

INFORME JURIDIC (2026/12)

Exp: 202026

Entitat contractant: TRANSPORTS MUNICIPALS DEL GIRONÈS, S.A.U. (TMG, SAU)

Objecte: Contracte de subministrament d'autobusos urbans elèctrics per a Transports Municipals del Gironès SAU, mitjançant procediment obert subjecte a regulació harmonitzada.

Adreçat a: Gerent de Transports Municipals del Gironès, S.A.U.

Emès per: Francesc Xavier López Cadena, Cap de servei de l'assessoria jurídica de Transports Municipals del Gironès SAU.

Antecedents

Primer.- TMG proposa aprovar l'inici de l'expedient de la contractació de subministrament d'autobusos urbans elèctrics, mitjançant procediment obert subjecte a regulació harmonitzada

Segon.- Atès que d'acord amb l'article 18 dels Estatuts de TMG, la competència per aprovar i adjudicar els expedients de contractació no menor correspon al Consell d'Administració, actuant com a òrgan de contractació.

Tercer.- Atès que de conformitat amb l'apartat 8è de la Disposició Addicional 3a LCSP, serà preceptiu informe jurídic en l'àmbit de els entitats locals, pel que fa a l'aprovació d'expedients de contractació, modificació de contractes, revisió de preus, pròrrogues, manteniment de l'equilibri econòmic i resolució de contractes.

Vistos els anteriors antecedents, **INFORMO**

Previ.- Normativa aplicable

Al present expedient li és d'aplicació la següent normativa:

1. Reial decret llei 3/2020, de 4 de febrer, de mesures urgents, pel qual s'incorporen a l'ordenament jurídic espanyol diverses directives de la Unió Europea en l'àmbit de la contractació pública en determinats sectors; d'assegurances privades; de plans i fons de pensions; de l'àmbit tributari i de litigis fiscals. (en endavant, **RDL 3/2020**).
2. Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, (en endavant, **LCSP**).
3. Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei de contractes del sector públic.
4. Reial Decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament de la Llei de contractes de les administracions públiques (en endavant, **RGLCSP**).
5. Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals (en endavant, **ROAS**).
6. Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, **LPAC**).
7. Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (en endavant, **LRJSP**).

8. Estatuts de TMG, SAU.

Primer.- Anàlisi jurídic. Aplicació de la normativa contractual pública a TMG

Pel que fa a l'àmbit objectiu i les entitats subjectes, l'article 5.1 del RDL 3/2020 preveu el literal següent: *“Queden subjectes a aquest Reial decret llei les entitats contractants que duguin a terme alguna de les activitats enumerades en els articles 8 a 14”*

Al seu torn l'article 11 regula els serveis de transports, i en el seu apartat primer preveu: *“Aquest Reial decret llei s'aplica a les activitats de posada a disposició o explotació de xarxes que prestin un servei públic en el camp del transport per ferrocarril, sistemes automàtics, tramvia, troleibús, **autobús** o cable”*

Pel que fa als llindars previstos per a l'aplicació del RDL 3/2020, l'article 1 preveu:

“Aquest Reial decret llei, en el seu llibre primer, té com a objecte regular el procediment d'adjudicació dels contractes d'obres, de subministrament i de serveis, quan contractin les entitats públiques i privades a què es refereix l'article 5, en l'àmbit d'una o més de les activitats que contenen els articles 8 a 14 d'aquest Reial decret llei, sempre que el seu valor estimat sigui igual o superior als llindars següents:

- a) 1.000.000 d'euros en els contractes de serveis socials i altres serveis específics que enumera l'annex I.*
- b) **428.000 d'euros en els contractes de subministrament i de serveis** diferents dels que esmenta la lletra anterior, així com en els concursos de projectes.*
- c) 5.350.000 d'euros en els contractes d'obres.”*

En conseqüència, i atès que el valor estimat del contracte objecte del present informe supera amb escreix el llindar mínim, correspon la seva aplicació i, en tot allò no previst, regiran les previsions de la LCSP.

L'article 3 de la LCSP defineix l'àmbit subjectiu d'aplicació de la LCSP i regula tres tipus de consideracions jurídiques que poden tenir el ens:

- Administració Pública
- Poder adjudicador
- Sector públic

L'afectació a la LCSP de cadascuna d'aquestes tres figures és diferent i es regula al Llibre III de la pròpia norma. Al respecte, l'apartat 2 d'aquest article 3 de la LCSP, estableix que dins del sector públic, tindran la consideració d'Administracions Públiques les següents entitats:

