



Informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars que regula el contracte de serveis “SEGUIMENT I ACTUALITZACIÓ DE LA INFORMACIÓ DIÀRIA DE LES PLATGES A L'APLICACIÓ PLATGES CAT DEL WEB DE L'ACA I DE LA XARXA TELEMÀTICA DE PLATGES DURANT LES TEMPORADES DE BANY 2027-2030. Clau: CTN2600388”

Plantejament

El Departament de Contractació sol·licita l'emissió de l'informe jurídic del Plec de clàusules administratives particulars del contracte especificat a l'encapçalament (PCAP), 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 s'informa regula la licitació del contracte, descrit a l'apartat A del quadre de característiques, que consisteix en el seguiment i l'actualització de la informació diària que es publica a l'aplicació Platges Cat del web de l'ACA, i el seguiment de la informació vinculada a la Xarxa Telemàtica de platges per informar de l'estat de les aigües de bany i de les condicions ambientals i sanitàries de les platges durant les temporades de bany 2027 a 2030. En aquest apartat s'indica que els treballs s'emmarquen en el Programa de vigilància i informació de la qualitat de les platges i zones de bany del litoral de Catalunya que l'ACA duu a terme durant la temporada de bany d'acord amb la Directiva 2006/7/CE, de 15 de febrer de 2006, sobre la gestió de la qualitat de les aigües de bany. Seria convenient identificar l'accés a la consulta d'aquest document per tal que els licitadors disposin de tota la informació per formular les seves ofertes.

La insuficiència de mitjans requerida per l'article 112 de la LCSP es recull a l'informe justificatiu de la contractació que consta a l'expedient i al qual es remet aquest apartat del PCAP

El Plec de prescripcions tècniques particulars (PPTP) és el document que descriu amb major precisió les tasques que l'adjudicatari ha de dur a terme durant l'execució del contracte.

El contracte s'encabeix en la definició que dona l'article 17 de la LCSP de la tipologia contractual de serveis i es consigna el CPV que identifica l'objecte del contracte (71600000-4 Serveis d'assaig, anàlisi i assessorament tècnics).

El contracte té un valor estimat de 215.528,52€ (més IVA) calculat d'acord amb les previsions de l'article 101 de la LCSP i no està subjecte a regulació harmonitzada en aplicació dels articles 17 i 22 de la LCSP.



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

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 la Guia actualitzada de redacció de plecs de clàusules administratives particulars de la Junta Consultiva de Contractació Pública.

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. En particular s'han previst tres preus unitaris per setmana: 1. Seguiment i actualització diària de la informació a l'aplicació Platges Cat i de la xarxa telemàtica de platges (2.631,45€), 2. Tasques de preparació i tancament de campanya (751,84€), 3. Gestió i coordinació del servei (184,28€). El contracte té un valor estimat de 215.528,52€ (més IVA) que equival a l'import de licitació perquè no s'ha previst ni la pròrroga ni la modificació del contracte. Els imports totals anuals es calculen tenint en compte el període temporal que va de juny a setembre. Aquesta previsió es contradiu amb l'exposat a l'apartat A respecte l'objecte del contracte que el circumscriu als mesos de maig a octubre. Cal revisar-ho i aclarir-ho. El pressupost base de licitació inclou l'IVA i té un valor de 260.789,51€. Es desglossen les despeses directes i indirectes. Respecte les despeses indirectes sembla que s'apliquen els percentatges que la normativa de contractació preveu per a les obres, no obstant, es desconeix si per error o intencionadament, s'han intercanviat els percentatges màxims legals de les despeses generals i benefici industrial. Així, el percentatge màxim del benefici industrial (6%) s'ha

