

# LA PREVENCIÓ DE RISCOS LABORALS COM A BARRERA O OPORTUNITAT PER LA INCLUSIÓ LABORAL DE PERSONES VULNERABLES

COMENTARI EN RELACIÓ A LA SENTÈNCIA 3240/2023 DEL TSJC.

Cas pràctic on la prevenció de riscos s'utilitza com a barrera per la inclusió laboral de persones vulnerables

---

JOAN BENÍTEZ PORTILLO i CARLA FERRER MUÑOZ  
ADVOCATS DE L'IL·LUSTRE COL·LEGI DE L'ADVOCACIA DE GIRONA

**2dLegal**  
grup

# RESUM DE LA CONTROVÈRSIA

---

- Anunci de **licitació i adjudicació** de la mateixa en relació al contracte del servei de manteniment de jardineria dels edificis del Departament de Cultura per l'any 2022
- Concretament referent al **servei de manteniment de la jardineria** de la Biblioteca de Girona Carles Rahola que ja s'havia prestat per part de la Fundació Privada Drissa (terrasses i parterres) i per l'entitat E.I Brots (paret Vegetal)



Font: <https://www.catalan-architects.com/es/mario-corea-arquitectura-barcelona/project/girona-public-library-carles-rahola>

# RESUM DE LA CONTROVÈRSIA

---

➤ S'**EXCLOU** de participar en la licitació a:

- Empreses d'inserció laboral de persones amb discapacitat.
- Empreses d'inserció sociolaboral
- Entitats sense ànim de lucre.

**Amb quin argument per part de l'Administració?**

- 1) Discrecionalitat en l'apreciació de **qüestions tècniques**
- 2) Evitar qualsevol **risc laboral** de persones que integren aquestes entitats

# CLÀUSULA CONTROVERTIDA

Document "Condicions Generals de Contractació", apartat "M" (Tramitació i requisits de participació) del document "Quadre de característiques del contracte" publicats a l'anunci de licitació de la Plataforma Electrònica de Contractació Pública de Catalunya en referència al Lot 3 . Girona Biblioteca:

*Per la naturalesa dels treballs a contractar, aquesta licitació s'adreça a empreses d'inserció laboral de discapacitats, empreses d'inserció sociolaboral o entitats sense afany de lucre a excepció del Lot 3, Girona Biblioteca. Les particularitats de la Biblioteca Carles Rahola de Girona, amb treballs de jardineria que presenten risc de caiguda en alçada i requereixen la utilització de mitjans auxiliars singulars, fan necessari que les empreses participants a la licitació d'aquest lot no siguin d'inserció laboral de discapacitats, d'inserció sociolaboral o entitats sense afany de lucre. (la negreta és nostra)*

# QUINES ACTUACIONS INTERPOSEM?

---

## 1) PRESETEM DENÚNCIA DAVANT L'**AUTORITAT CATALANA DE LA COMPETÈNCIA**

### RESOL:

→ QUE NO TÉ CAPACITAT D'ACTUACIÓ

→ QUE L'ACTUACIÓ DE L'ADMINISTRACIÓ PÚBLICA NO VA SER PROU CUROSA EN TERMES DE POLÍTICA DE COMPETÈNCIA

**2) INTERPOSEM RECURS CONTENCIÓS ADMINISTRATIU AL TSJC** DAVANT L'ANUNCI DE LICITACIÓ, EL QUADRE DE CARACTERÍSTIQUES DEL CONTRACTE, EL PLEC DE CLÀUSULES, ELS DOCUMENTS CONTRACTUALS I L'ADJUDICACIÓ DE LA LICITACIÓ.

# QUÈ AL·LEGUEM AL TJSC?

---

- 1) Que la licitació és perjudicial per les entitats excloses**
- 2) Que s'utilitza el terme ofensiu "discapacitats"**
- 3) Que es discrimina a les entitats i als seus usuaris**
- 4) Que hi ha una infracció de: Carta de Drets fonamentals de la Unió Europea, Convenció sobre els Drets de les Persones amb Discapacitat, Constitució Espanyola, així com de:**
  - Llei 26/2011 d'adaptació normativa de la Convenció
  - RDL 1/2013 pel que s'aprova el TRLG de drets de les persones amb discapacitat
  - Llei 9/2017 de Contractes del Sector Públic
  - Llei 40/2015 del Règim Jurídic del Sector Públic
  - Llei 26/2010 de Règim Jurídic i Procediment de les AAPP a Catalunya

# COM S'OPOSA L'ADMINISTRACIÓ?

---

- 1) L'ORGAN DE CONTRACTACIÓ TÉ **DISCRECIONALITAT** EN QUANT A L'APRECIACIÓ DE LES QUESTIONS TÈCNIQUES QUE NO ES POT CONTROLAR JURÍDICAMENT
- 2) LA "MODIFICACIÓ" EN QUANT A LA LICITACIÓ ES TROBA JUSTIFICADA PEL **RISC DE CAIGUDA** EN ALÇADA I REQUEREIX DE LA UTILITZACIÓ DE MEDIS AUXILIARS QUE AUGMENTEN EL COST ECONÒMIC
- 3) LES TASQUES A REALITZAR PODEN SER UN **PERILL** PER LA INTEGRITAT FÍSICA DELS TREBALLADORS
- 4) NO HI HA DISCRIMINACIÓ PERQUÈ S'ACTUA EN **DEFENSA DE LA SEGURETAT DELS TREBALLADORS**

