



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula la contractació dels serveis "ASSISTÈNCIA TÈCNICA PER A LA REDACCIÓ DE L'ESTUDI D'ALTERNATIVES PER A LA MILLORA DE L'EDAR DE MATARÓ I LA DEFINICIÓ DE LA NOVA ERA DE MATARÓ. Clau: CTN2500251"

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 (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 es configura com un contracte que té per objecte el descrit en el seu apartat A del quadre de característiques i que consisteix en la redacció d'un estudi d'alternatives per definir la nova ERA de Mataró, que també ha d'analitzar les millores necessàries que s'han d'executar a l'EDAR per poder garantir al màxim la regeneració de les aigües residuals en el marc de les competències que té atribuïdes l'ACA en matèria de sanejament i foment de la regeneració d'aigües residuals. El contracte es configura de caràcter intel·lectual d'acord amb la disposició addicional 41a de la LCSP atès que el CPV consignat (71335000-5 Estudis d'enginyeria) es troba dins de les prestacions que la citada disposició atribueix el caràcter d'intel·lectual. El contracte s'encabeix dins la tipologia contractual de serveis definida per l'article 16 de la LCSP. Es citen dues mesures de la planificació del tercer cicle (PGDCFC 2022-2027) sense indicar en quina d'elles s'inclou l'actuació. La mesura amb codi B4.028 *ERA a Mataró per usos industrials, agrícoles i municipals, i millora xarxa de distribució* i la mesura amb codi C1.046 *Millores a l'EDAR i a l'estació de bombament principal del sistema de Mataró*. Cal indicar a quina de les dues mesures s'imputa l'import del contracte i, en cas que es tracti de la mesura B4.028, tal i com sembla desprendre's del certificat d'existència de crèdit, justificar la decisió que sigui l'ACA qui executa l'actuació en tant que en la planificació consta també com a responsable de l'actuació el Consell Comarcal del Maresme. La insuficiència de mitjans interns requerida per l'article 116 de la LCSP es fonamenta en l'especialització i complexitat de les tasques a executar. La no divisió en lots del contracte es motiva, d'acord amb l'article 99.3.b) de la LCSP, per tal de poder garantir la coordinació i homogeneïtzació de les diferents prestacions contemplades en el contracte. La descripció tècnica del treball es recull en el Plec de prescripcions tècniques particulars d'aquesta licitació (PPTP), el qual no és objecte d'aquest informe jurídic.



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.

El contracte té un valor estimat de 74.130,79€ (més IVA) i en aplicació de l'article 22.1.b) 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 és inferior als 143.000 € (més IVA) i que els criteris d'adjudicació sotmesos a judici de valor, en ser un contracte de caràcter intel·lectual, no superen el 45% del total.

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, el citat article també 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. Així es recull a la clàusula novena relativa a l'aptitud per contractar.

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 la Junta Consultiva de Contractació Administrativa.

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 a tant alçat. El valor estimat del contracte és de 74.130,79€ (més IVA) i és equivalent a l'import de licitació donat que no es preveuen modificacions ni pròrrogues de contracte. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i és de 89.698,26€. La justificació dels càlculs es recull a l'annex 2. Es detallen les despeses directes i indirectes tal com disposa l'article 100 de la LCSP. Manca indicar el conveni que s'ha pres com a

referència per al càlcul dels costos laborals del personal adscrit al contracte. Respecte a l'adequació dels imports i dels seus mètodes de 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, indicant l'import assignat als exercicis pressupostaris 2025 i 2026, ordre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció.

L'apartat D del quadre de característiques fixa el termini de durada del contracte de 7 mesos des de l'endemà de la formalització. No es preveu la pròrroga del contracte. La durada total del contracte s'adequa a les previsions de l'article 29 de la LCSP.

No s'admeten variants tal i com es disposa a l'apartat E del quadre de característiques.