previst per a les despeses generals, mentre que el d'aquestes (13%) per al benefici industrial. La justificació dels imports i dels preus unitaris que componen la prestació s'incorpora a l'annex 1. A la clàusula tercera s'indica el conveni laboral que s'ha tingut en compte per al càlcul dels salaris de les persones adscrites a l'execució del contracte (Conveni col·lectiu nacional d'empreses d'enginyeria, oficines d'estudis tècnics, inspecció, supervisió i control tècnic i qualitat). Respecte a l'adequació de tots aquests imports, quantificació econòmica del contracte i els mètodes de càlcul incorporats al PCAP 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 del PCAP 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, exercicis pressupostaris (2027-2030), la identificació de l'ordre de cost, el compte comptable al que s'imputarà la despesa i la seva descripció. Es cita l'acord del consell d'administració que autoritza el compromís de despesa pluriennal. S'estarà al que observi l'OCEF en l'informe de fiscalització pel que fa a l'existència de crèdit pressupostari adequat i al compliment de la regulació aplicable al compromís de despesa que es contreu amb el contracte.

L'apartat D del quadre de característiques fixa un termini de durada des de la seva signatura fins al 31 de desembre de 2030. Aquest termini s'adequa a les previsions de l'article 29 de la LCSP respecte la durada màxima dels contractes de serveis de 5 anys.

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 plec preveu criteris sotmesos a judici de valor juntament amb criteris d'adjudicació quantificables de forma automàtica. El contingut de cada sobre es detalla a la citada clàusula onzena. Per la seva banda, la clàusula catorzena regula el procediment per valorar l'oferta econòmicament més avantatjosa.

En l'apartat G del quadre de característiques es preveuen els requisits de solvència econòmica i financera, i, tècnica o professional. S'estableix que els licitadors han d'estar habilitats per l'Oficina d'Acreditació d'Entitats Col·laboradores d'acord amb el Decret 60/2015, de 28 d'abril, sobre entitats col·laboradores de medi ambient, o alternativament disposar d'habilitació equivalent emesa per un organisme de la Unió Europea o complir amb els requisits de solvència que es detallen al PCAP i que són: 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 53.882,13€. Aquesta solvència és proporcional amb la permesa per la llei atès que no supera el valor d'1,5 del VEC. Pel que fa a la solvència tècnica o professional es requereix d'acord amb l'article 90.1.a de la LCSP segons el qual s'han d'acreditar els treballs de similar naturalesa als que es liciten referits com a màxim als darrers 3 anys i es fixa l'import anual màxim de l'any de major execució de 37.717,49€. La regulació de la solvència s'adequa al principi d'igualtat i lliure concurrència en establir mecanismes d'acreditació alternatius.

Es regula el compromís de mitjans personals (segons titulacions i experiències) i materials amb els requisits previstos a l'apartat G3 del quadre de característiques. En l'annex 5 s'ha qualificat d'obligació essencial aquest compromís, essent la resolució del contracte la conseqüència jurídica del seu incompliment.

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 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.

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 65 punts sobre un total de 100. Aquesta valoració té en compte criteris de qualitat sotmesos a judici de valor fins a 40 punts valorant-se la composició i organització de l'equip tècnic, el pla de treball, proposta de continguts dels informes i propostes de millora. Per la seva banda els criteris automàtics valoren, amb una puntuació màxima de 25 punts, coneixements de l'equip tècnic, formació de l'equip tècnic i ampliació de l'equip tècnic. Es justifiquen la valoració de les capacitats i experiències de l'equip tècnic en la seva incidència en la qualitat final dels treballs. Es recomana assegurar-se que no hi ha duplicitat en els requeriments fixats en el compromís d'adscripció de mitjans personals i els criteris de valoració (sotmesos a judici de valor/automàtics) referits a l'equip tècnic.

Per a la valoració econòmica de les ofertes s'aplicarà la fórmula que s'indica amb una valoració màxima de 35 punts, respecte de la qual s'estarà al que informi l'OCEF.

Els licitadors han de presentar l'oferta de qualitat referida als criteris sotmesos a judici de valor segons les previsions de format, extensió i contingut de l'apartat H del quadre de característiques, la seva oferta de qualitat sotmesa a criteris automàtics mitjançant el model previst a l'annex 2 i l'oferta econòmica segons el 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 dels licitadors referits a la globalitat de l'oferta, tenint en compte tant els criteris de valoració econòmics com els de qualitat, seguint les previsions de la normativa de contractació. També es contempla el supòsit en què es presenti tan sols una oferta. La clàusula catorzena detalla el procediment contradictori que caldrà seguir en aquests casos un cop classificades les ofertes. Es recomana que es revisi i s'unifiqui la regulació continguda en aquest apartat amb la de la clàusula catorzena respecte les ofertes anormals i els criteris de desempat d'ofertes.

