



INFORME JURÍDIC RELATIU A LA NECESSITAT D'ADJUDICAR A LA UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS, SL, EL CONTRACTE RELATIU A LES OBRES DE LA PART 1 "SOPORTES EXPOSITIVOS" DEL PROJECTE EXECUTIU "PROYECTO TÉCNICO DE LOS NUEVOS SOPORTES ESTRUCTURALES CON FUNCIÓN EXPOSITIVA EN LA BIBLIOTECA GABRIEL GARCÍA MÁRQUEZ" AL CARRER DE CONCILI DE TRENTO A SANT MARTÍ DE PROVENÇALS, AL DISTRICTE DE SANT MARTÍ, A BARCELONA, AMB MESURES DE CONTRATACIÓ PUBLICA SOSTENIBLE MITJANÇANT PROCEDIMENT DE NEGOCIAT SENSE PUBLICITAT

Antecedents

Mitjançant sol·licitud d'inici d'expedient de data 24 de maig de 2024 el Departament Tècnic d'Edificació de BIMSA sol·licita la contractació de les obres de la part 1 dels nous suports estructurals amb funció expositiva en la Biblioteca Gabriel García Márquez al carrer Concili de Trento a Sant Martí de Provençals, al Districte de Sant Martí de Barcelona. amb un pressupost base de licitació de 193.275,64 euros (IVA exclòs) i un Valor Estimat de Contracte de 231.930,76 euros (IVA exclòs) i un termini de 12 setmanes.

Fonamentació jurídica

Aquesta necessitat de BIMSA, s'ha de realitzar de forma exclusiva per part de la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS,SL, per la qual cosa, a efectes de contractar les obres de referència, s'ha d'articular un procediment negociat sense publicitat, de conformitat amb els següents fonaments jurídics.

1.- Regulació legal del procediment negociat sense publicitat a la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant LCSP).

La LCSP estableix els principis rectors de la contractació pública, articulant l'adjudicació dels contractes públics sota els principis de publicitat, lliure concurrència, igualtat de tracte i no discriminació, entre d'altres. No obstant això, la Llei estableix una excepció als principis de la contractació, el procediment negociat sense publicitat regulat a l'article 168 de la LCSP. Aquest procediment, en tant que suposa una limitació dels principis de la contractació pública, la doctrina ha establert que la seva aplicació té caràcter excepcional i només resulta procedent quan concorren les causes taxades previstes a la Llei.

Als efectes que ara interessa, estableix l'article 168 de la LCSP que:

"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 única no integrante del Patrimonio Histórico español o actuación artística única; **que no exista competencia por razones técnicas**; o que proceda la protección de derechos exclusivos, incluidos los derechos de propiedad intelectual e industrial. “*

Aquest procediment que deriva de la normativa europea¹, es configura com una excepció dels principis de publicitat, lliure concurrència i igualtat de tracte i no discriminació, que s'ha d'utilitzar amb caràcter excepcional. Derivat d'aquesta excepcionalitat, cal que l'òrgan de contractació justifiqui i acrediti que és impossible promoure la concurrència perquè objectivament només existeix una empresa que pugui encarregar-se de l'execució del contracte, i no es pot considerar que concorri una raó tècnica determinant de l'exclusivitat quan, a més d'existir alternatives o substituïts raonables en el mercat, l'exclusivitat sigui conseqüència d'una restricció artificial dels paràmetres de la contractació, exigint en els plecs uns requisits tècnics que només pot complir una empresa determinada. Així, en quant a la necessitat de motivació d'aquesta exclusivitat, s'ha pronunciat la **Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea, de 14 de setembre de 2004, a l'assumpte Comissió/Itàlia, C-385/02**, segons la qual:

“el artículo 7, apartado 3, letra b), de la Directiva autoriza el recurso al procedimiento negociado, sin publicación previa de un anuncio de licitación, para las obras cuya ejecución, por razones técnicas, sólo puede encomendarse a un empresario determinado. Las disposiciones del artículo 7, apartado 3, de la Directiva que autorizan excepciones a las normas que pretenden garantizar la efectividad de los derechos reconocidos por el Tratado CE en el sector de los contratos públicos de obras, deben ser objeto de una interpretación estricta, y la carga de la prueba de que existen realmente las circunstancias excepcionales que justifican la excepción incumben a quien quiera beneficiarse de ellas (véanse, en este sentido, las sentencias de 18 de mayo de 1995, Comisión/Italia, C-57/94, Rec. p. I-1249, apartado 23, y de 28 de marzo de 1996, Comisión/Alemania, C318/94, Rec. p. I-1949, apartado 13). De ello se desprende que las autoridades italianas deben probar

¹ Directiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014, sobre contratación pública i per la qual es deroga la Directiva 2004/18/CE. Considerant 50:

“En razón de sus efectos perjudiciales sobre la competencia, los procedimientos negociados sin publicación previa de un anuncio de licitación deben utilizarse únicamente en circunstancias muy excepcionales. Las excepciones deben limitarse a aquellos casos en que la publicación no sea posible, bien por razones de extrema urgencia provocada por acontecimientos imprevisibles y no imputables al poder adjudicador, bien cuando esté claro desde el principio que la publicación no generaría más competencia o mejores resultados de contratación, por ejemplo porque objetivamente solo haya un operador económico que pueda ejecutar el contrato. Este es el caso de las obras de arte en las que la identidad del artista determina intrínsecamente el valor y el carácter únicos del propio objeto artístico. La exclusividad puede también surgir por otros motivos, pero solo las situaciones de exclusividad objetiva pueden justificar el recurso al procedimiento negociado sin publicación, siempre que la situación de exclusividad no haya sido creada por el propio poder adjudicador con vistas al futuro procedimiento de contratación”.



que existían razones técnicas que hacían necesaria la adjudicación de los contratos públicos controvertidos al empresario encargado del contrato inicial”.

