



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte de serveis “REVISIÓ I ACTUALITZACIÓ DEL PLA DE GESTIÓ DEL RISC D'INUNDACIÓ DEL DISTRICTE DE CONCA FLUVIAL DE CATALUNYA (3er CICLE DE PLANIFICACIÓ) I DEL SEU PROGRAMA DE MESURES. Clau: CTN2500125”

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, descrit a l'apartat A del quadre de característiques, que consisteix en l'assistència tècnica per a la redacció del Pla de gestió del risc d'inundació del districte de conca fluvial de Catalunya (PGRI) del tercer cicle i del seu programa de mesures. S'exposa que cal donar continuïtat al PGRI del segon cicle (2022-2027) de conformitat amb l'article 21 del Reial decret 903/2010, de 9 de juliol, d'avaluació i gestió de riscos d'inundació. Aquesta norma disposa que els plans de gestió del risc d'inundació s'han de revisar i actualitzar cada sis anys. L'objecte de la licitació és contractar el suport tècnic necessari per dur a terme l'actualització de la planificació esmentada, per al tercer cicle 2028-2033. Les especificacions tècniques que regiran en l'execució del contracte es preveuen en el Plec de prescripcions tècniques particulars (PPTP). **Cal ajustar el títol de l'expedient i indicar que es tracta de la contractació d'un servei de suport d'aquestes tasques de revisió de la planificació atès que la redacció i revisió d'aquests plans correspon a l'organisme de conca.** Es cita la mesura de la planificació hidrològica vigent en què s'empara la contractació, codi 13.04.01 *Millora dels estudis disponibles per a l'estimació de les freqüències i magnitud de les avingudes, així com del possible impacte de les mateixes al districte de conca fluvial de Catalunya*. Aquesta mesura està incorporada en el programa de mesures del Pla de Gestió del Risc d'Inundació del Districte de Conca Fluvial de Catalunya del segon cicle (2022-2027). La descripció que fa la planificació de la mesura és *Aquesta mesura dona continuïtat als treballs d'elaboració de cartografia de zones inundables i risc d'inundació realitzats al llarg del primer cicle d'implantació de la Directiva d'Inundacions (DI), així com a d'altres mesures orientades a la millora de la informació de perillositat i risc d'inundació al Districte de conca fluvial de Catalunya (DCFC)*. Aquesta assessoria ja va informar un PCAP que regia la licitació del contracte de serveis “DELIMITACIÓ DE LES ZONES D'INUNDACIÓ PROBABLE ALS NUCLIS DEL DISTRICTE DE CONCA FLUVIAL DE CATALUNYA. Clau: CTN2400664”. Aquesta actuació es basava en la citada mesura i consistia precisament en executar les tasques descrites i s'assolia pràcticament tot l'import atribuït per la planificació dins de la mesura. **Cal justificar que les tasques de la present licitació poden encabir-se dins de les descrites a la mesura codi 13.04.01 de la planificació, en base a la qual s'està**



executant també el contracte CTN2400664. Respecte l'adequació de l'import d'aquesta licitació amb l'import planificat, pràcticament atribuït a l'anterior licitació, s'estarà al que disposi l'OCEF en el seu informe.

El contracte s'encabeix en la tipologia contractual de serveis definida per l'article 17 de la LCSP. Aquest apartat A conté una justificació genèrica de la insuficiència de mitjans personals que és preceptiva d'acord amb l'article 116 de la LCSP. Es recomana que s'ampliï aquesta justificació tenint en compte l'abast de l'externalització. Es consigna el CPV que identifica l'activitat econòmica del contracte (71318000-0 Serveis d'assessorament i assessoria en enginyeria) i a l'apartat H del quadre de característiques s'indica que es tracta d'un contracte de caràcter intel·lectual d'acord amb la disposició addicional quaranta-unena de la LCSP.

D'acord amb l'article 99 de la LCSP es justifica la no divisió en lots del contracte en el caràcter intel·lectual del contracte per tal de poder garantir la coherència en l'execució dels treballs.

El contracte té un valor estimat de 661.593,13€ (més IVA) i està subjecte a regulació harmonitzada en aplicació dels articles 17, 22, 101.2 de la LCSP.

De conformitat amb l'article 9.3 del Text refós de la legislació 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.

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.

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 per preus unitaris d'acord amb l'article 102.4 de la LCSP. El contracte té un valor estimat de 661.593,13€ (més IVA) que equival a l'import de licitació donat que no es contemplen ni pròrrogues ni modificacions del contracte. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 800.527,69€. Es desglossen les despeses directes i indirectes (despeses generals i benefici industrial) tal i com disposa l'article 100 de la LCSP. A la clàusula tercera s'indica el conveni que s'ha tingut en compte per al càlcul dels costos salarials de les persones adscrites al contracte (Conveni col·lectiu nacional d'empreses d'enginyeria, oficines d'estudis tècnics, inspecció, supervisió i control tècnic i de qualitat). L'annex 1 desglossa els preus unitaris de la licitació. S'observa que es tracta d'un desglossament d'importos de les diferents prestacions que formen part de l'execució dels treballs. S'han previst vuit blocs d'estudi i es quantifica cadascun d'ells a tan alçat sense justificar les despeses del personal segons el citat conveni. D'acord amb les previsions de l'article 102 de la LCSP la formulació del preu del contracte té més encaix en la definició que dona aquest article dels preus aplicables a tan alçat, que pot ser per la totalitat o per parts de la prestació del contracte. Aquesta darrera s'adiu més amb el que es preveu en aquesta licitació. **Tenint en compte l'exposat cal revisar el sistema de determinació del preu i justificar el desglossament dels diferents costos, entre ells els salarials, que s'inclouen en la prestació, sens perjudici del 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, els exercicis pressupostaris (2025, 2026, 2027 i 2028), 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 pluriennal. 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.

