



Informe jurídic del Plec de Clàusules Particulars que regula el contracte de subministrament i instal·lació de cortines.CTN2500021.

Antecedents

El Departament de Contractació sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars 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 que 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 es configura com un contracte de subministrament, en els termes descrits a l'article 16 LCSP, que té per objecte la compra i la instal·lació de cortines per l'adequació interior, necessàries per al condicionament dels espais singulars de l'edifici del carrer Provença 260 de Barcelona, d'acord amb les propostes d'ocupació i d'ordenació d'espais aprovades per Direcció i amb l'objectiu d'assolir l'optimització de la funcionalitat de les oficines remodelades de l'Agència. Es justifica la necessitat de la contractació i donant compliment a les previsions de l'article 99.3 LCSP es justifica la no adequació de la divisió en lots per raó de la quantia i del correcte subministrament i muntatge.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, 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 2.150 € i, en aplicació de l'article 21.1.b) de la LCSP, no està subjecte a regulació harmonitzada. Es consigna el CPV corresponent a l'objecte del contracte.

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 abreujat previst a l'article 159.6 de la



LCSP, atès que el seu valor estimat és inferior a 60.000 € i no s'han previst al plec criteris d'adjudicació avaluable mitjançant judici de valor.

D'acord amb l'article 326 de la LCSP, no es constitueix la Mesa de contractació atès que és potestativa, per la qual cosa exerceix les funcions l'òrgan de contractació establert a la Resolució TES/1193/2019, de 3 de maig, de delegació de competències de la Direcció de l'Agència Catalana de l'Aigua en les direccions de les àrees i divisions de l'Agència i en els/les caps de demarcació territorial de l'Agència Catalana de l'Aigua.

D'acord amb la Disposició addicional quinzena de la LCSP, la tramitació d'aquesta licitació comporta la pràctica de les notificacions i comunicacions que en derivin per mitjans exclusivament electrònics. Es preveu la presentació d'ofertes mitjançant l'eina de Sobre Digital 2.0 (sobre únic que inclou la declaració responsable i l'oferta econòmica), i un termini de 10 dies hàbils, a comptar des del dia següent a la publicació de l'anunci de licitació al Perfil del contractant allotjat a la Plataforma de Serveis de Contractació Pública, per a la presentació d'ofertes.

Així mateix, d'acord amb el procediment simplificat abreujat utilitzat, la formalització del contracte s'efectuarà per acceptació del contractista de la notificació de la resolució d'adjudicació. El plec indica que si en el termini de 5 dies hàbils, el contractista no hagués acceptat la notificació de la resolució d'adjudicació, d'acord amb el que estableix a l'apartat 4 de l'article 154 LCSP, se li exigirà el 3% del pressupost base de licitació, IVA exclòs, en concepte de penalitat. Així mateix el contracte s'adjudicarà al següent licitador per l'ordre que haguessin quedat classificades 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. Administrativa i s'adequa al preceptes incorporats a l'LCSP pel Reial Decret Llei 14/2019, de 31 d'octubre.

Les dades econòmiques del contracte es contemplen a les clàusules 3, 4 i 5. El sistema de determinació del preu del contracte és per preus unitaris. S'indica la descripció del material, les unitats a que aplica i el preu total. El valor estimat del contracte és equivalent al pressupost base de licitació (2.601,50 €) sense IVA, en tant que no es preveuen pròrrogues ni modificacions del contracte, desglossant dels costos directes les despeses generals i el benefici industrial.

S'indica el mètode de càlcul del valor estimat, d'acord amb el que preveu l'article 101.2 LCSP, tenint en compte els preus de mercat actuals. Consta incorporat a l'expedient el certificat d'existència de crèdit.

El termini d'execució del contracte són sis mesos.

D'acord amb l'article 159.6.b de la LCSP s'eximeix als licitadors d'acreditar la solvència econòmica i financera i tècnica o professional, tot i que sí que es contemplen a la clàusula 10 els requisits mínims exigits per poder participar en la licitació relatius a la solvència econòmica i tècnica. Es preveu que l'adjudicatari no haurà d'acreditar aquests requisits tret que li sigui requerit per l'òrgan de contractació.

La clàusula 14 del PCAP regula els criteris d'adjudicació, preveient que es valoraran en un únic criteri, l'econòmic, mitjançant de l'aplicació de la fórmula que s'indica a les ofertes econòmiques presentades. El plec remet al procediment establert a l'article 149 de la LCSP per a la determinació i identificació dels criteris de l'existència de baixes presumptament anormals indicant els casos que es consideraran presumptes ofertes anormalment baixes.

Es preveu també, d'acord amb el que preveu l'article 149.4 de la LCSP, els conceptes que es tindran en compte per a la justificació pels licitadors davant d'ofertes anormalment baixes en el seu conjunt, així com les regles per al cas d'empat en les puntuacions obtingudes.

