



INFORME JURIDIC (2024/21)

CONTRACTACIÓ MIXTA DEL SUBMINISTRAMENT DE RECANVIS I SERVEI DE REPARACIÓ DELS AUTOBUSOS DE LA MARCA IVECO DE TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, SAU, A ADJUDICAR PER PROCEDIMENT OBERT SUBJECTE A REGULACIÓ HARMONITZADA (EXP. NÚM. 322024)

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 la contractació mixta del subministrament de recanvis i servei de reparació dels autobusos de la marca IVECO de Transports Municipals del Gironès, SAU, a adjudicar per procediment obert subjecte a regulació harmonitzada (Expedient núm. 322024)

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.

Tercer.- Atès que de conformitat amb l'apartat 8è de la Disposició Addicional 3a LCSP, serà preceptiu informe jurídic en l'àmbit de els entitats locals, pel que fa a l'aprovació d'expedients de contractació, modificació de contractes, revisió de preus, pròrrogues, manteniment de l'equilibri econòmic i resolució de contractes.

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, SAU.

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) Les que esmenten les lletres a, b, c i l de l'apartat primer d'aquest article.

b) Els consorcis i altres entitats de dret públic, en les quals, tot i donar-se les circumstàncies que estableix la lletra d de l'apartat següent per poder ser considerats poder adjudicador i estar vinculats a una o diverses administracions públiques o dependents d'aquestes, no es financin majoritàriament amb ingressos de mercat. S'entén que es financen majoritàriament amb ingressos de mercat quan tenen la consideració de productor de mercat de conformitat amb el Sistema Europeu de Comptes."

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

"d) Totes les altres entitats amb personalitat jurídica pròpia diferents de les expressades a les lletres anteriors que hagin estat creades específicament per

satisfer necessitats d'interès general que no tinguin caràcter industrial o mercantil, sempre que un o diversos subjectes que s'hagin de considerar poder adjudicador d'acord amb els criteris d'aquest apartat 3 financin majoritàriament la seva activitat, o bé controlin la seva gestió, o bé nomenin més de la meitat dels membres del seu òrgan d'administració, direcció o vigilància.

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 LRBRL, i que forma part de les competències pròpies de l'Ajuntament de conformitat amb l'article 25.2 LRBRL i normativa sectorial aplicable.

A la vista d'aquestes característiques i de la redacció de l'article 3 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 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) 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 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

LCSP); (d) cessió i subcontractació (arts. 214 a 2017 LCSP); racionalització tècnica (arts. 218 – 228 LCSP); condicions de pagament (arts. 198.4 LCSP, 210.4 LCSP i 243.1 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. SI /NO

Quart.- Objecte del contracte

El present expedient té per objecte la contractació mixta del subministrament de recanvis i servei de reparació dels autobusos de la marca IVECO de Transports Municipals del Gironès, SAU.

De conformitat amb l'objecte definit al PCAP i el que disposa l'art. 131 de 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

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 sis-cents dos mil euros (602.000,00 €), i per a la seva determinació s'han tingut en compte els següents conceptes:

- a) l'import de licitació excloent l'IVA SI /NO
- b) les possibles pròrrogues del contracte SI /NO Es preveu la possibilitat d'efectuar una pròrroga al termini inicial de dos (2) anys i una segona pròrroga d'un (1) any. La configuració del termini inicial i les pròrrogues resulta conforme als límits previstos a l'art. 29 de la LCSP.
- c) les possibles modificacions del contracte a l'empara de l'art. 204 LCSP SI /NO (no se'n preveuen)
- d) les variacions del preu de conformitat amb l'art. 101.2 LCSP SI /NO (no se'n contemplen)
- e) el valor acumulat dels diferents lots en els que s'ha dividit el contracte. SI /NO (No hi ha lots)
- f) Contracte resta subjecte a regulació harmonitzada: 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, 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, criteris de solvència, 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 – si s'escau - i les causes de resolució del contracte. SI /NO

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. SI /NO

Setè.- Procediment a seguir

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

- a) Aprovació de l'expedient de contractació, per part del Consell d'Administració de TMG (òrgan de contractació), aprovació de la despesa i dels Plecs de Clàusules Administratives Particulars i de Prescripcions Tècniques, i convocar la licitació.

- b) Com sigui que es tracta d'un procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, l'anunci de licitació s'ha d'enviar a l'oficina de publicacions del Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE). Amb posterioritat a la seva publicació, l'anunci de licitació s'ha de publicar al perfil del contractant de TMG, SAU.
A més, tota la documentació necessària per a la presentació de l'oferta ha d'estar disponible per mitjans electrònics des del dia de la publicació de l'anunci al perfil del contractant.
- c) Les propostes hauran de ser presentades en un termini no inferior de 30 dies a comptats des de la data d'enviament de l'anunci de licitació a l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea, de conformitat amb les previsions de l'art. 156.2 de la LCSP.
- d) Una vegada transcorregut el termini per presentar ofertes es procedirà a l'obertura del sobre 1 que conté la documentació administrativa. En el cas que no s'apreciïn defectes en la seva presentació, la Mesa resta autoritzada a procedir a la obertura del sobre 2 que conté la oferta econòmica.
- e) Classificació de les ofertes per part de la Mesa de contractació, de forma decreixent, i elevar la corresponent proposta a l'òrgan de contractació.
- f) Requeriment de documentació prèvia a l'adjudicació a l'empresa que hagi obtingut la millor puntuació en un termini de 10 dies hàbils (art. 150.2 de la LCSP).
- g) Acord de l'òrgan de contractació adjudicant el contracte, en un període màxim de cinc (5) dies a comptar des de la classificació de les ofertes.
- h) Notificació de l'acord d'adjudicació a l'adjudicatari del contracte i a la resta de licitadors.
- i) Publicació de l'acord d'adjudicació al perfil del contractant en el termini de 15 dies, d'acord amb el previst a l'article 151.1 de la LCSP així com al Diari Oficial de la Unió Europea.
- j) Formalització del contracte i publicació de la mateixa al perfil del contractant i al Diari Oficial de la Unió Europea.
- k) 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.
- l) De conformitat amb l'art. 335.1 de la LCSP, dins dels 3 mesos següents a la formalització del contracte, no és preceptiu remetre al Tribunal de Comptes o òrgan extern de fiscalització de la Comunitat Autònoma una còpia certificada del document



en el què s'hagués formalitzat el contracte, atès que el contracte de subministrament és inferior a 450.000,00.-€

Per tot l'exposat, cal emetre les següents

CONCLUSIONS

De conformitat amb les manifestacions anteriors, s'INFORMA FAVORABLEMENT la tramitació de l'expedient 322024 per la contractació mixta del subministrament de recanvis i servei de reparació dels autobusos de la marca IVECO de Transports Municipals del Gironès, SAU, a adjudicar per procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, 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 subjecto a opinió millor fonamentada en Dret, i sense perjudici que l'òrgan competent adopti l'acord que consideri més oportú.

Girona, en la data de la signatura electrònica

Francesc Xavier López Cadena,
Assessor jurídic de TMG