Es preveu a l'apartat J del quadre de característiques documentació específica a presentar per l'empresa proposada com adjudicatària, a més de la indicada a la clàusula quinzena. En aquesta clàusula s'incorpora el procediment regulat a l'article 150 de la LCSP que s'ha de seguir en cas que l'òrgan de contractació, d'ofici o a instància de la mesa de contractació, tingui indicis fonamentats de conductes col·lusòries dels licitadors durant la tramitació del procediment de contractació i que suposarà la suspensió de la licitació fins a la resolució del conflicte.

No s'exigeix garantia provisional d'acord amb l'article 106 de la LCSP (apartat K), però sí, tal i com disposa l'article 107 LCSP, una garantia definitiva d'un 5% de l'import de licitació atès que el preu del contracte s'ha determinat per preus unitaris (apartat L). La garantia es retornarà quan transcorri el termini de garantia de 2 mesos (apartat R) sense que s'hagin observat responsabilitats imputables al contractista.

D'acord amb els articles 122.2 i 202 de la LCSP l'apartat M del quadre de característiques estableix tres condicions especials d'execució. Una primera condició relativa a les especificacions tècniques que han de complir els equips informàtics aportats per executar el contracte vinculats a criteris de sostenibilitat, una segona respecte els requeriments de la subcontractació i la darrera referida a la clàusula ètica.

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.

No es permet la cessió dels drets i obligacions del contracte a tercers atesa la naturalesa del contracte que requereix d'un equip tècnic amb coneixements específics. Es recorda que aquesta circumstància no hauria de ser impediment per a una possible cessió contractual doncs el procediment que s'ha de seguir per dur-la a terme estableix com a condicionant que l'empresa cessionària tingui les mateixes capacitats i solvències que les exigides a la licitació (article 214 de la LCSP).

L'apartat P del quadre de característiques i la clàusula trenta-cinquena permeten la subcontractació llevat la de les tasques crítiques que s'identifiquen. També s'estableix una limitació referida a un percentatge màxim de subcontractació, aquesta regulació no s'ajusta a les previsions de l'article 215.2e) de la LCSP. Aquesta norma només permet limitar la subcontractació de les tasques crítiques justificades a l'expedient, però en cap cas es refereix a límits percentuals.

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.

El compliment de terminis i la correcta execució del contracte es regula a la clàusula vint-i-tresena que també 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%). També es recull l'obligació essencial del compliment de la normativa de la competència als efectes de l'article 211.1.f de la LCSP. Aquesta clàusula es remet a l'annex 4 que regula les penalitats específiques per l'incompliment de les condicions especials d'execució, i per d'altres incompliments. Es recomana identificar els supòsits d'incompliment parcial i els de compliment defectuós, considerant que la llei només permet en els primers preveure l'opció de penalitzar o resoldre el contracte.

Les obligacions essencials del contracte, l'incompliment de les quals suposa la resolució contractual (article 211.1.f LCSP), es qualifiquen a l'annex 5. Aquestes són el compromís d'adscripció de mitjans materials i personals, i l'ús del català durant l'execució del contracte. Es recomana unificat en aquest annex totes les obligacions d'aquesta naturalesa previstes en el PCAP, per citar-ne alguna, el compliment de la normativa de la competència.

La finalitat del tractament de les dades personals que l'ACA obtingui dels licitadors en el marc del procediment de licitació es detalla a l'annex 8. Per aquestes dades els és d'aplicació la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals. Mentre que l'annex 9 incorpora una declaració que ha de signar l'adjudicatari per al cas de tractament incidental de dades personals durant l'execució del contracte.

El règim de recursos preveu el recurs especial en matèria de contractació previst a l'article 44 de la LCSP 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 procedeixi 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 favorablement el Plec de clàusules administratives particulars del contracte de serveis sense perjudici de les observacions efectuades.