

Expedient núm. 8780/2023

Memòria Justificativa

Procediment: Contracte de Serveis per Procediment Negociat sense Publicitat

Assumpte: Defensa en judici de SPM Promocions Municipals de Sant Cugat del Vallès en Procediment Contenciós-Adm. núm. 460/2023-F interposat per Claret Fruits SL, i seguit davant del Jutjat del Contenciós-Administratiu número 4 de Barcelona durant tota la seva tramitació en primera instància.

MEMÒRIA JUSTIFICATIVA, NECESSITAT DE LA CONTRACTACIÓ I INFORME D'INSUFICIÈNCIA DE MEDIS PER A LA PRESTACIO DEL SERVEI

1.- Introducció

L'estructura organitzativa vigent de Promusa preveu l'existència d'un departament jurídic intern format per un únic advocat d'empresa (in House), per a prestar assessorament legal general, encarregat d'estudiar, analitzar, comprendre i proposar solucions a problemes jurídics dins de l'empresa.

Davant de la necessitat d'interposar una acció judicial i/o comparèixer com a demandat, Promusa únicament pot ser representada i defensada en judici mitjançant la designació de lletrats o advocats, col·legiats per a aquests fins.

Considerant que a Promusa existeix únicament la figura d'advocat intern que té entre les seves funcions la de prestar un assessorament transversal a totes les àrees de l'empresa, prevenint i eliminant amb el seu criteri riscos econòmics i d'impacte reputacional de la societat, sense possibilitat d'ostentar la de representació i defensa en judici de la societat, es desprèn la necessitat de contractar el servei d'un professional en dret (especialista en la matèria corresponent i dret processal) per als procediments judicials en que Promusa ocupi la posició de demandant o demandat.

2.-Descripció de la situació actual

La causa descrita anteriorment fa impossible l'assumpció de la direcció lletrada de procediments judicials per personal intern, fet pel qual, s'ha d'encomanar a un lletrat extern a la societat, amb competència i habilitació i a ser possible amb coneixement previ de l'assumpte en qüestió donada la peremptorietat dels terminis judicials i el volum de procediments.

L'objectiu que es pretén assolir amb el contracte és la defensa dels interessos públics per la importància que té per a Promusa l'elevat volum econòmic de la reclamació rebuda, podent causar un greu perjudici en cas de no contractar qui representi la societat en el procediment judicial, en el que, a més per imperatiu legal, ha d'efectuar-se doncs Promusa ocupa en aquest la posició de demandat.

Les raons exposades, que motiven la necessitat de la contractació venen també justificades, com s'ha exposat, pel fet que no existeix lletrat col·legiat amb experiència que pugui complir aquestes funcions processals en el departament jurídic ni en la resta de la plantilla de l'empresa.

També la peremptorietat del termini judicial impedeix acudir a la contractació per procés selectiu d'un treballador extern que pogués assumir aquestes funcions, sent molt més ràpid i operatiu, donada la urgència, la contractació d'un lletrat extern, com a solució i alternativa jurídicament correcta.

Per l'anterior i donat que Promusa té subscrit un contracte per a la prestació del servei d'assessorament en matèria de dret civil i mercantil -com a suport al departament jurídic intern- a nom de SANCHEZ & VIDAL-ABARCA, ADVOCATS ASSOCIATS, S.C.P., els titulars del qual a data d'avui també socis de Oleart Abogados SLP, en compliment d'aquest, i prèvia recopilació de la documentació, estudi i anàlisi d'aquesta, van assessorar els termes i contingut de les renúncies, resolucions i liquidacions contractuals dels contractes de cessió parcial de domini públic del mercat de Volpelleres presentades per alguns paradistes, emetent el corresponent informe jurídic, així com s'ha encarregat, mitjançant un contracte menor, l'elaboració d'un complet informe jurídic, previ estudi de tota la documentació municipal, sobre la situació jurídica del mercat de Volpelleres des de 2010 fins a l'actualitat, comporta i els fa especialment adequats per a la defensa dels interessos de la societat en el procediment judicial núm. 460/2023-F que constitueix l'objecte del contracte donat que la resolució d'aquest deriva de l'assessorament i informe esmentat anteriorment, fet pel qual se'ls considera uns perfectes coneixedors de la matèria, requisit indispensable a tenir en compte donat l'elevada complexitat i impacte econòmic de l'expedient judicial i el curt termini judicial que resta per a procedir a la contestació a la demanda, que requereix una ràpida actuació i un coneixement especialitzat i previ de l'assumpte.

