

LES FUNDACIONS I LA CONTRACTACIÓ PÚBLICA: LA FUNDACIÓ BARCELONA ZOO

Les fundacions amb independència del sector en què puguin integrar-se, són ens privats i consegüentment estan sotmeses principalment al dret privat.

Les administracions públiques han interromput en el món fundacional creant fundacions vinculades o dependents d'elles, per més que es configurin sota forma privada. De manera que és necessari diferenciar entre fundacions del sector públic i aquelles que no pertanyen a aquest.

Aquesta diferència és fonamental amb vista al seu règim jurídic i sobretot quant a l'aplicació de les normes sobre contractació pública.

El present informe pretén donar compte de l'aplicació a les fundacions públiques i en concret la **FUNDACIÓ BARCELONA ZOO** de la normativa sobre contractació pública.

El punt de partida és la Llei reguladora de les Fundacions, la Llei 50/2002, de 26 de desembre, que després d'oferir una regulació general de totes les fundacions, com a ens de naturalesa privada, contempla així mateix com a subespècie el fenomen fundacional a les fundacions del sector públic. Queden fora d'elles per raons competencials les fundacions del sector públic autonòmic o local. No obstant això, aquesta llei estatal haurà de ser contemplada conforme el que es disposa per la Llei de Contractes del Sector Públic, tenint en compte l'aplicació directa i principal de la LCSP a les fundacions del sector públic.

Aquesta llei regula únicament les fundacions del sector públic estatal i per tant els seus preceptes no tenen caràcter de legislació bàsica.

Dins l'àmbit autonòmic, existeix a Catalunya la Llei 5/2001 de 2 de maig de fundacions, que regula les fundacions privades que exerceixen funcions principalment a Catalunya. Aquesta llei es dicta en ús de la competència exclusiva de la Generalitat de Catalunya sobre les fundacions de caràcter docent, cultural, artístic, benèfic assistencial, esportiu i similars que exerceixen principalment llurs funcions a Catalunya.

Catalunya ja es va dotar d'una regulació de les fundacions privades mitjançant l'aprovació de la Llei 1/1982, del 3 de març, de fundacions privades. Aquesta llei ha estat emprada com a model per altres comunitats autònomes i, fins i tot, en part, pel legislador estatal, a l'hora de fer llurs normes sobre la matèria.

No obstant això, existeixen també les **fundacions públiques**, a les quals és d'aplicació directa i principal la Llei de Contractes del Sector Públic, (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).

Per tal de definir que considerem com fundacions públiques, hem d'acudir a tal efecte a la LCSP, i en concret al seu article 3.1.e), que considera que son fundacions públiques les que reuneixin algun dels següents **requisits**;

- ✓ *Que es constitueixin de manera inicial, amb una aportació majoritària, directa o indirecta, d'una o diverses entitats integrades en el sector públic, o bé rebin aquesta aportació amb posterioritat a la seva constitució.*
- ✓ *Que el patrimoni de la fundació estigui integrat en més d'un 50% per béns o drets aportats o cedits per subjectes integrants del sector públic amb caràcter permanent.*
- ✓ *Que la majoria de drets de vot en el seu patronat correspongui a representants del sector públic.*

La categoria de poders adjudicadors s'estableix pel Dret comunitari i determina la subjecció més intensa de la seva activitat contractual a la LCSP.

Es consideren poders adjudicadors els següents ens, organismes i entitats del Sector Públic de conformitat amb el que es disposa en l'art. 3.3. de la LCSP.

- ✓ *Les administracions públiques*
- ✓ *Les fundacions públiques*
- ✓ *Les mútues col·laboradores amb la Seguretat Social*
- ✓ *Les entitats amb personalitat jurídica pròpia, diferents de les expressades en les lletres anteriors que hagin estat creades específicament per a satisfer necessitats d'interès general que no tinguin caràcter industrial o mercantil, sempre que un o diversos subjectes que hagin de considerar-se poder adjudicador, financin majoritàriament la seva activitat, controlin la seva gestió, o nomenin més de la meitat dels membres del seu òrgan d'administració, direcció o vigilància.*
- ✓ *Les associacions constituïdes per les entitats esmentades en les lletres anteriors.*

La **FUNDACIÓ BARCELONA ZOO** és, a tenor del seu article 1 dels Estatuts, una entitat sense ànim de lucre que té el patrimoni, els rendiments i els recursos obtinguts, afectats de forma permanent a la realització de les finalitats d'interès general previstes en els seus estatuts.

