



INFORME JURÍDIC

Assumpte: Expedient per a la contractació del servei de creació d'un catàleg històric d'episodis de pluja extraordinària i temporals marítics (Exp. SMC-2024-119)

Se sol·licita l'emissió d'informe jurídic sobre l'expedient indicat, en el qual consta la documentació següent:

- Informe justificatiu per a la contractació projectada.
- Plec de clàusules administratives particulars del contracte (PCAP), amb el quadre de característiques (QC) i diversos annexos.
- Plec de prescripcions tècniques (PPT).
- Resolució d'inici de l'expedient de contractació.
- Anotació comptable de la reserva de crèdit.

Vista la documentació referida, s'emet informe en els següents termes:

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

1a. Règim jurídic.

El contracte projectat està inclòs en l'àmbit d'aplicació 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). Així mateix, resta subjecte al Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre (en endavant, RGLCAP); i el Reial decret 817/2009, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, en allò que mantingui la seva vigència.

Per la seva part, el Servei Meteorològic de Catalunya (SMC) va ser creat per la Llei 15/2001, de 14 de novembre, de Meteorologia, com una entitat de dret públic de la Generalitat, amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat per al compliment de les seves funcions, que es regeix per la seva llei de creació, pels seus estatuts, pel 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 de l'Empresa Pública Catalana, i per la resta de disposicions que li siguin aplicables. El SMC ajusta la seva activitat al dret privat o al dret públic, segons el que aquesta Llei determina en cada cas.

D'acord amb l'article 5.3 de la seva llei de creació, la contractació del SMC es regeix pel que estableix la legislació vigent en matèria de contractació administrativa i ha de garantir, en tot cas, els principis de publicitat i concurrència.

L'SMC està adscrit al DACC en virtut de l'article 1.2.a).3 del Decret 14/2024, de 16 de gener, de reestructuració del Departament d'Acció Climàtica, Alimentació i Agenda Rural.



2a. Objecte i qualificació del contracte.

El contracte té per objecte la contractació del servei de creació d'un Catàleg Històric d'Episodis de Precipitació Extraordinària i Temporals de Mar a Catalunya, que permeti identificar, localitzar en el temps, analitzar l'abast geogràfic i determinar el seu impacte en la població i el territori.

Segons resulta de la memòria justificativa i de l'apartat A del QC del PCAP, la contractació no es divideix en lots, d'acord amb l'article 99.3 de la LCSP. El punt 4 de l'informe justificatiu ho justifica com segueix: *"No s'efectua una divisió per lots de l'objecte del contracte, ja que, -atenent a l'establert a l'article 99.3. b) de la LCSP-, la realització de les diferents prestacions previstes en el Plec de Prescripcions Tècniques (PPT) dificultaria la seva correcta execució. Igualment, la creació del catàleg requereix d'una visió de conjunt, des de la fase d'identificació de fons, fins a la de pròpia definició dels continguts de la base de dades"*.

Pel seu objecte, el contracte proposat encaixa amb el 48614000-5 i 48610000-7 Sistemes de recopilació de dades i paquets de software de sistema operatiu d'unitat central i, en conseqüència, es qualifica de contracte de serveis, d'acord amb l'article 17 LCSP.

3a. Durada del contracte.

El punt D del QC preveu que el termini per a la prestació dels serveis serà de 9 mesos (juny-març 2025), sent el 31 de març de 2025, la data límit d'execució del projecte.

No s'estableix la possibilitat de prorrogar el contracte.

4a. Elements econòmics.

El pressupost base de licitació (PBL) s'estableix en 40.000 €, dels quals 8.400 € corresponen a l'IVA.

En la memòria justificativa consta el desglossament dels conceptes tinguts en compte per al càlcul del PBL, de conformitat amb l'article 100 de la LCSP.

El valor estimat del contracte (VEC) és de 40.000 €, i s'ha calculat tenint en compte el pressupost (sense IVA). En conseqüència, no es torba sotmès a regulació harmonitzada, donat que no es supera el llindar del valor estimat que estableix l'article 22.1.b) LCSP per aquest tipus de contractes.

El preu a abonar a l'adjudicatari es determina per honoraris/tarifes, com s'indica en l'apartat B.1 del QC. Les ofertes s'han de presentar segons l'Annex 3.

5a. Tramitació de l'expedient.

La tramitació de l'expedient de contractació és l'ordinària, que es regeix pels articles 116 i 117 de la LCSP.



