

PLECS DE PRESCRIPCIONS TÈCNIQUES EN RELACIÓ AMB EL PROCEDIMENT OBERT PER A LA PRESTACIÓ DE SERVEIS PROFESSIONALS DE REVISIÓ JURÍDICA EXTERNA EN MATÈRIA DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA EN L'ÀMBIT DE LES SOCIETATS DE TRANSPORTS METROPOLITANS DE BARCELONA

1.- OBJECTE DEL CONTRACTE

L'objecte del present Plec de Prescripcions Tècniques és establir els requisits mínims de caràcter obligatori que han de complir els licitadors, concretar els treballs i definir les obligacions que corresponen als adjudicataris de la contractació dels serveis professionals de revisió jurídica externa en matèria de contractació pública en l'àmbit de les societats de Transports Metropolitans de Barcelona (en endavant també TMB), que s'hauran de prestar a TRANSPORTS DE BARCELONA, SA, FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA, PROJECTES I SERVEIS DE MOBILITAT, SA, TRANSPORTS METROPOLITANS DE BARCELONA SL i FUNDACIÓ TMB durant el període contractual.

2.- JUSTIFICACIÓ DE LA NECESSITAT

Transports Metropolitans de Barcelona (TMB) és la denominació comuna de les empreses Ferrocarril Metropolità de Barcelona, SA (FMB) i Transports de Barcelona, SA (TB), que gestionen la xarxa de metro i autobús de l'àrea metropolitana de Barcelona. També inclou les empreses Projectes i Serveis de Mobilitat, SA (PSM), que gestiona el Telefèric de Montjuïc; Transports Metropolitans de Barcelona, SL (TMB, SL), que gestiona productes tarifaris i altres serveis de transport, així com la Fundació TMB (Fundació), que vetlla pel patrimoni històric de TMB i promou els valors del transport públic a través d'activitats socials i culturals.

Altrament, FMB i TB resten adscrites a l'administració supramunicipal de caràcter territorial de l'Àrea Metropolitana de Barcelona (en endavant AMB) en la seva condició de mitjà propi i servei tècnic personificat, tal com es determina en els Estatuts de les esmentades societats.

Tenint en compte l'anterior, TMB té la consideració de societat mercantil pública de caràcter local en forma de societat mercantil d'acord amb el que estableix l'article 2 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, article 3 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (en endavant també LCSP), l'article 85.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, l'article 211 del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals i l'article 255 del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.

La prestació d'aquest servei de transport ho és per part de TMB en gestió de les competències de l'AMB en matèria de transport públic que es determinen en l'article 14 de la Llei 31/2010, de 3 d'Agost, de l'Àrea Metropolitana de Barcelona, així com en l'article 37 de la Llei 4/2006, de 31 de març, ferroviària catalana, derivades al seu torn

de la mateixa Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local, que estableix en el seu article 26 l'obligatorietat per als municipis amb població superior a 50.000 habitants de comptar amb transport col·lectiu urbà de viatgers.

A efectes de l'objecte de la necessitat a contractar, cal tenir en compte la consideració de les societats del grup TMB com a poders adjudicadors no administració pública (en endavant PANAP), tal com es determina en l'article 3.3 LCSP i al seu torn l'article 2.1.d) de la Llei 40/2015.

Altrament, resulta rellevant per aquesta necessitat delimitar l'entrada en vigor de la LCSP per a les PANAP's. D'acord amb la Disposició Transitòria Cinquena: *"Los entes a los que se refiere el Título Tercero deberán adaptar sus instrucciones internas de contratación a lo establecido en los artículos 318 y 321 en el plazo máximo de cuatro meses desde la entrada en vigor de la presente Ley. Hasta entonces, seguirán contratando de conformidad con sus instrucciones vigentes, siempre que no contradigan lo establecido en los citados artículos."* En aquest sentit, la LCSP va publicar-se en el BOE el passat 8 de novembre de 2017 i va entrar vigor als 4 mesos des de la seva publicació en el Butlletí Oficial de l'Estat, per tant, el canvi normatiu respecte de les PANAP's es va iniciar en data 9 de març de 2018 i amb el termini a data 9 de juliol de 2018 per a l'adaptació de les respectives instruccions internes.

Per tant, TMB es troba inclosa dins de l'àmbit d'aplicació de la LCSP, tal com ho determina la Llei 40/2015, en quant forma part del sector públic institucional, sent la seva finalitat el compliment d'un servei d'interès general com és el transport públic.

A conseqüència de l'anterior, les necessitats de contractació del conjunt de societats que integren les societats i l'operativa de TMB es regeixen per la LCSP, així com també pels procediments interns de contractació que s'han aprovat respectivament. L'elevat volum de contractacions i la pròpia singularitat de TMB requereixen reforçar els mecanismes de revisió jurídica dels expedients que es formalitzin per part de TMB. Es recomana per tant que la totalitat de la contractació de TMB se sotmeti a revisió i es reforci el control de les obligacions legals de la contractació pública. Aquest fet suposa la implementació d'un mecanisme de revisió externa que doni seguretat jurídica a TMB i maximitzi el bon funcionament de l'organització. Aquesta revisió requereix per tant d'un especialista en dret que pugui garantir tots els principis de la contractació pública en la supervisió dels contractes públics, proporcionant els coneixements de la legislació en matèria de contractació i també de dret penal, per tal d'assessorar el departament que els formalitza. Amb aquesta mesura es podrà aconseguir una visió transversal de la contractació.

