



Expedient: 23C00016

INFORME que emet el Departament de Serveis Jurídics-Secretaria sobre l'expedient de contractació del contracte de concessió de serveis per la gestió, dinamització i organització del Centre Cultural la Casa Elizalde -Districte de l'Eixample.

1.- Naturalesa jurídica del contracte.

El present contracte té naturalesa de contracte administratiu en haver estat promogut per una administració pública com és l'Ajuntament de Barcelona - Districte de l'Eixample, de conformitat amb la definició contemplada de contracte administratiu a l'article 25.1 a) de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP) i l'article 3.2 a) que considera com a administració pública a efectes de la referida llei a les entitats que integren l'administració local.

Com a contracte administratiu, es regirà pel que fa a la seva preparació, adjudicació, efectes, modificació i extinció, per la LCSP i per les disposicions que la desenvolupin; supletòriament per la resta de normes de dret administratiu i, en el seu defecte, per les normes de dret privat, tot això de conformitat amb el que disposa l'article 25.2 de la LCSP.

De conformitat amb el que estableix l'article 20.1 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre de Contractes del Sector Públic i l'Ordre HFP/1352/2023, de 15 de desembre, per la qual es publiquen els límits dels diferents tipus de contractes a l'efecte de la contractació del sector públic a partir de l'1 de gener de 2024, el present contracte no se subjecta a regulació harmonitzada en no superar el VEC el llindar de 5.538.000 euros.

2.- Tipificació.

El present contracte conté prestacions pròpies d'un contracte de concessió de serveis especials de l'Annex IV i així es tipifica en la clàusula 1 del PCAP com a contracte de concessió de serveis per la gestió, dinamització i organització del Centre Cultural la Casa Elizalde—Districte de l'Eixample

El contracte de concessió de serveis està previst a l'article 15 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (LCSP).



El contracte de concessió de serveis no s'ha dividit en lots d'acord amb la justificació que consta a l'informe de necessitat i idoneïtat (punt núm. 5) i de conformitat amb l'article 99.3 de la LCSP.

3.- Informe Nacional d'Avaluació (ONE)

Segons l'article 7.1.a) de l'Ordre HFP/1381/2021, de 9 de desembre, per la que es regula l'organització i funcionament de l'Oficina Nacional d'Avaluació, amb caràcter previ a la licitació de contractes de concessió de serveis, l'ONE (Oficina Nacional de Evaluación) s'ha de realitzar informe preceptiu quan es realitzin aportacions públiques que superin el milió d'euros, per tal d'avaluar la transferència de risc operacional a l'empresa concessionària. En el mateix sentit, l'article 333.3 estableix:

a) Quan el valor estimat del contracte sigui superior a un milió d'euros i es realitzin aportacions públiques a la construcció o a la explotació de la concessió, així com qualsevol mesura d'ajuda al finançament del concessionari.

b) Les concessions d'obres i concessions de serveis en què la tarifa l'assumeixi totalment o parcialment el poder adjudicador concedent, quan l'import de les obres o les despeses de primer establiment superi un milió d'euros". En ser, en el present cas, l'import inferior a aquesta xifra, no era obligatori aquest informe a priori.

Així mateix, en data 30 de gener de 2024 l'ajuntament de Barcelona va presentar una sol·licitud d'informe a la Oficina Nacional de Evaluación (ONE) en relació amb la licitació del contracte de concessió de serveis per la gestió, dinamització i organització Centre Cultural la Casa Elizalde -Districte de l'Eixample, conforme al que preveu l'article 333.3 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (LCSP) i l'article 7 de l'Ordre HFP/1381/2021, de 9 de desembre, per la qual es regula la Organització i Funcionament de la ONE (Ordre ONE, en endavant).

El 14 de febrer de 2024 es va rebre al Districte de l'Eixample, l'ofici de l'ONE demanant informació complementària, que va ser enviada el 12 de març de 2024.

En data 22 d'abril de 2024 es va celebrar el Ple de l'ONE i es va aprovar amb **acord favorable** en relació a la licitació del contracte de concessió de serveis per la gestió, dinamització i organització del Centre Cultural la Casa Elizalde--Districte de l'Eixample

En l'apartat V de l'informe preceptiu de l'ONE, sobre l'avaluació del projecte, fa esment sobre dos eixos fonamentals del projecte: **la idoneïtat del model de concessió i la**



raonabilitat de la rendibilitat relacionada amb el nivell de risc que haurà d'assumir el concessionari.

