



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula la contractació del “SERVEI DE TRANSPORT DE NEVERES DES DE DIFERENTS PUNTS DE CATALUNYA AL LABORATORI DESIGNAT PER L'AGÈNCIA CATALANA DE L'AIGUA I DES D'AQUEST A DIFERENTS PUNTS DE CATALUNYA. Clau: CTN2500521”

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 sotmès 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 el servei de transport de neveres que contenen envasos amb mostres d'aigua per ser analitzades pel laboratori de l'ACA ubicat a Abrera. Aquesta prestació inclou la recollida de les neveres a les seus de l'ACA o demarcacions territorials, custòdia, transport i lliurament al laboratori de l'ACA. També comporta el mateix servei de les neveres amb els envasos buits que s'hauran de recollir al laboratori de l'ACA i lliurar a les seves seus o demarcacions segons s'indiqui. 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.

No es contempla en aquest apartat A la justificació de la necessitat de contractar la prestació ni tampoc la justificació competencial de l'objecte contractual. Aquest servei és necessari per tal de poder exercir correctament la competència de l'ACA de control dels aprofitaments hidràulics i de la qualitat del domini públic hidràulic d'acord amb l'article 8.2.a) Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre (TRLMAC). Els requisits del transport i conservació d'aquestes mostres es preveuen a l'article 31 del Reglament dels serveis públics de sanejament, aprovat pel Decret 130/2003, de 13 de maig. **Cal incorporar la fonamentació de la prestació que es vol contractar segons l'indicat.**

El contracte s'encabeix dins la tipologia contractual de serveis definida per l'article 16 de la LCSP i es consigna en aquesta apartat A el CPV que identifica l'activitat econòmica (64121200-2 Serveis de distribució de paquets).

S'ha de justificar la insuficiència de mitjans interns requerida en els contractes de serveis per poder externalitzar les tasques d'acord amb l'article 116 de la LCSP.

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, traçabilitat i custòdia del les mostres que es transporten.



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.

El contracte té un valor estimat de 129.416€ (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).

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 plec 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 per preus unitaris. El valor estimat del contracte és de 129.416€ (més IVA) i és equivalent a l'import de licitació (64.708€, IVA apart) i les possibles pròrrogues del contracte. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i és de 78.296,68€. L'annex 2 preveu el preu unitari màxim del transport refrigerat (27,97€) i del transport no refrigerat (18,25€). S'estimen 700 unitats anuals per a cadascun d'aquests transports. El citat apartat B quantifica les despeses directes i indirectes de la prestació tal i com disposa l'article 100 de la LCSP. La clàusula tercera indica que els preus es basen en l'Acord Marc de serveis de missatgeria i transport en fred de la Comissió Central de Subministraments.

Es desconeix el motiu pel qual l'ACA no es pot acollir a aquest sistema de racionalització de la contractació que caldria incorporar. 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 2026-2027, ordre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. La despesa del contracte que compromet exercicis futurs s'ha aprovat pel director de l'ACA, facultat que li ha estat delegada pel consell d'administració, donant-se compliment a la normativa pressupostària d'aplicació.

L'apartat D del quadre de característiques fixa el termini de durada del contracte en 24 mesos des de la formalització. Es preveu també la possibilitat de prorrogar-lo per un període addicional de 24 mesos. 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 presenta tan sols un sobre perquè només es valoren 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 conclusos sigui d'almenys de 90.591€. 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 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 el mateix que el requerit a la solvència econòmica. 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. Especialment a l'exigència d'acreditació del mateix import en les dues solvències tenint en compte que l'econòmica va referida a un volum de negocis global mentre que la tècnica és més específica ja que es circumscriu a treballs que tenen per objecte el que es contracta.

No es demana el compromís d'adscripció de mitjans personals i materials a l'execució del contracte. Tampoc 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 20 punts sobre un total de 100. Per aquesta valoració s'aplica únicament un criteri de qualitat automàtic (xarxa d'agències pròpies segons localitats predeterminades i d'altres a elecció del licitador) i es justifica breument la seva aportació a una millor execució del contracte. No es valora de manera predeterminada que es disposi d'agència a Barcelona o Abrera (seu i on s'ubica el laboratori de l'ACA).

La valoració econòmica de les ofertes serà de com a màxim 80 punts i s'indica la fórmula que s'emprarà. Respecte l'adequació de la fórmula fixada s'estarà al que determini l'OCEF en el seu informe de fiscalització.

La presentació de l'oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics s'ha d'ajustar al model de l'annex 1 mentre que l'oferta econòmica s'ha d'ajustar al model de l'annex 3 (percentatge de baixa respecte dels preus unitaris de l'annex 2).

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. Es recomana que es reguli el supòsit en què es presenti una única oferta. 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 la declaració en què es designi l'interlocutor de l'empresa adjudicatària i l'assegurança de responsabilitat civil o altra garantia que cobreixi dita responsabilitat.

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 de licitació atès que la determinació de l'import del contracte s'ha fet mitjançant preus unitaris. 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 no s'ha establert un termini de garantia i es justifica.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP, l'apartat M del quadre de característiques ha establert diverses condicions especials d'execució, tals com les obligacions previstes a la clàusula ètica, les obligacions de subcontractació de la clàusula trenta-cinquena i les

referides a l'adopció de mesures de conciliació de les persones adscrites a l'execució del contracte.

No es preveuen causes de modificació a l'apartat O del quadre de característiques tot i que, d'acord amb la clàusula trenta-unena, 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 P del quadre de característiques, en concordança amb la clàusula trenta-quatre, s'indica que es permet la cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers en els termes previstos a l'article 214 de la LCSP.

L'apartat Q del quadre de característiques i la clàusula trenta-cinquena permeten la subcontractació, llevat les tasques considerades com a crítiques (interlocució amb l'ACA, supervisió tècnica i de control del servei, i la direcció del servei). 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 R 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-quatre.

L'annex 6 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.

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 7. Es fixen penalitats per compliment defectuós de la prestació (no complir amb el calendari de lliurament d'entrega i recollida establert). També per incompliment de les condicions especials d'execució de la clàusula ètica i de la subcontractació. **Cal preveure una penalitat específica per la condició especial d'execució relativa a la conciliació laboral amb la vida personal.**

Es regula el recurs especial en matèria de contractació previst a l'article 44 de la LCSP atès l'import estimat del contracte (superior a 100.000€). Aquest recurs és potestatiu i previ al recurs contenciós administratiu. Els actes contra els quals es pot interposar són els que s'esmenten a l'apartat primer de la clàusula quarantena. En relació amb la resta d'actes 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 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 l'esmena dels defectes observats abans de continuar amb la seva tramitació.