



## INFORME DE LA SECRETARIA GENERAL

### ASSUMPTE:

Reorganització dels Consells d'Administració de les societats HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM, GECOUSA i CENTRE MQ REUS, SA per tal d'incloure representants de les persones treballadores i de les persones usuàries per garantir la participació i transparència d'acord amb els paràmetres legals.

### ANTECEDENTS DE FET:

- El Ple de la Corporació en reunió de data 3 de juny de 2016 va aprovar, per unanimitat, la moció presentada pel grup polític de la CUP adoptant els següents acords:

«PRIMER: Proposar a la Junta General de GECOUSA i Centre MQ Reus a reorganitzar el Consell d'Administració per tal d'incloure representants de les persones treballadores per garantir la participació i la transparència, d'acord amb els paràmetres legals.

SEGON: Que s'emeti el corresponent informe tècnic per traslladar a la Junta General l'acord i al Ple per la modificació del estatuts.»

- En els mateixos termes el Ple de la Corporació en reunió de data 6 de maig de 2016 va aprovar una moció del Grup Municipal del PP referida a l'HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM si be, a més, proposava la inclusió en el Consell d'Administració de la societat de representants de les persones usuàries.

- En data 23 de desembre de 1987 la societat de capital íntegrament municipal, HOSPITAL DE SAN JOAN DE REUS, SAM junt amb dos socis privats va constituir la societat «GESTIÓ COMARCAL HOSPITALÀRIA, SA». Dita societat va esdevenir, posteriorment, en unipersonal, al passar a ser la societat HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM la titular del 100% del seu capital social, és a dir, el seu soci únic.

- Així mateix el dia 17 de juliol de 1998, HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM va constituir, en qualitat de soci únic l'empresa «CENTRE MQ REUS, SA»

- De conformitat amb la llei 27/2013, de 27 de desembre, de racionalització i sostenibilitat de l'administració local, que va modificar en el seu article 1.37 la disposició addicional dotzena de la llei 7/1985, reguladora de les bases de règim local (LRBRL) el Ple de la Corporació en reunió de data 30 de maig de 2014 va classificar els ens que conformen el sector públic d'aquest Ajuntament aprovant, entre d'altres extrems, el nombre màxim de membres dels consells d'administració que, en el cas d' HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM, GECOUSA i CENTRE MQ REUS, SA es va fixar en 15.

Així mateix el dia 13 de juliol de 2015 i el dia 8 de setembre de 2015 les Juntes Generals de les societats esmentades varen modificar els respectius estatuts socials per establir en 15 el nombre màxim de membres dels seus Consell d'Administració.

En els esmentats estatuts no es fa cap referència a la personalitat dels membres del Consell d'Administració, si bé, evidentment, s'exclouen les persones que es trobin en causes legals d'incapacitat o incompatibilitat. No obstant això, en els articles 14 i 16 de la societat HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM es fa constar que el nomenament dels membres del Consell d'Administració recaurà en persones especialment qualificades i també, que perdran la seva qualitat de consellers quan deixin d'ostentar la condició determinant de la seva designació...

Així mateix, l'article 20 dels estatuts de GECOHTSA disposa que *la Junta General podrà crear, com a màxim òrgan consultiu, planificador i assessor de la societat, un CONSELL RECTOR integrat pels presidents dels consells comarcals de la Ribera d'Ebre, Priorat i Terra Alta, pels alcaldes dels ajuntaments de les esmentades comarques que tinguin al terme municipal un centre d'assistència primària, i pels membres del Consell d'Administració i per les persones que en cada cas es designin, així com, que el Consell Rector exercirà totes les funcions d'assessorament, consulta, estratègia, planificació, seguiment, supervisió i control de les activitats que porti a terme la societat.*

De la informació facilitada per l'Assessoria Jurídica del grup hospitalari resulta que actualment hi ha una vacant al Consell d'Administració de GECOHTSA i dues als de CENTRE MQ REUS, SA i HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM.

