



NÚM.: 28/2022
ÒRGAN: Junta de Govern Local
SESSIÓ: Ordinària
DATA: 12 de juliol de 2022
HORA: 13:00
DOCUMENT: Acta

A la Sala de reunions de la quarta planta de l'Edifici El Viver, a 12 de juliol de 2022, es reuneix la Junta de Govern Local en primera convocatòria.

ASSISTENTS:

Rubén Guijarro Palma	Alcalde	PSC
Àlex Montornès Torrecillas	1r. Tinent d'Alcaldia	ERC-A-MES
Aïda Llauredó Álvarez	2a. Tinent d'Alcaldia	BeCP
David Torrents Mingarro	3r. Tinent d'Alcaldia	JxCAT
Manuel Sorribas Arenas	5è. Tinent d'Alcaldia	ERC-A-MES
Christian Carneado Hernández	6è. Tinent d'Alcaldia	PSC
Remedios Hijano Cruzado	Secretària accidental	
Leonor Martínez Lacambra	Interventora	

ABSENTS:

Disculpa la seva assistència:

Teresa González Moreno	4a. Tinent d'Alcaldia	PSC
------------------------	-----------------------	-----

ASSISTENTS COM A OBSERVADORS:

D'acord amb la resolució de 12 de novembre de 2021, ha assistit com a observadora, amb veu però sense vot:

Carme Martínez Ruzafa	Regidora	GBeC
-----------------------	----------	------

ORDRE DEL DIA

1. Aprovar l'acta número 27 corresponent a la sessió ordinària del dia 5 de juliol de 2022.

Àmbit d'Hisenda, Recursos Interns i Personal

2. Departament Central de Contractació. Expedient: 2022/00029101Z:

Donar compte a la Junta de Govern Local de la resolució de l'alcalde número 2022006132 de data 30/06/2022, relativa al Conveni per a la celebració de la 87^a Edició de la Copa de S.M. el Rei de Basquet a la ciutat de Badalona.



Àmbit de Territori, Habitatge, Esports i Salut

3. Departament de Planejament Urbanístic. Expedient: 2022/00002114P:

Aprovar amb caràcter inicial el Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.

Proposicions urgents

4. Servei Jurídic i Administració General de Govern i Territori. Expedient: 2021/00041820H :

Incoació de l'expedient per a la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret respecte els acords de continuïtat aprovats per la Junta de Govern Local de 15 de desembre de 2009 i de 20 de maig de 2015, a favor de l'empresa Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E) per la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat public del terme municipal de Badalona.

Precs i preguntes

DESENVOLUPAMENT DE LA SESSIÓ

1. Aprovar l'acta número 27 corresponent a la sessió ordinària del dia 5 de juliol de 2022.

Per la Presidència es formula proposta d'aprovació de l'Acta de la sessió ordinària del dia 5 de juliol de 2022, la qual es aprovada per unanimitat.

Àmbit d'Hisenda, Recursos Interns i Personal

2. Departament Central de Contractació Expedient: 2022/00029101Z:

Donar compte a la Junta de Govern Local de la resolució de l'alcalde número 2022006132 de data 30/06/2022, relativa al Conveni per a la celebració de la 87^a Edició de la Copa de S.M. el Rei de Basquet a la ciutat de Badalona.

Donar compte a la Junta de Govern Local de la resolució de l'alcalde número 2022006132 de data 30/06/2022, relativa al Conveni per a la celebració de la 87^a Edició de la Copa de S.M. el Rei de Basquet a la ciutat de Badalona d'acord al que disposa l'article 38 del Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals, aprovat per Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, i que literalment diu:

“ANTECEDENTS

ÚNIC.- Amb data 13 de maig de 2022, el sisè tinent d'alcalde va demanar al Servei de Contractació la incoació de l'expedient per a l'aprovació de la minuta del conveni per a la celebració de la 87^a Edició de la Copa de S. M. el Rei de Bàsquet a la ciutat de Badalona.



