



INFORME JURIDIC (2024/20)

Exp. 282024 DE TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, S.A.U. (TMG): CONTRACTACIÓ DEL SUBMINISTRAMENT DE 250 UNITATS DE CONJUNT ELECTRÒNICA PEU APARCAMENT GIROCLETA GIR0501 PER A TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, S.A.U., A ADJUDICAR PER PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT.

Adreçat a: Gerent de Transports Municipals del Gironès, S.A.U.

Emès per: Francesc Xavier López Cadena, Assessor Jurídic de TMG.

ANTECEDENTS

Primer.- TMG proposa aprovar l'inici de l'expedient de **CONTRACTACIÓ DEL SUBMINISTRAMENT DE 250 UNITATS DE CONJUNT ELECTRÒNICA PEU APARCAMENT GIROCLETA GIR0501 PER A TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, S.A.U., A ADJUDICAR PER PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT** (Expedient 282024).

Segon.- Atès que d'acord amb l'article 18 dels Estatuts de TMG, la competència per aprovar i adjudicar els expedients de contractació no menor correspon al Consell d'Administració, actuant com a òrgan de contractació.

Vistos els anteriors antecedents,

INFORMO

Previ.- Normativa aplicable

Al present expedient li és d'aplicació la següent normativa:

1. Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, (en endavant, "LCSP").
2. Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei de Contractes del Sector Públic.

3. Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques.
4. Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'Obres, Activitats i Serveis dels ens locals (en endavant, "**ROAS**").
5. Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de Procediment Administratiu Comú (en endavant, "**LPAC**").
6. Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (en endavant, "**LRJSP**").
7. Estatuts de TMG.

Primer.- Anàlisi jurídic. Aplicació de la normativa contractual pública a TMG

L'article 3 de la LCSP defineix l'àmbit subjectiu d'aplicació de la LCSP i regula tres tipus de consideracions jurídiques que poden tenir el ens:

- Administració Pública
- Poder adjudicador
- Sector públic

L'afectació a la LCSP de cadascuna d'aquestes tres figures és diferent i es regula al Llibre III de la pròpia norma. Al respecte, l'apartat 2 d'aquest article 3 de la LCSP, estableix que dins del sector públic, tindran la consideració d'Administracions Públiques les següents entitats:

"a) las mencionadas en las letras a), b), c) y l) del apartado primero del presente artículo.

b) los consorcios y otras entidades de derecho público, en las que, dándose las circunstancias establecidas en la letra d) del apartado siguiente para poder ser considerados poder adjudicador y estando vinculados a una o varias Administraciones Públicas o dependientes de las mismas, no se financien mayoritariamente con ingresos de mercado. Se entiende que se financian mayoritariamente con ingresos de mercado cuando tengan la consideración de productor de mercado de conformidad con el Sistema Europeo de Cuentas".

I, en relació amb això, d'acord amb l'article 3.3.d) de la LCSP, estableix que es consideraran poders adjudicadors:

“d) todas las demás entidades con personalidad jurídica propia distintas de las expresadas en las letras anteriores que hayan sido creadas específicamente para satisfacer necesidades de interés general que no tengan carácter industrial o mercantil, siempre que uno o varios sujetos que deban considerarse poder adjudicador de acuerdo con los criterios de este apartado 3, bien financien mayoritariamente su actividad; bien controlen su gestión; o bien nombren a más de la mitad de los miembros de su órgano de administración, dirección o vigilancia”.

Els Estatuts de TMG que es troben publicats al seu Portal de Transparència a data de la signatura d'aquest informe, estableixen al seu article 1 que TMG *“té naturalesa de societat mercantil de forma anònima amb participació única de l'Ajuntament de Girona”*, i al seu article 2 disposen que *“és objecte de la societat organitzar i prestar els serveis públics de transport col·lectiu o individual de superfície dins el terme municipal de Girona i la seva col·laboració amb altres sistemes de transports no derivats urbans de qualsevol tipus, que d'una manera principal o determinant serveixin necessitats de la ciutat, així com els municipis limítrofes en el cas que sigui permesa la seva ampliació”*.