La clàusula 16 regula les obligacions de les empreses licitadores i adjudicatàries relatives al compliment de la normativa de caràcter laboral (complir amb les condicions salarials dels treballadors, d'acord amb el conveni col·lectiu sectorial que sigui d'aplicació) i de protecció de dades de caràcter personal. Aquest apartat incorpora una clàusula ètica que vincula al compliment del codi ètic per l'administració, i preveu que la presentació de l'oferta per part dels licitadors suposa la seva adhesió al Codi de principis i conductes recomanables en la contractació pública d'acord amb els compromisos ètics i d'integritat que formen part de la relació contractual. Es preveu expressament que aquestes obligacions i compromisos tenen la consideració de condicions especials d'execució del contracte i s'incorporen penalitats específiques en cas d'incompliment. També es contemplen obligacions en matèria lingüística relatives a l'ús del català en la documentació i en el desenvolupament del contracte.

En relació amb l'execució del contracte, la clàusula 17 preveu com a condicions especials d'execució del contracte, la justificació i l'acreditació de la correcta gestió dels residus. Es preveu que l'incompliment parcial o el compliment defectuós

d'aquest condició podrà comportar la imposició de penalitats conforme l'apartat 1 de l'article 192 de la LCSP.

Com a condicions especials d'execució a les que s'atorga expressament el caràcter de condicions essencials, i per tant, l'incompliment de les quals pot comportar la resolució del contracte, d'acord amb l'article 211.1.f) de la LCSP, es preveu de nou el compliment de la clàusula ètica i s'indica que atès que el contracte implica el tractament de dades de caràcter personal l'empresa ha de complir la normativa de protecció de dades. Es preveu que l'incompliment d'aquestes condicions d'execució a les que s'atorga expressament el caràcter d'obligacions essencials pot comportar la resolució del contracte. El plec incorpora un annex 4 amb el títol: Clàusula de protecció de dades i deure de confidencialitat.

Es considera que l'objecte d'aquest contracte no comporta el tractament de dades personals per part de l'adjudicatari i de les quals l'ACA es responsable. El subministrament i instal·lació de material que pot comportar un tractament puntual i accidental de les dades identificatives d'algun treballador o personal de seguretat no es equivalent a que l'objecte del contracte requereixi del tractament de dades per l'adjudicatari, ja que es tracta de subministrar i instal·lar un material, i a aquests efectes, han d'entrar en l'edifici amb el material i fer les tasques d'instal·lacions contractades.

Sens perjudici de l'obligació general d'incorporar als plecs el compliment de la normativa de protecció de dades, l'objecte d'aquest contracte no comporta un tractament de dades en el sentit que indica el segon paràgraf de l'article 122.2 LCS: aquells que l'execució requereixi el tractament pel contractista de dades personals per compte del responsable del tractament. En aquests supòsits supòsits l'obligació de les parts és la signatura d'un acord d'encàrrec de tractament, indicant la finalitat per a les qual s'han d'emprar les dades ja que la finalitat per a la qual es cedeixen les dades i l'obligació d'indicar a l'oferta si es té previst subcontractar els servidors sí que s'han de qualificar com a obligacions essencials als efectes del que preveu l'article 211.1.f) LCSP.

Diferent es la legitimació per a l'ús de dades personals en la tramitació de la contractació s'empara en una base jurídica específica que és precisament la signatura d'un contracte així com l'exercici de funcions públiques. Per tant, es recomana suprimir la frase "Atès que el contracte implica el tractament de dades de caràcter personal" incorporada a la clàusula 18, sens perjudici de la confidencialitat en el tractament incidental.

No es preveuen causes per a la modificació del contracte, sens perjudici de la possibilitat de recórrer a les modificacions contractuals no previstes en els plecs conforme el règim establert a l'article 205 de la LCSP. Sí que es preveu la possibilitat



de la cessió, en els termes que estableix l'article 214 LCSP. L'apartat/clàusula 21 permet la possible subcontractació amb tercers de la realització parcial de la prestació objecte d'aquest contracte en els termes establerts a l'article 215 i concordants de la LCSP, preveient que les empreses contractistes adjudicatàries han de complir amb l'obligació de pagament a les empreses subcontractistes, tal i com estableix l'article 217.1 de la LCSP, essent aquesta obligació condició especial d'execució, l'incompliment de les quals permetrà la imposició de penalitats.

Es recomana que aquesta condició especial es reguli a la clàusula 18 que regula les condicions especials d'execució del contracte.

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.

Conclusions

S'informa favorablement, amb les observacions efectuades, el plec de clàusules administratives particulars identificat a l'encapçalament.