3.- Marc normatiu

Promusa és una societat privada municipal, el capital social de la qual està integrat per accions nominatives que són intransferibles del seu únic titular, l'Ajuntament de Sant Cugat del Vallès.

El règim jurídic de les societats mercantils locals es regeix per l'ordenament jurídic privat, a excepció de les matèries en què sigui d'aplicació la normativa pressupostària, comptable, de personal, de control econòmic-financer i de contractació.

En matèria de contractació, les societats privades municipals, i en conseqüència Promusa, es troben incloses dins del sector públic, essent considerades com poders adjudicadors que no tenen caràcter d'Administració Pública.

Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014:

Art. 26 Contractes privats

1. Tendrán la consideración de contratos privados:

a) Los que celebren las Administraciones Públicas cuyo objeto sea distinto de los referidos en las letras a) y b) del apartado primero del artículo anterior.

b) Los celebrados por entidades del sector público que siendo poder adjudicador no reúnan la condición de Administraciones Públicas.

c) Los celebrados por entidades del sector público que no reúnan la condición de poder adjudicador.

2. Los contratos privados que celebren las Administraciones Públicas se regirán, en cuanto a su preparación y adjudicación, en defecto de normas específicas, por las Secciones 1.ª y 2.ª del Capítulo I del Título I del Libro Segundo de la presente Ley con carácter general, y por sus disposiciones de desarrollo, aplicándose supletoriamente las restantes normas de derecho administrativo o, en su caso, las normas de derecho privado, según corresponda por razón del sujeto o entidad contratante. En lo que respecta a sus efectos, modificación y extinción, estos contratos se regirán por el derecho privado.

No obstante, lo establecido en el párrafo anterior, a los contratos mencionados en los números 1.º y 2.º de la letra a) del apartado primero del artículo anterior, les resultarán de aplicación, además del Libro Primero de la presente Ley, el Libro Segundo de la misma en cuanto a su preparación y adjudicación. En cuanto a sus efectos y extinción les serán aplicables las normas de derecho privado, salvo lo establecido en los artículos de esta Ley relativos a las condiciones especiales de ejecución, modificación, cesión, subcontratación y resolución de los contratos, que les serán de aplicación cuando el contrato esté sujeto a regulación armonizada.

3. Los contratos privados que celebren los poderes adjudicadores que no pertenezcan a la categoría de Administraciones Públicas mencionados en la letra b) del apartado primero del presente artículo, cuyo objeto esté comprendido en el ámbito de la presente Ley, se regirán por lo dispuesto en el Título I del Libro Tercero de la misma, en cuanto a su preparación y adjudicación.

En cuanto a sus efectos y extinción les serán aplicables las normas de derecho privado, y aquellas normas a las que se refiere el párrafo primero del artículo 319 en materia medioambiental, social o laboral, de condiciones especiales de ejecución, de modificación del contrato, de cesión y subcontratación, de racionalización técnica de la contratación; y la causa de resolución del contrato referida a la imposibilidad de ejecutar la prestación en los términos inicialmente pactados, cuando no sea posible modificar el contrato conforme a los artículos 204 y 205.

4. Los contratos que celebren las Entidades del Sector Público que no posean la condición de poder adjudicador, se regirán por lo dispuesto en los artículos 321 y 322.

En lo que se refiere a sus efectos, modificación y extinción se regularán por las normas de derecho privado que les resulten de aplicación.

Art. 316 Règim jurídic

Los contratos de los poderes adjudicadores que no tengan la condición de Administraciones Públicas se regirán por las normas del presente Título.

Art 317 Preparació i adjudicació dels contractes subjectes a regulació harmonitzada

La preparación y adjudicación de los contratos sujetos a regulación armonizada que concierten los poderes adjudicadores a que se refiere el presente Título se regirán por las normas establecidas en las Secciones 1.ª y 2.ª del Capítulo I del Título I del Libro II de esta Ley.

