



INFORME JURÍDIC CONTRACTACIÓ

LICITACIÓ, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT, DELS SERVEIS DE REDACCIÓ DEL PROJECTE I POSTERIOR DIRECCIÓ FACULTATIVA (DF), COORDINACIÓ DE SEGURETAT I SALUT (CSS) I LA VIGILÀNCIA AMBIENTAL (VA) DE LES OBRES DE REHABILITACIÓ DE LA NOVA SEU DE L'EMPRESA MUNICIPAL D'AIGÜES DE VILAFRANCA (AV25-004 DF)

Fets

Mitjançant contracte de serveis no subjecte a regulació harmonitzada, d'acord amb l'article 17 i 308 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, (d'ara endavant LCSP), l'Empresa Municipal d'Aigües de Vilafranca, SA (en endavant EMAVSA) sol·licita informe jurídic amb relació i a l'informe de necessitats i al plec de clàusules administratives particulars (PCAP) per la contractació dels serveis de redacció del projecte i posterior Direcció Facultativa (DF), Coordinació de Seguretat i Salut (CSS) i la Vigilància Ambiental (VA) de les obres de rehabilitació de la nova seu de l'empresa aigües de Vilafranca a Vilafranca del Penedès (AV25-004 DF).

Consideracions Jurídiques

Amb caràcter inicial remarco que, a la vista dels elements respecte als quals se sol·licita l'informe, estructuraré el mateix en dues parts, una primera que analitzarà la naturalesa jurídica de l'ens contractant, i una segona part en relació amb l'anàlisi jurídic específic de les clàusules incloses en el PCAP.

1. Naturalesa jurídica de l'Ens contractant i regulació de la licitació

EMAVSA, és un ens en forma de societat mercantil municipal amb competència per a contractar aquests serveis, amb domicili fiscal a la plaça de Jaume I, núm. 8 del municipi de Vilafranca del Penedès, CP 08720, amb el NIF A60206083, i inscrita al Registre Mercantil de Barcelona al volum 26.485, foli 83, full B-104204, adreça a Internet www.aiguesdevilafranca.cat, i Perfil del contractant:

<https://contractaciopublica.cat/ca/perfils-contractant/detall/30110754?categoria=0>

Aigües de Vilafranca és una societat municipal el capital de la qual pertany íntegrament a l'Ajuntament de Vilafranca del Penedès i que té com a objecte social, entre d'altres, "la prestació del servei d'abastament d'aigua potable i de sanejament d'aigües residuals, i en general la gestió i administració del cicle integral de l'aigua, en el municipi de Vilafranca del Penedès; així mateix, porta a terme les tasques de conservació i de manteniment de la xarxa de clavegueram del municipi, i podrà executar també altres tasques relacionades amb el cicle de l'aigua



D'acord amb l'article 3.3 de la Llei de contractes del sector públic (LCSP), EMAVSA és un poder adjudicador que no té la condició d'administració pública (en endavant PANAP) que actua com a ens gestor dels serveis municipals de subministrament d'aigua i de sanejament d'aigües residuals a Vilafranca del Penedès.

Amb relació a la subjecció de l'activitat contractual d'Aigües de Vilafranca, al Reial Decret-Llei 3/2020, de 4 de febrer, de mesures urgents pel que s'incorporen a l'ordenament jurídic espanyol diverses directives de la Unió Europea en l'àmbit de la contractació pública en determinats sectors; d'assegurances privades; de plans i fons de pensions; de l'àmbit tributari i de litigis fiscals, l'article 1 estableix la subjecció a l'esmentada norma dels contractes celebrats per les empreses públiques (article 5.2) que realitzin activitats en el marc de l'explotació de xarxes fixes destinades a prestar un servei al públic en relació amb la producció, transport o distribució d'aigua potable (article 8), sempre que el valor estimat dels contractes d'obres, subministraments i serveis sigui igual o superior als llindars següents:

