



## **Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula la contractació del servei “DIRECCIÓ OBRES CONDICIONAMENT, MILLORA I REHABILITACIÓ ASSUT DERIVACIÓ PONT DE MOLINS AL RIU MUGA, TM PONT DE MOLINS, COFINANÇAT PEL FONS EUROPEU DE DESENVOLUPAMENT REGIONAL (FEDER) UE, FEDER DE CATALUNYA 2021- 2027.” Clau: CTN2400572”**

### **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 (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 la direcció de les obres que s'han de licitar per a l'execució del Projecte de condicionament, millora i rehabilitació de l'assut de derivació de Pont de Molins al riu Muga, al terme municipal de Pont de Molins (Alt Empordà), clau LAB.00692/01.P, aprovat per resolució de 23 de març de 2022. L'actuació està recollida a la planificació vigent, concretament, en el Programa de mesures del Pla de gestió del districte de conca fluvial de Catalunya del tercer cicle (2022-2027), aprovat per Decret 91/2023, de 16 de maig, amb el codi B5.004.

S'incorpora el codi CVP que identifica l'activitat econòmica objecte del contracte 71247000-1 – Supervisió de treball de construcció que constitueix una prestació de caràcter intel·lectual en els termes que estableix a disposició addicional 41ena de la LCSP.

La contractació s'encabeix en la definició que dona l'article 17 de la LCSP de la tipologia contractual de serveis. El contracte esdevé necessari donat que el promotor de les obres ha de designar un director facultatiu qui exercirà les funcions de responsable del contracte de



les obres tal i com es desprèn de l'article 62 de la LCSP, i, de l'article 43 de la Llei 3/2007, de 4 de juliol, de l'obra pública, apartat segon, segons el qual "Correspon a la direcció de l'obra d'exercir les funcions que li confereix la legislació aplicable i, si es contracten professionals externs, a més, també els corresponen les funcions establertes pel contracte i, si escau, pels plecs de clàusules administratives particulars o el document equivalent i pels plecs de prescripcions tècniques particulars", i, apartat tercer, segons el qual "La direcció de l'obra ha de comptar amb els recursos humans i materials necessaris per a exercir les funcions que li corresponen de direcció, comprovació, vigilància i control de l'execució correcta de l'obra en condicions satisfactòries de seguretat, eficiència i qualitat". És per tant el Plec de prescripcions tècniques particulars (PPTP) que regeix en aquesta contractació el que preveu les funcions d'aquesta figura. D'acord amb l'article 116 de la LCSP s'argumenta la insuficiència de mitjans interns en l'elevat volum, especialització i complexitat de les d'obres que executa l'ACA, i, en què la funció del personal de l'Àrea d'Execució d'Actuacions és la del seguiment tècnic i administratiu de les obres. Es justifica que no es pot dividir en lots l'objecte del contracte, d'acord amb el que preveu l'article 99.3 b) de la LCSP, per raó de la intel·lectualitat de les tasques i la necessitat de coordinar la direcció d'una obra completa i d'un únic responsable que assumeixi la responsabilitat dels treballs.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de la 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. Es preveu el règim ordinari de recursos en atenció a la quantia del contracte.

El contracte té un valor estimat de 84.297,57€ (més IVA) i, en aplicació de l'article 22.1.b) de la LCSP, no està subjecte a regulació harmonitzada. L'objecte del contracte està cofinançat amb el Fons Europeu de Desenvolupament Regional (FEDER) de la Unió Europea, en el marc del Programa del FEDER de Catalunya 2021-2027.

## **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 el seu valor estimat i que els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor al ser un contracte de caràcter intel·lectual no superen el 45% del total.

D'acord amb la Disposició Addicional quinzena de la LCSP, la tramitació del procediment comporta la pràctica de les notificacions i comunicacions derivades del mateix per mitjans exclusivament electrònics mitjançant el sistema e-NOTUM i la Plataforma de Serveis de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya.