- a) Les que esmenten les lletres a, b, c i l de l'apartat primer d'aquest article.*
- b) Els consorcis i altres entitats de dret públic, en les quals, tot i donar-se les circumstàncies que estableix la lletra d de l'apartat següent per poder ser considerats poder adjudicador i estar vinculats a una o diverses administracions públiques o dependents d'aquestes, no es financin majoritàriament amb ingressos de mercat. S'entén que es financen majoritàriament amb ingressos de mercat quan tenen la consideració de productor de mercat de conformitat amb el Sistema Europeu de Comptes.”*

I, en relació amb això, d'acord amb l'article 3.3.d) de la LCSP, estableix que es consideraran poders adjudicadors:

“d) Totes les altres entitats amb personalitat jurídica pròpia diferents de les expressades a les lletres anteriors que hagin estat creades específicament per satisfer necessitats d'interès general que no tinguin caràcter industrial o mercantil, sempre que un o diversos subjectes que s'hagin de considerar poder adjudicador d'acord amb els criteris d'aquest apartat 3 financin majoritàriament la seva activitat, o bé controlin la seva gestió, o bé nomenin més de la meitat dels membres del seu òrgan d'administració, direcció o vigilància.”

Els Estatuts de TMG que es troben publicats al seu Portal de Transparència a data de la signatura d'aquest informe, estableixen al seu article 1 que TMG “*té naturalesa de societat mercantil de forma anònima amb participació única de l'Ajuntament de Girona*”, i al seu article 2 disposen que “*és objecte de la societat organitzar i prestar els serveis públics de transport col·lectiu o individual de superfície dins el terme municipal de Girona i la seva col·laboració amb altres sistemes de transports no derivats urbans de qualsevol tipus, que d'una manera principal o determinant serveixin necessitats de la ciutat, així com els municipis limítrofes en el cas que sigui permesa la seva ampliació*”.

Per tant, es tracta d'una entitat de Dret privat dependent de l'Ajuntament de Girona que n'ostenta la titularitat única i creada específicament per a satisfer necessitats d'interès general, i en concret, el servei de transport públic municipal, servei mínim a la ciutat de Girona d'acord amb l'article 26 LRBRL, i que forma part de les competències pròpies de l'Ajuntament de conformitat amb l'article 25.2 LRBRL i normativa sectorial aplicable.

A la vista d'aquestes característiques i de la redacció de l'article 3 LCSP, podem concloure que **TMG té consideració de poder adjudicador no Administració Pública**, i per tant, cal tenir en compte el següent:

- Per a la **preparació i adjudicació** dels contractes dels poders adjudicadors que superen els límits i requisits per a la contractació menor, tal i com s'estableix a l'art. 318 LCSP, s'haurà d'aplicar els procediments previstos a la Secció 2a del Capítol I del Títol I del Llibre Segon de la LCSP, que són els mateixos previstos per a les Administracions Públiques.
- Així mateix, i de conformitat amb l'art. 26.1.b) LCSP, els contractes celebrats per ens del sector públic que essent poder adjudicador no reuneixen la condició d'Administracions Públiques, tenen la consideració de **contractes privats**, i els són aplicables, pel que fa als seus **efectes i extinció**, les normes de Dret privat, i les normes a les que es refereix l'art. 319 LCSP, que es resumeixen a continuació: (a) obligacions en matèria mediambiental, social o laboral; (b) condicions especials d'execució (art. 202 LCSP); (c) modificació (arts. 203 a 205 LCSP); (d) cessió i subcontractació (arts. 214 a 2017 LCSP); racionalització tècnica (arts. 218 – 228 LCSP); condicions de pagament (arts. 198.4 LCSP, 210.4 LCSP i 243.1 LCSP); i causa de resolució per la impossibilitat d'executar la prestació en els termes pactats si no és possible la modificació.

Segon.- Documentació incorporada a l'expedient

A l'expedient hi consta incorporada la següent documentació:

- a) Informe emès del Gerent de TMG justificatiu de la necessitat de contractació SI /NO
- b) Plec de prescripcions tècniques. SI /NO
- c) Plec de clàusules administratives particulars SI /NO
- d) Document acreditatiu de l'existència de crèdit adequat i suficient SI /NO (segons Informe de partida pressupostària del gerent de TMG, que obra a la documentació contractual)

Tercer.- Necessitat de la contractació

En l'informe emès pel Gerent de TMG ha estat plenament definida la necessitat a satisfer mitjançant l'execució del contracte i la idoneïtat de l'objecte del contracte per satisfer la mateixa. SI /NO

Quart.- Objecte del contracte i règim jurídic

El present expedient té per objecte la contractació del subministrament d'autobusos urbans elèctrics per a Transports Municipals del Gironès, SAU.

