



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula la contractació “EXECUCIÓ DE LES OBRES DE MILLORA DE LA CONNECTIVITAT FLUVIAL DE L’ESTACIÓ D’AFORAMENT EA037 AL RIU CONGOST AL TM DE LA GARRIGA. Clau: CTN2400383”

Antecedents

El Departament de Contractació de l'Agència Catalana de l'Aigua (ACA) sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars del contracte especificat a l'encapçalament (PCAP), 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 (en endavant, LCSP).

Objecte i règim jurídic

El PCAP que es sotmet a informe regula la licitació d'un contracte que té per objecte l'indicat a l'apartat A del quadre de característiques i que consisteix en l'execució de les obres del *Projecte de millora de la connectivitat fluvial de l'estació d'aforament EA037 al riu Congost, al terme municipal de la Garriga (Vallès Oriental)* degudament aprovat per l'ACA. L'actuació està recollida a la planificació vigent, dins la mesura genèrica *B5.008 Millores de nivell de servei a la xarxa automàtica de punts de control hidrològic* del Pla de gestió del districte de conca fluvial de Catalunya del tercer cicle (2022-2027). S'indica que el pressupost consignat a la planificació és orientatiu i que és el projecte de l'actuació el que fixarà l'import definitiu. Es recomana que es justifiqui la traçabilitat de les actuacions acollides dins la mesura abans enunciada en tant que aquesta preveu un import estimat per dur a terme actuacions de millora en la xarxa de punts de control sense concretar-les. Respecte l'adequació de l'import previst a la mesura genèrica amb el del present contracte i, si escau, el de les altres actuacions que s'hi acullen s'estarà al que observi l'OCEF en el seu informe. S'incorpora en el PCAP el codi CVP que identifica l'activitat econòmica objecte del contracte *45246000-3 Treballs de regulació i control del cabal*. La contractació s'encabeix en la definició que dona l'article 13 de la LCSP de la tipologia contractual d'obres. El projecte constructiu és el document tècnic que defineix les obres que s'han de dur a terme i es posarà a disposició dels licitadors juntament amb la resta de documents d'aquesta licitació. Atès que el valor estimat de les obres no supera els 500.000€ es justifica la no divisió en lots del contracte per raó de la seva quantia seguint les previsions del criteri 3.1 de la Directriu 1/2018 de la Direcció General de Contractació Pública. Es recorda que el requeriment legal de justificar la contractació per insuficiència de mitjans interns es preveu per als contractes de serveis (article 116 LCSP). Com que les obres s'executen ordinàriament amb mitjans externs es podria eliminar aquesta justificació.



S'exposa, en aquest apartat A, que l'actuació està pendent de confirmació de finançament mitjançant fons FEDER i s'indiquen les obligacions de l'ACA en cas que s'obtinguin aquests fons. Respecte el seguiment d'aquesta tramitació i, en el seu cas, el compliment de les seves obligacions i l'impacte en el crèdit consignat per aquesta actuació s'estarà a allò que determini l'OCEF en el corresponent informe de fiscalització.

En aquesta licitació no és d'aplicació la disposició addicional segona del Decret legislatiu 2/2002, de 24 de desembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei 4/1985, de 29 de març, de l'Estatut d'Empresa Pública Catalana pel fet que l'import de les obres que resulten del projecte no supera els 2.000.000 d'euros, quedant excloses de l'autorització d'Infraestructures de la Generalitat de Catalunya, SA per poder licitar-les.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de legislació en matèria d'aigües de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre (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.

El contracte té un valor estimat de 225.759,27€ (més IVA) i, en aplicació de l'article 20 de la LCSP, no està subjecte a regulació harmonitzada.

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 no supera els 2.000.000€ (més IVA) i que els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor no superen el 25% del total.

En l'acta de comprovació del replanteig previ es fa constar que els terrenys es troben disponibles.

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, també es 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 actualitzada de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública.

Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera. D'acord amb l'article 102.4 de la LCSP el preu del contracte es determina per preus unitaris. El valor estimat del contracte és de 225.759,27€ (més IVA). Aquest valor equival a l'import de licitació donat que no es preveuen modificacions de contracte amb impacte econòmic. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 273.168,72€. La justificació de l'import d'execució de les obres es recull al projecte constructiu. Respecte a l'adequació dels imports i dels seus mètodes de càlcul incorporats en el PCAP s'estarà al que determini l'OCEF al seu informe.