#### **FONAMENTS DE DRET:**

**PRIMER:** La Constitució Espanyola disposa en l'apartat 2 de l'article 129 que *«Los poderes públicos promoverán eficazmente las diversas formas de participación en la empresa y fomentarán, mediante una legislación adecuada, las sociedades cooperativas. También establecerán los medios que faciliten el acceso de los trabajadores en la propiedad de los medios de producción.»*

Així mateix l'article 4.1 apartat g) del Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel que s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors reconeix com a dret bàsic dels treballadors els d'informació, consulta i participació en l'empresa. En els títols II i III d'aquesta norma es regulen els drets de representació col·lectiva i de reunió dels treballadors i també el dret a la negociació col·lectiva i els convenis col·lectius. En concret l'article 64 es refereix als «drets d'informació, consulta i competències» dels comitès d'empresa però no concreta que aquests drets es puguin fer efectius mitjançant la participació dels treballadors en els òrgans de govern de l'empresa.

En l'article 65 es regula el «deber de sigilo» respecte a la informació que els sigui facilitada i que cap document que l'empresa lliuri al comitè, podrà ser utilitzat fora de l'estricta àmbit d'aquella, ni per a finalitats diferents a les que varen motivar el seu lliurament.

**SEGON:** La legislació vigent en matèria de dret local no preveu la incorporació dels treballadors als òrgans de govern en les societats de capital municipal ni tampoc la prohibeix.



L'article 85 ter, apartat 3 de la llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local disposa que *«los estatutos determinaran la forma de designación y funcionamiento de la Junta General y del Consejo de Administración, así como los máximos órganos de dirección de las mismas.»*

En igual sentit es pronuncia l'article 103 del RDL 781/1986, de 18 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de les disposicions legals vigents en matèria de règim local, establint que *«en l'escriptura de constitució es farà constar la forma de constituir el Consell d'Administració.»*

Finalment de l'article 221 (designació dels administradors), apartats 1 i 2 del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals resulta el següent:

*«1. La junta general nomena els membres del consell d'administració en els termes que estableixen els estatuts, a favor de persones professionalment qualificades.*

*2. Els estatuts poden preveure la designació d'un o de diversos administradors en representació dels usuaris.»*

**TERCER:** La legislació mercantil, en especial el Reial Decret Legislatiu 1/2010, pel que s'aprova el text refós de la Llei de Societats de Capital i el Reial Decret 1784/1986, de 19 de juliol, pel que s'aprova el Reglament del Registre Mercantil tampoc fan cap tipus de referència a la participació dels treballadors en els òrgans socials. No obstant la primera de les normes esmentades estableix rigorosament els deures que corresponen als administradors, entre ells, deure general de diligència, protecció de la discrecionalitat empresarial, deure de lleialtat que inclou *«a) No ejercitar sus facultades con fines distintos de aquéllos para los que le han sido concedidas. b) Guardar secreto sobre las informaciones, datos, informes o antecedentes a los que haya tenido acceso en el desempeño de su cargo, incluso cuando haya cesado en él, salvo en los casos en que la ley lo permita o requiera. c) Abstenerse de participar en la deliberación y votación de acuerdos o decisiones en las que él o una persona vinculada tenga un conflicto de intereses, directo o indirecto...»*, deure d'evitar situacions de conflicte d'interès. També el Reial Decret Legislatiu 1/2010 fa referència a l'exercici de les accions pertinents davant l'incompliment del deure de lleialtat.

- Pel que fa al dret comunitari, malgrat que en algunes administracions públiques nacionals existeixen sistemes d'informació i consulta, totes les directives relatives al dret dels treballadors a ser informats i consultats promulgades fins al moment no s'apliquen a l'administració pública, però sí s'apliquen a les empreses públiques si duen a terme una activitat econòmica, amb o sense ànim de lucre.

Existeixen nombroses directives referides al dret dels treballadors a ser informats i consultats en l'àmbit nacional sobre una sèrie de qüestions relacionades amb el rendiment econòmic, solidesa financera, futurs plans de desenvolupament de l'empresa (Directives 75/129/CEE del Consell de 17 de febrer de 1975, modificada posteriorment per d'altres, 2001/23/CE del Consell de 12 de març de 2001, 2002/14/CE del Parlament Europeu i del Consell d'11 de març de 2002.)

D'altres es refereixen als drets dels treballadors a ser informats i consultats en situacions amb un component transnacional (Directiva 94/45/Ce de 22 de setembre de 1994, modificada per la 2009/38/CE del Parlament Europeu i del Consell de 6 de maig de 2009, la Directiva 2004/25/CE del Parlament i del Consell de 21 d'abril de 2004, Directiva 2011/35 UE del Parlament Europeu i del Consell de 5 d'abril de 2011.)

