



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte de serveis “CONTRACTACIÓ DE L’ASSEGURANÇA DE DANYS PROPIS (OBRA CIVIL) DE L’AGÈNCIA CATALANA DE L’AIGUA. Clau: CPF2500320”

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, descrita a l'apartat A del quadre de característiques, que consisteix en la contractació d'una assegurança que cobreixi els danys materials que puguin patir les infraestructures de sanejament i les infraestructures d'abastament que formen part del patrimoni de l'Agència Catalana de l'Aigua (ACA). El prenedor d'aquesta assegurança per danys propis a obra civil és doncs l'ACA. Mentre que l'adjudicatari haurà de ser una entitat asseguradora que compleixi amb qualsevol de les formes jurídiques previstes al Reial decret legislatiu 6/2004, de 29 d'octubre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'ordenació i supervisió de les assegurances privades. No forma part de l'objecte contractual el servei de mediació de les assegurances de l'ACA que actualment es duu a terme mitjançant un contracte subscrit amb la companyia Willis Towers Watson i amb qui s'haurà de relacionar l'adjudicatari del contracte que es licita. Les especificacions tècniques que regiran en l'execució del contracte es preveuen en el Plec de prescripcions tècniques particulars (PPTP). És en aquest document tècnic en què s'incorpora la relació dels béns que s'han d'assegurar.

El contracte s'encabeix en la tipologia contractual de serveis definida per l'article 17 de la LCSP. El servei s'externalitza atès que es tracta d'una branca de negoci que no forma part de les competències de l'ACA (article 116 de la LCSP). L'objecte del contracte no es divideix en lots per la seva naturalesa, es tracta d'una única assegurança (article 99 de la LCSP).

El contracte té un valor estimat d'11.180.000€ (més IVA) i està subjecte a regulació harmonitzada en aplicació dels articles 17, 22, 101.2 de la LCSP.

Per l'objecte del contracte, determinat pel seu CPV (66515000-3 servei d'assegurances de danys o pèrdues), aquest té la consideració de contracte privat de serveis d'acord amb els articles 25.1a) i 26 de la LCSP. En la seva aplicació el contracte es regeix, quant a la seva preparació i adjudicació, per les normes del Llibre Primer i Segon de la LCSP i per les seves disposicions de desenvolupament. I pel que fa als efectes el contracte es regirà pel dret privat, llevat de les condicions especials d'execució, modificació, cessió, subcontractació i



resolució del contracte en què s'aplicarà el que disposa la LCSP atès que es tracta d'un contracte 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 previst als articles 156, 157 i 158 de la LCSP.

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 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 i a les guies actualitzades de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública (JCCP).

La clàusula segona, relativa a la necessitat i idoneïtat de la contractació, remet a l'informe justificatiu de la contractació i a l'apartat A del quadre de característiques.

Cal completar la regulació de la clàusula cinquena i recollir la previsió d'aplicació de la normativa de contractació del sector públic pel que fa a les condicions especials d'execució, modificació, cessió, subcontractació i resolució del contracte atès que es tracta d'un contracte subjecte a regulació harmonitzada, tal i com s'ha fet esment.

Les dades econòmiques del contracte es contemplen a l'apartat B del quadre de característiques i a la clàusula tercera. El sistema indicat per determinar el preu del contracte és a tant alçat d'acord amb l'article 102.4 de la LCSP. El contracte té un valor estimat d'11.180.000€ (més IVA) que equival a l'import de licitació anual, al de les quatre possibles prorroques, així com al 20% de possibles modificacions. El pressupost base de licitació (entès com aquell que inclou l'IVA) és el mateix que el de licitació (2.150.000€) ja que la legislació que regula aquest impost exclou les operacions d'assegurança de la seva subjecció. **Cal revisar l'apartat B3 del quadre de característiques ja que es consigna un import erroni.** Es desglossen les despeses directes i indirectes (tal i com disposa l'article 100 de la LCSP). A la clàusula tercera s'indica un conveni col·lectiu que no és d'aplicació a l'activitat contractada. **Cal especificar el conveni que s'ha tingut en compte per al càlcul dels costos salarials de les persones adscrites al contracte segons l'activitat econòmica objecte del contracte.** Respecte els càlculs i l'adequació dels imports d'aquesta contractació s'estarà al que pugui observar l'OCEF al respecte.