El procediment de licitació i adjudicació es realitza mitjançant l'Eina de Sobre Digital, i tal com s'especifica a la clàusula onzena del PCAP i la lletra F del quadre de característiques,



en dos sobres, al contemplar-se criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor (sobre A) i criteris automàtics objectius (sobre B). Així mateix, d'acord amb la disposició addicional setzena 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.

## **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, a la Guia actualitzada de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública i al Manual de comunicació del Programa del FEDER de Catalunya 2021-2027 elaborat per la Direcció General de Fons Europeus i Ajuts d'Estat del Departament d'Economia i Finances. Concretament, seguint les previsions d'aquest últim document, s'inclou la referència a la participació de la Unió Europea i al programa específic del FEDER, amb el logotip corresponent i la clàusula en què consten les obligacions de l'adjudicatari pel que fa a les normes de visibilitat, transparència i comunicació (clàusula 29.m).

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 84.297,57€, i incorpora l'import de licitació i un increment màxim del 20% de la fase 2 del contracte, vinculada als treballs durant l'execució. En la determinació de l'import de licitació es tenen en compte el preu, termini i dedicacions establertes en el PPTP d'acord amb l'article 309 de la LCSP. La justificació dels càlculs es recull al PPTP i a l'annex 1. Respecte els càlculs efectuats per obtenir els imports fixats en el PCAP, així com la seva justificació s'estarà a allò que observi l'OCEF en el informe de fiscalització corresponent.

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 els imports assignats a cada exercici pressupostari (2025-2028), la identificació del projecte, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. El director ha aprovat el compromís de despesa pluriennal del contracte d'acord amb la delegació del consell d'administració, donant-se compliment a la normativa pressupostària d'aplicació. S'indica que el contracte està cofinançat amb fons europeus FEDER en el marc del Programa FEDER de Catalunya 2021-2027.

L'apartat D del quadre de característiques fixa un termini total de durada del contracte de 49 mesos que resulta de la suma dels terminis parcials previstos per a cadascuna de les fases del contracte. S'identifiquen les 4 fases del contracte (Treballs previs, treballs durant l'execució de les obres, treballs finals, i, treballs durant el període de garantia de l'obra i liquidació del contracte) i s'assigna a cadascuna d'elles un termini (1, 9, 3 i 36 mesos).



S'indica que el termini d'execució inclou una possible extensió del termini en 2 anys addicionals en funció de la hipotètica extensió de garantia oferta per l'adjudicatari del contracte d'execució de les obres.

La clàusula novena del plec regula els criteris d'aptitud per a contractar i la clàusula desena, relativa a la solvència, remet al punt G del quadre de característiques, que estableix els criteris de selecció relatius a la solvència econòmica i financera, i tècnica o professional, atès que no és exigible la classificació en el contracte de serveis d'acord amb l'article 77.1.b de la LCSP i el PCAP tampoc determina la classificació, com a mitjà alternatiu d'acreditació de la solvència,. 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 conclusos sigui d'almenys una vegada i mitja l'import del valor estimat del contracte, havent d'acreditar com a executat durant l'any de major execució del període citat l'import anual mínim de 12.495,32€, equivalent al 70% de l'annualitat mitjana del contracte. En relació amb la solvència tècnica o professional, d'acord amb l'article 90.1.a de la LCSP, es preveu que s'acreditarà mitjançant la presentació d'una relació dels principals serveis o treballs realitzats de igual o similar naturalesa que els que constitueixen l'objecte del contracte en el curs de, com a màxim, els últims tres anys que inclogui l'import, la data i el destinatari, públic o privat dels mateixos. S'incorpora una justificació de la proporcionalitat de la solvència exigida en aquest contracte.

En aplicació de les previsions de l'article 76.2 LCSP, s'exigeix als licitadors, a més d'acreditar la seva solvència, la presentació d'un compromís d'adscripció permanent dels membres principals de l'equip tècnic descrit al Plec Tècnic i proposat a l'oferta, compromís que s'ha de formalitzar segons el model de l'annex 2 del PCAP sense incloure noms ni dades indentificatives. Es preveu que la inclusió de dades identificatives comportarà l'exclusió de l'oferta, i aquest compromís s'integra al contracte com a obligació essencial.