- OBRES quan el seu valor estimat sigui IGUAL o SUPERIOR a 5.538.000 euros (IVA no inclòs)
- SERVEIS i SUBMINISTRAMENTS quan el seu valor estimat sigui IGUAL o SUPERIOR a 443.000 euros (IVA no inclòs)
- CATEGORIA ESPECIAL DE SERVEIS quan el seu valor estimat sigui IGUAL o SUPERIOR a 1.000.000 euros (IVA no inclòs)

Les prestacions objecte de la licitació i del contracte que ens ocupen no es troben incloes en l'àmbit d'aplicació de la Llei 31/2007. Per aquest motiu és d'aplicació la Disposició Addicional Quarta de la Llei 31/2007, que estableix que els contractes que no es refereixin a activitats compreses en els articles 7 a 12 de la mateixa, aplicaran la Llei de contractes de sector públic de 2017.

Cal mencionar que el Reial Decret-Llei 3/2020, de 4 de febrer, de mesures urgents per la que s'incorpora al Ordenament Jurídic espanyol diverses directives de la Unió Europea en l'àmbit de la contractació pública en determinats sectors té per objecte la regulació del procediment d'adjudicació dels contractes d'obres, de subministrament i de serveis, en l'àmbit d'una o més activitats contingudes en els articles 8 a 14 d'aquest reial decret llei, sota els llindars que anteriorment he mencionat.

La Disposició Addicional (DA) cinquena d'aquest Reial Decret Llei estableix que els contractes que estant exclosos de l'àmbit d'aplicació d'aquest Reial Decret-Llei tinguin per objecte les activitats indicades en els seus articles 8 a 14, seran adjudicats per les entitats pertanyents al Sector Públic amb subjecció a el règim jurídic que en cada cas resulti de l'aplicació de la DA vuitena de la Llei 9/2017, de 8 de novembre.

La DA 8 de la LCSP estableix que l'adjudicació dels contractes que subscriuguin les entitats del sector públic que no siguin Administracions públiques, i que no tinguin per objecte alguna de les activitats enumerades en l'àmbit d'aplicació objectiva de la legislació vigent sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis postals, es regeixen pel que estableix La LCSP, en els termes que aquesta disposa.

Amb aquests antecedents descrits i, vist l'objecte del contracte, és d'aplicació, per remissió de la DA 4 de la Llei 31/2007 i la DA 8 de la LCSP, el Títol I del Llibre Tercer de la LCSP, sotmetent-se el contracte respecte els seus efectes i extinció, a les normes de Dret privat.



2. Objecte i naturalesa jurídica del Plec de clàusules administratives particulars

2.1. Objecte del contracte

L'article 99 de la LCSP estableix que l'objecte del contracte haurà de ser precís i definit. Aquest es podrà definir en atenció a les necessitats o funcionalitats concretes que es pretenen satisfer, sense tancar l'objecte del contracte a una solució única. En especial, es definiran d'aquesta manera en aquells contractes en què s'estimi que es poden incorporar innovacions tecnològiques, socials o ambientals que millorin l'eficiència i la sostenibilitat dels béns, obres o serveis que es contractin.

L'objecte d'aquesta licitació és la contractació dels serveis de redacció d'un nou Projecte constructiu i posterior Direcció Facultativa (DF), Coordinació de Seguretat i Salut (CSS) i la Vigilància Ambiental (VA) de les obres de rehabilitació de la nova seu de l'Empresa Municipal d'Aigües de Vilafranca (AV25-004 DF).

Per una banda, l'objecte del contracte és la redacció d'un nou Projecte Bàsic i d'Execució per la reforma integral dels sistemes envoltent, compartimentació, acabats i instal·lacions de la nova seu d'EMAVSA, ubicada al carrer de Graupera número 12 de Vilafranca del Penedès, amb referència cadastral 1182305CF9718S0001IK i inscrita al Registre de la Propietat Tom 2632 Llibre 918 Foli 152 Finca 156/A.

