

INSTRUCCIÓ en matèria de personal per a la correcta gestió dels contractes de serveis i de producció de continguts a fi d'evitar incórrer en supòsits de cessió il·legal de treballadors/as aplicable a la CORPORACIÓ VALENCIANA DE MITJANS DE COMUNICACIÓ i a la SOCIETAT ANÒNIMA DE MITJANS DE COMUNICACIÓ DE LA COMUNITAT VALENCIANA.

(Acord del Consell Rector de 15 de novembre de 2018)

L'article 103.3 de la Constitució estableix que la llei regularà l'accés a la funció pública d'acord amb els principis de mèrit i capacitat. En el desenvolupament d'aquest mandat, l'article 55 del text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, aprovat per reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, reconeix i desenvolupa el dret de tots els ciutadans a accedir a l'ocupació pública, d'acord amb els principis d'igualtat, mèrit i capacitat. Amb aquest finalitat, les administracions públiques, i en general les entitats incloses en l'àmbit d'aplicació d'aquesta norma legal, han de seleccionar el seu personal, tant funcionari com a laboral, mitjançant procediments en els quals es garantisquen aquests principis; i també, entre altres, els de publicitat de les convocatòries i de les seues bases, la transparència, la imparcialitat i la professionalitat dels membres dels òrgans de selecció.

D'altra banda, l'article 43 del text refós de la Llei de l'estatut dels treballadors, aprovat per reial decret legislatiu 1/1995, de 24 de març, considera que es produeix cessió il·legal de treballadors quan es dona alguna de les condicions següents: que l'objecte dels contractes de serveis entre les empreses es limite merament a posar els treballadors de l'empresa cedent a disposició de l'empresa cessionària quan l'empresa cedent manque d'una activitat o d'una organització pròpia i estable, quan no compte amb els mitjans necessaris per al desenvolupament de la seua activitat o no exercisca les funcions inherents a la seua condició d'empresari. L'apartat 4 del mateix article afig, finalment, que els treballadors sotmesos al trànsit prohibit tindran dret a adquirir la condició de fixos, a la seua elecció, en l'empresa cedent o la cessionària.

En aplicació d'aquest últim precepte i atesa la condició d'ocupador que assumeix el sector públic, tenint en compte la subscripció de nombrosos contractes administratius per a la gestió dels serveis públics dels quals és titular, els tribunals han condemnat en diferents ocasions les administracions públiques com a responsables de l'esmentat trànsit prohibit. Aquestes resolucions judicials han obert la via perquè, d'aquesta forma, treballadors i treballadores no seleccionats en virtut dels principis abans citats d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat puguen adquirir, de vegades, la condició de personal laboral indefinit no fix.

En aquest context, el Tribunal de Comptes va elevar a les Corts Generals una moció sobre la necessitat d'evitar els riscos que treballadors i treballadores de les empreses de serveis contractades per l'Administració, per les condicions en què es desenvolupa l'activitat contractada, es convertisquen en personal laboral de l'Administració contractant en virtut de sentències judicials, la qual cosa va motivar l'aprovació de la resolució de 27 d'octubre de 2010 de la Comissió Mixta de les Corts Generals per a les relacions amb el Tribunal de Comptes. En aquesta resolució, s'insta les administracions públiques a instrumentar els mecanismes necessaris per a atallar aquelles pràctiques que han vingut duent-se a terme durant els últims anys en les contractacions de serveis, ja que la declaració de la cessió il·legal, que ofereix al treballador i la treballadora el dret a adquirir la condició de fix en l'empresa cedent o cessionària, dona lloc, si es decanta per la cessionària, en aquest cas una administració pública, a adquirir la condició de personal laboral indefinit no fix.

La disposició addicional primera del reial decret llei 20/2012, de 13 de juliol, de mesures per a garantir l'estabilitat pressupostària i de foment de la competitivitat, fa un pas més en imposar als ens, organismes i entitats que formen part del sector públic, d'acord amb l'article 3.1 del text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat per reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, l'obligació de dictar abans del 31 de desembre de 2012 unes instruccions que garantisquen la correcta execució dels serveis externs que hagueren contractat. L'objectiu pretés és aclarir la relació entre els gestors de l'Administració i el personal de l'empresa contractada, i evitant, en tot cas, actes que pogueren considerar-se com a determinants per al reconeixement d'una relació laboral, sense perjudici de les facultats que la legislació de contractes del sector públic reconeix a l'òrgan de contractació amb vista a l'execució dels contractes.