De les conclusions més remarcables que s'extreu de l'informe, en l'apartat de conclusions i recomanacions és la que es ressenya tot seguit:

*-Respecte al risc operacional que hauria d'assumir el contractista, pot concloure's que, d'acord amb la informació facilitada, el risc assumit pel concessionari **no és menyspreable en condicions normals de funcionament**. El concessionari està exposat a les incerteses del mercat i no té garantida la cobertura dels seus costos, pel que pugui obtenir rendibilitats negatives amb variacions normals de la demanda que redueixin els seus nivells d'ingressos. Tot això, havent tingut en consideració la configuració dels ingressos procedents de l'Ajuntament i de tercers, així com dels costos del concessionari.*

4.- Règim jurídic del contracte.

a.- Preparació i adjudicació del contracte.

Els contractes de concessió de serveis el valor estimat dels quals sigui igual o superior a 5.538.000 euros estaran subjectes a regulació harmonitzada. Atès que el valor estimat del present contracte es fixa en **4.454.085,11** euros no es trobarà subjecte a regulació harmonitzada.

Al tractar-se d'un contracte administratiu de concessió de serveis especials de l'Annex IV el seu procediment d'adjudicació serà el procediment restringit, definit als articles 160 i següents de la LCSP, d'acord amb el que s'estableix a l'article 131.2 de la LCSP. I a la seva adjudicació serà d'aplicació allò previst per al procediment obert, excepte el que es refereix a la necessitat de qualificar prèviament la documentació a que es refereix l'article 140 de la LCSP d'acord amb l'article 165 del mateix text legal.

El PCAP a la clàusula 2.3 consigna la partida pressupostària aprovada contra la que es carregarà l'import del contracte corresponent a l'aportació econòmica que realitza l'Ajuntament de Barcelona-Districte de l'Eixample.

L'anunci de la licitació es publicarà mitjançant anunci en el perfil del contractant, establert en la clàusula 5 del PCAP i d'acord amb l'article 135.1 de la LCSP. No estimant-se convenient, per l'òrgan de contractació, l'anunci en el Diari Oficial de la Unió Europea, d'acord amb el que disposa l'article 135.2 de la LCSP.



No obstant, donat que estem davant d'un contracte de concessió de serveis especials de l'annex IV, d'acord amb l'article 135.5 i la Disposició addicional 36a de la LCSP, la convocatòria de la licitació requereix un anunci d'informació prèvia que haurà de tenir el contingut establert en l'annex III B Secció 3, i s'hauran de publicar al DOUE i al perfil del contractant. Publicació que s'haurà de realitzar lo abans possible un cop iniciat l'exercici pressupostari.

A més, l'article 134.4 de la LCSP, estableix que la publicació al DOUE ha de ser anterior a la publicació en el perfil del contractant, excepte si en 48 hores ni s'ha rebut confirmació de la recepció de l'anunci per part de l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea.

La clàusula 8 del PCAP, en relació a la presentació de proposicions estableix que el termini de presentació de les proposicions serà de 10 dies naturals, a comptar des de la data de l'enviament de la invitació prèvia selecció dels candidats, de conformitat amb el que estableix l'article 164.2 de la LCSP.

b.- Efectes, compliment i extinció.

Atès que es tracta d'un contracte de concessió de serveis especials de l'Annex IV, en aquest apartat el seu règim jurídic vindrà delimitat a més de pel que resulti de la clàusula 15 i següents del PCAP, que a aquests efectes té la naturalesa de *lex inter partes*, pel que estableixen els articles 286 i següents de la LCSP.

c.- Recursos

El contracte que es licita és un contracte de concessió de serveis especials de l'Annex IV el valor estimat del qual supera els tres milions d'euros i en conseqüència serà susceptible de recurs especial en matèria de contractació d'acord amb l'article 44.1 c), així com aquells actes i decisions relacionats en l'apartat 2 d'aquest mateix article.

4. - Expedient de contractació

El contingut de l'expedient de contractació es regula a l'article 116 de la LCSP, assenyalant que aquest s'iniciarà per l'òrgan de contractació motivant la necessitat del contracte en els termes previstos a l'article 28 de la LCSP i haurà de ser publicat al perfil de contractant.

Segons l'article 28 de la LCSP, les entitats del sector públic, abans d'iniciar el procediment d'adjudicació, hauran de determinar amb precisió les necessitats que



pretenguin cobrir-se mitjançant el contracte projectat, així com la idoneïtat del seu objecte i hauran de deixar-ne constància d'aquests requisits en la documentació preparatòria de l'expedient de contractació.

A l'expedient administratiu obra informe justificatiu de la necessitat i idoneïtat de l'objecte del contracte, en el que també es justifica l'elecció del procediment, els criteris de solvència tècnica o professional i econòmica i financera, els criteris d'adjudicació, les condicions especials d'execució, el valor estimat del contracte i la justificació de la no divisió en lots de l'objecte el contracte, d'acord amb el que disposa l'article 116.1 i 4 de la LCSP.

D'acord amb l'article 116.2 de la LCSP, l'expedient ha de referir-se a la totalitat de l'objecte del contracte, sens perjudici del que preveu l'apartat 7 de l'article 99 pels contractes adjudicats per lots.

