



**Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula la contractació de “EXECUCIÓ DE LES OBRES D’ACABAMENT DE LES OBRES D’INTERCEPCIÓ I DESGUÀS DEL CANAL LATERAL I DE LA RIERA COMERÇ SOTA L’AUTOPISTA AP-2. TM DE SANT FELIU DE LLOBREGAT. Clau: CTN2300593”**

## **Antecedents**

El Departament de Contractació sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars del contracte especificat a l'encapçalament (PCAP), d'acord amb l'article 122.7 de la 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).

## **Objecte i règim jurídic**

El PCAP que es sotmet a informe regula la licitació d'un contracte d'obres que té per objecte, el descrit a l'apartat A del quadre de característiques, i que consisteix en l'execució de les obres del *Projecte constructiu d'acabament de les obres d'intercepció i desguàs del canal lateral i de la riera Comerç sota l'autopista AP-2, al terme municipal de Sant Feliu de Llobregat*, aprovat definitivament per l'Agència Catalana de l'Aigua (ACA) el 6 de juliol de 2022. L'objecte del contracte s'encabeix en la tipologia contractual descrita a l'article 13 de la LCSP i es consigna en aquest apartat A el CPV que identifica l'activitat econòmica (45232130 – Treballs de construcció de canalitzacions d'aigües pluvials). El projecte constructiu és el document tècnic que defineix les obres que s'han de dur a terme i es posarà a disposició dels licitadors juntament amb la resta de documents d'aquesta licitació.

Aquestes obres permetran que la riera del Comerç desguassi les seves aigües al riu Llobregat en períodes d'avinguda, per tant, s'emmarquen dins de les mesures de prevenció i defensa contra les inundacions previstes a la planificació hidrològica vigent. En l'apartat A del PCAP es cita la mesura concreta de l'actuació, amb codi D1.432 *Execució d'actuacions de protecció davant avingudes al districte de conca fluvial de Catalunya*.

En aquesta licitació no és d'aplicació la disposició addicional segona del Decret legislatiu 2/2002, de 24 de desembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei 4/1985, de 29 de març, de l'Estatut d'Empresa Pública Catalana pel fet que l'import de les obres que resulten del projecte no supera els 2.000.000 d'euros, quedant excloses de l'autorització d'Infraestructures de la Generalitat de Catalunya, SA per poder licitar-les.

La justificació de la insuficiència de mitjans no s'escau en aquesta licitació donat que les obres s'executen ordinàriament amb mitjans externs. Es recomana que s'elimini del PCAP.



Donat que el valor estimat del contracte supera els 500.000€ la no divisió en lots del seu objecte es justifica seguint les previsions del criteri d'actuació 3.4 de la Directriu 1/2018 de la Direcció General de Contractació Pública, per raons tècniques d'acord amb l'article 99.3.b) de la LCSP.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de legislació en matèria d'aigües de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre (TRLMAC), el contracte té naturalesa administrativa i és d'aplicació el règim jurídic establert a la LCSP, essent l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu el competent per resoldre les qüestions litigioses entre les parts.

El contracte té un valor estimat de 870.538,90€ (més IVA) i, en aplicació de l'article 20 de la LCSP, no està subjecte a regulació harmonitzada.

### **Procediment d'adjudicació i tramitació de l'expedient.**

L'adjudicació del contracte es realitza per tramitació ordinària i mitjançant el procediment d'adjudicació obert simplificat previst a l'article 159.1 de la LCSP, atès que el seu valor estimat no supera els 2.000.000€ (més IVA) i que els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor no superen el 25% del total.

En l'acta de comprovació del replanteig previ es fa constar que els terrenys es troben disponibles.

El procediment de licitació i d'adjudicació es realitza mitjançant l'Eina de Sobre Digital.

D'acord amb la disposició addicional quinzena de la LCSP la tramitació de la licitació comporta la pràctica de les notificacions i comunicacions que en derivin per mitjans exclusivament electrònics, mitjançant el sistema e-NOTUM i la Plataforma de Serveis de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya.