Per tant, es tracta d'una entitat de Dret privat vinculada a l'Ajuntament i creada específicament per a satisfer necessitats d'interès general, i en concret, el servei de transport públic municipal, servei mínim a la ciutat de Girona d'acord amb l'article 26 de la LRBRL, i que forma part de les competències pròpies de l'Ajuntament de conformitat amb l'article 25.2 de la LRBRL i normativa sectorial aplicable.

A la vista d'aquestes característiques i de la redacció de l'article 3 de la LCSP, podem concloure que **TMG té consideració de poder adjudicador no Administració Pública**, i per tant, cal tenir en compte el següent:

- Per a la **preparació i adjudicació** dels contractes dels poders adjudicadors que superen els llindars i requisits per a la contractació menor, tal i com s'estableix a l'art. 318 de la LCSP, s'haurà d'aplicar els procediments previstos a la Secció 2a del Capítol I del Títol I del Llibre Segon de la LCSP, que són els mateixos previstos per a les Administracions Públiques.
- Així mateix, i de conformitat amb l'art. 26.1.b) de la LCSP, els contractes celebrats per ens del sector públic que essent poder adjudicador no reuneixen la condició d'Administracions Públiques, tenen la consideració de **contractes privats**, i els són aplicables, pel que fa als seus **efectes i extinció**, les normes

de Dret privat, i les normes a les que es refereix l'art. 319 de la LCSP, que es resumeixen a continuació: (a) obligacions en matèria mediambiental, social o laboral; (b) condicions especials d'execució (art. 202 LCSP); (c) modificació (arts. 203 a 205 de la LCSP); (d) cessió i subcontractació (arts. 214 a 217 de la LCSP); racionalització tècnica (arts. 218 – 228 de la LCSP); condicions de pagament (arts. 198.4 de la LCSP, 210.4 i 243 de la LCSP); i causa de resolució per la impossibilitat d'executar la prestació en els termes pactats si no és possible la modificació.

Segon.- Documentació incorporada a l'expedient

A l'expedient hi consta incorporada la següent documentació:

- a) Informe emès del Gerent de TMG justificatiu de la necessitat de contractació SI /NO
- b) Plec de Prescripcions Tècniques. SI /NO
- c) Plec de Clàusules Administratives Particulars SI /NO
- d) Document acreditatiu de l'existència de crèdit adequat i suficient SI /NO (segons Informe de partida pressupostària del gerent de TMG: “*TMG disposa del crèdit suficient i adequat en reserva pel pagament d'aquest contracte.*”).

Tercer.- Necessitat de la Contractació

En l'informe emès pel Gerent de TMG ha estat plenament definida la necessitat a satisfer mitjançant l'execució del contracte i la idoneïtat de l'objecte del contracte per satisfer la mateixa i la insuficiència de mitjans per a l'execució d'aquest. SI /NO

Quart.- Objecte del contracte

El present expedient té per objecte la **CONTRACTACIÓ DEL SUBMINISTRAMENT DE 250 UNITATS DE CONJUNT ELECTRÒNICA PEU APARCAMENT GIROCLETA GIR0501 PER A TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, S.A.U., A ADJUDICAR PER PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT** (Expedient 282024).

Per tant, les esmentades prestacions s'integren dins de les prestacions que poden ser objecte d'un contracte de subministrament a l'empara de l'article 16 de la LCSP.

De conformitat amb l'objecte definit al PCAP i el que disposa l'art. 131 de la LCSP aquest pot ser objecte d'adjudicació mitjançant procediment obert. SI /NO

L'expedient de contractació serà objecte de tramitació ordinària. SI /NO

Divisió en lots de l'objecte contractual: SI /NO (No es divideix en lots, però consta la justificació de la manca de divisió, donant compliment així a l'establert a l'art. 99.3 de la LCSP.

Cinquè.- Valor estimat del contracte

El valor estimat del contracte té com a finalitat única determinar el valor econòmic del contracte que és objecte de licitació i als únics efectes de determinar el procediment per a l'adjudicació del mateix.