Art 318 Adjudicació de contractes no subjectes a regulació harmonitzada

En la adjudicación de contratos no sujetos a regulación armonizada se aplicarán las siguientes disposiciones:

- a) Los contratos de valor estimado inferior a 40.000 euros, cuando se trate de contratos de obras, de concesiones de obras y concesiones de servicios, o a 15.000 euros, cuando se trate de contratos de servicios y suministros, podrán adjudicarse directamente a cualquier empresario con capacidad de obrar y que cuente con la habilitación profesional necesaria para realizar la prestación objeto del contrato.*
- b) Los contratos de obras, concesiones de obras y concesiones de servicios cuyo valor estimado sea igual o superior a 40.000 euros e inferior a 5.382.000 euros y los contratos de servicios y suministros de valor estimado superior a 15.000 euros e inferior a 215.000 euros, se podrán adjudicar por cualquiera de los procedimientos previstos en la Sección 2.ª del Capítulo I del Título I del Libro Segundo de la presente Ley, con excepción del procedimiento negociado sin publicidad, que únicamente se podrá utilizar en los casos previstos en el artículo 168.*

Art 319 Efectes i extinció

- 1. Los efectos y extinción de los contratos celebrados por los poderes adjudicadores que no pertenezcan a la categoría de Administraciones Públicas se regirán por normas de derecho privado. No obstante, lo anterior, le será aplicable lo dispuesto en los artículos 201 sobre obligaciones en materia medioambiental, social o laboral; 202 sobre condiciones especiales de ejecución; 203 a 205 sobre supuestos de modificación del contrato; 214 a 217 sobre cesión y subcontratación; y 218 a 228 sobre racionalización técnica de la contratación; así como las condiciones de pago establecidas en los apartados 4.º del artículo 198, 4.º del artículo 210 y 1.º del artículo 243.*

Asimismo, en los casos en que la modificación del contrato no estuviera prevista en el pliego de cláusulas administrativas particulares, siempre que su importe sea igual o superior a 6.000.000 de euros y la cuantía de la modificación, aislada o conjuntamente, fuera superior a un 20 por ciento del precio inicial del contrato, IVA excluido, será necesaria la autorización del Departamento ministerial u órgano de la administración autonómica o local al que esté adscrita o corresponda la tutela de la entidad contratante, previo dictamen preceptivo del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma.

- 2. En estos contratos será en todo caso causa de resolución la imposibilidad de ejecutar la prestación en los términos inicialmente pactados, cuando no sea posible modificar el contrato conforme a los artículos 204 y 205 así como la recogida en la letra i) del artículo 211.*

A los contratos de concesión de obras y concesión de servicios les será de aplicación las causas de resolución establecidas en los artículos 279 y 294, para cada uno de ellos. No obstante, lo anterior, el rescate de la obra o el servicio, la supresión de su explotación, así como el secuestro o intervención de los mismos, se tendrá que acordar por el Departamento ministerial u órgano de la administración autonómica o local al que esté adscrita o corresponda la tutela del poder adjudicador.

4.- Objecte del contracte

Defensa en judici de SPM Promocions Municipals de Sant Cugat del Vallès SA en el següent procediment judicial:

Número Procediment Contenciós-Adm.: 460/2023-F

Jutjat: Contenciós-Adm. núm. 4 de Barcelona

Demandant: CLARET FRUITS SL

Motiu: Reclamació per la inviabilitat econòmica de la parada del mercat de Volpelleres provocada per inactivitat de Promusa i Ajuntament, reclamació del cànon satisfet per import de 222.316,50€ i indemnització de danys i perjudicis (dany emergent i lucre cessant).

Import: 222.316,50€

Estat: Pendent de tramesa d'expedient i contestar a la demanda.

Personació i compareixença: Amb la tramesa de l'expedient i contestació a la demanda.

Formalització i admissió de la demanda: data 30/11/2023

Tramesa expedient administratiu: fine 20 dies des de 11/12/2023.

5.-Anàlisi Tècnica

Les característiques tècniques de la prestació a realitzar en el present contracte suposen la prestació d'un servei integral al llarg del decurs del procediment, que comporta l'estudi i anàlisi del cas, la compareixença i personació, la redacció de l'escrit de contestació, la preparació i assistència a la fase de pràctica de la prova, l'assessorament en l'encàrrec i preparació de l'informe pericial i la formulació de l'escrit de conclusions; a més a més, totes aquelles incidències que es produeixin al llarg al llarg de la tramitació del plet en primera instància. Per aquests motius es fa aconsellable que es facturi un import establert a tant alçat, fix i invariable, per a cada fase i que es determini en funció de la quantia del procediment i de la seva complexitat.

