



**Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte de serveis “Determinació taxonòmica de fitoplàncton nociu i tòxic i control i seguiment del gènere ostreopsis a les zones de bany costaneres de Catalunya durant les temporades de bany de 2024, 2025, 2026 i 2027. Clau: CTN2400085”**

## **Plantejament**

El Departament de Contractació sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars (PCAP) del contracte especificat a l'encapçalament, 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 (LCSP).

## **Objecte i règim jurídic**

El PCAP que es sotmet a informe regula la licitació per part de l'Agència Catalana de l'Aigua (ACA) d'un contracte, descrit a l'apartat A del quadre de característiques, que consisteix en la determinació taxonòmica de les espècies de fitoplàncton nociu i tòxic a les aigües que poden generar proliferacions algals en les zones de bany costaneres de Catalunya considerades de més risc, així com el control del gènere ostreopsis en macroalgues en les zones de bany susceptibles de proliferacions elevades d'aquest organisme. L'objecte del contracte s'encabeix en la definició que l'article 17 de la LCSP recull de la tipologia contractual de serveis i està previst que els treballs es duguin a terme durant les temporades de bany de 2024 a 2027 (juny a octubre). Tractant-se d'un contracte de serveis és necessària la justificació de la seva externalització per insuficiència de mitjans propis (article 116 de la LCSP). Es justifica aquest requeriment en el PCAP per manca de coneixement especialitzat en la matèria. Així mateix, en aquest apartat A es cita la normativa que atribueix competències a l'ACA en les tasques que es contracten, no obstant, es recomana que es completi indicant que l'objecte del contracte es recull en el Programa de seguiment i control del Districte de conca fluvial de Catalunya (PSiC) vigent i el que el substitueixi.

Seguint les previsions de la LCSP de diversificar la concurrència s'ha previst la divisió del contracte en dos lots, lot 1 (*Determinació taxonòmica de les espècies de fitoplàncton nociu i tòxic a les zones de bany costaneres a Catalunya*) i lot 2 (*Control i seguiment del gènere Ostreopsis a les zones de bany costaneres a Catalunya*). El detall tècnic es recull en els corresponents Plecs de prescripcions tècniques particulars (PPTP), un per cadascun dels lots. Així mateix, es consigna el CPV que identifica l'objecte del contracte 71600000-4 *Serveis d'assaig, anàlisi i assessorament tècnics*. Es predica el caràcter intel·lectual del contracte en base a la disposició addicional quaranta-unena de la LCSP, al respecte es recorda que només gaudeixen d'aquesta presumpció els serveis contemplats en la citada disposició, havent-se de justificar la intel·lectualitat en la resta de casos. Es troba a faltar la previsió de regles d'adjudicació dels lots que és necessària d'acord amb l'article 99 de la LCSP.



El contracte té un valor estimat de 119.351,23 € (més IVA) calculat d'acord amb les previsions de l'article 101.12 de la LCSP per a les adjudicacions simultànies de contracte per lots separats i, en aplicació de l'article 22.1.b) de la LCSP, no està subjecte a regulació harmonitzada.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de la 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.

### **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 és inferior als 143.000 € (més IVA) i que els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor, en ser un contracte de caràcter intel·lectual no superen el 45% del total.

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, el citat article també 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 de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública.

La clàusula segona, relativa a la necessitat i idoneïtat de la contractació, remet a l'informe justificatiu de la contractació i a l'apartat A del quadre de característiques.



Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera. El sistema indicat per determinar el preu del contracte és per preus unitaris d'acord amb l'article 102.4 de la LCSP. El contracte té un valor estimat de 119.351,23 € (més IVA) que equival a l'import de licitació perquè no es preveuen ni pròrrogues ni modificacions de contracte. Cal indicar l'import de licitació de cada lot. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 167.788,57 €. Es desglossen les despeses directes i indirectes tal i com disposa l'article 100 de la LCSP. I la justificació de l'import de licitació consta a l'annex 2 del PCAP. 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, indicant l'import assignat, els exercicis pressupostaris (2024 a 2027), la identificació de l'ordre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. Consta incorporat a l'expedient de contractació, fent-ne referència l'apartat D, la resolució d'aprovació del director del compromís de despesa amb càrrec a pressupostos d'exercicis futurs, per delegació del Consell d'Administració de l'ACA, donant-se compliment a les previsions de la Llei de pressupostos de la Generalitat per al 2023.

