



Informe jurídic del Plec de Clàusules Administratives Particulars que regula el contracte mixt “SUBMINISTRAMENT I MANTENIMENT DE SET EMBARCACIONS PER A LES TASQUES DE VIGILÀNCIA I CONTROL DELS EMBASSAMENTS GESTIONATS PER L'AGÈNCIA CATALANA DE L'AIGUA” CTN2400782.

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 mixt que té per objecte, d'acord amb el descrit a l'apartat A del quadre de característiques, l'adquisició de set embarcacions amb motor elèctric, amb els seus remolcs i els seus manteniments preventiu i correctiu i la revisió anual, motor inclòs, amb les característiques descrites al Plec de Prescripcions Tècniques Particulars. Es configura, d'acord amb el que disposa l'article 18 LCSP, com a contracte mixt per contenir prestacions corresponents al contracte de subministrament i prestacions corresponents a un contracte de serveis. La consideració de contracte mixt s'ajusta al que disposa l'article 34.2 LCSP, atès que les prestacions es troben directament vinculades i mantenen relacions de complementarietat que permeten el seu tractament com a una unitat funcional. De les dues prestacions que conformen l'objecte del contracte (subministrament i servei de manteniment i revisió anual) es determina que la prestació principal es el subministrament. Es justifica la no divisió en lots de l'objecte del contracte, d'acord amb l'article 99.3.b LCSP, per raons tècniques.

També es justifica la necessitat del subministrament per a la gestió, funcionament i seguretat dels embassaments gestionats per l'ACA, indicant el deficient estat de les embarcacions existents actualment per a aquesta finalitat i la necessitat que siguin substituïdes, motiu pel qual un cop licitat el contracte resultant del plec que s'informa es procedirà a la corresponent desafectació del servei de les embarcacions deficientes i a la gestió de desballestament i deixalleria.

L'objecte del contracte s'adequa a les competències i funcions conferides a l'Agència Catalana de l'Aigua d'acord amb el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre i de conformitat amb l'article 360.2 del Reglament del domini públic hidràulic, ja que l'ACA es la responsable de la gestió dels embassaments en l'àmbit territorial de Catalunya.



Ara bé, cal tenir en compte, que el text del plec indica que la licitació també comporta l'adquisició pel licitador d'una barca en desús, aquest detall i les actuacions que se'n deriven, es regula al plec tècnic i es contempla al PCAP com a criteri econòmic de valoració de les ofertes. Aquesta qüestió s'examina més endavant per afectar a l'essència de l'objecte del contracte, evidenciant que existeix una embarcació que no serà desafectada del servei (a diferència de les 7 embarcacions que es necessiten per a substituir les existents) i de la qual l'adjudicatari haurà de gestionar el canvi de titularitat, en cas que l'hagi ofertat.

En relació amb el CPV, codi que permet la determinació de l'objecte del contracte mitjançant un codi numèric de classificació que facilita la identificació per als licitadors nacionals i europeus, es possible utilitzar més d'un codi, en especial, si no hi ha un codi específic adequat, tenint en compte que el primer dels codis emprats s'ha de considerar com el títol i serà més general (amb més ceros al final) que els altres títols. El TACRC (Tribunal Administratiu Central de recursos contractuals, en la Resolució 11/2022, de 14 de gener, disposa que *"el sistema de clasificación CPV se aplica a la contratación pública para normalizar las referencias utilizadas por los órganos de contratación para describir el objeto del contrato, de modo que se facilite la identificación de licitación y adjudicaciones en cualquier país de la Unión Europea sin necesidad de traducciones"*. Atès que al plec que s'informa es consignen cinc codis CPV, essent el primer el corresponent a Embarcacions inflables, es recomana revisar aquesta codificació ja que l'objecte del contracte pretén la compra d'embarcacions de motor elèctric i el seu manteniment.

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. La clàusula cinquena relativa al règim jurídic i a la normativa aplicable, indica que es consideren part integrant del contracte les clàusules del plec de clàusules administratives i del plec de prescripcions tècniques. El règim jurídic de la preparació i adjudicació es determina atenent a la prestació principal, que en aquesta licitació és el subministrament. D'acord amb l'article 122.2 LCSP, quant als efectes, compliment i extinció del contracte, s'aplicaran les normes de les diferents prestacions fusionades.