El servei es facturarà en el moment de l'encàrrec i signatura del contracte i comprèn les següents actuacions judicials:

- Redacció d'escrit de contestació a la demanda
- Preparació i supervisió de l'encàrrec del dictamen tècnic, si s'escau,
- Preparació i assistència a la fase de pràctica de la prova
- Formulació de l'escrit de conclusions
- Qualsevol incident que es plantegi a llarg de la primera instància.

La realització del servei anterior no inclou les despeses i honoraris de Procurador, que seran contractades directament per l'empresa ni d'altres professionals que, si s'escau, hagin d'intervenir en el plet (pèrits, per exemple), ni tampoc les taxes, els preus públics i els dipòsits legals, que si s'escau, s'hagin de pagar.



Aquest import no inclou la interposició dels recursos en segona instància i els incidents que no s'hagin esmentat expressament, així com les actuacions professionals derivades de l'execució de sentència. En aquest sentit caldrà informar prèviament a Promusa dels recursos i incidents que s'hagin de tramitar, el preu dels quals es pressupostaran a part, si s'escau.

En cas de condemna en costes en contra de Promusa, aquesta circumstància no l'eximeix del pagament de l'import establert en aquest pressupost. Així mateix, cal tenir en compte que l'import establert en aquest pressupost no inclou les costes que puguin ser imposades a Promusa.

6.- Determinació del preu del contracte:

El preu del contracte serà el que resulti de l'adjudicació prèvia tramitació del procediment de contractació corresponent i haurà d'indicar com a partida independent l'IVA.

En el preu del contracte es consideraran incloses totes les despeses que s'originin per a l'adjudicatari com a conseqüència del compliment de les obligacions contemplades al plec.

El preu establert a tant alçat, fix i invariable i màxim a raó de 9.000,00€ ve determinat en funció de la quantia del procediment i de la seva complexitat.

7.- Justificació del procediment

Vista doncs la necessitat del servei de representació i defensa en judici de Promusa així com la falta de medis propis per a poder prestar adequadament aquest servei descrits en els antecedents de la present memòria, i donada la peremptorietat i obligatorietat dels terminis judicials en el procediment objecte del contracte, trobant-se en una fase processal, que exigeix una ràpida resposta i un ampli coneixement de l'objecte del recurs així com vistes les previsions de l'article 168 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014, (en endavant LCSP) que regula els supòsits d'aplicació del procediment negociat sense publicitat, establint: "Los órganos de contratación podrán adjudicar contratos utilizando el procedimiento negociado sin la previa publicación de un anuncio de licitación únicamente en los siguientes casos: a) En los contratos de obras, suministros, servicios, concesión de obras y concesión de servicios, en los casos en que:

2.º Cuando las obras, los suministros o los servicios solo puedan ser encomendados a un empresario determinado, por alguna de las siguientes razones: que el contrato tenga por objeto la creación o adquisición de una obra de arte o representación artística única no integrante del Patrimonio Histórico Español; que no exista competencia por razones técnicas; o que proceda la protección de derechos exclusivos, incluidos los derechos de propiedad intelectual e industrial.

El citat procediment ve regulat als art. 167 a 171 de la LCSP.

Concretament l'article 166.1 estableix *"En los procedimientos con negociación, la adjudicación recaerá en el licitador justificadamente elegido por el órgano de contratación, tras negociar las condiciones del contrato con uno o varios candidatos.*

I a l'apartat 3 estableix: *"Los procedimientos con negociación podrán utilizarse en los casos enumerados en los artículos 167 y 168. Salvo que se dieran las circunstancias excepcionales que recoge el artículo 168, los órganos de contratación deberán publicar un anuncio de licitación".*

Per l'exposat, en el present cas no procedeix anunci de licitació previ i com ha quedat exposat i motivat s'opta per restringir la participació a un únic candidat, al qual li recau la licitació després de negociar les condicions del contracte.

8.- Qualificació del contracte

De conformitat amb les previsions dels art. 2, 12 i 17 de la LCSP, és un contracte del sector públic que es qualifica de serveis.