FONAMENTS JURÍDICS

1.- Règim jurídic del conveni

El negoci jurídic mitjançant el qual l'ASOCIACIÓ DE CLUBES DE BALONCESTO i la societat mercantil ACEB, S.A., societat unipersonal, amb NIF's G-08.932.253 i A-58.022.864, respectivament es comprometen a organitzar i celebrar la 87^a Edició de la Copa de S. M. el Rei de Bàsquet a la ciutat de Badalona s'ha de formalitzar mitjançant conveni, el qual tindrà naturalesa administrativa, conforme al que disposen els articles 47 a 53 (ambos inclosos) de la Llei 40/2015, de 1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (LRJSP).

En aquest sentit el contingut de la minuta del conveni s'ajusta en el seu contingut als requisits de l'article 49 de la LRJSP.

El fonament de la potestat de signar convenis es troba en la genèrica atribució de personalitat jurídica a l'Administració (article 3.4 de la LRJSP), de la que resulta la seva capacitat general, també per a celebrar convenis. L'article 48.1 de la Llei estableix, per la seva part, l'habilitació legal expressa i genèrica a les Administracions per a subscriure convenis, en l'àmbit de les seves respectives competències i sense que això pugui suposar la cessió de la titularitat d'aquestes.

Així, el conveni té el seu supòsit habilitador en una causa molt precisa: l'existència de dos o més parts que tenen competències o funcions concurrents, o com a mínim complementàries, sobre una mateixa realitat material o, el què és igual, persegueixen fins comunes la conseqüència de les quals s'articula mitjançant la posada en comú i de forma coordinada, per ambdues parts, de mitjans personals, materials, o d'ambdós tipus, per a l'obtenció d'aquesta finalitat comú, de la que resulten així, ser cogestores, participant igualment, de forma comú o conjunta, en el resultat obtingut. Allò fa que la nota característica d'aquesta figura sigui la cooperació o la col·laboració de les parts per raó, precisament, d'aquesta comunitat de fins.

Per contra, en la contractació desapareix la idea de concurrència de funcions o de competències sobre la mateixa realitat material i, per tant, la idea de "comunitat de fins", sorgint la posició de cada part com una posició independent, tendent a la satisfacció del seu propi interès, el què té per conseqüència que la relació contractual giri entorn a un principi "sinal·lagmàtic", és a dir, de reciprocitat o interdependència de les prestacions que es deuen les parts i que ressalta, al tractar de la causa dels contractes, l'incís inicial de l'article 1.274 del Codi Civil. En els contractes onerosos s'entén per causa, per a cada part contractant, la prestació o promesa d'una cosa o servei per l'altra part.

Amb la qual cosa aquest negoci jurídic no està subjecte a l'àmbit d'aplicació de la legislació contractual pública, conforme al que disposa l'article 6.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP), ja que les prestacions contingudes en els pactes segon a quart de la minuta no tenen per objecte prestacions típiques d'un contracte administratiu.

No obstant, de conformitat amb l'article 4 de la mateixa norma, aquesta indica que els negocis jurídics exclosos del seu àmbit d'aplicació es regiran per les seves normes especials, aplicant-se els principis d'aquesta Llei per a resoldre els dubtes i les llacunes que es puguin presentar en la seva execució.

Correspon a la Jurisdicció contenciosa-administrativa la competència per a resoldre totes aquelles qüestions relatives a la interpretació, compliment i eixecució d'aquest conveni, que es puguin plantejar entre les parts i que no siguin resoltes per la Comissió de Seguiment del mateix conveni.

2.- Òrgan competent per aprovar la minuta del conveni



Correspon a la Junta de Govern Local, l'aprovació de la minuta del conveni per a la celebració de la 87ª Edició de la Copa de S. M. el Rei de Bàsquet a la ciutat de Badalona, de conformitat amb el decret d'alcaldia número 2021/10501, de 12 de novembre de 2021.