I per altra banda, un cop redactat el projecte i adjudicada la corresponent licitació d'execució de les obres, aquest contracte inclou la Direcció Facultativa (DF), Coordinació de Seguretat i Salut (CSS) i la Vigilància Ambiental (VA) de les mateixes.

Codis CPV:

71000000-8 Serveis d'arquitectura, construcció, enginyeria i inspecció

71240000-2 Serveis d'arquitectura, enginyeria i planificació

2.2. Necessitats administratives i idoneïtat

D'acord amb l'article 28 de la LCSP aquest contracte és necessari per al compliment i realització de les finalitats institucionals d'Aigües de Vilafranca. A aquest efecte, la naturalesa i extensió de les necessitats que pretenen cobrir-se mitjançant el contracte projectat, així com la idoneïtat del seu objecte i contingut per a satisfer-les, han estat determinades amb precisió, deixant constància en la documentació preparatòria, abans d'iniciar el procediment encaminat a la seva adjudicació.

2.3. Dades econòmiques del contracte i existència de crèdit

D'acord amb els articles 100 i 101 de la LCSP. El valor estimat del contracte, als efectes d'allò que disposen l'article 101 i concordants de la LCSP, és de 179.200,00 euros (cent setanta-nou mil dos-cents euros), IVA exclòs, i es desglossa, per a cadascun dels lots, en base al següent quadre:

Tipus cost	Import (IVA exclòs)
Directe (Personal: arquitectes, arquitectes tècnics, tècnics, etc.) 79%	141.568,00 €
Indirecte (Administració, gestió, transport, impostos, software, materials, eines i despeses generals) 15%	26.880,00 €



Marge comercial 6%	10.752,00 €
TOTAL	179.200,00 €

Els recursos amb els que es preveu fer front a aquesta despesa son els fons propis provinents dels pressupostos de despeses/inversió de l'Empresa Municipal d'Aigües de Vilafranca, SA, la qual disposa del crèdit suficient.

Atès que el contracte comporta que les despeses s'estenen a l'exercici 2025 i següents, la seva autorització o realització se subordina al crèdit que per a aquell exercici autoritzi el Pressupost anual de la Societat aprovat pel Consell d'Administració d'EMAVSA.

2.4. Termini de durada del contracte

D'acord amb l'article 29 de la LCSP, el termini màxim previst per a l'execució de les tasques d'aquest contracte serà de sis mesos (180 dies) per a la redacció del projecte constructiu de detall, i el corresponent que hi hagi per a la realització de les obres. No obstant, la Direcció Facultativa, Coordinació de Seguretat i Salut i la Vigilància Ambiental s'estendrà durant tota la durada de les obres i el temps necessari per redactar els informes finals i el projecte As-Built.

No es preveuen pròrrogues per aquest contracte.

2.5. Règim jurídic del contracte

D'acord amb l'article 17 i a l'article 26.1 b) de la LCSP, és un contracte de serveis de naturalesa privada, al ser Aigües de Vilafranca un poder adjudicador que no reuneix la condició d'Administració Pública.

En conseqüència, el contracte es regirà, en quant a la seva preparació i adjudicació, pel que disposa el Títol I del Llibre Tercer de la LCSP, sotmetent-se respecte els seus efectes i extinció, a les normes de Dret privat. No obstant, d'acord amb l'article 26.3 de la LCSP en quant als seus efectes i extinció els seran aplicables les normes de dret privat, i aquelles normes a què es refereix el paràgraf primer de l'article 319 en matèria mediambiental, social o laboral, de condicions especials d'execució, de modificació del contracte, de cessió i subcontractació, de racionalització tècnica de la contractació; i 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 d'acord amb els articles 204 i 205.