Així mateix, d'acord amb la disposició transitòria tercera de la LCSP i l'article 159.4.a) de la LCSP, comporta l'obligació per a les empreses licitadores d'estar inscrites al Registre Electrònic d'Empreses Licitadores (RELI) o en el Registre Oficial de Licitadors i Empreses Classificades del Sector Públic (ROLECE) a la data final de la presentació d'ofertes. No obstant això, per tal de no limitar la concurrència, també es considera admissible la proposició de l'empresa licitadora que acrediti haver presentat la sol·licitud d'inscripció en el corresponent Registre juntament amb la documentació preceptiva, sempre que aquesta sol·licitud sigui de data anterior a la data final de presentació de les ofertes.

### **Contingut del plec de clàusules administratives particulars**

El contingut del PCAP s'adequa al règim general establert a la LCSP que transposa a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE i a la Guia actualitzada de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública.





Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera del PCAP. D'acord amb l'article 102.4 de la LCSP el preu del contracte es determina per preus unitaris. El valor estimat del contracte és de 870.538,90€ (més IVA). Aquest valor equival a l'import de licitació donat que no es preveuen modificacions de contracte. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 1.053.352,07€. La justificació de l'import d'execució de les obres es recull al projecte constructiu. Respecte a l'adequació dels imports i dels seus mètodes de càlcul incorporats en el PCAP s'estarà al que determini l'OCEF al seu informe.

Consta a l'apartat C del quadre de característiques i a l'apartat cinquè de la clàusula tercera del PCAP que s'han complert tots els tràmits per assegurar l'existència de crèdit per al pagament de l'objecte del contracte. S'indiquen els imports assignats a l'exercici pressupostari 2024, el centre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. El Consell d'Administració de l'ACA ha autoritzat la despesa d'aquest contracte que compromet un exercici sense pressupost aprovat, donant compliment a les previsions de la Llei de pressupostos de la Generalitat per l'any 2023. L'acord s'ha incorporat a l'expedient de contractació i en aquest apartat C se'n fa referència.

L'apartat D del quadre de característiques i la clàusula quarta fixen un termini total de durada del contracte de 4 mesos a comptar des de la signatura de l'acta de comprovació del replanteig.

En aquesta licitació no s'admeten variants.

Tal i com s'especifica a la clàusula onzena i a l'apartat F del quadre de característiques, els licitadors hauran de presentar dos sobres vist que el plec preveu conjuntament criteris d'adjudicació automàtics i de judici de valor.

La solvència requerida per participar en la licitació es preveu a l'apartat G del quadre de característiques. D'acord amb l'article 77.1. a de la LCSP, com que el valor estimat de les obres objecte d'aquesta licitació supera l'import de 500.000€, es requereix l'acreditació dels licitadors de la solvència mitjançant la classificació empresarial d'obres en el grup, subgrup i categoria indicats en aquest apartat. Respecte els licitadors no espanyols d'estats membres de la Unió Europea o d'estats signataris de l'acord sobre l'espai econòmic europeu que no disposin de la classificació es preveu la possibilitat d'acreditar una solvència econòmica i financera d'un volum anual de negocis mínim de 1.305.808,35€, referit a l'any de major volum de negoci dels tres últims conclusos. L'import requerit no supera l'1,5 del valor estimat del contracte previst per la llei com màxim, de manera que la solvència es pot considerar proporcional amb l'objecte del contracte (article 87.1.a de la LCSP). I pel que fa a la solvència tècnica o professional d'aquests licitadors es permet la seva acreditació d'acord amb l'article 88.1.a de la LCSP, és a dir, acreditant un volum anual d'execució d'obres, referit a l'any de major execució dels últims cinc anys, de com a mínim l'import de licitació (870.538,90€).





En aplicació de les previsions de l'article 76.2 de la LCSP, s'exigeix als licitadors, a més d'acreditat la seva solvència, la presentació d'un compromís d'adscripció permanent del delegat d'obra i del cap d'obra que han de complir amb els requisits de l'annex 1 del PCAP, compromís que s'ha de formalitzar segons el model que figura en aquest mateix annex en el qual s'identifiquen els membres de l'equip per referència al perfil professional requerit. No es permet incloure en el compromís els noms d'aquestes persones ni cap altra dada identificativa i s'adverteix de l'exclusió de l'oferta en cas d'incompliment.