El contracte té un valor estimat de 265.000,00 € i en aplicació de l'article 22.1.b) de la LCSP, està subjecte a regulació harmonitzada. Es preveu el règim ordinari de recursos a la clàusula quarantena atès que, en atenció a la quantia del contracte, 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

Procediment d'adjudicació i tramitació de l'expedient.

L'adjudicació del contracte es realitza per tramitació ordinària i mitjançant el procediment d'adjudicació obert, de conformitat amb els articles 156, 157 i 158 del TRLCSP. Aquest és el procediment d'adjudicació ordinari, que garanteix els principis de transparència, publicitat, igualtat i lliure concurrència en l'adjudicació del contracte. D'acord amb el que es

preveu a la disposició addicional 15.2 de l'LCSP, la tramitació de l'adjudicació es fa exclusivament amb mitjans electrònics.

El procediment de licitació i d'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, es preveuen dos sobres per a la presentació d'ofertes, ja que només es contemplen criteris d'adjudicació quantificables de forma automàtica.

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, la tramitació de la licitació és electrònica i comporta l'obligació per a les empreses licitadores l'obligació d'estar inscrits 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 i a la Guia de redacció de plecs de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, i s'adequa al preceptes incorporats a l'LCSP pel Reial Decret Llei 14/2019, de 31 d'octubre, ja que d'acord amb les previsions de l'actual article 122.2 de la LCSP es contempla l'obligació del futur contractista de respectar la normativa vigent en matèria de protecció de dades de caràcter personal.

Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera del PCAP. El sistema de determinació de preus és a preu alçat.

El contracte té un valor estimat de 265.000,00 € € (més IVA) €, valor que és equivalent a l'import de licitació sense IVA donat que no es preveuen pròrrogues ni modificacions de contracte. D'acord amb l'article 100 de la LCSP s'ha desglossat el pressupost per conceptes (embarcació, remolc i manteniment) i es detallen les despeses directes i indirectes, sense fer esment a l'embarcació per a la qual els licitadors han de fer una oferta econòmica, i en cas que es faci impactarà en el preu final del contracte.. A l'annex 1 s'indiquen els càlculs per a la determinació del preu de licitació, sense fer esment a l'embarcació per a la qual els licitadors poden fer una oferta econòmica. Si que consta en el model de presentació de l'oferta econòmica.

Consta a l'apartat C del quadre de característiques i a la clàusula tercera in fine del PCAP que s'han complert tots els tràmits per assegurar l'existència de crèdit per al pagament de l'objecte del contracte, els imports assignats a cada exercici pressupostari (2025-2028) i la descripció del compte comptable al que s'imputarà la despesa. En tractar-se d'un expedient d'abast plurianual consta el Compromís de despesa amb càrrec a pressupostos d'exercicis

futurs aprovat en sessió núm. 245 del Consell d'Administració de l'ACA en data 23 de gener de 2025.

El termini de durada del contracte, pel que fa al subministrament, és de 6 mesos a comptar des de l'endemà de la formalització del contracte. El termini de durada del servei de manteniment previst és de 4 anys. Aquests terminis no afecten al termini de garantia que ha d'oferir l'adjudicatari corresponents a la garantia del fabricant de 3 anys pel subministrament, a comptar des de la data de la signatura de l'acta de recepció dels treballs del contracte; i de 6 mesos pel servei de manteniment. (mirar si hay valoració de l'ampliació del termini de garantia)

S'exigeixen requisits de solvència econòmica i financera, i tècnica o professional en els termes establerts als articles 87.1.a) i 89.1.a) de l'LCSP. En relació amb la solvència econòmica i financera, d'acord amb l'article 87 de l'LCSP, es demana que el volum anual de negocis referit a l'any de major volum dels tres últims conclosos sigui com a mínim equivalent al valor estimat del contracte. Aquest import no supera el màxim permès pel citat article que és l'equivalent a una vegada i mitja el valor estimat del contracte. Quant a la solvència tècnica o professional es demana que s'acrediti, d'acord amb l'article 89.1 a) de l'LCSP mitjançant una relació dels principals subministraments i manteniments realitzats de la mateixa o similar naturalesa que els que constitueixen l'objecte del contracte en el curs de, com a màxim els tres últims anys, en la qual se n'indiqui l'import, la data i el destinatari, públic o privat dels mateixos. L'import anual acumulat en l'any de major execució ha de ser com a mínim equivalent al valor estimat del contracte.