Ara bé, de conformitat amb l'article 9 de la Llei 26/2010, de del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, cal avocar la competència a favor de l'alcalde per poder consolidar l'acord entre l'Ajuntament de Badalona i l'ASOCIACIÓN DE CLUBES DE BALONCESTO i la societat mercantil ACEB, S.A.

3. Control i fiscalització per la Intervenció municipal

En suposar el Conveni objecte d'aquest document càrrega econòmica és preceptiu el control i fiscalització d'aquest expedient per part de la Intervenció municipal, sens perjudici que l'assumpció de qualsevol tipus de càrrega econòmica per exercicis futurs, s'ha d'entendre sota reserva en els pressupostos dels propers exercicis en la forma reglamentàriament prevista i mentre es mantingui la vigència d'aquest conveni, de dotació suficient per tal d'atendre els pagaments de les despeses anuals que corresponguin (Arts 162 i següents del TRLRHL).

En conseqüència, i d'acord amb l'article 172 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat per reial decret 2568/1986, de 28 de novembre, no hi ha cap tipus d'obstacle legal ni reglamentari per tal que l'òrgan competent, prèvia fiscalització de l'expedient, adopti, si escau, els acords següents:

Primer. AVOCAR la competència a favor de l'alcalde de conformitat amb els fonaments jurídics d'aquesta resolució.

Segon.- APROVAR la minuta del conveni que es transcriu a continuació:

"CONVENIO PARA LA CELEBRACIÓN DE LA 87ª EDICIÓN DE LA COPA DE S. M. EL REY DE BALONCESTO EN LA CIUDAD DE BADALONA

En Badalona, a -- de mayo de 2022

REUNIDOS

De una parte,

D. Rubén Guijarro Palma, quien actúa en su condición de Alcalde-Presidente del AYUNTAMIENTO DE BADALONA, con número de identificación fiscal P0801500J y domicilio en Badalona, Plaza de la Villa, 1.

En adelante, el AYUNTAMIENTO.

Y, de otra parte,

D. [REDACTED] quien actúa en su condición de Director General de la ASOCIACION DE CLUBES DE BALONCESTO y de Administrador Único de la sociedad mercantil ACEB, S.A., sociedad unipersonal, con números de identificación fiscal G08932253 y A58022864, respectivamente, ambas entidades con domicilio en Barcelona, Calle Iradier, 37.

En adelante, serán designadas "ACB" y "ACEBSA", respectivamente.

Las partes, en la representación que ostentan, se reconocen capacidad legal suficiente para la firmadel presente convenio y, a tal efecto,

MANIFIESTAN

- I. Que la ACB, en su calidad de Liga Profesional de Baloncesto, regulada en el artículo



41.1 de la Ley 10/1990, de 15 de octubre, del Deporte, tiene interés en designar a la ciudad de BADALONA como sede para la celebración de la 87ª edición de la Copa de S. M el Rey de Baloncesto.

II. Que ACEBSA es una sociedad mercantil unipersonal, de cuyo capital es titular la ACB al 100%, que gestiona todos los derechos derivados de las competiciones oficiales de baloncesto profesional organizadas por la ACB y posee, en exclusividad y a nivel mundial, todos los derechos de marketing, de televisión/radio/internet (audiovisuales en general), de patrocinio y los de explotación comercial en general, de todas las competiciones profesionales organizadas por la ACB y, en especial, de la Copa del Rey (En adelante, también "la Copa del Rey").

III. Que la Copa del Rey es una competición oficial de carácter profesional organizada por la ACB, que consiste en la celebración de cuatro partidos de cuartos de final, dos partidos de semifinales y una final entre los equipos vencedores de las semifinales.

IV. Que junto con la Copa del Rey, ACB y ACEBSA organizan la Minicopa, que es una competición donde participan los equipos de categoría infantil de los clubes de la ACB, que se clasifiquen para esta competición en una fase previa.

La Minicopa se desarrolla a través de dos grupos de cuatro equipos cada uno compiten en liguilla por obtener las posiciones para acabar disputando la final, que se podrá celebrar en la instalación donde se juega la Copa del Rey.