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, exercici pressupostari 2026, la identificació de l'ordre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. La despesa comporta un compromís econòmic d'una anualitat futura. En aquest apartat s'esmenta l'acord del consell d'administració en què s'autoritza aquest compromís econòmic per donar compliment a la normativa pressupostària d'aplicació. **Cal esmenar la indicació que es tracta d'un expedient pluriennal.**

L'apartat D del quadre de característiques fixa un termini de durada del contracte d'1 any a comptar des de l'1 de gener de 2026. Es preveu la possibilitat de pròrroga del contracte (per 4 anys addicionals) la qual s'acordarà de mutu acord per les parts d'acord amb la normativa especial d'aplicació (Llei 50/1980, del contracte d'assegurança). **Cal revisar la clàusula quarta (la pròrroga no és obligatòria pel contractista) i es recomana eliminar la referència al programa de treballs com a document que fixa els terminis contractuals atès que no n'hi ha d'acord amb l'apartat T del quadre de característiques.**

En aquesta licitació no s'admeten variants.

Tal i com s'especifica a l'apartat F del quadre de característiques es presenten dos sobres atès que el PCAP preveu únicament criteris d'adjudicació quantificables de forma automàtica. El contingut de cada sobre es detalla a la clàusula onzena. **Cal corregir el contingut d'aquesta clàusula onzena, recull previsions de presentació de tres sobres. I també s'ha de revisar aquest paràgraf: a) Atès que en la licitació s'han establert tant criteris d'adjudicació avaluable en funció d'un judici de valor, com criteris quantificables de forma automàtica (vegeu apartat H del quadre de característiques), les empreses licitadores han d'incloure en el sobre B tota la documentació que conforma la seva oferta.**

En l'apartat G del quadre de característiques es preveuen els requisits de solvència econòmica i financera, i, tècnica o professional. No es preveu la classificació de serveis com a mitjà alternatiu per acreditar la solvència perquè no existeix cap grup ni subgrup de classificació vigent comprès en l'objecte del contracte (article 77.1.b LCSP). Els licitadors per poder participar han de disposar de l'autorització administrativa de la Dirección General de Seguros y Fondos de Inversión per exercir l'activitat d'assegurança que es contracta. Un dels requisits per a la seva obtenció és disposar d'un capital social mínim obligatori. Així mateix, es completa la solvència econòmica i financera, mitjançant la declaració responsable de l'assegurador de disposar del marge de solvència (patrimoni net) exigint per a la branca d'activitat. **Es recomana que s'indiqui el mitjà de solvència econòmica concret d'entre els previstos a l'article 87.1 de la LCSP, així com que es valori si escau la necessitat de demanar aquesta declaració tenint en compte que per a l'atorgament de l'autorització d'activitat ja s'ha hagut d'acreditar aquest extrem.** I quant a la solvència tècnica o professional, segons l'article 90.1.a de la LCSP, es demana una relació dels principals treballs, de naturalesa igual o similar a l'objecte del contracte, realitzats pel licitador en el curs dels tres últims anys. A més, en la relació s'haurà d'indicar l'import, les dates i el destinatari, i, l'import anual que l'empresari haurà d'acreditar com a executat durant l'any de major execució del període citat haurà de ser igual o superior a l'import de 2.150.000€. Respecte l'adequació dels imports requerits a la solvència amb la naturalesa del contracte s'estarà al que informi l'OCEF. En aplicació de l'article 76 de la LCSP, també es

regula en aquest apartat G el compromís d'adscripció de mitjans personals durant l'execució del contracte amb els requisits que s'hi descriuen i que caldrà complimentar mitjançant el model de l'annex 6. No es requereixen certificats acreditatius del compliment de les normes de garantia de 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, tots ells valorables de manera automàtica. En la clàusula quinzena s'ha previst el procediment que ha de seguir l'òrgan de contractació davant de l'Autoritat Catalana de la Competència en cas que la mesa de contractació tingui indicis de pràctiques col·lusòries per part dels licitadors abans de l'adjudicació del contracte. Previsió que és obligatòria en els contractes subjectes a regulació harmonitzada, com l'actual, de conformitat amb l'article 150 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.