Els criteris d'adjudicació s'especifiquen en l'apartat H del quadre de característiques i depenen de criteris qualitius automàtics i econòmics basats en el principi de millor relació qualitat-preu, de conformitat amb l'article 131.2 de la LCSP. 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.

La puntuació màxima de la qualitat de les ofertes mitjançant criteris automàtics objectius (especificats al model de presentació de l'oferta de l'annex 2) es de 30 punt sobre 100.

La valoració econòmica de les ofertes es de 70 punts sobre 100, dels quals 60 punts corresponen a la millor oferta (oferta més baixa que es calcula d'acord amb la fórmula que es consigna al plec) pel subministrament de les embarcacions amb motor elèctric, remolc, accessoris i un manteniment anual durant 4 anys.

Es preveu que s'atorgarà un màxim de 10 punts a la millor oferta (oferta més elevada) presentada pels licitadors per la compra d'una embarcació en desús, amb el seu motor i remolc de transport, oferta que no pot ser inferior a 5000 € i que es valorarà d'acord amb la fórmula indicada al plec. Hi ha una remissió al plec tècnic que identifica l'estat i característiques d'aquesta embarcació. També el plec tècnic desglossa les actuacions relacionades amb aquesta compra (retirada de l'embarcació del lloc on es troba, gestionar canvi de titularitat o baixa) i, finalment, indica que l'ACA girarà a l'adjudicatari la corresponent factura per l'import de l'oferta de recompra que hagi presentat en el moment de la licitació i lliurarà també a l'adjudicatari tota la documentació de l'embarcació inclosa

una còpia de la seva factura de compra. D'això es desprèn una alienació del bé (embarcació), i un règim jurídic diferent de la resta d'embarcacions adquirides per l'Agència fa aproximadament quinze anys, que seran substituïdes per les que es volen adquirir mitjançant el present contracte, motiu pel qual l'ACA procedirà a la seva desafectació del servei, baixa d'inventari mitjançant el corresponent expedient administratiu, així com la gestió de "desballestament" i deixalleria. Així mateix, el preu final del contracte que rebrà l'adjudicatari no respon exclusivament al subministrament i manteniment de les embarcacions objecte de la licitació i afecta a la correcta determinació del preu i de l'objecte del contracte.

Per tant, es considera que cal valorar si per raó de l'objecte del contracte es procedent no incorporar a la licitació aquest fet aliè al subministrament de les embarcacions necessàries per a la gestió dels embassaments, ja que la recompra d'una embarcació no equival al subministrament de 7 embarcacions, justificant la raó per la qual no segueix el règim general de desafectació del servei i baixa de l'inventari, o el règim general d'alienació de béns mobles. L'article 20 del Decret Legislatiu 1/2002, de 24 de desembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de Patrimoni, regula el procediment per a l'alienació de béns mobles.

Els licitadors han de presentar l'oferta econòmica seguint el model de l'annex 3. D'acord amb les previsions de l'article 149.2 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.

En relació amb l'execució del contracte, 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, relatives a la perspectiva de gènere, a la comunicació de nou personal que hagi d'adscriure's a l'execució del contracte i acreditar l'alta a la Seguretat Social i el compliment de la clàusula ètica 33 ena del plec. Com a obligació especial de caràcter ambiental es preveu l'obligació de disposar de contenidors de recollida selectiva identificant el tipus de residu. S'incorpora en aquest punt el compliment de l'obligació de pagament a les empreses subcontractistes fent remissió a l'article 217.1 de la LCSP, l'incompliment de les quals permetrà la imposició de penalitats

No es preveuen causes de modificació del contracte però sí que es permet la subcontractació i la cessió, per tant cal estar al règim que estableixen els articles 214 i 215 de l'LCSP.

L'apartat U del quadre de característiques i la clàusula 24ena es refereixen al responsable del contracte i a les funcions encomanades, d'entre les qual destaca que les instruccions donades pel responsable del contracte configuren obligacions d'execució del contracte juntament amb el seu clausulat i els plecs.

Conclusions

S'informa favorablement, amb les observacions efectuades, el plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte mixt per al subministrament i manteniment de set embarcacions per a les tasques de vigilància i control dels embassaments gestionats per l'agència catalana de l'aigua