La Llei 6/2016 crea la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació, que es constitueix com una entitat pública amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat jurídica per al compliment de les seues finalitats.

La Corporació s'integra en el sector públic instrumental de la Generalitat com una entitat de les contemplades en l'apartat a) de l'article 2.3 de la Llei 1/2015, de 6 de febrer, de la Generalitat, d'hisenda pública, del sector públic instrumental i de subvencions.

S'atribueix a la Corporació l'exercici de les competències que corresponen a la Generalitat, per al disseny i el desenvolupament de projectes, la generació de

produccions i continguts i la prestació del servei públic audiovisual, amb l'oferta i la difusió dels continguts a través de les tecnologies actuals i d'altres noves que puguen sorgir. Tot això, en els termes que es defineixen en aquesta llei i els que ha establert la normativa vigent, per a ser exercit directament per la pròpia Corporació o a través de la societat o les societats prestadores dels serveis de ràdio i de televisió que en depenguen.

D'altra banda, l'article 16.3, apartat b), atribueix al Consell Rector l'aprovació dels procediments interns de funcionament de la Corporació i autoritzar els de les seues societats.

Per tant, en compliment d'allò exposat en els paràgrafs anteriors, el Consell Rector de la Corporació Valenciana de Mitjans de Comunicació, en data 15 de novembre de 2018, adopta l'acord següent:

INSTRUCCIONS EN MATÈRIA DE PERSONAL PER A LA CORRECTA GESTIÓ DELS CONTRACTES DE SERVEIS I DE PRODUCCIÓ DE CONTINGUTS

I. INSTRUCCIONS APLICABLES A LA FASE DE LICITACIÓ DELS CONTRACTES DE SERVEIS

1a La contractació de serveis externs es realitzarà amb criteri restrictiu, i es motivarà, en la provisió d'inici de l'expedient de contractació o en la seua memòria justificativa, de manera concreta i precisa, la insuficiència de mitjans personals i la inconveniència de la seua ampliació per a la realització de les prestacions que es pretén contractar.

2a L'objecte del contracte haurà de ser generalment la prestació integral d'un servei o parts diferenciades d'aquest, i en els plecs es definirà perfectament l'abast i la manera d'execució de les prestacions a executar pel contractista.

3a Les empreses interessades en l'adjudicació d'aquests contractes hauran de disposar de solvència tècnica i professional específica per als treballs objecte d'aquests, quan per la quantitat del contracte no siga exigible la classificació corresponent. En tot cas, les licitadores o proponents hauran de justificar que disposen d'una organització pròpia, amb recursos humans i tècnics suficients per a executar totes les prestacions objecte del contracte, sense que aquesta activitat supose l'afectació de la totalitat dels seus recursos.

4a Les funcions d'organització i control del treball, i la direcció dels treballadors i de les treballadores que realitzen les prestacions objecte del contracte correspondran en tot cas a la contractista, que serà l'única interlocutora amb la CVMC/SAMC, o la persona que designe amb aquesta finalitat. Es prohibeix de manera expressa organitzar les prestacions objecte de contractació com una unitat productiva amb substantivitat pròpia o com un centre de treball autònom.

5a Els serveis s'executaran generalment en les dependències de la pròpia adjudicatària i amb els seus mitjans materials. Quan per les característiques dels treballs a desenvolupar siga imprescindible realitzar-los en dependències i/o amb béns de la CVMC/SAMC, s'haurà d'especificar adequadament en el plec de prescripcions tècniques les condicions d'utilització, els espais diferenciats que haurà d'ocupar el personal de l'empresa, la identificació d'aquest i la diferenciació de les seues funcions amb les del personal de la CVMC/SAMC relacionat amb el mateix servei i/o que ocupa les mateixes dependències.