2.6. Tramitació de l'expedient i procediment d'adjudicació

La tramitació de l'expedient és ordinària, a través de procediment obert simplificat, d'acord a l'article 159.1 de la LCSP, ja que el valor estimat és inferior a 221.000 euros, amb un termini de presentació d'ofertes no inferior a quinze (15) dies a comptar des de l'endemà de la publicació de l'anunci de licitació al perfil del contractant.

2.7. Aptitud per contractar i solvència econòmica, financera i tècnica

D'acord amb l'article 84 i ss, i també dels articles 65 a 73, 87 i 90 de la LCSP.

2.8. Solvència

D'acord amb els articles 74 a 76, 87 i 92 de la LCSP.



2.9. Presentació de Proposicions

La DA quinzena de la LCSP en el seu apartat tercer estableix que la presentació d'ofertes i sol·licituds de participació es durà a terme utilitzant mitjans electrònics. Existeixen algunes excepcions que no són aplicables en aquest cas.

La presentació d'ofertes mitjançant l'eina del Sobre Digital es preveu al PCAP a la clàusula 1.9.1. pel que fa a als intercanvis d'informació, la clàusula 2.15 del PCAP preveu la utilització del servei de notificacions electròniques e-NOTUM del Consorci de l'Administració Oberta de Catalunya (AOC), o similar.

2.10. Mesa de contractació

L'article 326 de la LCSP no estableix la obligatorietat de constitució d'una Mesa de contractació per als contractes dels poders adjudicadors que no siguin administració pública; no obstant el seu caràcter facultatiu, res no impedeix la seva constitució com a òrgan d'assistència tècnica

Al PCAP s'estableix la constitució d'una Mesa de contractació com òrgan d'assistència tècnica especialitzada en la clàusula dotzena, que remet al apartat U del quadre de característiques.

2.11. Criteris d'adjudicació

Els criteris d'adjudicació es troben directament relacionats amb l'objecte dels treballs a contractar i s'ajusten a les indicacions dels articles 145 i ss. de la LCSP. Els criteris d'adjudicació que regeixen en el PCAP:

- a) Estan vinculats a l'objecte del contracte,
- b) Estan formulats de manera objectiva, amb ple respecte als principis d'igualtat, no-discriminació, transparència i proporcionalitat, i no confereixen a l'òrgan de contractació una llibertat de decisió il·limitada,
- c) Garanteixen la possibilitat que les ofertes siguin avaluades en condicions de competència efectiva i van acompanyades d'especificacions que permeten comprovar de manera efectiva la informació facilitada pels licitadors amb la finalitat d'avaluar la mesura en què les ofertes compleixen els criteris d'adjudicació.

Criteris automàtics	Oferta econòmica [P_E]	49 punts
	Criteris de qualitat automàtics [P_{Q1}]	27 punts
Criteris qualitat sotmesos a judici de valor [P_{Q2}]		24 punts
PUNTUACIÓ TOTAL MÀXIMA [P_{TOTAL}]		100 punts

2.12. Ofertes amb valors anormals



Donat que s'han establert diversos criteris d'adjudicació, els límits i els paràmetres objectius per determinar l'existència d'una oferta presumptament anormal s'han establert per referència a l'oferta considerada en els seu conjunt, d'acord amb l'article 149 de la LCSP.

2.13. Garanties

No s'exigeix la constitució de garanties provisionals. En canvi, el licitador que presenti la millor oferta, de conformitat amb el que disposa l'article 107-108 LCSP de la LCSP, ha de constituir a disposició de l'òrgan de contractació una garantia d'un 5 per 100 del preu final ofert, exclòs l'impost sobre el valor afegit.

2.14. Formalització

El contracte es formalitzarà en document privat. Atès que el contracte és susceptible d'un recurs especial en matèria de contractació de conformitat a l'article 44 de la LCSP, la formalització, d'acord amb l'article 153 de la LCSP, no es podrà efectuar abans que transcorrin quinze (15) dies hàbils de que es remeti la notificació de l'adjudicació als licitadors i candidats en la forma que preveu l'article 151.

