

INFORME JURÍDIC RELATIU A L'APROVACIÓ DE L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ

CONTRACTE: Servei d'assessorament jurídic.

Valor estimat del contracte: 90.000,00.-€ (IVA exclòs)
Exp. Núm. CTTE1036

En relació a l'aprovació de l'expedient de contractació i del Plec de clàusules administratives particulars que ha de regular el contracte de referència, s'emet **INFORME JURÍDIC** previ a l'aprovació de l'expedient de contractació, en base als següents:

ANTECEDENTS

I. En data 2 de juliol de 2024, la directora de desenvolupament corporatiu i sostenibilitat va emetre un informe en el que es justifica el compliment dels aspectes establerts als articles 28, 100, 101, 116.4, 168 i 318, de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, LCSP), en relació amb el contracte relatiu al servei d'assessorament jurídic.

L'objecte del contracte és l'assessorament jurídic en relació amb el procediment judicial corresponent a les Diligències Prèvies 390/2022-M, una vegada sobreseguda i finalitzada la instrucció del procediment.

La instrucció del procediment esmentat, ha estat sobreseguda i finalitzada, però TRACTAMENT I SELECCIÓ DE RESIDUS, S.A. segueix requerint de l'assessorament esmentat ja que hi ha diverses qüestions del procediment estrictament relacionades amb l'objecte del mateix que han sobrevingut després de l'arxivament de la Instrucció.

URÍA MENÉNDEZ com assessor jurídic ha representat i defensat els interessos de TERSA davant els diferents actors implicats (entre d'altres i en particular, Direcció General de Qualitat Ambiental i Canvi Climàtic de la Generalitat de Catalunya (DGQACC), Agència de Residus de Catalunya (ARC), Oficina de Gestió Ambiental Unificada de Barcelona (OGAU), Àrea Metropolitana de Barcelona (AMB) i Ajuntament de Barcelona).

D'acord amb l'anterior precedent així com d'acord amb tot l'especificat a la memòria justificativa emesa en data 2 de juliol de 2024 i a la resta d'informes que operen a l'expedient, i en relació a la tramitació del procediment per a la contractació objecte d'aquest informe, s'estableixen les següents:

CONSIDERACIONS

Primera.- Legislació.

Aquesta entitat és, als efectes de l'article 3 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, LCSP), un poder adjudicador que no té la consideració d'Administració Pública.



Aquesta condició subjectiva determina el règim d'aplicació a l'entitat de l'esmentada norma, de conformitat amb el Llibre Tercer de la mateixa Llei.

El contracte, atenent a la naturalesa jurídica d'aquesta Entitat, és qualificat de contracte privat, regint-se en quant a la preparació i adjudicació per les disposicions aplicables de la LCSP i en quant al seus efectes i extinció per les normes de dret privat i aquelles normes a les que es refereix el paràgraf primer de l'article 319 en matèria mediambiental, social o laboral (articles 201 de la LCSP); de condicions especials d'execució (article 202 de la LCSP); de modificació del contracte (articles 203 a 205 de la LCSP); de cessió i subcontractació (articles 214 a 217 de la LCSP); de racionalització tècnica de la contractació (articles 218 a 228 de la LCSP); de les condicions de pagament establertes als apartats 4rt. de l'article 198, 4rt. de l'article 210 i 1er. de l'article 243, així com per la causa de resolució del contracte referida a la impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte conforme als articles 204 i 205 de la LCSP.

Segona.- Tipificació.

Atès el contingut de les prestacions objecte de licitació, s'ha de qualificar el contracte com de serveis de conformitat amb allò establert a l'art. 17 de la Llei de Contractes del Sector Públic.

Tercera.- Tramitació.

L'expedient de contractació serà objecte de tramitació ordinària, de conformitat amb l'indicat per a la seva tramitació a la LCSP. Així mateix, el contracte s'adjudicarà mitjançant procediment negociat sense publicitat, en base a l'article 168 de LCSP. Ambdós articles es troben motivats i justificats segons l'especificat al present informe, així com a la memòria justificativa de l'expedient.