Te vocació de permanència i és constitueix amb durada indefinida.

La **FUNDACIÓ BARCELONA ZOO** te com a missió fonamental;

la promoció, el desenvolupament i la gestió de projectes de revolta, conservació, educació i sensibilització, per tal d'esdevenir, donis de la consideració de servei públic, un instrument orientat a la preservació del biodiversitat, a la generació de coneixement i a lla conscienciació sobre la protecció i preservació dels ecosistemes i sobre la interrelació que entre els diferents formis de vida és produeixen.

Per la consecució dels seves finalitats fundacionals, la Fundació desenvolupa els activitats que el Patronat considera necessàries, directament i/o en col·laboració amb altres entitats, institucions o persones, d'acord amb el que estableix la normativa sobre fundacions.

El seu òrgan de govern i d'administració és el Patronat, que està integrat per patrons nats, electius i honorífics. L'ajuntament de Barcelona es reserva el dret a designar, separar i renovar els patrons nats i electius i a proposar al Patronat els patrons honorífics.

La LCSP estableix com s'ha dit en el seu article 3.3 que **totes les fundacions públiques tenen, en principi, el caràcter de poders adjudicadors.** En conseqüència, es dedueix que **totes les fundacions públiques són un poder adjudicador atès que el seu finançament o control estaran en mans d'una Administració Pública.**

No obstant això la LCSP exclou del concepte de poder adjudicador aquelles entitats que fins i tot havent estat creades per a satisfer necessitats d'interès general, aquestes tinguin caràcter mercantil o industrial.

Pel que fa a l'Òrgan de Contractació, l'article 61 de la LCSP relatiu a la competència per contractar, ens diu el següent;

"1. La representació de les entitats del sector públic en matèria contractual correspon als òrgans de contractació, unipersonals o col·legiats que, en virtut de la normativa legal o reglamentària o de la disposició estatutària, tenen la facultat de concloure contractes en nom seu..

2. Les autoritats contractants podran delegar o desconcentrar les seves competències i facultats en aquesta matèria en compliment de les normes i tràmits aplicables en cada cas per a la delegació o desconcentració de competències, en el cas d'òrgans administratius, o per a la concessió de competències, en el cas d'entitats jurídiques o d'una fundació."

En el cas de la Fundació, aquest òrgan de contractació ve donat pel seu Patronat que és qui s'encarrega de dissenyar les seves directrius d'actuació.

La **Instrucció 1/2008 de 5 de febrer, de l'Advocacia de l'Estat** sobre contractació de les fundacions del sector públic estatal, societats mercantils de l'Estat i entitats públiques empresarials dependents de l'Administració General de l'estat entén que les fundacions del sector públic només desenvolupen activitats d'interès general i mai de caràcter mercantil o industrial. Conseqüència d'això és que sempre seran poders adjudicadors i els serà aplicable la LCSP.

Per tot l'exposat, la **FUNDACIÓ BARCELONA ZOO** és considerada com a fundació pública i subjecte a la LCSP, de conformitat amb l'article 3 de la LCSP i de conformitat amb el seu Estatut,



desenvolupant les activitats que el Patronat considera necessàries per la consecució de les seves finalitats.

Vist i Plau

A handwritten signature in blue ink, consisting of stylized initials 'MP' followed by a long horizontal stroke.

Mercè Piñol Arnal
*Directora Corporativa Assessoria Jurídica,
Contractació Compres*
Barcelona de Serveis Municipals, S.A.

A handwritten signature in blue ink, appearing to read 'M. del Carmen Sanz López' with a horizontal line underneath.

M. del Carmen Sanz López
Cap Àrea Assessoria Jurídica
Barcelona Serveis Municipals, S.A.