6a La determinació del preu i del pagament d'aquests contractes es realitzarà atenent el cost global dels treballs o resultats concrets, i no a unitats de temps. Quan per la naturalesa del servei siga imprescindible fixar el seu preu per unitats de temps, es referiran al conjunt del personal, no a llocs de treball individualitzats. La CVMC/SAMC no realitzarà un control dels horaris i de la jornada de cada persona treballadora, ni es contemplaran incentius de cap tipus per l'especial rendiment d'aquestes.

7a En els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques de cada contracte, es definiran amb precisió els aspectes del contracte relacionats amb les consideracions exposades en els apartats anteriors. Es prestarà especial atenció a la concreció de l'abast de les prestacions objecte del contracte i a la fase d'execució d'aquest. S'arreglarà un règim de penalitzacions i indemnitzacions a la contractista pel compliment defectuós de les seues obligacions contractuals i legals, especialment les sociolaborals, amb el personal que destina a l'execució del contracte.

II. INSTRUCCIONS APLICABLES A LA FASE DE FORMALIZACIÓ DELS CONTRACTES DE PRODUCCIÓ DE CONTINGUTS

1a En els contractes de producció de continguts serà requisit que la mercantil tinga com a activitat la producció d'obres i enregistraments audiovisuals, i que acredite plena capacitat d'actuar, i declararà que gaudeixen de plena solvència econòmica, tècnica, empresarial i financera, i també que està al corrent del pagament de les obligacions tributàries i de la seguretat social.

2a L'objecte del contracte haurà de ser la producció de continguts, i es definirà perfectament en el contracte l'abast i la manera d'execució de les prestacions a executar per la productora. Així mateix, es podran contractar prestacions accessòries del contracte principal.

3a Les productores interessades hauran d'acreditar que disposen d'una organització pròpia, amb recursos humans i tècnics suficients per a executar totes les prestacions objecte del contracte.

4a El control d'aquests contractes es durà a terme per la productora executiva o el productor executiu designat per l'SAMC, que tindrà les màximes facultats per a verificar el desenvolupament de la producció en totes les seues fases, sota la supervisió de la Direcció de Continguts i Programació.

La productora designarà una productora executiva o un productor executiu de comunicacions amb l'SAMC que serà l'únic interlocutor en qualsevol efecte i, fonamentalment, en les qüestions de control de guió, pla de treball i pressupost.

5a Les prestacions objecte del contracte s'executaran generalment en les dependències de la pròpia productora i amb els seus mitjans materials. Quan per les característiques dels treballs a desenvolupar siga imprescindible realitzar-los en dependències i/o amb béns de la CVMC/SAMC, s'haurà d'especificar adequadament en el contracte les condicions d'utilització, els espais diferenciats que haurà d'ocupar el personal de l'empresa, la identificació d'aquest i la diferenciació de les seues funcions amb les del personal de la CVMC/SAMC relacionat amb la prestació del contracte i/o que ocupa les mateixes dependències.

6a La determinació del preu i del pagament d'aquests contractes es realitzarà atenent el cost global dels treballs o resultats concrets, i no unitats de temps. La CVMC/SAMC no realitzarà un control dels horaris i de la jornada de cada persona treballadora, ni es contemplaran incentius de cap tipus per l'especial rendiment d'aquestes.

7a En els contractes es definiran amb precisió els aspectes del contracte relacionats amb les consideracions exposades en els apartats anteriors. Es

prestarà especial atenció a la concreció de l'abast de les prestacions objecte del contracte i a la fase d'execució d'aquest. S'arreglarà un règim de penalitzacions i d'indemnitzacions a la productora pel compliment defectuós de les seues obligacions contractuals i legals, especialment les sociolaborals, amb el personal que destina a l'execució del contracte.