L'apartat D del quadre de característiques fixa un termini de durada des de l'endemà de la formalització del contracte fins el 31 de desembre de 2027.

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, es presenten dos sobres atès que el plec preveu criteris sotmesos a judici de valor juntament amb criteris d'adjudicació quantificables de forma automàtica. El contingut de cada sobre es detalla a la citada clàusula onzena del PCAP.

En l'apartat G del quadre de característiques es preveuen els requisits de solvència econòmica i financera, i, tècnica o professional. En relació amb la solvència econòmica i financera, d'acord amb l'article 87.1.a de la LCSP es demana per a cada lot que el volum anual de negocis referit a l'any de major volum dels tres últims conclusos sigui com a mínim de l'import que s'indica. En relació amb la solvència tècnica o professional es preveu per cadascun dels lots l'acreditació de la solvència tècnica mitjançant l'experiència acreditada de l'empresa en els darrers tres anys en tasques similars a les del contracte d'acord amb l'article 90.1.a de la LCSP. Es podria millorar la redacció d'aquesta previsió per facilitar-ne la comprensió. No es preveu la classificació de serveis com a mitjà alternatiu per acreditar la solvència perquè no existeix cap grup ni subgrup de classificació vigent comprès en l'objecte del contracte (article 77.1.b LCSP). Això no obstant, es permet l'acreditació de la solvència mitjançant l'habilitació en l'àmbit de control i vigilància de la qualitat de les masses d'aigua i la gestió dels abocaments (EC-AIG) atorgada per l'Oficina d'Acreditació d'Entitats Col·laboradores, o habilitació similar atorgada per un organisme oficial de la Unió Europea. L'apartat G3 preveu el compromís d'adscripció de mitjans personals i materials que s'hi descriuen. Respecte els mitjans materials, en el lot 2 es requereix disposar de kits per a la



recollida de mostres malgrat que en l'apartat A del quadre de característiques s'indica que les tasques de recollida de mostres van a càrrec de l'ACA, qui n'assumirà el seu transport i lliurament al laboratori d'anàlisi. Mentre que en l'apartat G4 no es regulen certificats acreditatius del compliment de les normes de garantia de qualitat/gestió mediambiental.

Els criteris d'adjudicació s'especifiquen en l'apartat H del quadre de característiques i depenen d'una pluralitat de criteris qualitius i econòmics basats en el principi de millor relació qualitat-preu, de conformitat amb l'article 131.2 de la LCSP.

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.

S'indica que la valoració màxima de la qualitat de les ofertes serà de 65 punts sobre un total de 100 per a cada lot. Aquesta valoració té en compte criteris de qualitat sotmesos a judici de valor fins a 45 punts. Tant per al lot 1 com per al lot 2 es valoren l'organització de l'equip tècnic, proposta de pla de treball, proposta de contingut dels informes i proposta de millores. Els criteris automàtics es valoren amb una puntuació màxima de 25 punts (cal revisar les discrepàncies de puntuacions) i consisteixen en ambdós lots en la valoració d'aspectes relacionats amb experiència de l'equip tècnic en treballs vinculats amb l'objecte del contracte, així com titulacions i publicacions científiques efectuades. El PCAP justifica la vinculació amb l'objecte del contracte dels criteris qualitius fixats d'acord amb l'article 145 de la LCSP. En aquest sentit, donat l'elevat caràcter intel·lectual del contracte es valora l'experiència i coneixements de l'equip tècnic doncs la qualitat d'aquest personal té un impacte significatiu en una millor execució del contracte. Es recomana, però, que es revisin les possibles duplicitats en la regulació de criteris d'adjudicació, criteris de solvència i compromís d'adscripció de mitjans personals.