A l'expedient s'incorporarà el plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que hi hauran de regir el contracte (art. 116.3 LCSP). Hi consta a l'expedient ambdós documents.

El contingut del plec de clàusules s'ajusta al que prescriu l'article 122 i 285.1 de la LCSP i conté consideracions socials, laborals i ambientals com a criteris d'adjudicació i com a condicions especials d'execució, d'acord amb l'esmentat article i els articles 1.3, 145.2.1º i 202 de la LCSP.

A l'expedient consta a l'Annex 4 del PCAP l'estudi de viabilitat econòmic-financer d'acord amb l'article 285.2 de la LCSP.

Així mateix, a l'expedient administratiu haurà d'incorporar-se el certificat d'existència de crèdit que acrediti l'existència de finançament, i la fiscalització prèvia de la intervenció, si s'escau, en els termes previstos en els articles 213 i 214 del Reial Decret legislatiu 2/2004, de 5 de març, pel qual s'aprova el text refós de la Llei Reguladora de les Hisendes Locals i Disposició Addicional tercera de la LCSP, Llei 9/2017 de 8 de novembre.

5.- Termini d'execució.

Les clàusula 3 del PCAP estableixen el termini de durada del contracte de 24 mesos, i determina l'inici de les prestacions objectes del contracte a partir de l'1 de gener de 2025 o a partir de l'endemà de la formalització del contracte.

Es preveu la possibilitat de pròrroga, de conformitat amb l'article 29 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, la dura del contracte es podrà



prorrogar per acord de l'òrgan de contractació fins a 24 mesos. Aquest acord de pròrroga serà obligatori per l'empresa si l'avís de pròrroga es comunica com a mínim amb dos mesos d'anticipació a la data de finalització del contracte o de la pròrroga corresponent.

La durada total del contracte incloent les eventuais pròrrogues serà de 48 mesos.

Això si, es preveu, a la clàusula 3 del PCAP, la continuïtat del contracte de concessió de serveis d'acord amb l'article 288 de la LCSP; previsió que també consta a la clàusula 17.3.1 del PCAP com a obligació del contractista.

6.- Requisits de capacitat, aptitud i solvència.

El PCAP en la clàusula 6 fixa els concrets requisits de capacitat i solvència que hauran de tenir els licitadors per optar a l'adjudicació del contracte, els quals es consideren adequats i proporcionats a l'objecte del contracte, i per tant ajustats al principi de lliure concurrència que informa el procediment restringit.

Sent d'aplicació els articles 65 i següents i 71 de la LCSP.

7.- Criteris de valoració de les ofertes.

De conformitat amb el que estableixen els articles 145 i següents de la LCSP s'han incorporat al PCAP mitjançant la clàusula 9 els criteris de valoració de les ofertes, en concret en l'aplicació de de més d'un criteri d'adjudicació d'acord amb el 145.3 e) de la LCSP.

L'apartat 9 de la Instrucció de l'Ajuntament de Barcelona de 15 de març de 2018 per a l'adjudicació de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic estableix que la puntuació del preu no serà superior al 35 per cent de la puntuació total. Al PCAP en l'esmentada clàusula 9 la puntuació del preu resta establida fins a 20 punts dels 100 punts totals distribuïts de la següent manera:

- Proposta de disminució de de la subvenció). Fins a 10 punts
- Proposta d'increment d'ingressos (sense IVA) pel cobrament de quotes de cursos i tallers dels centres cívics programats dins del contracte. Fins a 10 punts

En conseqüència es dona compliment a la limitació establerta a la Instrucció de l'Ajuntament de Barcelona.



Aquest mateix apartat 9 de la Instrucció estableix que la puntuació referida a criteris d'adjudicació que es ponderin mitjançant xifres o percentatges obtinguts a partir de fórmules, haurà de significar com a mínim el 51 per cent de la puntuació total i, en el seu defecte, caldrà justificar-ho en l'expedient.

En aquest sentit la clàusula 9.1 "criteris d'adjudicació avaluables automàticament" fixa la puntuació màxima en 51 punts els 100 punts totals, per tant el percentatge és inferior al 60 per cent establert a la Instrucció; no obstant això, consta a l'expedient en relació als criteris d'adjudicació establerts la corresponent justificació de la diferència en la ponderació respecte al criteri de la instrucció de l'Ajuntament de Barcelona per a l'aplicació de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector públic. La justificació s'estableix en el punt 10 de l'informe de necessitat i idoneïtat del present contracte.

8.- Garantia.

L'informe justificatiu no ha indicat la necessitat de sol·licitar la constitució d'una garantia provisional.