També hi ha d'altres directives aplicant normes a situacions determinades que tenen un component transnacional, conferint drets parcials de participació en la presa de decisions (Directiva 2001/86/CE del Consell de 8 d'octubre de 2001 per la que es completa l'Estatut de la Societat Anònima Europea en el que respecta a la implicació dels treballadors, l'Estatut de la Societat Anònima Europea de responsabilitat limitada aprovat pel Reglament (CE) núm. 2157/2001 del Consell, la Directiva 2003/72/CE del Consell de 22 de juliol de 2003 (Societat Cooperativa Europea), Directiva 2005/56/CE del Parlament Europeu i del Consell...)

**QUART:** Pel que fa a la transposició de les directives ens trobem la Llei 10/1997, de 24 d'abril, sobre drets d'informació i consulta dels treballadors en les empreses i grups d'empreses de dimensió comunitària modificada per la Llei 10/2011, de 19 de maig, que incorpora al dret espanyol la Directiva 2009/38/CE del Parlament Europeu i del Consell de 6 de maig sobre constitució d'un comitè d'empresa europeu o d'un procediment d'informe i consulta als treballadors en les empreses i grups d'empreses de dimensió comunitària.

D'altra banda el Consell de Ministres de la Unió Europea adoptà el Reglament CE núm. 2157/2001 del Consell, de 8 d'octubre de 2001, pel que s'aprova l'Estatut de la Societat Anònima Europea (SE).

Finalment, mitjançant la Llei 31/2006, de 18 d'octubre, sobre implicació dels treballadors en les societats anònimes i cooperatives europees es varen incorporar al dret espanyol les Directives 2001/86/CE del Consell, de 8 d'octubre de 2001, per la que es completa l'Estatut de la Societat Anònima Europea i la 2003/72/CE del Consell de 22 de juliol de 2003 relativa a l'Estatut de la Societat Cooperativa Europea en tot allò relatiu a la implicació dels treballadors. L'esmentada Llei 31/2006, de 18 d'octubre, defineix en el seu article 2, apartats i) i l) els conceptes «d'implicació» i «participació» en els següents termes:

*«i) Implicación de los trabajadores: la información, la consulta, la participación y cualquier otro mecanismo mediante el cual los representantes de los trabajadores pueden influir en las decisiones que se adopten en las empresas.*

*l) Participación: la influencia del órgano de representación de los trabajadores o de los representantes de los trabajadores en una sociedad mediante:*

*1º El derecho a elegir o designar a determinados miembros del órgano de administración o de control de la sociedad; o*

*2º El derecho a recomendar u oponerse a la designación de una parte o de todos los miembros del órgano de administración o de control.”*

No obstant l'article 3 de la Llei especifica que la majoria dels seus preceptes són



aplicables només a societats europees (SE) que tinguin o hagin de tenir domicili a Espanya... Cal tenir en compte que l'article 2 d'aquesta norma defineix com a «societat europea (SE)» tota societat constituïda d'acord amb el Reglament (CE) núm. 2157/2001 pel que s'aprova l'Estatut de la Societat Anònima Europea. Aquest reglament permet la creació de societats de dimensió europea.

Finalment en el seu article 22 la Llei 31/2006 estableix el deure de confidencialitat i reserva pels membres de la comissió negociadora, òrgan de representació i representants dels treballadors i que aquesta obligació de confidencialitat subsisteix inclús després de l'expiració del seu mandat i que la seva transgressió pot donar lloc a responsabilitat.

### **CONCLUSIONS:**

D'acord amb els antecedents de fet i els fonaments jurídics exposats es conclou el següent:

- El dret de participació dels treballadors en els consells d'administració de les empreses o els seus òrgans de direcció només es troba reconegut en l'article 129.2 de la Constitució Espanyola i en l'article 4.1.g) del Text Refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors. No obstant aquest dret encara no ha estat desenvolupat per cap normativa, per la qual cosa, la legislació vigent no confereix el dret als comitès d'empresa i delegats dels treballadors, amb caràcter general, a participar en les decisions empresarials. La Llei 31/2006, de 18 d'octubre, sobre implicació dels treballadors es refereix a les societats anònimes i cooperatives europees.