III. INSTRUCCIONS APLICABLES A LA FASE D'EXECUCIÓ DELS CONTRACTES DE SERVEIS I DE PRODUCCIÓ DE CONTINGUTS

El personal de la CVMC i l'SAMC que integra els òrgans i les unitats administratius responsables del seguiment de l'execució dels contractes de serveis i de producció de continguts (d'ara en avant, responsable del contracte), haurà d'actuar d'acord amb el que es disposa en les següents instruccions específiques en matèria de personal durant la fase d'execució dels contractes de serveis i de producció de continguts:

1a El personal de la CVMV/SAMC responsable de la gestió i del seguiment de l'execució dels contractes de serveis i de producció de continguts haurà de supervisar el compliment dels següents aspectes:

a) Les instruccions que corresponga dictar al personal de la CVMC/SAMC en relació amb els treballs a desenvolupar pel personal de l'empresa contractista i/o la productora, seran comunicades exclusivament per la persona responsable del contracte a la persona "interlocutora/coordinadora" designada per l'empresa, i s'abstindran de transmetre-les directament al dit personal. Sempre que siga possible, s'haurà de deixar constància per escrit d'aquesta comunicació. La coordinació del contracte es realitza entre l'empresa i la CVMC/SAMC, no entre el personal de l'empresa contractista/productora i el personal de la CVMC/SAMC. El personal de la CVMC/SAMC no pot organitzar de forma directa els treballs a realitzar per part del personal de l'empresa contractista/productora, ni realitzar els controls del dit personal de forma immediata i contínua, ja que el control d'aquest personal correspon en exclusiva als responsables de l'empresa contractista/productora.

El personal de l'empresa contractista/productora només pot realitzar activitats enquadrades en l'esfera de l'activitat contractada. L'empresa contractista/productora haurà de disposar d'una presència real a través d'una organització, una infraestructura i poder direccional propis que ha de desplegar per a l'execució de l'activitat contractada. El personal de l'empresa contractista/productora no podrà intercanviar-se funcions o alternar-se horaris

amb el personal de la CVMC/SAMC. La prestació dels serveis contractats s'haurà de realitzar de forma separada i amb una organització i poder direccional clarament diferenciats dels de la CVMC/SAMC.

b) El personal de l'empresa contractista/productora que, per raó de la prestació que haja de realitzar, haguera d'estar situat en instal·lacions o edificis de la CVMC/SAMC ho farà en una dependència concreta designada amb aquesta finalitat, i amb caràcter ocasional o puntual llevat que, per raons justificades en relació amb el fi del contracte o amb el tipus de prestació, no siga possible observar aquesta condició.

c) El personal de l'empresa contractista/productora s'abstindrà d'utilitzar maquinària, útils, equips, vehicles, instruments i altre material la titularitat del qual corresponga a la CVMC/SAMC, i s'haurà de valdre's exclusivament d'aquells mitjans que l'empresa haja d'aportar en virtut del contracte subscrit. Només quan així ho preveja la documentació contractual, podran existir mitjans materials propietat de la CVMC/SAMC posats a la disposició de l'empresa contractista.

d) Quan calga l'accés a les instal·lacions i dependències de la CVMC/SAMC per part del personal de l'empresa contractista/productora, s'efectuarà amb un mitjà d'identificació diferent a la targeta corporativa dels empleats, en el qual haurà de constar, com a mínim, el nom de l'empresa per a la qual treballa.

e) El personal de l'empresa contractista/productora, no disposarà de compte de correu electrònic corporatiu de caràcter nominatiu, i s'haurà de comunicar a través del compte de correu propi de l'empresa contractista. Aquest personal tampoc posseirà telèfon corporatiu, no figurarà en els llistats telefònics de la CVMC/SAMC ni apareixerà en cap organigrama o estructura com a part de l'organització.

f) No podrà posar-se a la disposició del personal de l'empresa/productora vehicles de la CVMC/SAMC per a realitzar els seus desplaçaments, excepte en cas excepcionals i necessaris per a l'execució del contracte.

g) En el cas que el personal de l'empresa contractista/productora haja d'observar unes determinades condicions d'uniformitat en la prestació del servei, en aquestes peces haurà de figurar clarament visible el logo i/o nom de l'empresa contractista/productora. Aquesta mateixa previsió haurà de tindre's en compte encara que no concórrega aquesta exigència, per la qual cosa el

personal de l'empresa contractista/productora haurà de portar durant la seua estada en les instal·lacions i dependències de la CVMC/SAMC la targeta identificativa amb el nom de l'empresa, que serà facilitada a l'inici de les prestacions.