Tanmateix, d'acord amb l'article 107.4 de la LCSP, l'empresa licitadora seleccionada per a l'adjudicació del contracte està obligada a constituir una garantia definitiva, dins del termini de 10 dies hàbils a comptar del següent al de la recepció del requeriment, segons preveu l'article 150.2 de la LCSP, del 5% del total dels ingressos del compte d'explotació anual presentat junt amb l'oferta econòmica.

La garantia definitiva que s'exigeix a l'empresa adjudicatària s'ha fixat en funció de la naturalesa, la importància i la duració de la concessió, així es determina a la clàusula 13 del PCAP.

Així mateix, la clàusula 24 del PCAP estableix que no es fixa termini de garantia atesa la seva naturalesa i característiques.

9.- Condicions especials d'execució.

La clàusula 17 del PCAP, en relació a l'article 202 LCSP, conté condicions especials d'execució de caràcter en el sentit previst al Decret d'alcaldia de 24 d'abril de 2017 sobre la contractació pública sostenible publicat en la Gasetta municipal del dia 28 d'abril i en concret:

- Social:
 - o El pagament del preu a les empreses subcontractades.
 - o L'acreditació de pagament en termini de pagament a les empreses subcontractades.



- Manteniment de les condicions laborals de les persones que executen el contracte durant tot el període contractual.
- Pla d'igualtat i mesures d'igualtat. S'annexa el protocol elaborat per el Departament de Transversalitat de gènere que inclou el procediment d'aplicació de les clàusules socials d'igualtat de gènere.
L'ús d'una comunicació que no incorri en qualsevol tipus de discriminació per raó d'orientació i/o identitat sexual, origen, edat, creences, o altres condicions o circumstàncies personals o socials.
- Recollida de dades desagregades per sexe/gènere.
- Comunicació inclusiva.
- Mesures contra l'assetjament sexual i per raó de sexe.
- Conciliació corresponsable del temps laboral, familiar i personal.
- Accessibilitat universal.

10.- Modificacions

Es preveu modificacions del contracte en el sentit previst per l'article 290.1, l'Administració podrà modificar les característiques del servei contractat i els preus públics que han de ser abonats pels usuaris, únicament per raons d'interès públic i si concorren les circumstàncies previstes als articles 203 i següents de la mateixa LCSP.

Alhora a la clàusula 20 del PCAP es remet a les eventuais modificacions legals previstes per l'article 205 i 206 de la LCSP, establint les circumstàncies per les quals es pot modificar el contracte, i donat que afecten al seu règim financer, l'import màxim i el percentatge que sobre el preu del contracte pot representar.

Consta al PCAP el manteniment de l'equilibri financer de conformitat a l'article 290.4 i la clàusula 20 del PCAP

11.- Subcontractació i cessió.

A la clàusula 19.1 del PCAP es preveu la possibilitat de subcontractació amb tercers només de les prestacions accessòries d'acord amb l'article 296 de la LCSP i de conformitat amb el compliment dels requisits i obligacions establerts als articles 215 i 216 LCSP.

A la clàusula 19.2 del PCAP resta prohibida la cessió del contracte.

12.- Intervenció de Fons.



Atès que l'execució del contracte comportarà despeses per l'Ajuntament, s'haurà de donar trasllat a la Intervenció de Fons per emetre el corresponent informe en aplicació del que estableix l'article 214 del Text Refós de la Llei Reguladora de les Hisendes Locals.

13- Òrgan competent.

D'acord amb el Decret d'Alcaldia ANY2023-20976, de 17 de juny, correspon a la Comissió de Govern atès que estableix que:

"l'adopció dels actes per a la preparació, adjudicació, formalització i aquells actes derivats dels efectes, compliment i extinció dels contractes el valor estimat dels quals sigui igual o superior als 500.000 euros i no superi els 6.010.121,04 euros, inclosos els de caràcter plurianual si no tenen una durada superior als quatre anys, eventuais pròrrogues incloses, sempre que l'import acumulat de totes les anualitats no superi l'esmentada quantitat".

Conclusions

Amb fonamentació en el que s'ha exposat anteriorment, s'emet informe favorable a l'expedient de contractació núm. 23C00016 que regula el contracte de concessió de serveis per la gestió, dinamització i organització del Centre Cultural la Casa Elizalde- Districte de l'Eixample

S'emet aquest informe jurídic en compliment del que estableix l'article 122.7 de la LCSP i conforme a la Disposició Addicional Tercera, apartat 8 de la LCSP que determina que serà preceptiu l'informe jurídic del Secretari en l'aprovació dels expedients de contractació i en el cas dels municipis de gran població, l'emissió d'aquests informes atribuïts al secretari correspondrà al titular de l'assessoria jurídica.

Vist-i-plau,

Beatriz Simon Boix
Lletrada

Imma Vergés Llistosella
Cap del Departament de Serveis Jurídics-
Secretaria