El codi CPV és el 79110000 *"servicios de asesoría y representación jurídica"*

9.- Anàlisi de NO execució per lots.

Els motius de la no divisió en lots del contracte queden explicitats en l'exposat en la present memòria. Promusa considera, tal com es preveu a l'article 99.3.b de la Llei 9/2017 de 8 de novembre, que és més eficient per a l'execució i el seu seguiment no dividir en lots l'objecte del contracte que es proposa.

L'objecte de contractació no és una prestació que s'ha separat d'altres prestacions amb la que formarien una *"unitat funcional"*. En cap moment, s'ha fraccionat ni s'ha alterat l'objecte de contracte per a evitar l'aplicació de les regles contractuals i per tant, té una funció tècnica i econòmica pròpia i independent, no sent susceptible de divisió en lots.

10.- Durada

L'article 29 de la LCSP disposa que la durada s'establirà tenint en compte:

- a. La naturalesa de les prestacions
- b. les característiques del seu finançament
- c. la necessitat de sotmetre periòdicament a concurrència la realització d'aquestes.

Sent els terminis màxims de durada incloses les pròrrogues en els contractes de subministraments, serveis i arrendament de béns mobles de 5 anys incloent pròrrogues. Si bé la Llei preveu que excepcionalment, en els contractes de serveis, es podrà establir un termini de durada superior en una sèrie de supòsits entre els que NO es troben els de serveis de defensa jurídica, ja no existeix en la nova Llei una norma com la de l'art. 308 del TRLCSP que establia que els contractes per a la defensa jurídica i judicial de l'Administració tindran la durada precisa per a atendre adequadament les seves necessitats.

Per tant, la durada del contracte tindrà la necessària per al procediment judicial, no podent excedir, en el seu cas, incloses les pròrrogues de cinc anys com a màxim.

CONCLUSIONS

En l'àmbit de la contractació pública els serveis jurídics constitueixen un dels contractes típics del sector públic recollits expressament tant en l'annex IV de la Directiva 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell de 26 de febrer de 2014, i com un dels considerats serveis específics o especials relacionats en l'annex IV de la nova Llei de Contractes del Sector Públic (Llei 9/2017, de 9 de novembre).

Dins d'aquesta categoria s'inclouen una relació de serveis de molt diferent naturalesa i que el vocabulari comú de contractes (CPV) qualifica en tres grans subcategories que enquadra en els codis 79110000-8 a 79140000-7:

- Representació en judici
- Assessoria
- Documentació i informació jurídiques

La pròpia directiva de contractació pública els defineix amb més precisió i restringeix els serveis jurídics, concretament els dos primers serveis que són les activitats d'advocacia exercides en concepte de prestació de serveis.

Els serveis prestats per advocats estan regulats a Espanya pel Real Decreto 658/2001, de 22 de juny, que aprova el Estatut General de la Abogacía Española.

L'experiència prèvia en treballs similars està contemplada en la vigent legislació de contractes com un criteri de solvència tècnica:

Artículo 78.1. En los contratos de servicios, la solvencia técnica o profesional de los empresarios deberá apreciarse teniendo en cuenta sus conocimientos técnicos, eficacia, experiencia y fiabilidad, lo que deberá acreditarse, según el objeto del contrato.

La LCSP estableix com a regla general que l'adjudicació dels contractes es realitzarà utilitzant una pluralitat de criteris d'adjudicació en base a la major relació qualitat - preu i que aquesta millor relació qualitat-preu s'avaluarà d'acord a criteris econòmics i qualitatius. La llei considera com a un dels criteris qualitatius que es poden utilitzar, seguint fidelment la pauta establerta a la Directiva 24/2014, el següent:

2.º L'organització, qualificació i experiència del personal adscrit al contracte que vagi a executar aquest mateix, sempre i quan la qualitat del personal pugui afectar de manera significativa a la seva millor execució.

Els contractes de serveis jurídics de representació en judici i l'assessoria per a la preparació d'aquests mai es consideren subjectes a regulació harmonitzada.



I per a que així consti als efectes corresponents, se signa la present.

Sant Cugat del Vallès, desembre de 2023

Gemma Hidalgo Corral
Responsable jurídica
Contractació