Tal i com s'especifica a la clàusula onzena i a la lletra F del quadre de característiques, es presenten dos sobres vist que el plec preveu criteris sotmesos a judici de valor i criteris quantificables de forma automàtica.

En l'apartat G del quadre de característiques es requereixen requisits de solvència econòmica i financera, i, tècnica o professional ja que no és exigible la classificació en els contractes de serveis d'acord amb l'article 77.1.b) de la LCSP. Tampoc es determina la classificació, com a mitjà alternatiu d'acreditació de la solvència, pel fet que l'objecte del contracte no està inclòs dins de cap grup ni subgrup de classificació vigents. Els licitadors han d'acreditar la solvència econòmica i financera, d'acord amb l'article 87.1.a de la LCSP, i es demana que el volum anual de negocis referit a l'any de major volum dels tres últims conclosos sigui d'almenys de 100.000€ (més IVA). I quant a la solvència tècnica o professional es requereix la prevista a l'article 90.1.a de la LCSP referida a la presentació d'una relació de treballs de similar naturalesa als que es contracten (redacció d'estudis de sanejament i reutilització) realitzats en els darrers tres anys, sent l'import mínim que s'ha d'acreditar com a executat durant l'any de major execució del període de 50.000€ (més IVA). S'estarà al que observi l'OCEF quant a l'adequació d'aquesta solvència amb la dimensió econòmica del contracte i la seva proporcionalitat d'acord amb les previsions de la llei. Per completar la solvència, d'acord amb l'article 76.2 de la LCSP, es demana el compromís d'adscripció de mitjans personals a l'execució del contracte i es descriuen les característiques que ha de tenir aquest equip tècnic mínims segons els requeriments del PPTP i d'acord amb l'annex 10. No es requereixen certificats que acreditin el compliment de les normes de garantia de la qualitat/gestió mediambiental.

Els criteris d'adjudicació s'especifiquen en l'apartat H del quadre de característiques i depenen d'una pluralitat de criteris qualitatius i econòmics basats en el principi de millor relació qualitat-preu, de conformitat amb l'article 131.2 de la LCSP. Consta en el PCAP que en la valoració dels criteris d'adjudicació s'ha tingut en compte 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. S'indica que la valoració màxima de la qualitat de les ofertes serà de 80 punts sobre un total de 100, superant-se així el 51% exigint, com a mínim, en l'article 145 de la LCSP per als contractes que tenen per objecte prestacions de caràcter intel·lectual. Per aquesta valoració

s'apliquen criteris sotmesos a judici de valor valorats en 40 punts (identificació dels aspectes més significatius, proposta de millores en la definició d'alternatives). Els criteris de qualitat automàtics es valoren en 40 punts (experiència de l'autor de l'estudi, experiència de l'adjunt de l'estudi, paritat de gènere) i es justifica la seva vinculació amb l'objecte del contracte d'acord amb l'article 145 de la LCSP. La valoració econòmica de les ofertes serà de com a màxim 20 punts i s'indica la fórmula per s'emprarà. Respecte l'adequació de la fórmula fixada s'estarà al que determini l'OCEF en el seu informe de fiscalització. L'oferta sotmesa a judici de valor s'ha d'ajustar a les previsions d'aquest apartat H, l'oferta econòmica al model de l'annex 4, mentre que la presentació de l'oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics s'ha d'ajustar al model de l'annex 3.

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. A la clàusula tretzena es detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos i es precisa que el procediment es realitza un cop classificades les ofertes d'acord amb l'article 159.4 de la LCSP i la Circular, d'1 d'octubre de 2021, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat.

L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació que en tot cas haurà de presentar l'empresa proposada com a adjudicatària, a més de la prevista a la clàusula catorzena, entre la qual consta l'acreditació de la solvència tècnica i els criteris d'adjudicació de qualitat referits a l'experiència de l'equip tècnic, una declaració sobre la viabilitat tècnica, econòmica i temporal dels treballs d'acord amb l'annex 11, i una declaració responsable sobre la tipologia del vehicle utilitzat o ús de transport públic segons l'annex 13.