# COM S'OPOSA L'ADMINISTRACIÓ?

---

Al·lega:

-La naturaleza de los trabajos a realizar comporta elementos de riesgo con peligro directo y concreto para la integridad física de los trabajadores de estas entidades como se ha demostrado en la práctica y con la experiencia; que se requiere formación específica y la prueba es que el anterior adjudicatario subcontractaba esta parte del trabajo de forma sistemática.

-No se produce discriminación sino que se actúa en defensa de la seguridad de los trabajadores y que la práctica de subcontratación sistemática no supone ningún fomento de las empresas ni de los trabajadores del tercer sector, que no participan en la realización del trabajo y desde el punto de vista de prevención de riesgos laborales, la actora pretende una licitación que es jurídicamente imposible (artículo 19 y 25 LPRL).



# QUÈ RESOL EL TSJC?

---

- 1) QUE EL RISC DE CAIGUDA EN ALTURA QUE EXIGEIX LA UTILITZACIÓ DE MEDIS ESPECIALITZATS, NO RESULTEN SUFICIENTS PER JUSTIFICAR L'EXCLUSIÓ DE LA LICITACIÓ D'EMPRESSES D'UNA DETERMINADA CATEGORIA
- 2) QUE ÉS **DISCRIMINATÒRIA** L'EXCLUSIÓ DE LA PARTICIPACIÓ EN LA LICITACIÓ D'EMPRESSES D'INSERCIÓ LABORAL DE PERSONES AMB DISCAPACITAT, EMPRESSES D'INSERCIÓ SOCIOLABORAL O ENTITATS SENSE ÀNIM DE LUCRE.
- 3) RESPECTE DE LA UTILITZACIÓ DEL TERME "DISCAPACITATS" RECORDA QUE HI HA NORMATIVA LEGAL QUE REFEREIX LA SUBSTITUCIÓ DE TERMES COM "MINUSVÀLIDS" I "PERSONES AMB MINUSVALIA" A **PERSONES AMB DISCAPACITAT**

**TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CATALUÑA**  
**SALA DE LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO**  
**SECCIÓN QUINTA**

**SENTENCIA nº 3240/2023**

**Ilmos. Sres.:**

**PRESIDENTA**

D<sup>a</sup>. María Luisa Pérez Borrat

**MAGISTRADOS**

D. Francisco José Sospedra Navas

D<sup>a</sup>. Asunción Loranca Ruilópez

**FALLAMOS**

En atención a todo lo expuesto, la Sección Quinta de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña ha decidido:

**1.-Estimar en parte** el recurso contencioso-administrativo interpuesto por Patronal del Tercer Sector Social de Catalunya “ La Conferació” contra las resoluciones a las que se refiere el fundamento de derecho primero de esa sentencia, en el sentido de anular el anuncio de la licitación, cuadro de características del contrato, pliego de cláusulas administrativas particulares y demás documentos contractuales relativos al servicio de mantenimiento de jardinería de los edificios del Departamento de Cultura para el año 2022 en lo referente al Lote 3 (Biblioteca Carles Rahola de Girona) y por el único motivo de resultar discriminatoria la exclusión de la participación en la licitación de empresas de inserción laboral de personas con discapacidad, empresas de inserción sociolaboral o entidades sin ánimo de lucro.

# PREMSA

## ECONOMIST & JURIST

ACTUALIDAD

Anulada una licitación de la Generalitat por discriminar a personas con discapacidad

La Justicia ha estimado el recurso de una patronal del sector social que consideró que el concurso de mantenimiento de jardinería de la Biblioteca Carles Rahola de Girona era discriminatorio por excluir a entidades de inserción laboral



El TSJC anula una licitación de la Generalitat por discriminar laboralmente a personas con discapacidad

4 diciembre, 2023 ASEC/ASIC Noticias

## e!TRIANGLE

El TSJC anula una licitación de la Generalitat por discriminar laboralmente a personas con discapacidad

La Confederació recurrió el concurso de mantenimiento de jardinería de la Biblioteca Carles Rahola de Girona porque quedaban excluidas entidades de inserción laboral

SOCIETAT



El TSJC anul·la una licitació de serveis de la Generalitat a Girona per "discriminar" persones amb discapacitat

- La Confederació va recórrer el concurs del manteniment de jardineria de la Biblioteca Carles Rahola

## Diari de la DisCapacitat

EL DIGITAL DE LA DIVERSITAT FUNCIONAL A CATALUNYA

El TSJC anul·la una licitació de la Generalitat per considerar-la discriminatòria contra les persones amb discapacitat

La Confederació guanya el recurs presentat contra l'Administració perquè negava el dret a presentar-se a les entitats d'inserció laboral de col·lectius vulnerables