El que es pretén, doncs, en última instància, és comptar amb una revisió jurídica externa que conegui plenament el marc legal de contractació pública i de dret penal relacionat, dotant així de complerta garantia jurídica l'abordatge de qualsevol qüestió legal relacionada amb licitacions o contractes públics de TMB.

Sigui com sigui, atesa la necessitat de que l'esmentada revisió legal tingui el caràcter d'externa per tal de garantir la plena imparcialitat i objectivitat dels assumptes a analitzar, per raons d'economia procedimental, s'ha considerat convenient procedir a la seva contractació mitjançant la tramitació d'un procediment ordinari de contractació pública.

3. ABAST DEL CONTRACTE, TREBALLS A REALITZAR I NIVELL DE SERVEI

L'abast del present contracte comprèn la revisió jurídica externa en matèria de contractació pública i dret penal relacionat. Consisteix en la selecció d'un consultor jurídic, d'acord amb uns requisits de solvència i uns criteris d'adjudicació que permetin escollir un servei amb alts nivells de qualitat i competitivitat en l'àmbit del dret requerit.

Tant els requeriments de solvència (econòmica i tècnica), com els criteris d'adjudicació, es detallen abastament al Quadre de característiques.

Sigui com sigui, atesa la necessitat de que l'esmentada revisió tingui el caràcter d'externa per tal de garantir la plena imparcialitat i objectivitat dels assumptes a analitzar, per raons d'economia procedimental, s'ha considerat convenient procedir a la seva contractació mitjançant la tramitació d'un procediment ordinari de contractació pública.

Concretament, els treballs a realitzar per l'adjudicatari d'aquesta revisió jurídica externa en matèria de contractació pública, a mode enunciatiu i sense que sigui limitatiu consisteixen en:

- Revisar les polítiques, directrius i procediments interns de TMB de vigent aplicació en relació amb els processos de contractació derivats de l'adequació de la Llei 9/2017, d'acord al sector d'activitat de TMB (2 polítiques, 2 Directrius i 13 Procediments: P44, P45, P48, P49, P50, P51, P127, P360, P378, P380, P392, P628, P629).
- Revisar qualsevol procediment de contractació pública o contracte públic formalitzat per TMB, comprenent qualsevol acte o tràmit portat a terme ja sigui amb caràcter previ a l'inici de la licitació, acords d'incoació, procediment d'adjudicació, contractes formalitzats, així com qualsevol acte d'execució (modificació, reequilibri, etc), incloent-se la seva liquidació. A més afegir, cada contractació a analitzar requerirà el seu propi àmbit de valoració i control (per exemple: en l'àmbit de la contractació menor serà necessari analitzar la planificació contractual, la seva previsibilitat, la seva singularitat, la possibilitat de fragmentació i recurrència, entre altres).
- Emetre qualsevol "*legal opinion*" en relació a l'objecte d'aquesta assistència, sigui presencialment o electrònicament, i més concretament, assessorament jurídic i elaboració dels corresponents informes sobre aquelles qüestions de naturalesa o amb transcendència jurídica que puguin sorgir.
- Elaboració d'informes derivats de consultes d'alta complexitat (que requereixin un alt nivell d'especialització, de dedicació i/o urgència), així com assumir la instrucció de qualsevol procediment intern que respecte de l'esmentada matèria resulti escaient. A aquests efectes, haurà de fer les reunions amb els òrgans de contractació que consideri oportú.
- Preparació per TMB, en el seu cas, de documentació jurídica accessòria que sigui necessària en el marc de l'objecte d'aquestes col·laboracions.
- Assistència tècnica, com a assessors legals de TMB, a totes les reunions que siguin necessàries. Elaboració, si s'estima necessari, d'actes i documents necessaris per al bon seguiment dels treballs.

- Tenir disponibilitat horària per assistir a les reunions que es planifiquin.

L'actuació per part de l'adjudicatari com a consultors-revisors s'haurà de portar a terme amb total independència respecte de TMB i de qualsevol dels seus òrgans o responsables per tal de garantir al màxim els principis d'imparcialitat i objectivitat.