L'apartat D del quadre de característiques fixa un termini de durada del contracte de 30 mesos des de la formalització del contracte.

En aquesta licitació no s'admeten variants.

Tal i com s'especifica a la clàusula onzena i a l'apartat F del quadre de característiques es presenten tres sobres atès que el PCAP preveu criteris d'adjudicació quantificables de forma automàtica juntament amb criteris sotmesos a judici de valor. El contingut de cada sobre es detalla a la clàusula onzena.

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). 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 conclosos sigui com a mínim per l'import de 463.115,19€. Aquesta regulació compleix amb els criteris de

proporcionalitat fixats per la LCSP atès que no supera l'import d'1 vegada i mitja el valor estimat del contracte. 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 185.246,07€. 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 i materials 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. 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 85 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. Aquesta valoració es desglossa, d'una banda, en criteris sotmesos a judici de valor (programa de treballs, organització de l'equip redactor i identificació dels aspectes més significatius) amb una puntuació màxima de 45 punts, i, per l'altra, en criteris de qualitat automàtics (experiència en treballs similars del delegat i del tècnic adjunt) fins a un màxim de 40 punts. Es justifica la vinculació dels criteris d'adjudicació amb l'objecte del contracte d'acord amb l'article 145 de la LCSP. I especialment els referits a l'experiència i qualificació del personal adscrit a l'execució es motiven atenent a la qualitat d'aquest personal com a garantia d'una millor execució en tractar-se d'un contracte de caire intel·lectual. Per a la valoració econòmica de les ofertes s'aplicarà la fórmula que s'indica en l'apartat H amb una valoració màxima de 15 punts. **Cal esmenar l'error tipogràfic de l'apartat H2 respecte la indicació de la puntuació econòmica.** La presentació de l'oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics s'ha d'ajustar al model de l'annex 2, l'oferta econòmica s'ha d'ajustar al model de l'annex 3, mentre que la sotmesa a judici de valor s'ha d'ajustar a les previsions de l'apartat H del quadre de característiques quant a format, contingut i extensió.

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. 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 (declaració de tractament incidental 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 de licitació per haver-se determinat el preu del contracte en unitats. Es recorda que si es repensa la determinació del preu del contracte caldrà ajustar la regulació de la garantia definitiva. 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) sense que 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 durant l'execució que afavoreixin de presentació d'un informe final sobre l'aplicació efectiva de les mesures d'igualtat de gènere durant l'execució del contracte i una altra de mesures per afavorir la conciliació familiar de les persones adscrites a l'execució del contracte. I una darrera condició relativa a l'obligació de pagament a les empreses subcontractistes.

No es preveuen causes de modificació del contracte (apartat N del quadre de característiques i clàusula trenta-unena), tot i que 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.

D'acord amb l'article 250.c) de la LCSP es preveu la possibilitat de cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers a l'apartat O del quadre de característiques sempre que es compleixin les mateixes característiques tècniques que en l'adjudicació i els requeriments de l'article 214 de la LCSP. L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-cinquena permeten la subcontractació. La celebració dels subcontractes, si és el cas, caldrà que s'ajusti als requisits de l'article 215.2 de la LCSP. S'exceptuen les tasques del delegat, les quals no podran subcontractar-se perquè es consideren crítiques i es fixa un percentatge màxim del 30% del preu del contracte. **Cal revisar aquesta última previsió en què es limita la subcontractació a un determinat percentatge atès que no és conforme amb la regulació de l'article 215.2.e de la LCSP. La limitació de la subcontractació s'ha de referir a les tasques crítiques que es concretin en el PCAP.**

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%). Qualifica el compliment de la normativa de la competència com a obligació essencial, l'incompliment de la qual comporta la resolució del contracte. **Cal revisar l'ajust d'aquesta obligació essencial amb la previsió de l'annex 4 que preveu una penalitat per al seu incompliment i no la resolució del contracte d'acord amb l'article 211.1.f de la LCSP.** A més, aquest annex preveu 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 materials, i el compliment de la normativa de la competència.

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 la declaració responsable en cas de tractament incidental de dades personals durant l'execució del contracte per part del contractista i subcontractista, en el seu cas.

El règim de recursos preveu el recurs especial en matèria de contractació contra els actes que s'esmenten a la clàusula quarantena, el qual és potestatiu, previ o alternatiu al recurs contenciós. I pels actes respecte dels quals no procedeix aquest recurs es preveu el règim de recursos ordinari.

La jurisdicció contenciosa-administrativa és la competent per resoldre les qüestions litigioses del contracte tot i que es preveu 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 desfavorablement el Plec de clàusules administratives particulars del contracte de serveis sotmès a informe fins que s'esmenin els defectes detectats.