De conformitat amb l'objecte definit al PCAP i el que disposa l'art. 131 de LCSP aquest pot ser objecte d'adjudicació mitjançant procediment obert. SI /NO

L'expedient de contractació serà objecte de tramitació ordinària. SI /NO

Divisió en lots de l'objecte contractual: SI /NO

L'informe de Gerència anuncia i justifica que "no procedeix la divisió en lots del contracte, donat que tots els vehicles han de tenir les mateixes característiques i per motius tècnics i d'estoc de recanvis TMG requereix de certa unificació en la seva flota"

Pel que fa al règim jurídic, atès que l'informe de Gerència no pot concretar les necessitats de subministrament, i la contractació admet la seva adjudicació per mitjà de preus unitaris, es proposa la licitació de subministraments dels autobusos requerits segons necessitats de l'entitat contractant i per preu unitari.

En aquest sentit, la proposta reflectida a l'informe d'inici té acollida al règim jurídic previst a la disposició addicional 33^a de la LCSP que preveu que "En els contractes de subministraments i de serveis que tramitin les administracions públiques i altres entitats del sector públic amb pressupost limitador, en els quals l'empresari s'obligui a lliurar una pluralitat de béns o a executar el servei de manera successiva i per preu unitari, sense que el nombre total de lliuraments o prestacions inclosos en l'objecte del contracte es defineixi amb exactitud en el moment de signar-lo, pel fet d'estar subordinats a les necessitats de l'Administració, s'ha d'aprovar un pressupost màxim."

En aquest sentit, la documentació contractual aprova un pressupost màxim limitador i es comprova que l'oferta econòmica es basa en la designació d'un preu unitari a partir d'un import màxim establert d'acord amb el preu de mercat del subministrament licitat.

Cinquè.- Valor estimat del contracte

El valor estimat del contracte té com a finalitat única determinar el valor econòmic del contracte que és objecte de licitació i als únics efectes de determinar el procediment per a l'adjudicació del mateix.

En el present expedient el valor estimat del contracte és de set milions quatre-cents quaranta mil euros (7.440.000,00 €), IVA exclòs, i per a la seva determinació s'han tingut en compte els següents conceptes:

- a) l'import de licitació exclouent l'IVA SI /NO
- b) les possibles pròrrogues del contracte SI /NO
- c) les possibles modificacions del contracte a l'empara de l'art. 204 LCSP SI /NO . No es preveu cap supòsit de modificació prevista ni la possibilitat d'acordar-la, sens perjudici de l'aplicació eventual de modificacions no previstes, de conformitat amb la normativa reguladora de les mateixes.
- d) les variacions del preu de conformitat amb l'art. 101.2 LCSP SI /NO (no se'n contemplan)
- e) el valor acumulat dels diferents lots en els que s'ha dividit el contracte. SI /NO
- f) Contracte resta subjecte a regulació harmonitzada: SI /NO

Sisè.- Plec de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques

El plec de clàusules administratives particulars conté les previsions que preveu l'art.122.2 de la LCSP, en particular conté la definició de l'objecte del contracte de manera clara i precisa (resta determinat el mateix), el pressupost de licitació, els drets i obligacions de les parts que intervenen, criteris de solvència, condicions especials d'execució, les condicions de cessió del contracte, el règim de penalitats, les condicions de modificacions del contracte a l'empara de l'art.204 de la LCSP – si s'escau - i les causes de resolució del contracte. SI /NO

El plec de prescripcions tècniques incorporat a l'expedient defineix les característiques tècniques de l'objecte del contracte i en cap cas aquestes suposen una limitació injustificada a la lliure concurrència. SI /NO

S'incorporen diferents criteris d'adjudicació, reflectits a l'apartat 18 de l'Annex I del PCAP, en el qual es procedeix a la selecció d'adjudicatari per mitjà de criteris qualitatius automàtics i criteris subjectes a un judici de valor, donant compliment al deure d'obtenir la millor oferta en relació qualitat-preu.

Setè.- Procediment a seguir

El procediment a seguir per a l'adjudicació del present contracte és el següent:

- a) Aprovació de l'expedient de contractació, per part del Consell d'administració de TMG (entitat contractant), aprovació de la despesa i dels Plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques, i convocar la licitació.
- b) Atès que es tracta d'un procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, l'anunci de licitació del contracte s'ha de remetre a l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea (DOUE) i, un cop verificada la publicació, procedir a la seva publicació al perfil del contractant. A més, tota la documentació necessària per a la presentació de l'oferta ha

d'estar disponible per mitjans electrònics des del dia de l'enviament de l'anunci de licitació al DOUE.