S'indica que la valoració màxima de la qualitat de les ofertes serà de 30 punts sobre un total de 100 punts. Els aspectes que es valoren són: augment del límit per sinistre i any per depuradores i plantes de tractament de fangs, per estacions de bombaments i col·lectors, i *per sistemes de sanejament*. **Cal esmenar aquest darrer i indicar en el seu lloc "infraestructures d'abastament" per adequar la regulació al model de presentació d'oferta de qualitat;** reducció de les franquícies; incorporació com a millora els emissaris. **No s'han previst criteris de judici de valor per això cal eliminar aquest text: Valoració de la qualitat de les ofertes mitjançant criteris sotmesos a judici de valor (fins a 45 punts). I també aquest (només es presenten dos sobres): La documentació per a la valoració dels criteris tècnics automàtics els aportarà l'empresa en el SOBRE 3, juntament amb l'oferta econòmica.**

Per a la valoració econòmica de les ofertes s'aplicarà la fórmula que s'indica en l'apartat H amb una valoració màxima de 70 punts. Es justifica la major ponderació econòmica en el caràcter estàndard de la prestació que es contracta. **Cal eliminar aquest paràgraf (el preu ofert és un tant alçat): Els licitadors presentaran la seva oferta econòmica seguint el model indicat a l'Annex número 3 d'aquest document, segons la seva proposta de reducció dels preus unitaris i s'aplicarà únicament al preu unitari, no afectant al pressupost de licitació, que serà l'import màxim del contracte. Per tant, es quantificaran cada una de les ofertes econòmiques presentades en base a la baixa proposada sobre el preu unitari.**

Cal revisar i aclarir els criteris d'aplicació en cas d'empat d'ofertes. En l'apartat H del quadre de característiques se n'han previst uns de diferents als recollits a la clàusula catorzena.

La presentació de l'oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics s'ha d'ajustar al model de l'annex 2, mentre que l'oferta econòmica s'ha d'ajustar al model de l'annex 3.

L'apartat I del quadre de característiques preveu els criteris per a la determinació de l'existència de baixes presumptament anormals referits únicament a l'oferta econòmica dels licitadors. **Cal revisar el criteri que fixa la baixa econòmica en relació amb el preu de licitació atès que es contraria a les indicacions dels organismes reguladors de la competència i pot donar lloc a pràctiques fraudulentament entre els licitadors. També**

cal preveure un criteri per al cas de presentació d'una única oferta. En la clàusula catorzena es detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos.

L'apartat J del quadre de característiques indica la documentació específica que haurà de presentar l'empresa proposada com a adjudicatària (encàrrec de tractament de dades personals, declaració responsable de l'interlocutor del contracte, declaració responsable de la viabilitat tècnica, econòmica i temporal dels treballs, i el compromís d'adscripció de mitjans).

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 106 de la LCSP, però sí, tal i com disposa l'article 107 LCSP, una garantia definitiva d'un 5% de l'import d'adjudicació per haver-se determinat el preu del contracte a tant alçat. Aquesta garantia es retornarà quan finalitzi el contracte de manera satisfactòria i hagi transcorregut el termini de garantia fixat a l'apartat R (3 mesos) sempre i quan no s'hagin observat deficiències en els treballs executats.

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, com és 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. També s'ha previst una condició especial d'execució per tal que l'adjudicatari adopti mesures que afavoreixin les condicions laborals dels treballadors adscrits a l'execució del contracte (caldrà presentar una declaració responsable dels aspectes descrits). I una darrera condició relativa a l'obligació de pagament a les empreses subcontractistes.

