



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte de subministrament relatiu a “L'ADQUISICIÓ D'UN EQUIP PER A VALORACIONS POTENCIOMÈTRIQUES I MESURA DIRECTA PER AL LABORATORI D'ABRERA. Clau: CTN2400668”

Plantejament

El Departament de Contractació sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars (PCAP) del contracte especificat a l'encapçalament, d'acord amb l'article 122.7 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP).

Objecte i règim jurídic

El PCAP que es sotmet a informe regula la licitació d'un contracte que té per objecte el descrit a l'apartat A del quadre de característiques consistent en l'adquisició d'un equip per a valoracions potenciomètriques i mesura directa per al laboratori d'Abrera de l'Agència Catalana de l'Aigua (ACA). S'identifica el CPV de l'objecte del contracte, encabint-se dins de la definició que dona l'article 16 de la LCSP per als contractes de subministrament. Es justifica la licitació en la necessitat d'adquirir un nou instrument més automatitzat i amb millors prestacions per poder renovar el que actualment disposa el laboratori que ha quedat obsolet. Aquest equip permetrà realitzar el control de la qualitat de les platges i de les aigües en general que té atribuït l'ACA per l'article 8.2. f) del Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre (TRLMAC). Es podria eliminar la justificació de la insuficiència de mitjans interns requerida només per a la contractació de serveis (article 116 LCSP). La no divisió en lots del contracte, d'acord amb l'article 99 de la LCSP, es justifica per raó de la naturalesa indivisible de l'aparell a adquirir. El Plec de prescripcions tècniques particulars (PPTP) conté les especificacions tècniques mínimes de l'equip a subministrar.

El contracte té un valor estimat de 139.000€ (més IVA) i no està subjecte a regulació harmonitzada en aplicació dels articles 21.1.b) i 101 de la LCSP.

De conformitat amb l'article 9.3 del TRLMAC, el contracte té naturalesa administrativa i és d'aplicació el règim jurídic establert a la LCSP, essent l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu el competent per resoldre les qüestions litigioses entre les parts.



Procediment d'adjudicació i tramitació de l'expedient

L'adjudicació del contracte es realitza per tramitació ordinària i mitjançant el procediment d'adjudicació obert simplificat previst a l'article 159.1 de la LCSP, atès que el seu valor estimat és inferior als 143.000€ (més IVA). Es contemplen únicament criteris d'adjudicació automàtics.

El procediment de licitació i d'adjudicació es realitza mitjançant l'Eina de Sobre Digital.

D'acord amb la disposició addicional quinzena de la LCSP la tramitació de la licitació comporta la pràctica de les notificacions i comunicacions que en derivin per mitjans exclusivament electrònics, mitjançant el sistema e-NOTUM i la Plataforma de Serveis de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya.

Així mateix, d'acord amb la disposició transitòria tercera de la LCSP i l'article 159.4.a) de la LCSP, comporta l'obligació per a les empreses licitadores d'estar inscrites al Registre Electrònic d'Empreses Licitadores (RELI) o en el Registre Oficial de Licitadors i Empreses Classificades del Sector Públic (ROLECE) a la data final de la presentació d'ofertes. No obstant això, per tal de no limitar la concurrència, el citat article també considera admissible la proposició de l'empresa licitadora que acrediti haver presentat la sol·licitud d'inscripció en el corresponent Registre juntament amb la documentació preceptiva, sempre que aquesta sol·licitud sigui de data anterior a la data final de presentació de les ofertes.

Contingut del plec de clàusules administratives particulars

El contingut del PCAP s'adequa al règim general establert a la LCSP que transposa a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE i a la Guia de redacció de plecs de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

La clàusula primera es remet a l'apartat A del quadre de característiques que descriu l'objecte del contracte. La clàusula segona, relativa a la necessitat i idoneïtat de la contractació, remet a l'informe justificatiu de la contractació i a l'apartat citat.

Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera. Es preveu que el sistema de determinació del preu del contracte és a tant alçat d'acord amb l'article 102.4 de la LCSP. El contracte té un valor estimat de 139.000€ (més IVA). Aquest valor es correspon amb el de licitació ja que no es preveuen ni modificats, ni prorroques en aquest contracte. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 169.190€. D'acord amb l'article 100 de la LCSP a l'apartat B3 del quadre de característiques es desglossen les despeses directes. Quant a les despeses indirectes es calculen en el percentatge indicat i comprenen les primes de seguretat, transport, costos de logística i emmagatzematge, benefici industrial. Respecte l'adequació dels imports i el seu càlcul s'estarà al que disposi l'OCEF en l'informe de fiscalització pertinent.