2.15. Condicions especials d'execució

L'article 202 de la LCSP, estableix que els òrgans de contractació poden establir condicions especials en relació amb l'execució del contracte, sempre que estiguin vinculades amb el seu objecte, en el sentit de l'article 145 LCSP, no siguin directament o indirectament discriminatòries, siguin compatibles amb el Dret de la Unió Europea i s'indiquin en l'anunci de licitació i en els plecs.

Dites condicions especials estan recollides a la lletra M del quadre de característiques.

2.16. Penalitats

D'acord a l'article 192 de la LCSP el Plec de Clàusules Administratives Particulars preveu penalitats per al cas de compliment defectuós de la prestació objecte d'aquest o per al supòsit d'incompliment dels compromisos o de les condicions especials d'execució del contracte que s'haguessin establert d'acord amb l'apartat 2 de l'article 76 i a l'apartat 1 de l'article 202. Aquestes penalitats hauran de ser proporcionals a la gravetat de l'incompliment i les quanties de cadascuna d'elles no podran ser superiors a el 10 per cent del preu del contracte, IVA exclòs, ni el total de les mateixes superar el 50 per cent del preu del contracte.

2.17. Persona responsable del contracte

Es designarà un responsable del contracte d'acord amb l'article 62 de la LCSP. Amb independència de la unitat encarregada del seguiment i l'execució ordinària del contracte, es designarà una persona responsable del contracte que exercirà les funcions següents:

- a) Supervisar l'execució del contracte i prendre les decisions i dictar les instruccions necessàries per assegurar la correcta realització de la prestació, sempre dins de les facultats que li atorgui l'òrgan de contractació.
- b) Adoptar la proposta sobre la imposició de penalitats.
- c) Emetre un informe on determini si el retard en l'execució és produït per motius imputables al contractista.

Les instruccions donades per la persona responsable del contracte configuren les obligacions d'execució del contracte juntament amb el seu clausulat i els plecs.



2.18. Abonaments a l'empresa contractista

Els abonaments de l'empresa contractista es farà d'acord amb els articles 196 i 198 de la LCSP.

2.19. Altres obligacions de l'empresa contractista

Al Plec de Clàusules Administratives Particulars s'estableixen l'obligatorietat del contractista del compliment de les disposicions vigents en matèria laboral, de seguretat social, de seguretat i salut en el treball, de prevenció de riscos laborals, d'integració social de les persones amb discapacitat, d'igualtat efectiva de dones i homes, fiscal, de protecció de dades personals, i en matèria mediambientals, en relació amb l'execució del contracte, que venen regulades a la clàusula 29 del plec.

2.20. Modificacions contractuals

El contracte només podrà modificar-se per raons d'interès públic en els supòsits i en la forma prevista en els articles 203 a 207 i concordants de la LCSP.

En aquest cas, no es consideren modificacions previstes en el present PCAP, d'acord a l'article 204 de la LCSP.

2.21. Cessió

Els drets i obligacions relatius a aquest contracte podran ser cedits per l'empresa contractista a un altre empresari, sempre que les qualitats tècniques o personals de l'empresa que cedeix no hagin estat la raó determinant de l'adjudicació del contracte, es donin els requisits establerts a l'article 214.1, segon paràgraf, de la LCSP i disposi de la prèvia autorització d'EMAVSA.

Dites condicions especials estan recollides a la clàusula 31.2 del plec.

2.22. Subcontractació

En el supòsit que EMAVSA autoritzi a l'adjudicatari a realitzar la cessió o subcontractació sol·licitada, l'adjudicatari exigirà al subcontractista o cessionari l'establiment de totes les garanties especificades en el contracte, així com el compliment de totes les normes de seguretat, sense que per això deixi d'assumir les obligacions derivades del contracte.

La celebració de subcontractes estarà sotmesa al compliment dels requisits i a la resta de circumstàncies regulades a l'article 215 de la LCSP.