Els criteris d'adjudicació es basen en una pluralitat de criteris qualitius i econòmics basats en el principi de millor relació qualitat-preu, de conformitat amb l'article 131.2 de la LCSP. I així l'adjudicació recaurà a l'oferta que obtingui la major puntuació resultant de la suma de la valoració del preu i de la qualitat. El sistema de valoració de les proposicions previst es justifica mitjançant l'aplicació de 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.

La valoració màxima de la qualitat de les ofertes es de 80 punts sobre un total de 100, dels quals la puntuació màxima de la qualitat mitjançant criteris sotmesos a judici de valors, descrits al plec, serà de 31 punts, i 49 punts la puntuació màxima de la qualitat de les ofertes mitjançant criteris automàtics objectius, especificats a l'annex 3 a del plec (annex que conforma el model de presentació de l'oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics), d'acord amb les condicions i justificacions d'idoneïtat que es recullen a l'annex 3. La valoració màxima del preu de les ofertes és 20 punts (proposició econòmica que s'ha de formular conforme al model que s'adjunta com a annex 4) i es calcula de forma automàtica d'acord amb la fórmula que es consigna al plec.



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 pels licitadors en aquets supòsits. La clàusula 13.3 del plec preveu els criteris preferents a tenir en compte en cas d'empat en les puntuacions obtingudes.

L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació acreditativa de la solvència que en tot cas haurà de presentar el licitador de l'oferta millor valorada abans de l'adjudicació. Després de l'adjudicació, l'adjudicatari ha d'acreditar que disposar d'assegurança de responsabilitat civil d'import no inferior al valor estimat del contracte i el visat del director/a d'obra.

En relació amb les disposicions relatives a l'execució del contracte, d'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques determina com a condicions especials d'execució, 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-tresena del PCAP, així com a les previstes a la clàusula 35 del plec, relativa a la contractació i al pagament a subcontractistes. La clàusula 22ena del PCAP preveu la possibilitat d'imposar penalitats per incompliment parcial, defectuós o la demora en l'execució, penalitats que es troben detallades a l'annex 11 del PCAP. D'altra banda, l'annex 13 del plec recull com a obligació essencials del contracte, i per tant el seu incompliment comportaria la resolució del contracte, el compromís d'adscripció permanent a l'equip d'execució del contracte de l'equip de membres principals requerits segons el descrit al Plec de Prescripcions Tècniques particulars que hauran de complir necessàriament amb els requisits que s'hi estableixen

L'apartat N del quadre de característiques i la clàusula trenta-unena preveuen 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 309 de la LCSP. De conformitat amb l'article 203 i 204 de la LCSP, aquest apartat del PCAP regula, com a causa específica de modificació del contracte, la necessitat d'ampliar el termini de la fase 2 del contracte sempre i quan es prevegi la necessitat d'execució d'unitats (en quant a la combinació de termini i dedicacions) que resulti en un import superior al que es pot recollir a la liquidació segons l'article 309.1, tenint en compte que l'import de la modificació no pot superar el 20% de l'import d'adjudicació d'aquesta fase. Es tramitarà una ampliació del termini d'aquest contracte juntament amb el d'obres en el supòsit que calgui ampliar aquesta fase, sense necessitat de modificar el contracte, per tal de mantenir la mateixa vigència en els terminis d'execució.

No es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers pel caràcter intel·lectual de l'objecte del contracte. Això no obstant, l'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-quatrena permeten la subcontractació llevat de les tasques considerades crítiques com són les assignades al director/a de les obres donada la



responsabilitat que té aquesta figura durant l'execució del contracte. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP.

S'identifica en l'apartat U del quadre de característiques el responsable del contracte amb les funcions detallades a la clàusula vint-i-quatrena. L'apartat V del quadre de característiques es remet a l'instrument de finançament pel que fa als mecanismes que s'empraran per vetllar pel compliment dels objectius, indicadors i resultats de l'actuació.

L'annex 10 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.

## **Conclusions**

S'informa favorablement el Plec de clàusules administratives particulars sotmès a informe.

