern. Tanmateix s'insisteix que els bons resultats dels darrers exercicis han contribuït en la millora de la situació patrimonial. A nivell de tresoreria es va reduir l'import de la pòlissa de crèdit a l'any 2018 passant de 53M a 51M a la vegada que es va fer un pla de tresoreria per millorar les condicions de pagament dels proveïdors. Per tant, en línies generals els darrers anys s'ha millorat la situació patrimonial de la Fundació.

2) Signatura de les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut

Pel que fa a les clàusules addicionals del concert amb el CatSalut, la recomanació indicava el següent:

El CatSalut i la FGS van signar les clàusules addicionals al conveni i als contractes subscrits per als serveis d'assistència hospitalària i especialitzada, de salut mental, i d'atenció socio sanitària a finals dels exercicis 2010, 2011 i 2012. Aquest retard en la fixació dels imports contractuals provoca dificultats en la planificació i la gestió de l'activitat sanitària que els hospitals concertats han de realitzar.

La Sindicatura considera que el CatSalut hauria d'establir i signar abans del començament de l'exercici econòmic, amb el conjunt d'entitats sanitàries concertades, les esmentades clàusules addicionals, subjectes a possibles regularitzacions.

Conclusió

El CatSalut va formalitzar les clàusules addicionals del concert de l'any 2018 un cop l'exercici havia finalitzat i, per tant, es mantenia sense implementar la recomanació feta per la Sindicatura.

Al·legació

Aquesta recomanació no està a l'abast de la Fundació.

2.3. SEGUIMENT DE LES OBSERVACIONS I RECOMANACIONS DE L'INFORME 39/2012

2.3.2. Seguiment de les recomanacions

3) Aplicació de la normativa contractual

Pel que fa als procediments establerts per la normativa d'aplicació, i en l'àmbit de la contractació administrativa, la recomanació indicava el següent:

La FGS té l'obligació de seguir la normativa comptable i, en particular, la contractual. La fiscalització de la contractació del 2009, pel que s'ha exposat en l'apartat 2.6, s'ha fet considerant la institució com un ens adjudicador no administració pública. No obstant això, la FGS ha d'adoptar les mesures necessàries per adaptar la seva organització i els seus procediments contractuals al que estableix la normativa per a les entitats del sector públic que a efectes de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic són considerades administracions públiques.

Anàlisi del seguiment

El mes de juny del 2017 l'Assessoria Jurídica del CatSalut va emetre un informe relatiu al nivell de subjecció de la FGS a la normativa contractual, els arguments del qual determinaven que la Fundació era una entitat del sector públic, però no una entitat de dret públic, per la qual cosa conclouia que no podia considerar-se admi-

nistració pública, sinó que el seu grau de subjecció era el corresponent a un poder adjudicador no administració pública.

L'any 2018 la FGS va continuar tramitant els procediments de contractació a l'empara dels preceptes aplicables als poders adjudicadors no administració pública. En compliment del que estableix la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), el 30 de gener del 2018 el Patronat va derogar les Instruccions internes de contractació vigents des de l'any 2016, amb efectes del 9 de març del 2018. En el mateix Acord va aprovar una nova composició de la Mesa de Contractació i el disseny per a un nou circuit de tramitació i signatura electrònica.

Conclusió

Malgrat que l'informe de l'Assessoria Jurídica del CatSalut es manifesta en sentit contrari, la Sindicatura considera que la Fundació, d'acord amb la normativa reguladora de la contractació pública, reuneix els requisits per ser considerada poder adjudicador administració pública.

Al·legació

La Fundació va presentar a la Sindicatura l'informe de l'assessoria jurídica del CatSalut, en la que, seguint les directrius establertes per la Junta Consultiva de la Generalitat de Catalunya, raonava extensament la naturalesa jurídica i nivell de subjecció de la Fundació al TRLCSP, per acabar conclouent que ha de ser considerada poder adjudicador no administració pública.

Dit això, i en atenció a que la Sindicatura ni en els passats informes ni en aquest que motiva les al·legacions, ha presentat cap justificació raonada de la seva afirmació, amb el que col·loca a la Fundació en una situació clara d'indefensió, s'ha de concloure que la Fundació és un poder adjudicador no administració pública, d'acord amb el predit informe de l'assessoria jurídica del CatSalut, de juny de 2017.

Per tant, es conclou que aquesta recomanació, no l'és d'aplicació.

4.2. COMENTARIS A LES AL·LEGACIONS

Les al·legacions formulades han estat analitzades i valorades per la Sindicatura de Comptes. Com a conseqüència de les al·legacions rebudes s'han suprimit les observacions 1 i 2 de l'apartat 2.1.6 i l'observació 1 de l'apartat 2.1.8; s'ha modificat l'observació 4 de l'apartat 2.1.4, i s'ha modificat el text de les observacions 2 i 5 de l'apartat 2.1.8. Aquests canvis han afectat, en el mateix sentit, l'apartat 3, Conclusions.

La resta del text del projecte d'informe no s'ha alterat perquè s'entén que les al·legacions presentades són explicacions que confirmen la situació descrita inicialment o perquè no es comparteixen els judicis que s'hi exposen.

APROVACIÓ DE L'INFORME

Certifico que el 15 de setembre del 2020, reunit telemàticament el Ple de la Sindicatura de Comptes, sota la presidència del síndic major, Jaume Amat i Reyero, amb l'assistència dels síndics Jordi Pons i Novell, Miquel Salazar Canalda, Joan-Ignasi Puigdollers i Noblom i Emma Balseiro Carreiras, actuant-hi com a secretari el secretari general de la Sindicatura, Manel Rodríguez Tió, i com a ponent el síndic major, Jaume Amat i Reyero, amb deliberació prèvia s'acorda aprovar l'informe de fiscalització 15/2020, relatiu a la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau, seguiment de les observacions i recomanacions d'informes anteriors, exercici 2018.

I, perquè així consti i tingui els efectes que corresponguin, signo aquesta certificació, amb el vistiplau del síndic major.

El secretari general

Vist i plau,

El síndic major