Finalment, tal com acabem d'apuntar, hi ha normativa, especialment rellevant a l'objecte d'aquesta revisió que, a mode enunciatiu i sense que sigui limitatiu, en l'àmbit de TMB es pot determinar del mode següent:

- 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.
- Reial decret llei 3/2020, de 4 de febrer, de mesures urgents pel qual s'incorporen a l'ordenament jurídic espanyol diverses directives de la Unió Europea en l'àmbit de la contractació pública en determinats sectors; d'assegurances privades; de plans i fons de pensions; de l'àmbit tributari i de litigis fiscals.
- Instrucció 1/2019, de 28 de febrer, sobre contractes menors, regulats en la Llei 9/2017, de 8 de novembre de l'Oficina Independent de Regulació i Supervisió de la Contractació + Nota aclaridora sobre la Instrucció 1/2019 de l'Oficina Independent de Regulació i Supervisió i de la Contractació relativa a la dels contractes menors.
- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic.
- Llei 31/2010, del 3 d'agost, de l'Àrea Metropolitana de Barcelona.
- Llei 47/2003, de 26 de novembre, General Pressupostària.
- Reglament 1370/07 del Parlament Europeu i del Consell, de 23 d'octubre de 2007, sobre els serveis públics de transport de viatgers per ferrocarril i carretera
- Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.- Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques.
- Llei orgànica 10/1995, de 23 de novembre, del Codi Penal.
- Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals.
- Reial decret 725/1989, de 16 de juny, sobre bestretes de Caixa fixa, i l'Ordre de 26 de juliol de 1989 per la qual es dicten normes per al desenvolupament i aplicació del citat Reial decret.
- Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local.
- Informes de la Junta Consultiva de Contractació Pública d'àmbit estatal i autonòmic.

- Procediments interns de TMB de vigent aplicació en relació amb els processos de contractació, el funcionament de les meses de contractació i dels òrgans de contractació.
- Instruccions internes de contractació a TMB -derogades-.

En conclusió, atesa la rellevància d'aquesta revisió jurídica externa, TMB ha constatat la necessitat de requerir una assistència jurídica especialitzada i adequada per a obtenir les màximes garanties legals de tal manera que qualsevol acte necessari per a portar a terme aquest compromís, es plasmi en els termes més adients i amb les millors condicions possibles per a TMB.

És per aquest motiu que TMB requereix un assessorament jurídic específic i de reconegut prestigi que atorgui a les societats del grup TMB de les garanties suficients per a l'anàlisi jurídica de la seva contractació pública i de dret penal relacionat, tot tenint en compte la normativa local, autonòmica, estatal i europea que sigui d'aplicació.

Amb aquesta finalitat, i d'acord amb allò establert a l'article 28 del 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. (en endavant LCSP), es considera adient procedir a la contractació dels serveis de revisió jurídica externa en matèria de contractació pública en l'àmbit de les societats de TMB.

4.- COORDINACIÓ I TERMINIS DE LLIURAMENT

Les sol·licituds de revisió es traslladaran a l'adjudicatari i es coordinaran per part de la Direcció de l'Àrea de Bon Govern i Assessoria Jurídica, tot i que podran ser encomanades d'altres direccions de TMB, d'altres òrgans de govern o d'òrgans de gestió de TMB (Consell d'Administració, Conseller Delegat, etc.), així com d'altres òrgans interns d'execució o rellevància (òrgans de contractació, meses de contractació, comissió d'ètica, etc.).

En qualsevol cas, la revisió requerida s'haurà de portar a terme amb total independència per part de l'adjudicatari per garantir al màxim els principis d'imparcialitat i objectivitat.

Sense perjudici de l'assumpte en concret a auditar, es determinen els següents terminis de lliurament en funció de la complexitat de la revisió a portar a terme del mode següent:

- Revisions de menys de 5 procediments de contractació pública o contractes: Termini de lliurament de la revisió legal en un màxim de 5 dies hàbils des de la seva sol·licitud.
- Revisions legals d'entre 5-20 procediments de contractació pública o contractes: Termini de lliurament de la revisió legal en un màxim de 15 dies hàbils des de la seva sol·licitud.
- Revisions legals de més de 20 procediments de contractació pública o contractes: Termini de lliurament de la revisió legal en un màxim d'un mes des de la seva sol·licitud.



Recordem que la revisió jurídica podrà incloure qualsevol procediment de contractació pública o contracte públic formalitzat per TMB, comprenent qualsevol acte o tràmit portat a terme ja sigui amb caràcter previ a l'inici de la licitació, acords d'incoació, procediment d'adjudicació, contractes formalitzats, així com qualsevol acte d'execució (modificació, reequilibri, etc), incloent-se la seva liquidació. A més afegir, cada contractació a analitzar requerirà el seu propi àmbit de valoració i control (per exemple: En l'àmbit de la contractació menor serà necessari analitzar la planificació contractual, la seva previsibilitat, la seva singularitat, la possibilitat de fragmentació i recurrència, entre altres).

Tots els informes escrits hauran de ser signats per un llicenciat en dret i validats pel cap de l'equip d'advocats o director lletrat.

El licitador designarà la persona que actuarà com a interlocutor habitual de referència, que podrà ser el cap de l'equip o professional que aquest designi.

L'empresa adjudicatària haurà de facilitar els sistemes i dades de contacte de tots els membres de l'equip que permetin la comunicació i disponibilitat permanent, entre l'equip adscrit al servei i l'empresa contractant.

L'adjudicatari facilitarà a TMB, de forma contínua i preferentment *on line*, la informació sobre l'estat de qualsevol procediment, i posarà en coneixement d'aquesta de manera diligent les incidències que es puguin produir en el desenvolupament dels diferents processos.

Álvaro Antonio Ramírez Salvador
Director de l' Assessoria Jurídica Corporativa
Signat electrònicament