Es constata que l'expedient recull les justificacions que exigeix l'apartat 4 de l'article 116 de la LCSP (elecció del procediment de licitació; criteris de solvència tècnica o professional i econòmica i financera; criteris d'adjudicació, condicions especials d'execució; valor estimat; la necessitat de l'Administració a què es pretén donar satisfacció amb el contracte projectat i l'informe d'insuficiència de mitjans).

També inclou el plec de clàusules administratives particulars i el de prescripcions tècniques que han de regir el contracte, de l'apartat 3 de l'article 116 de la LCSP.

Atès que de l'expedient es deriven drets i obligacions de contingut econòmic, les actuacions relacionades amb l'expedient del contracte que s'informa estan sotmeses a la fiscalització aplicable a l'SMC, en tant que empresa pública de la Generalitat de Catalunya, d'acord amb el Decret legislatiu 2/2002, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei 4/1985, de 29 de març, de l'Estatut de l'Empresa pública catalana.

Un cop completat l'expedient de contractació, l'òrgan competent per a la seva aprovació i per a l'adjudicació i signatura del contracte és la directora del SMC, en virtut de l'article 6.3.d) del Decret 172/2002, d'11 de juny, d'aprovació dels Estatuts del SMC.

6a. Procediment d'adjudicació.

El procediment d'adjudicació és l'obert simplificat abreujat, d'acord amb el que preveu l'article 159.6 de la LCSP.

7a. Criteris de solvència i mitjans d'acreditació.

De conformitat amb el que disposa l'article 159.6.b) de la LCSP, s'eximeix als licitadors de l'acreditació de la solvència econòmica i tècnica o professional.

8a. Criteris d'adjudicació.

Els criteris d'adjudicació fixats en el PCAP es plantegen íntegrament com a avaluables de forma automàtica i consisteixen en:

- A) Preu: 40% (fins a 40 punts).
- B) Experiència prèvia: 60% (fins a 60 punts)

OBSERVACIONS

- Seria recomanable incloure alguna referència a la forma de presentació de les ofertes en el QC, si més no, a la presentació en sobre únic, com indica l'art. 159.6.c) LCSP, i com ja s'especifica en la clàusula 14a del PCAP.
- Seria recomanable dedicar algun apartat del QC a la solvència tècnica i professional, encara que sigui per indicar, com es reflecteix en el punt 7è d'aquest informe, que segons l'apartat 6.d) de l'article 159 LCSP els licitadors estan eximits d'acreditar-la.
- En l'apartat N del QC, relatiu a les penalitats, s'estableix:



“Quan el contractista, per causes imputables alienes al SMC, hagués incorregut en demora respecte al lliurament de les tasques encarregades, el SMC podrà imposar penalitats corresponents a la deducció en la factura final d'un 1% de l'import de l'encàrrec per dia de retard no justificat.

En tot cas, la constitució en demora de l'empresa contractista no requereix interpel·lació o intimació prèvia per part de l'Administració”.

Segons l'art 193.3 LCSP, *“Cuando el contratista, por causas imputables al mismo, hubiere incurrido en demora respecto al cumplimiento del plazo total, la Administración podrá optar, atendidas las circunstancias del caso, por la resolución del contrato o por la imposición de las penalidades diarias en la proporción de 0,60 euros por cada 1.000 euros del precio del contrato, IVA excluido.*

El órgano de contratación podrá acordar la inclusión en el pliego de cláusulas administrativas particulares de unas penalidades distintas a las enumeradas en el párrafo anterior cuando, atendiendo a las especiales características del contrato, se considere necesario para su correcta ejecución y así se justifique en el expediente”.

Per tant, si s'estableix una penalitat per aquest concepte diferent de l'enunciada, caldrà justificar, tal com requereix l'article citat, per què es considera necessari que així sigui per a la correcta execució del contracte, donades les seves especials característiques.