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. S'indiquen els imports assignats a l'exercici pressupostari 2025, el projecte, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. S'incorpora a l'expedient l'autorització del director de la despesa del contracte en exercici futur, facultat que li ha estat delegada per acord del consell d'administració de l'Agència per donar compliment a la normativa pressupostària vigent.

L'apartat D del quadre de característiques i la clàusula quarta fixen un termini total de durada del contracte d'1 mes a comptar des de la signatura de l'acta de comprovació del replanteig.

En aquesta licitació no s'admeten variants.

Tal i com s'especifica a la clàusula onzena i a l'apartat F del quadre de característiques, els licitadors hauran de presentar dos sobres vist que el plec preveu conjuntament criteris d'adjudicació automàtics i de judici de valor.

La solvència requerida per participar en la licitació es preveu a l'apartat G del quadre de característiques. Pel que fa a la solvència econòmica i financera els licitadors hauran d'acreditar d'un volum anual de negocis d'almenys 338.638,91€, referit a l'any de major volum de negoci dels tres últims conclosos. L'import requerit no supera l'1,5 del valor estimat del contracte previst per la llei com a màxim, de manera que la solvència es pot considerar proporcional amb l'objecte del contracte (article 87.1.a de la LCSP). I pel que fa a la solvència tècnica o professional d'aquests licitadors es permet la seva acreditació d'acord amb l'article 88.1.a de la LCSP, és a dir, acreditant un volum anual d'execució d'obres del mateix tipus de les que es liciten, referit a l'any de major execució dels últims cinc anys, de com a mínim el 70% del VEC del contracte (158.031,49€). S'incorpora en el PCAP una justificació genèrica de la solvència requerida, al respecte de la qual s'estarà al que informi l'OCEF. D'acord amb l'article 77.1. a de la LCSP l'acreditació dels licitadors de la solvència mitjançant la classificació empresarial d'obres no és obligatòria ja que el valor estimat de les

obres d'aquesta licitació no supera l'import de 500.000€. Tot i això es permet fer-ho de manera alternativa a la solvència fixada en aquest apartat G. En cas que els licitadors optin per acreditar-la aquesta haurà de ser la corresponent al grup E, subgrup 7 i categoria 2.

En aplicació de les previsions de l'article 76.2 de la LCSP, s'exigeix als licitadors, a més d'acreditar la seva solvència, la presentació d'un compromís d'adscripció permanent del delegat d'obra i del cap d'obra que han de complir amb els requisits de l'annex 1, compromís que s'ha de formalitzar segons el model que figura en aquest mateix annex en el qual s'identifiquen els membres de l'equip per referència al perfil professional requerit. No es permet incloure en el compromís els noms d'aquestes persones ni cap altra dada identificativa i s'adverteix de l'exclusió de l'oferta en cas d'incompliment.

Els criteris d'adjudicació s'especifiquen en l'apartat H del quadre de característiques. L'adjudicació recaurà en l'oferta que ofereixi la millor relació qualitat-preu. 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. Els criteris de qualitat sotmesos a judici de valor es valoren en 20 punts i són la identificació dels aspectes més significatius, i el pla d'assegurament de la qualitat i pla de gestió mediambiental. Per als criteris de qualitat automàtics es fixa una puntuació de 45 punts, distribuïda entre els criteris que es valoren i que són l'experiència del delegat de l'obra, el número de funcions de l'equip assignades a les dones, i, la classificació ambiental del vehicle segons els criteris de la DGT. L'oferta econòmica es valora en 35 punts i s'aplica per a la seva valoració la fórmula prevista en el PCAP, respecte de la qual s'estarà al que disposi l'OCEF en el seu informe. La proposició dels aspectes sotmesos a judici de valor s'ajustarà a les previsions de l'apartat H del quadre de característiques (quant a contingut, extensió i format), mentre que la referida als criteris automàtics s'haurà de presentar d'acord amb el model de l'annex 2, i l'oferta econòmica s'haurà d'ajustar al model de l'annex 4.

D'acord amb les previsions de l'article 149 de la LCSP, l'apartat I del quadre de característiques regula els criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals i els conceptes que s'empraran per a la seva justificació. La clàusula catorzena detalla el procediment contradictori que caldrà seguir.