- c) Les propostes hauran de ser presentades en un termini no inferior de **30 DIES NATURALS** a comptar des del dia següent al de l'enviament de l'anunci de licitació a l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea (DOUE) , d'acord amb el previst a l'article 156.2 de la LCSP, amb aplicació d'una reducció de 5 dies de conformitat amb la lletra c) de l'apartat 3 de l'article 156 LCSP, atès que la licitació s'efectua a través de mitjans electrònics.
- d) S'haurà de configurar la licitació per mitjà de tres sobres (Sobres 1, 2 i 3), atès que la configuració dels criteris d'adjudicació inclouen criteris que depenen d'un judici de valor. Finalitzat el termini per a la presentació de proposicions es procedirà a l'obertura del sobre A i, en el cas que no calgui cursar esmenes es podrà obrir el sobre 2 que conté els criteris d'adjudicació que depenen d'un judici de valor.
La documentació haurà de ser objecte d'anàlisi i valoració en els termes que preveuen els plecs rectors, i la Mesa de contractació haurà d'efectuar una valoració de les mateixes. Atès que s'ha establert un llindar mínim del 50%, caldrà notificar de manera individual i separada l'exclusió de les entitats que no assoleixin el llindar mínim establert. Un cop la Mesa de contractació hagi efectuat la valoració de la documentació continguda al sobre 2, haurà de procedir a la obertura del sobre 3 que conté la documentació consistent en els criteris d'adjudicació automàtics expressats en xifres i percentatges.
- e) Un cop efectuada la valoració dels criteris automàtics (oferta econòmica i millores, si s'escau), la Mesa de contractació procedirà a efectuar una proposta de classificació, de forma decreixent, i elevarà la corresponent proposta d'adjudicació a l'òrgan de contractació, a favor de l'entitat licitadora que hagi obtingut major puntuació global en aplicació de la totalitat dels criteris d'adjudicació.
- f) Un cop acceptada la proposta de classificació i d'adjudicació del contracte, es procedirà al requeriment previ a l'adjudicació a l'empresa que hagi obtingut la millor puntuació en un termini màxim de 10 dies hàbils (art. 150.2 LCSP).
- g) Complimentat correctament en temps i forma l'anterior requeriment, l'òrgan de contractació procedirà a resoldre l'adjudicació del contracte al seu favor, en un període màxim de quinze (15) dies des de l'obertura del primer sobre, amb les excepcions previstes a la normativa d'aplicació i als plecs rectors.
- h) Caldrà efectuar la corresponent notificació de l'acord d'adjudicació a l'adjudicatari del contracte i a la resta de licitadors que hagin participat al procediment, fent-los saber que contra la resolució es pot interposar de manera potestativa i gratuïta reclamació en matèria de contractació davant el Tribunal Català de Contractes del Sector Públic o, alternativament, impugnar l'acord en el termini de dos mesos l'acord davant la jurisdicció contenciosa administrativa. La referida informació s'ha de contenir en el corresponent peu de recurs.
- i) Publicació de l'acord d'adjudicació al perfil del contractant en el termini de 15 dies, d'acord amb el previst a l'article 151.1 de la LCSP, així com al DOUE.
- j) Atès que el contracte és susceptible de reclamació en matèria de contractació de conformitat amb l'article 44 de la LCSP, la formalització no es pot efectuar abans que transcorrin quinze dies hàbils des que es remeti la notificació de l'adjudicació als licitadors i candidats.

- k) Un cop hagi transcorregut el termini anterior sense que s'hagi advertit la interposició de reclamació en matèria de contractació, l'entitat contractant podrà procedir a la formalització del contracte.
- l) Comunicar al Registre de Contractes del Sector Públic les dades bàsiques del contracte, incloent la identitat de l'adjudicatari, l'import d'adjudicació conjuntament amb el desglossament de l'IVA.
- m) De conformitat amb l'art. 335.1 de la LCSP, dins dels 3 mesos següents a la formalització del contracte, és preceptiu remetre a la Sindicatura de Comptes de Catalunya una còpia certificada del document en el què s'hagués formalitzat el contracte, atès que el contracte de subministrament és superior a 450.000,00.-€

Per tot l'exposat, cal emetre les següents,

Conclusions

De conformitat amb les manifestacions anteriors, s'**INFORMA FAVORABLEMENT** la tramitació de l'expedient 202026 per la contractació del subministrament d'autobusos urbans elèctrics per a Transports Municipals del Gironès, SAU, a adjudicar per procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, i tot això sens perjudici que l'òrgan de contractació competent adopti la resolució que estimi adient.

I perquè així consti, emeto el present informe a Girona, a la data de la seva signatura, que subjecto a opinió millor fonamentada en Dret, i sense perjudici que l'òrgan competent adopti l'acord que consideri més oportú.

Girona, en la data de la signatura electrònica

Francesc Xavier López Cadena,
Cap del servei d'Assessoria jurídica de TMG