En el present expedient el valor estimat del contracte és de quaranta-nou mil set-cents cinquanta euros (49.750,00 €) IVA exclòs, i per a la seva determinació s'han tingut en compte els següents conceptes:

- l'import de la licitació exclouent l'IVA SI /NO
- les possibles pròrrogues del contracte SI /NO (no se'n contemplen)
- les possibles modificacions del contracte a l'empara de l'art. 204 de la LCSP SI /NO (no se'n contemplen)
- les variacions del preu de conformitat amb l'art. 101.2 de la LCSP SI /NO (no se'n contemplen)
- el valor acumulat dels diferents lots en els que s'ha dividit el contracte. SI /NO (no se'n contemplen)
- Per tant i tenint en compte el valor estimat del contracte del present contracte i els criteris utilitzats per a la seva determinació és susceptible adjudicar-se el mateix mitjançant procediment obert simplificat en els termes que disposa l'article 159.6 de la LCSP. SI /NO

Sisè.- Plec de Clàusules Administratives Particulars i de Prescripcions Tècniques

El Plec de Clàusules Administratives Particulars conté les previsions que preveu l'art.122.2 de la LCSP amb les particularitats que per aquest procediment determina l'art. 159.6 de la LCSP, i en particular conté:

- la definició de l'objecte del contracte de manera clara i precisa (resta determinat el mateix),
- el pressupost de licitació,
- els drets i obligacions de les parts que intervenen (en particular l'obligació de l'adjudicatari de complir les condicions salarials dels treballadors conforme el conveni col·lectiu objecte d'aplicació),
- els criteris d'adjudicació quantificables mitjançant l'aplicació de fórmules,
- les condicions especials d'execució,
- les condicions de cessió del contracte,
- el règim de penalitats,
- les condicions de modificacions del contracte a l'empara de l'art.204 de la LCSP
- i les causes de resolució del contracte.

El plec de prescripcions tècniques incorporat a l'expedient defineix les característiques tècniques de l'objecte del contracte i en cap cas aquestes suposen una limitació injustificada a la lliure concurrència.

Setè.- Procediment a seguir

El procediment a seguir per a l'adjudicació del present contracte és el següent:

1. Aprovació de l'expedient de contractació, aprovar la despesa i el Plec de Clàusules Administratives Particulars i de Prescripcions Tècniques, i convocar la licitació.
2. Publicació en el perfil del contractant de l'anunci de licitació.
3. Presentació de propostes:
 - a. Les propostes hauran de ser presentades en un termini no inferior a 15 dies naturals a comptar des del dia següent a la publicació de l'anunci de licitació en el perfil del contractant.
 - b. Les propostes hauran de ser presentades en un únic sobre o arxiu electrònic.
 - c. La valoració de les ofertes es podrà realitzar mitjançant dispositius informàtics o mitjançant informe emès per tècnic/s competents.
4. Formulació de propostes d'adjudicació i comprovació de la capacitat de l'adjudicatari en el Registre Oficial de Licitadors.

5. Acord de l'òrgan de contractació adjudicant el contracte.
6. Notificació de l'acord d'adjudicació als diferents licitadors i a l'adjudicatari del contracte.
7. Publicació de l'acord d'adjudicació al perfil del contractant en el termini de 15 dies.
8. Formalització del contracte i publicació del mateix al perfil del contractant de Transports Municipals del Gironès, SAU.
9. Comunicar al Registre de Contractes del Sector Públic les dades bàsiques del contracte, incloent la identitat de l'adjudicatari, l'import d'adjudicació conjuntament amb el desglossament de l'IVA.

Per tot l'exposat, cal emetre les següents

CONCLUSIONS

De conformitat amb les manifestacions anteriors, s'INFORMA FAVORABLEMENT la tramitació de l'expedient 282024 per la contractació del subministrament de 250 unitats de conjunt electrònica peu aparcament Girocleta GIR0501 per a Transports Municipals del Gironès, S.A.U., i tot això sens perjudici que l'òrgan de contractació competent adopti la resolució que estimi adient.

I perquè així consti, emeto el present informe a Girona, a la data de la seva signatura, que excepte error involuntari subjecto a opinió millor fonamentada en Dret, i sense perjudici que l'òrgan competent adopti la resolució que estimi més adient.

Girona, a data de la signatura electrònica.

Francesc Xavier López Cadena
Assessor jurídic de TMG