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 responsable respecte la viabilitat tècnica, econòmica i de terminis de la seva proposta, l'acreditació documental del compromís d'adscripció de mitjans personals, i l'acreditació dels criteris d'adjudicació automàtics relatius a l'experiència del delegat d'obra, i la classificació ambiental del vehicle ofert. També es preveu el visat del delegat d'obra, i l'assegurança de responsabilitat civil i de tot risc construcció d'import mínim al valor estimat del contracte que haurà de presentar l'empresa adjudicatària.

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 159.4.b de la LCSP, però sí, tal i com disposa l'article 107 LCSP, una garantia definitiva d'un 5% de l'import de licitació atès que el preu s'ha determinat per preus unitaris. Es preveu el termini de garantia d'un any d'acord amb l'article 243.2 de la LCSP a comptar des de la seva recepció.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert una condició especial d'execució de caire mediambiental relativa a l'avaluació de l'emissió de Gasos d'Efecte Hivernacle durant l'execució del contracte i una altra 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.

A l'apartat N del quadre de característiques i a la clàusula trenta-dosena es preveu una causa específica de modificació del contracte que no suposarà cap variació econòmica en el pressupost d'adjudicació i consistirà en l'adaptació de les especificacions de materials i mètodes d'execució del projecte a les equivalències tècniques del nou Codi Estructural aprovat pel Reial decret 470/2021, de 29 de juny. La disposició transitòria d'aquesta norma estableix que s'aplicarà a les obres que s'iniciïn a partir dels tres anys de la seva entrada en vigor que executin projectes redactats amb normativa anterior. Atesa l'aplicació imminent d'aquesta norma (10/11/2024) cal revisar i eliminar aquest supòsit de modificació i regular-ne la seva obligatorietat en les especificacions tècniques del contracte. A la clàusula trenta-dosena també es preveu la possibilitat de recollir a la liquidació, en una quantia no superior al 10% del preu del contracte inicial, les variacions que es produeixin durant l'execució del contracte en les unitats d'execució previstes sense necessitat de tramitar una modificació de contracte d'acord amb l'article 242.4 de la LCSP. Per a les causes de modificació no previstes són d'aplicació els requisits de l'article 205 de la LCSP.

D'acord amb l'article 250.c de la LCSP es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers que haurà d'ajustar-se als requisits fixats a la clàusula trenta-quatre de conformitat amb l'article 214 de la LCSP (apartat O del quadre de característiques).

L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-cinquena permeten la subcontractació llevat de les tasques considerades crítiques com són les assignades al delegat d'obra i cap d'obra donada la vinculació directa d'aquestes figures amb el resultat de les prestacions contractades i les responsabilitats que se'n deriven. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP.

En aquest contracte no es preveu la revisió dels seus preus d'acord amb l'apartat Q del quadre de característiques. Es recomana que es reformuli la clàusula trenta-sisena indicant expressament que no hi ha dret a revisió de preus.

Pel que fa a les disposicions relatives a l'execució del contracte, d'acord amb l'article 144 del RGLCAP, l'apartat T del quadre de característiques i la clàusula vint-i-dosena estableixen l'obligació del contractista de presentar un programa de treball, dins del termini de 30 dies des de la formalització del contracte.

S'identifica en l'apartat W del quadre de característiques el responsable del contracte que serà el director facultatiu de les obres d'acord amb l'article 62 de la LCSP, el qual es contractarà externament mitjançant una licitació pública.

L'annex 7 detalla la finalitat del tractament de les dades personals que l'Agència 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. I s'indiquen els drets que poden exercir els licitadors en relació amb el tractament de les seves dades personals.

La clàusula vint-i-tresena 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 i cada penalitat imposada no podrà superar el 10% del contracte ni el 50% per a la totalitat. El detall de les penalitats es troba a l'annex 9. Per a la demora es preveu el règim general de penalitzacions de la LCSP. També es detallen les penalitats per canvi dels membres de l'equip tècnic compromesos a adscriure en l'execució (sempre mantenint les característiques ofertes) quan no es notifiqui dins del termini previst, així com les previstes per l'incompliment de les condicions especials d'execució, entre d'altres.

L'annex 10 recull les obligacions del contractista respecte dels treballadors adscrits a l'execució del contracte

El PCAP, en l'annex 11, als efectes de resolució de contracte (article 211.1.f de la LCSP), qualifica com a obligacions essencials del contracte el compromís d'adscripció permanent de l'equip amb el mateix perfil i gènere oferts.

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

La jurisdicció contenciosa-administrativa és la competent per resoldre les qüestions litigioses del contracte tot i que es preveu 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 d'obres sotmès a informe amb les observacions fetes.