De la mateixa forma s'ha pronunciat la Sala del Contenciós Administratiu, del **Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en la seva Sentència de data 9 de març de 2016**, en la que s'al·ludeix a la idea del caràcter excepcional i taxat del procediment negociat sense publicitat, la qual cosa exigeix que la seva utilització es fonamenti en la concurrència i acreditació, clara i manifesta, de que es dona el supòsit de fet d'exclusivitat o de raons impeditives de la concurrència que duguin a terme l'excepció de licitació oberta o restringida.

2.- Respecte de l'exclusivitat de la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS,SL, per a la contractació de les obres de la part 1 “soportes expositivos” del projecte executiu “Proyecto técnico de los nuevos soportes estructurales con función expositiva en la biblioteca Gabriel García Márquez” al carrer de Concili de Trento a Sant Martí de Provençals, al districte de Sant Martí, a Barcelona

Cal apuntar que, tal i com es desprèn de l'informe tècnic emès per la Direcció Tècnica d'Edificació en data 13 de maig de 2024 la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS, SL, disposa d'exclusivitat en quant és l'empresa que ha dut a terme les obres de la Biblioteca Gabriel Garcia Márquez, i atès que les obres es troben en període de garantia i s'ha detectat moviments en l'estructura que fan necessari executar-les de forma immediata.

Així, la part de l'obra relativa a l'estructura de l'obra que s'ha d'executar s'ha de dur a terme per la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS, SL pels motius indicats a l'esmentat informe tècnic:

- Des del punt de vista tècnic, atès que els moviments que originen les deformacions sembla deriven dels problemes estructurals ja detectats a l'obra. Les actuacions que ara es pretenen executar deriven directament de les obres executades i dels moviments detectats durant l'execució del contracte inicial i confirmats amb el seguiment d'auscultació dut a terme i únicament les pot executar el contractista que va fer les obres pel coneixement previ que té, atenent així mateix, a la complexitat de l'estructura de fusta executada.
- A més, cal tenir en compte que s'estan analitzant i determinant les causes concretes que originen els moviments detectats en l'estructura i que caldrà en el futur esbrinar les possibles responsabilitats que es puguin derivar de les obres executades. Per tant, la participació d'un tercer aliè a les obres ja finalitzades complicaria la determinació de responsabilitats i per tant, és imprescindible que executi el mateix constructor que les va dur a terme inicialment.
- Finalment, cal tenir present que el contracte formalitzat amb l'empresa constructora estableix a la clàusula 16.1 que durant el període de garantia, que es fixa en 48 mesos, el contractista és responsable i s'obliga a executar en l'obra tota classe de correccions, esmenes i reparacions que BIMSA consideri necessàries per a que les obres compleixin totalment al temps del certificat de la fi del període de garantia les condicions del



projecte i execució. En conseqüència, si finalment es determina que l'origen dels moviments es deriven d'una execució incorrecta de les prescripcions del projecte i de les directrius de la DF, la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS, SL haurà d'assumir els costos de la present reparació i, conseqüentment procedir a la devolució a BIMSA, responnent-ne dels mateixos la garantia definitiva dipositada, i reservant-se BIMSA les possibles accions legals contra les empreses constructores i intervinents en l'execució del contracte.

En conseqüència, pels motius exposats, es considera que concorren els condicionants establerts a l'article 168.a) 2n de la LCSP per aplicar el procediment negociat sense publicitat.

Per tot l'esmentat, qui subscriu,

INFORMA favorablement l'aplicació del procediment negociat sense publicitat per a la contractació de les **OBRES DE LA PART 1 "SOPORTES EXPOSITIVOS" DEL PROJECTE EXECUTIU "PROYECTO TÉCNICO DE LOS NUEVOS SOPORTES ESTRUCTURALES CON FUNCIÓN EXPOSITIVA EN LA BIBLIOTECA GABRIEL GARCÍA MÁRQUEZ" AL CARRER DE CONCILI DE TRENTO A SANT MARTÍ DE PROVENÇALS, AL DISTRICTE DE SANT MARTÍ DE BARCELONA, AMB MESURES DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA SOSTENIBLE**, a favor de la UTE VIAS Y CONSTRUCCIONES, SA - CRC OBRAS Y SERVICIOS,SL, així com el contingut i prescripcions del Plec de Clàusules Administratives Particulars que regeix la licitació, atès que els mateixos estan conformes amb la legislació de contractes.

Barcelona, a la data de la signatura electrònica.

Silvia Gasch Cabot
Cap de Contractació

Eva López Cabañas
Directora Jurídica i de Contractació