Consta a l'apartat C del quadre de característiques i a l'apartat cinquè de la clàusula tercera que s'han complert tots els tràmits per assegurar l'existència de crèdit per al pagament de l'objecte del contracte, indicant-se l'import assignat a l'exercici pressupostari 2025, la identificació del compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. Així mateix, s'indica que la despesa que compromet un exercici sense pressupost aprovat ha estat autoritzada pel director de l'ACA, facultat que li ha estat delegada pel consell d'administració.

L'apartat D del quadre de característiques i la clàusula quarta fixen un termini de durada del contracte de 6 mesos. Aquest termini s'ha d'establir a partir de la signatura del contracte no des de la seva adjudicació i cal precisar que és el previst per al lliurament de l'equip. Es fixa també un termini mínim per al seu manteniment des de la instal·lació de l'equip (36 mesos), mentre que a l'apartat B3 del quadre de característiques se n'estableix un altre, cal revisar-ho. Per aquesta prestació de servei s'ha previst una partida econòmica en aquest mateix apartat. D'acord amb l'article 18 de la LCSP els contractes que engloben prestacions de diferent naturalesa contractual són contractes mixtos. Es recomana que es reconsideri la tipologia contractual d'aquest contracte i que es reguli el seu règim jurídic tenint en compte la disposició citada.

En aquesta licitació no s'admeten variants.

Tal i com s'especifica a l'apartat F del quadre de característiques, es presenta únicament un sobre en ser tots els criteris d'adjudicació automàtics. Cal adequar la regulació de la clàusula onzena a aquesta previsió.

S'exigeixen requisits de solvència econòmica i financera, i, tècnica o professional. Es preveuen a l'apartat G.1 del quadre de característiques. En relació amb la solvència econòmica i financera, d'acord amb l'article 87.1.a) de la LCSP, es demana que el volum anual de negocis referit a l'any de major volum dels tres últims conclosos sigui com a mínim d'un import de 150.000€ (més IVA). Aquest import no supera el màxim permès pel citat article que és l'equivalent a una vegada i mitja el valor estimat del contracte. Respecte l'adequació d'aquesta solvència a la dimensió econòmica del contracte s'estarà al que informi l'OCEF. Quant a la solvència tècnica o professional es demana que s'acrediti mitjançant mostres i fotografies de l'equip a subministrar d'acord amb l'article 89.1.e) de la LCSP. No escau regular en aquest apartat de solvència la informació relativa a la documentació tècnica que han d'aportar els licitadors i que és objecte de valoració. S'ha de recollir en l'apartat adient del PCAP. En l'apartat G.2 del quadre de característiques s'indica que no s'exigeix classificació. Es podria completar la redacció indicant que en aquesta licitació no es pot establir la classificació com a mitjà alternatiu per acreditar la solvència per què l'objecte del contracte no està inclòs en cap dels grups i subgrups de classificació vigents. L'apartat G.3 del quadre de característiques fa ús de la possibilitat establerta a l'article 76.2 de la LCSP d'exigir als licitadors, a més de la solvència, el compromís d'adscripció a l'execució del contracte dels mitjans personals que s'hi descriuen. No s'exigeixen en l'apartat G4 certificats acreditatius del compliment de normes de garantia de qualitat i/o gestió mediambiental.

L'apartat H del quadre de característiques especifica que es tindran en compte només criteris de qualitat automàtics i el preu per adjudicar el contracte a l'oferta que ofereixi la millor relació qualitat-preu. Cal fer constar que per a la justificació del sistema de valoració de les proposicions s'aplica la Directriu 1/2020, de 23 de juny de 2020, d'aplicació de fórmules de valoració i puntuació de les proposicions econòmica i tècnica, de la Direcció General de Contractació Pública. S'indica que la valoració màxima de la qualitat de les ofertes mitjançant criteris automàtics serà de 50 punts, respecte dels quals caldria incorporar una justificació referida a la seva vinculació amb l'objecte del contracte. Cal revisar el criteri referit a la garantia mínima exigida per al manteniment de l'equip, diferent a la indicada a l'apartat D del quadre de característiques. L'oferta econòmica es valora en 50 punts d'acord amb la fórmula expressada respecte de la qual s'estarà al que pugui observar l'OCEF en el seu informe. Aquesta oferta s'ha d'ajustar al model de l'annex 2, mentre que l'oferta relativa als criteris de qualitat automàtics s'ha d'ajustar al model de l'annex 3.