Els criteris d'adjudicació s'especifiquen en l'apartat H del quadre de característiques. L'adjudicació recaurà en l'oferta que ofereixi la millor relació qualitat-preu. Per a la justificació del sistema de valoració de les proposicions s'aplica la Directriu 1/2020, de 23 de juny de 2020, d'aplicació de fórmules de valoració i puntuació de les proposicions econòmica i tècnica, de la Direcció General de Contractació Pública. Els criteris de qualitat sotmesos a judici de valor es valoren en 20 punts i són la identificació dels aspectes més significatius, i el pla d'assegurament de la qualitat i pla de gestió mediambiental. Per als criteris de qualitat automàtics es fixa una puntuació de 60 punts, distribuïda entre els criteris que es valoren i que són l'ampliació del termini de garantia de les obres, la posada a disposició del contractista d'una entitat certificadora independent, el % de l'import d'execució per a desenvolupar el pla d'autocontrol de qualitat, l'experiència del delegat de l'obra, el número de funcions de l'equip assignades a les dones, i, la classificació ambiental del vehicle segons els criteris de la DGT. L'oferta econòmica es valora en 20 punts i s'aplica per a la seva valoració la fórmula prevista en el PCAP, respecte de la qual s'estarà al que disposi l'OCEF en el seu informe.

La proposició dels aspectes sotmesos a judici de valor s'ajustarà a les previsions de l'apartat H del quadre de característiques (quant a contingut, extensió i format), mentre que la referida als criteris automàtics s'haurà de presentar d'acord amb el model de l'annex 2 del PCAP, i l'oferta econòmica s'haurà d'ajustar al model de l'annex 4 del PCAP.

D'acord amb les previsions de l'article 149 de la LCSP, l'apartat I del quadre de característiques regula els criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals i els conceptes que s'empraran per a la seva justificació. La clàusula catorzena del PCAP detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos un cop classificades les ofertes de conformitat amb l'article 159.4 de la LCSP i amb la Circular, d'1 d'octubre de 2021, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat.

L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació que en tot cas haurà de presentar l'empresa proposada com a adjudicatària, entre la qual s'hi troba la declaració responsable respecte la viabilitat tècnica, econòmica i de terminis de la seva proposta, l'acreditació documental del compromís d'adscripció de mitjans personals, i l'acreditació dels criteris d'adjudicació automàtics relatius a l'experiència del delegat d'obra, i la classificació ambiental del vehicle ofert. També es preveu el visat del delegat d'obra, i l'assegurança de responsabilitat civil i de tot risc construcció d'import mínim al valor estimat del contracte que haurà de presentar l'empresa adjudicatària.





No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 159.4.b de la LCSP, però sí, tal i com disposa l'article 107 LCSP, una garantia definitiva d'un 5% de l'import de licitació atès que el preu s'ha determinat per preus unitaris. Es preveu el termini de garantia d'un any d'acord amb l'article 243.2 de la LCSP a comptar des de la seva recepció.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert condicions especials d'execució de tipus social com són l'observança dels principis ètics i les regles de conducta als que s'ha d'adequar l'activitat del contractista previstes a la clàusula trentena. També es preveuen una condició referida a la igualtat de gènere i una altra condició ambiental relativa a l'avaluació de l'emissió de gasos d'efecte hivernacle. No s'ha regulat la condició especial d'execució d'aplicar la metodologia BIM en aquest contracte perquè el valor estimat de les obres no supera l'import de 2.000.000€ previst *l'ACORD GOV/81/2023, de 4 d'abril, pel qual es determinen els contractes en què s'ha d'aplicar aquesta metodologia de treball col.laborativa i virtual* (publicat al DOGC 8891, 6/04/2023).

No es preveuen causes específiques de modificació del contracte en l'apartat N del quadre de característiques, tot i que a la clàusula trenta-dosena es preveu la possibilitat de recollir a la liquidació, en una quantia no superior al 10% del preu del contracte inicial, les variacions que es produeixin durant l'execució del contracte en les unitats d'execució previstes sense necessitat de tramitar una modificació de contracte d'acord amb l'article 242.4 de la LCSP. Per a les causes de modificació no previstes són d'aplicació els requisits de l'article 205 de la LCSP.