- De la mateixa manera, quant a les penalitats, es diu en el corresponent apartat del QC que *“El SMC podrà imposar penalitats pels casos especificats fins al límit màxim del 10% del pressupost del contracte. El fet d'arribar a aquest límit és causa de resolució del contracte”*. Com es diu, les quanties de cada una de les penalitats no podran ser superiors al 10% del preu del contracte, IVA exclòs, però podria afegir-se, també, que el total de les penalitats penalitats per compliment defectuós de la prestació i en les penalitats per incompliment de les condicions essencials no podrà superar el 50% de preu del contracte, segons l'art. 192 LCSP.
- A l'informe justificatiu s'afegeix una penalitat més que no es reflecteix en el PCAP. Concretament, es diu *“A l'inici de la contractació, l'SMC i l'adjudicatari/ària pactaran el pla de treball. Si un cop avaluats els informes que es lliuraran en finalitzar cadascuna de les fases identificades, les activitats desenvolupades no s'adeqüen a aquest pla inicial, s'aplicarà una penalització de 1.000 € per cada 15 dies de retard, que es descomptaran del pagament en finalitzar la contractació”*. Aquesta penalitat que, com s'ha dit, apareix a l'informe justificatiu però no al PCAP, sembla referir-se, al menys en part, al mateix supòsit que les penalitats per compliment defectuós de la prestació. Caldrà, doncs, solucionar aquesta incoherència; delimitar el supòsit en que s'aplicaria cadascuna de les penalitats i decidir si incloure-la o no al PCAP —i en funció d'això, eliminar-la o no de l'informe justificatiu—.
- La regla general establerta a l'art. 215 de la LCSP és permetre la subcontractació, sense perjudici de que existeixin determinades excepcions que, en tot cas, han de



quedar suficientment justificades. Tot i això, de la lectura de l'apartat G del QC del PCAP es constata que s'estableix una prohibició generalitzada i absoluta de la subcontractació, la qual, al no encaixar en cap de les excepcions establertes a la LCSP –al no tractar-se d'un contracte de caràcter secret, reservat, o en el que hagin d'aplicar-se mesures de seguretat especial-, no resulta ajustada a la possibilitat reconeguda a l'art. 215.1 LCSP.

Com diu el TCCSP, en la seva resolució 482/2023, de 7 de setembre de 2023, *“Ara bé, també cal dir que, per evitar que la discrecionalitat que té reconeguda l'òrgan de contractació pugui derivar en una actuació arbitrària, prohibida per l'article 9.3 de la Constitució espanyola, la pròpia regulació de l'article 215 de la LCSP estableix determinades cauteles que s'han de respectar en el cas que l'òrgan de contractació exerceixi la facultat de limitar la subcontractació, així com ja s'ha vist, que l'article 215.1 i 2 e) de la LCSP assenyalen, per una banda, que la prohibició de subcontractar no pot suposar, en cap cas, una restricció efectiva de la competència, i, per altra banda, sotmet les decisions administratives en aquest àmbit a la prèvia justificació en l'expedient administratiu, és a dir, que quedi constància de quines determinades prestacions, i per què, s'exclouen de la possibilitat de subcontractar.*

Aquest deure de motivació és especialment rellevant, atès que el legislador ha volgut reforçar i singularitzar, en aquest concret àmbit de la subcontractació, l'obligació genèrica ex article 116.1 de la LCSP de motivar els actes administratius en matèria contractual, establint en l'article 215.1 e) de la LCSP específicament aquesta exigència”.

Per tant, en cas d'establir-se aquestes limitacions a la subcontractació, caldria motivar per què s'ha pres aquesta decisió.

- En el punt 19.3 del PCAP, s'estableix que caldrà requerir a l'empresa licitadora que hagi presentat la millor oferta en quant a millor relació qualitat-preu, perquè en el termini designat presenti *“Acreditació de capacitat d'obrar i absència de prohibicions mitjançant inscripció en el Registre electrònic d'empreses licitadores de la Generalitat de Catalunya (en endavant, RELI) o en el Registre oficial de licitadors i empreses classificades del sector públic (en endavant, ROLECE). En cas de no estar inscrita en cap dels registres esmentats, s'autoritzarà al Servei Meteorològic de Catalunya la seva comprovació”.*

Com sabem, en els procediments simplificats abreujats les empreses no han d'estar obligatòriament inscrites ni en el RELI ni en el ROLECE —veure, al respecte, l'Informe 12/2019, de 28 de novembre, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya—. Per això, es recomana eliminar la negreta i subratllat en aquest punt, ja que aquesta inscripció no és ni obligatòria ni preferent davant de la mera comprovació de la capacitat d'obrar i absència de prohibicions de contractar realitzada pel SMC.



Generalitat de Catalunya
Departament d'Acció Climàtica,
Alimentació i Agenda Rural
Secretaria General
Assessoria Jurídica

CONCLUSIÓ

S'informa favorablement l'expedient per a la contractació del servei de creació d'un catàleg històric d'episodis de pluja extraordinària i temporals marítics, d'acord amb les consideracions jurídiques precedents, i sens perjudici de les observacions formulades.

Lletrada
Assessoria Jurídica

Vistiplau
L'advocada de la Generalitat
Assessoria Jurídica