Es preveuen causes de modificació del contracte a l'apartat N del quadre de característiques. Concretament, per actualització de capitals i/o increment dels béns assegurats, i per increments impositius legals i del recàrrec del consorci de compensació. **El percentatge màxim de modificació no pot superar el 20% del preu del contracte inicial d'acord amb l'article 204 de la LCSP, que es recorda que és d'aplicació en aquest contracte privat per estar subjecte a regulació harmonitzada. És per això que cal revisar aquesta previsió: *El límit de la modificació total del contracte s'estableix en un 20% del pressupost de licitació.* I també cal esmenar la clàusula trenta-unena atès que s'indica que no es preveuen causes de modificació.** També es recull la possibilitat de modificar el contracte per causes no previstes sempre i quan es compleixin els requisits de l'article 205 de la LCSP i es tramiti mitjançant el procediment fixat als articles 191 i 207 de la LCSP.

Pel tipus de contracte no es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers a l'apartat O del quadre de característiques **Cal revisar i aclarir la regulació de la subcontractació prevista a l'apartat P del quadre de característiques i a la clàusula trenta-cinquena. És contradictòria, en un lloc s'indica que es permet la subcontractació i utilitzar les figures de la coassegurança i reassegurança. Mentre que en l'altre s'expressa el contrari.**

A l'apartat Q del quadre de característiques es disposa que el contracte no té dret a revisió de preus.

D'acord amb l'article 62 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.

La clàusula vint-i-tresena preveu el procediment per a l'aplicació de les penalitats. L'òrgan de contractació les aprovarà prèvia proposta raonada del responsable del contracte (cada penalitat imposada no podrà superar el 10% del contracte ni la totalitat de les imposades podrà superar el 50%). L'annex 4 recull les penalitats específiques, entre d'altres, per l'incompliment de cadascuna de les condicions especials d'execució i per incompliments parcials. Es podrà resoldre el contracte a partir de la tercera penalització per incompliment parcial d'acord amb l'article 192.2 de la LCSP.

En l'annex 5 es qualifiquen les obligacions essencials del contracte l'incompliment de les quals és causa de resolució del contracte d'acord amb l'article 211.1.f de la LCSP. Es detalla l'obligació essencial del compromís d'adscripció de mitjans personals i el compliment de la normativa de la competència. L'annex 4 també contempla penalitzacions en casos d'incompliment del compromís de mitjans. **Es recomana que es concreti (o rectifiqui si escau) la regulació continguda en l'annex 4 i l'annex 5 en relació amb els mitjans personals compromesos que pot donar lloc a confusió en la seva interpretació.**

L'annex 9 recull la finalitat del tractament de les dades personals que s'obtinguin 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.

A l'annex 10 s'incorpora l'encàrrec de tractament de dades personals. L'adjudicatari tindrà la consideració d'encarregat de tractament de dades personals respecte les quals l'ACA n'és responsable. Aquestes dades s'han d'indicar en l'objecte de l'encàrrec. **Cal esmenar la regulació que aquest annex ha fet respecte les dades de tractament personal atès que no es corresponen amb l'objecte del contracte: *Assegurança d'accidents: Nom, edat, sexe, DNI, adreça, telèfon de treballadors de l'ACA, que hagin sofert un accident o d'algun dels seus familiars que aquest treballador hagi designat expressament.*** I també adequar la regulació del PCAP a les previsions de l'article 122 i 202 de la LCSP.

Cal que s'adeqüin les clàusules quarantena (règim de recursos) i quaranta-quatrena (jurisdicció competent) a la naturalesa jurídica privada del contracte d'acord amb les observacions fetes en aquest informe jurídic.

Conclusions

S'informa desfavorablement el Plec de clàusules administratives particulars del contracte de serveis sotmès a informe fins que s'esmenin els defectes detectats.