h) L'accés del personal de l'empresa contractista/productora a la intranet o a les aplicacions informàtiques de la CVMC/SAMC, quan així calga per a la correcta gestió del contracte, es limitarà a aquells continguts que siguen imprescindibles a tal fi. Les claus d'accés seran diferents a les que corresponen al personal de la CVMC/SAMC o s'assignaran a través d'un protocol o procediment diferent, i pel temps imprescindible per al desenvolupament de les seues tasques durant la vigència del contracte de serveis o de producció de continguts.

i) El personal de la CVMC/SAMC, i els titulars d'òrgans directius, s'abstindran de realitzar qualsevol indicació sobre horaris, torns, jornada, permisos, llicències, vacances i incapacitat temporal a què tinga dret el personal de l'empresa contractista/productora en virtut del contracte de treball i conveni col·lectiu que els siga aplicable, sense perjudici que, per a la millor gestió del servei, la persona responsable del contracte acorde el que considere oportú per tal que el servei quede cobert, però sempre a través de la persona coordinadora/interlocutora de l'empresa. En cap cas la persona responsable del contracte o qualsevol persona subordinada d'aquest signarà documents referits a aquestes incidències anteriorment enunciades, com ara conformitats o visats, i només serà receptor de les comunicacions efectuades per l'empresa/productora en la mesura que puguen incidir en el servei (signatura de recepció i similars).

j) Els serveis de prevenció de la CVMC/SAMC, en compliment del que disposa l'article 42 del text refós de la Llei de l'estatut dels treballadors, aprovat pel real decret legislatiu 1/1995, de 24 de març, i l'article 24 de la Llei 31/1995, de 8 de novembre, de prevenció de riscos laborals, actuaran segons el Procediment de coordinació d'activitats empresarials i preventives per a les contractes i subcontractes i productores dels centres de treball.

k) L'exigència de la responsabilitat disciplinària en la qual puga incórrer el personal de l'empresa contractista/productora correspondrà a aquesta, sense perjudici que puguen ser comunicats els fets constitutius de tal responsabilitat per part de la persona responsable del contracte si en té coneixement o s'han realitzat amb motiu de la prestació realitzada.

l) El personal de la CVMC/SAMC no intervindrà en els processos de selecció

de recursos humans que l'empresa contractista/productora efectue per a la prestació del servei o la producció del contingut contractat, sense perjudici, si és el cas, que pugua comprovar que les persones incloses finalment en l'equip de treball compleixen les condicions exigides en la documentació contractual. Així mateix, tampoc efectuarà cap valoració sobre la productivitat del personal de l'empresa contractista/productora. No obstant això, la CVMC/SAMC podrà reservar-se autoritzar l'adscripció al contracte de determinats mitjans personals proposats per l'empresa contractista/productora.

m) El personal de les unitats administratives responsables del seguiment de l'execució dels contractes de serveis no podrà emetre en cap cas certificacions, informes, "faig constar" o cap document similar sobre les funcions, les tasques o encàrrecs que realitze el personal de l'empresa contractista/productora.

IV. APLICACIÓ DE LES INSTRUCCIONS

Correspon al personal directiu de la CVMC/SAMC, en el marc de les seues funcions i d'acord amb el que pugua preveure's, dur a terme totes les actuacions que es consideren necessàries per al control i seguiment del que es preveu en aquestes instruccions. Haurà de traslladar al personal de cada departament les instruccions necessàries per al seu compliment.

Una còpia d'aquestes instruccions s'adjuntarà als contractes amb les mercantils per tal que col·laboren en l'aplicació correcta.

V. ÒRGANS DE REPRESENTACIÓ DELS TREBALLADORS I DE LES TREBALLADORES

S'acorda traslladar a l'òrgan de representació legal dels treballadors i de les treballadores de la CVMC/SAMC amb la finalitat que conega el contingut d'aquesta instrucció i col·labore en el compliment d'aquesta.