Ateses les característiques del present procediment, es tracta d'un contracte no harmonitzat, de conformitat amb els apartats 1er i 2n de l'article 19.2.e) de la LCSP. Aquest article exceptua de la regulació harmonitzada els serveis jurídics tant a seu judicial com pre-contenciosa i, en conseqüència, l'adjudicació i formalització es publicaran al Perfil del Contractant de l'entitat, integrat a la Plataforma de Contractació de la Generalitat de Catalunya, segons l'article 159 de la LCSP.

L'expedient incorpora la memòria justificativa de la necessitat i idoneïtat del contracte, així com la resta d'informes necessaris i preceptius establerts a la LCSP.

Tal i com s'ha esmentat, el procediment s'adjudicarà mitjançant procediment negociat sense publicitat en base a les següents causes justificatives que a continuació s'indiquen, les quals es troben clarament justificades i argumentades a la memòria justificativa de l'expedient emesa en data 28 de juny de 2023.

1. Article 168 a) 2º on s'indica: "*Cuando las obras, los suministros o los servicios solo puedan ser encomendados a un empresario determinado, por alguna de las siguientes razones: [...] que no exista competencia por razones técnicas;...*"

Fins a l'actualitat, URÍA MENÉNDEZ ha estat l'assessor jurídic de TERSA en relació a la controvèrsia suscitada davant els diferents actors implicats en aquesta. A aquest efecte, l'empresa ha dissenyat l'estratègia jurídica que ha seguit TERSA davant les diferents instàncies i en el marc dels procediments administratius i contenciós-administratiu tramitats, sobre la base de defensar que no s'ha produït cap infracció del nostre ordenament jurídic en l'operativa ordinària de la planta.



En aquest sentit, l'assessor jurídic amb el qual ha comptat TERSA fins al moment en relació amb la controvèrsia existent es col·loca en una situació única per a prestar el servei d'assessorament que requereix TERSA en aquest moment. Atès l'assessorament ja prestat, l'empresa disposa d'uns coneixements sobre la problemàtica a la qual ha de fer front TERSA, dels quals no pot disposar un altre assessor jurídic.

En conseqüència, es conclou que l'empresa URÍA MENÉNDEZ disposa de tot el bagatge en relació amb el present objecte contractual. Efectuar una licitació on pogués resultar un altre adjudicatari seria en detriment dels interessos de TERSA, per una banda, així com de l'interès general, per l'altra. Resulta necessari que l'assessor jurídic de TERSA que va col·laborar en el disseny de l'estratègia seguida fins al moment pugui continuar assessorant a TERSA.

En vista de l'anterior, pot entendre's que per a l'assessorament jurídic que requereix TERSA no resultaria raonable comptar amb un assessor diferent d'URÍA MENÉNDEZ, perquè això podria dificultar la defensa jurídica de TERSA, així com l'interès públic inherent a aquesta, alhora que representaria una alternativa clarament ineficient.

És per aquesta causa que es pot entendre que ens trobem davant un escenari en què resulta justificat que TERSA contracti l'empresa proposada com a assessor jurídic de la en base a la continuïtat d'accions dels fets ocorreguts.

Segons l'esmentat, encarregar l'assumpte a un altre despatx professional, en un procediment de lliure concurrència, suposaria un elevat risc pels interessos de TERSA i un elevat cost perquè suposaria que el nou despatx/lletrat hauria de fer un acurat estudi de tota la documentació i actuacions realitzats fins a la data, incrementant de manera notòria el pressupost a establir.