En el cas que es produeixi una subcontractació no autoritzada, aquest fet facultarà a EMAVSA a aplicar la penalitat prevista a l'article 215 del referit text legal i fins i tot podrà ser causa de rescissió contractual, apoderant-se EMAVSA de la garantia.

Qualsevol autorització o aprovació donada per EMAVSA es referirà únicament a l'objecte específic per a la que va ser concedida.

Dites condicions especials estan recollides a la clàusula 32 del plec.

2.23. Revisió de Preus

D'acord a l'article 103 de la LCSP s'estableix que la revisió de preus aplicable a aquest contracte, si és el cas, es detalla en l'apartat Q del quadre de característiques. En aquest cas, però, no es preveu una revisió de preus.

2.24. Efectes i extinció



Pel que fa als efectes i extinció dels contractes celebrats per Poders privats Adjudicadors que no són Administració Pública, els articles 26.2 i 319 de la LCSP estableixen que es regiran per les normes de Dret Privat, però s'afegeix que també els hi seran d'aplicació els articles 201 a 205, 214 a 228, 198.4, 210.4 i 243.1. En aquest contracte també serà causa de resolució la impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte conforme als articles 204 i 205 així com la recollida al article 211.i).

2.25. Recursos

En el marc d'aquest procediment, l'adjudicació serà recurrible mitjançant la interposició de recurs d'alçada davant el superior jeràrquic de l'òrgan de contractació corresponent, d'acord amb els articles 121 i 122 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, així com amb la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, la resolució del qual posarà fi a la via administrativa. Contra aquesta última, podrà interposar-se, si s'escau, recurs extraordinari de revisió (art. 125 Llei 39/2015, d'1 d'octubre) o, directament, recurs contenciós administratiu, d'acord amb allò disposat per la Llei reguladora de la jurisdicció esmentada i l'article 122.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

2.26. Jurisdicció competent

D'acord amb l'article 27 LCSP, i atenent la condició d'EMAVSA com a poder adjudicador no Administració Pública i al caràcter privat dels contractes que duu a terme:

- La jurisdicció contenciosa administrativa és la competent per a la resolució de les qüestions litigioses que es plantegin en relació a la preparació, adjudicació i modificacions contractuals (quan la impugnació d'aquestes es basi en l'incompliment dels articles 204 i 205 de la LCSP, per entendre que tal modificació hagués hagut de ser objecte d'una nova adjudicació, d'acord amb l'article 27.1.c) de la LCSP). Altrament, respecte a les controvèrsies relacionades amb els efectes i extinció, excepte les modificacions anteriorment citades, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 27 de la LCSP, és competent per a resoldre la jurisdicció civil. Els recursos interposats contra les resolucions que es dictin pels òrgans administratius de resolució dels recursos previstos a l'article 44 de la LCSP.
- Altrament, respecte a les controvèrsies relacionades amb els efectes i extinció, excepte les modificacions anteriorment citades, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 27 de la LCSP, és competent per a resoldre la jurisdicció civil.

L'ordre jurisdiccional civil serà el competent per resoldre les controvèrsies que es suscitin entre les parts en relació amb els efectes i extinció del contracte, amb excepció de les modificacions contractuals citades anteriorment.

Per tot l'esmentat, qui subscriu,

INFORMA favorablement el contingut d'especificacions recollides al Plec de Clàusules Administratives Particulars (PCAP) i a l'informe de necessitats relatiu a l'expedient per la contractació dels serveis de redacció del projecte i posterior Direcció Facultativa (DF), Coordinació de Seguretat i Salut (CSS) i la



Vigilància Ambiental (VA) de les obres de rehabilitació de la nova seu de l'Empresa Municipal d'Aigües de Vilafranca (AV25-004 DF).

Francesc Giralt i Fernàndez
Advocat i secretari del Consell d'Administració
de l'Empresa Municipal d'Aigües de Vilafranca, S.A.