No obstant l'anterior, el fet que no estigui regulat no implica la seva prohibició per la qual cosa la tècnic sotasignant considera que no hi ha cap impediment legal per tal d'incorporar al Consell d'Administració d'una societat municipal representants dels treballadors en qualitat de consellers. Cal tenir en compte que nombrosa doctrina considera que aquesta participació en l'òrgan d'administració complementa, però no substitueix, els drets d'informació i consulta.

- No hi ha cap impediment legal per a designar un membre del Consell d'Administració en representació dels usuaris, tal i com s'ha referit en el FONAMENT DE DRET SEGON.

No obstant atès que, d'acord amb els objectes socials de les 3 empreses a que fa referència aquest informe, pot entendre's com a usuaris dels serveis que presten a la totalitat de la ciutadania, seria convenient que aquest representant dels usuaris fos designat a proposta, bé d'una associació de consumidors, bé d'entitats que agrupin usuaris amb una determinada patologia...

- Havent-se realitzat la pertinent consulta al Registre Mercantil de Tarragona resulta que aquest no admetria, en cap cas, el nomenament del Comitè d'Empresa com a membre del Consell d'Administració. El nomenament s'hauria de realitzar a proposta dels representants dels treballadors, és a dir, del Comitè d'Empresa. No obstant la persona designada restaria inscrita en el Registre Mercantil a títol personal, tal i com succeeix amb els representants dels distints grups polítics municipals. També cal preveure la possibilitat que una empresa municipal tingui menys de 50 treballadors i, per tant, la representació dels treballadors correspongui als delegats de personal,

la qual cosa fa aconsellable fer constar que el membre del Consell d'Administració es designa a proposta dels treballadors de l'empresa sense concretar cap òrgan de representació.

A aquests efectes és indiferent fer constar o no aquesta representació en els estatuts de la societat. Cal recordar que durant nombrosos anys varen formar part del Consell d'Administració de la societat REUS MOBILITAT I SERVEIS, SA (abans AMERSAM) representants dels paradistes dels mercats, sense que això constés als estatuts. En aquest moment s'estan iniciant els treballs per a l'elaboració d'un text refós i actualitzat dels estatuts socials de les societats dependents de l'Ajuntament i, un cop analitzat el tema, es podria decidir si s'incorpora al text, el fet que en els consells d'administració hi hagi un representant dels treballadors i dels usuaris. Cal recordar que pel que fa a la societat HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM el Ple de la Corporació va acordar incloure en el Consell d'Administració representants de les persones treballadores i usuàries i que, pel que fa a les empreses GECO HSA I CENTRE MQ REUS, SA només representants de les persones treballadores sense perjudici que, tal com s'ha exposat en els antecedents de fet d'aquest informe, actualment hi ha una vacant al Consell d'Administració de GECO HSA i dues als de CENTRE MQ REUS, SA i HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM per la qual cosa les respectives Juntes Generals hauran d'acordar el que considerin més adient al respecte.

Es reitera, de nou, que el fet que els estatuts socials no prevegin, actualment, que formaran part del Consell d'Administració de les societats un o varis representants dels usuaris i dels treballadors, no és impediment legal perquè la Junta General pugui nomenar-los.

- Com a conclusió final es fa constar que no existeix cap incompatibilitat legal per tal que siguin membres dels Consells d'Administració d'HOSPITAL DE SANT JOAN DE REUS, SAM, GECO HSA i CENTRE MQ REUS, SA representants dels treballadors i dels usuaris, amb independència que els respectius estatuts prevegin o no que formaran part d'aquest òrgan. No obstant, cal tenir en compte que la legislació vigent en matèria de societats de capital preveu els deures que corresponen als administradors ja exposats en el FONAMENT DE DRET TERCER d'aquest informe i també les responsabilitats a que pot donar lloc el seu incompliment.

La qual cosa s'informa a Reus el dia 15 de juny de 2016.

L'Adjunta a la Secretaria



AJUNTAMENT DE REUS  
SECRETARIA GENERAL

M. Rosa Ferré Amador

Vist i plau

El secretari general



AJUNTAMENT DE REUS  
SECRETARI GENERAL

Jaume Renyer Alimbau