En data 19 de juliol de 2023, la Junta Consultiva de Contractació Pública (JCCP) va emetre l'Informe 21/2023 en relació amb la contractació dels serveis jurídics. Com a primera consideració jurídica, l'Informe analitza la regulació d'aquests serveis jurídics a la Directiva 2014/24/UE, del Parlament Europeu i del Consell, de 26 de febrer de 2014, sobre contractació pública (d'ara endavant, la Directiva). La Directiva, si bé considera que són contractes públics de serveis, exclou del seu àmbit d'aplicació, entre d'altres, els serveis jurídics que tinguin per objecte la representació legal d'un client per un advocat en un procediment d'arbitratge, conciliació o judicial, així com els que tinguin per objecte l'assessorament jurídic per part d'un advocat per preparar un dels procediments esmentats o en cas que eventualment aquest tingui lloc, pel fet que són serveis que es conceben en el marc d'una **relació personal entre l'advocat i el seu client**.

Un cop determinada la subjecció a la LCSP dels serveis jurídics, amb diferents règims en funció dels objectes i imports, a la consideració jurídica quarta de l'Informe es dona resposta a la qüestió relativa als procediments d'adjudicació adequats per contractar-los, i es un posa especial èmfasi a recordar que en la configuració de les contractacions d'aquests serveis **cal tenir en compte les característiques especials de confiança i confidencialitat d'alguns d'aquests serveis jurídics**.

Atesa la subjecció a la normativa interna, aquests contractes es poden adjudicar pels diferents procediments. Tal i com s'esmenta a l'informe, entre d'altres:

És procedent la licitació amb negociació o procediment negociat sense publicitat, d'acord amb el que estableix la llei, si concorren els supòsits aplicables establerts en els articles 167 i 168 de la LCSP.



Per tant, i donats els antecedents al respecte, la selecció d'aquest despatx obeeix no només a raons de confiança i de vàlua professional acreditada dels seus integrants, sinó també a la disponibilitat manifestada en aquest cas concret per a poder assumir amb rapidesa una intervenció en un objecte que no admet demora.

Quarta.- Plec de clàusules Administratives Particulars i de prescripcions tècniques.

Pel que fa al contingut del Plec de Clàusules Administratives Particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques que han de regir el procediment de contractació de referència, els mateixos compleixen els principis bàsics de la contractació pública exigibles als poders adjudicadors, amb la correcta justificació de l'elecció del procediment negociat sense publicitat, tal i com especifica l'article 168 de la LCSP.

Cinquena.- Termini i pròrroga.

L'estimada duració prevista del contracte es incerta donada la característica especial del present procediment, i per tant la finalització del contracte esdevindrà amb el consum del pressupost establert, en base al preu unitari adjudicat, o amb la finalització de totes les actuacions relacionades amb la mateixa. En tot cas, s'estableix com a durada màxima el termini de 5 anys de la formalització del contracte.

No es preveu pròrroga en el present procediment.

Sisena.- Criteris de solvència i capacitat.

L'acreditació per part de l'empresari de la solvència econòmica, financera i tècnica o professional es realitza de conformitat amb allò establert als articles 86 i següents de la LCSP, requisits justificatius de l'acompliment de les condicions mínimes requerides per accedir a l'adjudicació del contracte que estan establerts al PCAP.

Dit això, l'expedient incorpora en la memòria justificativa les condicions de solvència per aquesta licitació.

Setena.- Aspectes objecte de negociació.

A causa de les característiques del present procediment i a l'indicat en el present document, les negociacions pertinents respecte al preu unitari ja s'han realitzat prèviament i, en conseqüència, no es requereix negociació amb l'empresa a posteriori de presentar la mateixa oferta.

Per part del Departament jurídic s'han considerat correctes i adients.

Vuitena.- Òrgan de contractació.

L'òrgan de contractació competent per raó de la quantia és el gerent de TERSA, amb la conformitat i aprovació del Comitè de direcció.



Per tot l'esmentat, qui subscriu,

INFORMA favorablement del contingut i prescripcions del Plec de Clàusules Administratives Particulars, relatiu a la contractació del servei d'assessorament jurídic.

Sant Adrià de Besòs, a data de signatura electrònica del present document.

Sonia Corominas Soler
Directora jurídica i de contractació.