L'apartat I del quadre de característiques recull els criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals. La clàusula tretzena detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos un cop classificades les ofertes d'acord amb l'article 159.4 de la LCSP i la Circular, d'1 d'octubre de 2021, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat.

L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació que en tot cas haurà de presentar l'empresa proposada com a adjudicatària, entre la qual s'hi troba la declaració de la persona responsable que actuarà com a interlocutora amb l'ACA, l'acreditació documental de l'oferta de qualitat sotmesa a valoració automàtica, la declaració de tractament de dades personals de forma incidental segons l'annex 6 (cal revisar el seu contingut) i l'assegurança de responsabilitat civil per l'import mínim assegurat indicat.

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 16 de la LCSP, però sí, tal i com disposa l'article 107 LCSP, una garantia definitiva d'un 5% de l'import d'adjudicació que es retornarà un cop transcorri el termini de garantia sense defectes observats. En aquest contracte s'ha establert un termini de garantia de tres anys des de la seva recepció, termini que podrà ser superior atès que en la licitació s'ha previst un criteri de valoració relatiu a l'ampliació del termini de garantia. Es recorda que el termini de garantia opera un cop el contracte ha finalitzat, constatant-se amb l'acte formal de recepció. Així, si s'observen vicis o defectes no detectats durant la vigència del contracte es pot executar la garantia definitiva per fer-hi front (article 110.e) LCSP). No es poden contemplar prestacions del contracte dins d'aquest període de garantia (en què el contracte ha finalitzat) tal i com sembla que es regula en els apartats B i D del quadre de característiques. Les prestacions del contracte s'han d'executar dins del seu termini, i si segons sembla, es tracta de prestacions de diferent naturalesa contractual, cal ajustar la tipologia del contracte que es licita d'acord amb el que s'ha observat.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert condicions especials d'execució de tipus social, com és l'observança dels principis ètics i les regles de conducta als que s'ha d'adequar l'activitat del contractista previstes a la clàusula trenta-dosena, i, l'obligació de garantir personal en formació durant la instal·lació i posta en marxa de l'equip. Cal revisar si totes les condicions regulades en aquest apartat responen a les finalitats previstes a la llei per aquesta tipologia d'obligacions especials d'execució i, si es creu oportú, regular aquests supòsits dins de les obligacions contractuals diferents a aquesta naturalesa (p.ex. obligació de disposar d'una assegurança de responsabilitat civil).

No es preveuen causes de modificació del contracte, ni tampoc la revisió de preus (apartats N i Q del quadre de característiques).

Es preveu, en l'apartat O del quadre de característiques, la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers que haurà d'ajustar-se als requisits fixats a la clàusula trenta-dosena de conformitat amb l'article 214 de la LCSP .

L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-quatre permeten la subcontractació. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP.

D'acord amb l'article 62 de la LCSP s'identifica, en l'apartat T del quadre de característiques, el responsable del contracte amb les funcions detallades a la clàusula vint-i-tresena.

La clàusula vint-i-dosena es refereix a les penalitats per demora en l'execució i per incompliment parcial o compliment defectuós, i, preveu el procediment per a la seva aplicació. L'òrgan de contractació les aprovarà prèvia proposta raonada del responsable del contracte (cada penalitat imposada no podrà superar el 10% del contracte ni la totalitat de les imposades podrà superar el 50%). El detall de les penalitats es troba a l'annex 4. S'ha de revisar el contingut d'aquest annex i qualificar com a obligacions essencials aquelles en què el seu incompliment impliqui la resolució contractual (article 211.1.f) de la LCSP). Es recomana que es prevegi un annex específic per aquests casos.

L'annex 5 detalla la finalitat del tractament de les dades personals que l'ACA obtingui dels licitadors en el marc del procediment de licitació per a les quals és d'aplicació la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals. Es fa constar que l'òrgan de contractació és el responsable del tractament de dades personals. També s'indiquen els drets que poden exercir els licitadors en relació amb el tractament de les seves dades personals.

Es preveu el règim ordinari de recursos a la clàusula trenta-novena atès que, en atenció a la quantia del contracte, no procedeix el règim del recurs especial en matèria de contractació que regula l'article 44 de la LCSP.

La jurisdicció contenciosa-administrativa és la competent per resoldre les qüestions litigioses del contracte tot i que es regula la possibilitat de sotmetre a l'arbitratge la resolució de controvèrsies entre les parts en matèries de lliure disposició en els termes de la Llei 60/2003, d'arbitratge.

Conclusions

S'informa favorablement el Plec de clàusules administratives particulars del contracte sotmès a informe amb les observacions efectuades.