D'acord amb l'article 250.c de la LCSP es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers que haurà d'ajustar-se als requisits fixats a la clàusula trenta-quatre de conformitat amb l'article 214 de la LCSP.

L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-cinquena del PCAP permeten la subcontractació llevat de les tasques considerades crítiques com són les assignades al delegat d'obra i cap d'obra donada la vinculació directa d'aquestes figures amb el resultat de les prestacions contractades i les responsabilitats que se'n deriven. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP.

D'acord amb la clàusula trenta-sisena del PCAP en aquest contracte només es podran revisar els preus si es donen els requisits previstos a l'article 103 de la LCSP (que s'hagi executat el 20% del contracte i que hagi transcorregut un any des de la seva formalització), i s'indica en l'apartat Q del quadre de característiques la fórmula de revisió que s'aplicarà en cas que procedeixi la revisió dels preus del contracte. Es recorda que haurà de justificar-se d'acord amb la llei, tenint en compte que el contracte s'ha d'executar en el termini previst i que les demores imputables al contractista estan penalitzades.





Pel que fa a les disposicions relatives a l'execució del contracte, d'acord amb l'article 144 del RGLCAP, l'apartat T del quadre de característiques i la clàusula vint-i-dosena estableixen l'obligació del contractista de presentar un programa de treball, dins del termini de 30 dies des de la formalització del contracte.

S'identifica en l'apartat W del quadre de característiques el responsable del contracte que serà el director facultatiu de les obres d'acord amb l'article 62 de la LCSP, el qual es contractarà externament mitjançant una licitació pública.

Cal revisar l'apartat setè de la clàusula dinovena del PCAP atès que no escau la publicació de la formalització del contracte en el DOUE per no estar subjecte a regulació harmonitzada (article 154.1 de la LCSP).

L'annex 6 del PCAP detalla la finalitat del tractament de les dades personals que l'Agència obtingui dels licitadors en el marc del procediment de licitació per a les quals és d'aplicació la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals. Es fa constar que l'òrgan de contractació és el responsable del tractament de dades personals. I s'indiquen els drets que poden exercir els licitadors en relació amb el tractament de les seves dades personals.

La clàusula vint-i-tresena del PCAP es refereix a les penalitats per demora en l'execució i per incompliment parcial o compliment defectuós, i, preveu el procediment per a la seva aplicació. L'òrgan de contractació les aprovarà prèvia proposta raonada del responsable del contracte i cada penalitat imposada no podrà superar el 10% del contracte ni el 50% per a la totalitat. El detall de les penalitats es troba a l'annex 8 del PCAP. Per a la demora es preveu el règim general de penalitzacions de la LCSP. També es detallen les penalitats per canvi dels membres de l'equip tècnic compromesos a adscriure en l'execució (sempre mantenint les característiques ofertes) quan no es notifiqui dins del termini previst, així com les previstes per a l'incompliment de la condicions especials d'execució, entre d'altres.

L'annex 9 del PCAP recull les obligacions del contractista respecte dels treballadors adscrits a l'execució del contracte

El PCAP, en l'annex 10, als efectes de resolució de contracte (article 211.1.f de la LCSP), qualifica com a obligacions essencials del contracte la condició especial d'execució relativa a el compromís d'adscripció permanent de l'equip amb el mateix perfil i gènere oferts.

Es preveu el règim ordinari de recursos, en atenció a la quantia del contracte no procedeix el règim del recurs especial en matèria de contractació que regula l'article 44 LCSP.

La jurisdicció contenciosa-administrativa és la competent per resoldre les qüestions litigioses del contracte tot i que es preveu la possibilitat de sotmetre a l'arbitratge la resolució de controvèrsies entre les parts en matèries de lliure disposició en els termes de la Llei 60/2003, d'arbitratge.



## **Conclusions**

S'informa favorablement el Plec de clàusules administratives particulars del contracte d'obres sotmès a informe amb l'observació feta respecte la revisió de la clàusula dinovena.