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 159.4.b) de la LCSP però sí, tal i com disposa l'article 107.3 LCSP, una garantia definitiva. El percentatge requerit és d'un 5% de l'import d'adjudicació. La garantia definitiva respon dels possibles defectes que existeixin en els serveis prestats durant el termini de garantia que es determini en el PCAP. En aquest contracte s'ha establert un termini de garantia de set mesos des de la recepció del contracte.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert com a condició especial d'execució l'ús del vehicle amb classificació ambiental (0, ECO o C) o el transport públic per als desplaçaments durant l'execució. Es recomana que es reformuli aquesta condició preveient-se mitjans de transport sostenibles ambientalment que és la finalitat pretesa. I si tal i com s'indica a l'apartat W del quadre de característiques "els treballs s'executen a les dependències de l'adjudicatari" potser seria més adient preveure una condició diferent.

No es preveuen causes de modificació a l'apartat N del quadre de característiques tot i que, d'acord amb la clàusula trentena, el contracte es podrà modificar per causes no previstes en el cas que concorrin els requisits de l'article 205 de la LCSP.

A l'apartat O del quadre de característiques, en consonància amb la clàusula trenta-tresena, s'indica que no es permet la cessió dels drets i obligacions del contracte. L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-quatrena permeten la subcontractació, llevat les tasques assignades a l'autor de l'estudi i a l'adjunt que es consideren necessàries per garantir la qualitat del servei. S'ha de revisar el text d'aquesta previsió que ha d'anar dirigida a l'adjudicatari, qui executarà el contracte, no als licitadors. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP.

No es preveu la revisió de preus a l'apartat Q del quadre de característiques.

S'identifica en l'apartat V del quadre de característiques el responsable del contracte amb les funcions detallades a la clàusula vint-i-tresena.

La clàusula vint-i-dosena 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. El detall de les penalitats es troba a l'annex 5. Cal revisar les previstes al punt 1 d'aquest annex atès que no totes elles fan referència a les penalitats per demora de l'article 193.3 de la LCSP. Per a millor comprensió es recomana que s'estructurin les penalitats segons la regulació legal. D'una banda, les penalitats imposades per compliment defectuós de la prestació, incompliment dels compromisos i condicions especials d'execució, la quantia de cadascuna de les quals no pot ser superior al 10% del preu contracte i la suma de totes elles no pot superar el 50% d'aquest preu (article 192.1 de la LCSP). Per altra banda, el supòsit d'incompliments parcials de les prestacions contractuals en què es permet la resolució del contracte o imposar les penalitats que en el seu cas es determinin en el PCAP (article 192.2 de la LCSP). I en darrer terme, la demora en l'execució imputable al contractista (article 193 de la LCSP). Si és respecte el compliment del termini total, les penalitats a aplicar són les previstes a la llei (0,60€ per cada 1.000€ del preu del contracte per dia de retard). Se'n poden regular de diferents si es justifica ateses les característiques especials del contracte. Respecte l'incompliment dels terminis parcials el PCAP ha de fixar la penalització donat que la llei no en preveu cap. Quan les penalitats imposades per demora assoleixin el 5% del preu del contracte es pot resoldre el contracte o continuar la seva execució amb imposició de noves penalitats. Es recomana que es traslladin a l'annex específic (6) les referències a les obligacions essencials.

L'annex 7 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. També consta 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.

Es regula el règim de recursos ordinari atès que per l'import estimat del contracte (inferior a 100.000€) no procedeix el recurs especial en matèria de contractació previst a l'article 44 de la LCSP.



La jurisdicció contenciosa-administrativa és la competent per resoldre les qüestions litigioses del contracte tot i que es recull 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 de serveis sotmès a informe amb les observacions efectuades.