Per a la valoració econòmica de les ofertes s'aplicarà la fórmula que s'indica, la mateixa per als dos lots, amb una valoració màxima de 35 punts, l'adequació respecte de la qual s'estarà a allò que determini l'OCEF en l'informe corresponent.

Els licitadors han de presentar la seva oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics mitjançant el model previst a l'annex 4. Quant a l'oferta de qualitat referida als criteris sotmesos a judici de valor s'estarà a les previsions de format, extensió i contingut de l'apartat H del quadre de característiques. I, respecte de l'oferta econòmica s'hauran d'ajustar al model incorporat a l'annex 3 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 pels licitadors. Es recomana que s'incorpori un criteri per al supòsit en què només es presenti una empresa licitadora. La clàusula 13.4 del PCAP detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos un cop classificades les ofertes.



L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació específica que haurà de presentar l'empresa proposada com a adjudicatària entre la qual s'hi troba la declaració en què es designi el responsable dels treballs i la declaració relativa al tractament incidental de dades personals. Respecte l'acreditació documental de la solvència es recorda que la inscripció al RELI exigeix de la presentació d'aquesta documentació sempre i quan la documentació requerida hi figuri inscrita i estigui actualitzada. La resta de la documentació s'indica a la clàusula catorzena del PCAP.

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 106 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 del contracte s'ha determinat per preus unitaris mitjançant retenció en el preu. La garantia es retornarà quan es constati la inexistència de vicis o defectes dels treballs executats un cop transcorregut el termini de garantia de 2 mesos fixat a l'apartat R del quadre de característiques.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert una condició especial d'execució de caire mediambiental relativa a la correcta gestió dels residus dels residus generats durant l'execució del contracte i una altra enfocada al seguiment del consum d'aigua generat durant el contracte.

No es preveuen causes de modificació del contracte (apartat N del quadre de característiques i clàusula trentena), tot i que es recull la possibilitat de modificar el contracte per causes no previstes sempre i quan es compleixin els requisits de l'article 205 de la LCSP i es tramiti mitjançant el procediment fixat als articles 191 i 207 de la LCSP.

No es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers pel caire intel·lectual del contracte.

No es permet la subcontractació de cap de les tasques objecte del contracte donat el seu elevat nivell d'especialització (apartat P del quadre de característiques).

No es preveu la revisió de preus del contracte (apartat Q del quadre de característiques).

D'acord amb l'article 62 de la LCSP s'identifica, en l'apartat T del quadre de característiques, el responsable del contracte amb les funcions detallades a la clàusula vint-i-tresena.

La clàusula vint-i-dosena preveu el procediment per a l'aplicació de les penalitats. L'òrgan de contractació les aprovarà prèvia proposta raonada del responsable del contracte (cada penalitat imposada no podrà superar el 10% del contracte ni la totalitat de les imposades podrà superar el 50%). Aquesta clàusula es remet a l'annex 6 del PCAP que regula les penalitats específiques relatives, d'una banda, a l'incompliment de les condicions especials d'execució. Així mateix, es fixen les penalitats per incompliments parcials o defectuosos en relació amb l'anàlisi de les mostres, el termini de lliurament de resultats i els informes lliurats.



L'annex 7 del PCAP detalla la finalitat del tractament de les dades personals que l'ACA 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.

Atenent al valor estimat del contracte, es preveu el recurs especial en matèria de contractació contra els actes que s'esmenten a la clàusula trenta-novena, el qual és potestatiu, previ o alternatiu al recurs contenciós. I pels actes respecte dels quals no procedeixi aquest recurs es preveu el règim de recursos ordinari.

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 de serveis sotmès a informe amb les observacions efectuades.