V. Que, adicionalmente, la ACB y ACEBSA organizan determinadas zonas lúdicas en la ciudad sede de la Copa del Rey, donde se realizan actividades dirigidas a la ciudadanía.

En adelante, la "Copa del Rey", la "Minicopa" y las "Zonas Lúdicas" serán designados, en conjunto, como "el evento".

VI. Que el AYUNTAMIENTO considera de interés público para la ciudad la celebración de la 87ª edición de la Copa del Rey de Baloncesto en BADALONA.

VII. Que, existiendo comunión de intereses entre las partes a los referidos efectos, éstas convienen en formalizar el presente acuerdo, que se registrá por los siguientes

PACTOS

PRIMERO. OBJETO.

Las partes convienen que ACB designe a la ciudad de BADALONA como sede para la celebración de la 87ª edición de la Copa del Rey de Baloncesto, que tendrá lugar entre los días 16 y 19 de febrero de 2023.

Tras la firma del presente convenio, las partes consensuarán y coordinarán la fecha, forma y contenido de la comunicación pública de esta designación.

SEGUNDO. CLASIFICACIÓN PARA LA COMPETICIÓN DEPORTIVA.

Participarán en la 87ª edición de la Copa de S. M. el Rey de Baloncesto, el Joventut de Badalona, que tendrá la condición de equipo sede, y los siete equipos mejor clasificados tras la finalización de las 17 jornadas de la primera vuelta de la Fase Regular de la Liga Endesa 2022/23, que no sean de la ciudad designada sede.

TERCERO. OBLIGACIONES DE ACEBSA.

Son obligaciones de ACEBSA, las siguientes:



1. *La asunción de todos los gastos de organización y producción del evento (Copa del Rey, Minicopa y zonas lúdicas), incluyendo los de desplazamiento y alojamiento de los equipos participantes, árbitros y personal de organización del evento.*

2. *Puesta a disposición de activos promocionales generales:*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en la web acb.com y en la web de ventade ticketing.*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en todos los elementos gráficos de promoción de la Copa del Rey.*

- *Presencia institucional en todos los actos organizados en relación con la Copa del Rey, en especial, en la presentación del convenio y en el sorteo de emparejamientos.*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en el programa oficial del evento o en lagúa para los aficionados.*

3. *Puesta a disposición de activos promocionales en la instalación oficial:*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en el LED UTV con 2 minutos en total en cada uno de los partidos de la competición.*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en pista, en la Contra U Televisiva.*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en pista (Lateral zona banquillos), con la denominación del nombre de la ciudad como sede del evento.*

- *Tres spots de 20 segundos cada uno en el videomarcador central al día.*

- *Instalación de stand promocional dentro de la instalación, con entrega de material a los aficionados.*

- *Entrega de 40 abonos tribuna baja y de 60 abonos medios para compromisos institucionales, así como presencia del AYUNTAMIENTO en el palco presidencial (10 asientos), en todos los partidos del evento.*

4. *Puesta a disposición de activos promocionales en las otras instalaciones y espacios:*

- *Instalación de stand promocional en la Fan Zone.*

- *Presencia de la imagen corporativa del AYUNTAMIENTO en LED UTV de la Minicopa (4 minutos en total en cada partido de la competición).*

- *Posibilidad de realizar actividades lúdicas fuera de la instalación.*

CUARTO. OBLIGACIONES DEL AYUNTAMIENTO DE BADALONA.

Son obligaciones del Ayuntamiento de Badalona, las siguientes:

1. *Abonar a ACEBSA el pago de la cantidad de UN MILLON SETECIENTOS MIL EUROS, como contraprestación por la designación y organización de la 87ª Copa de S.M. el Rey de Baloncesto en la ciudad de BADALONA, así como por la cesión de activos indicados en el pacto tercero y por los gastos de organización del evento.*

Dicha cantidad se incrementará en la suma correspondiente al Impuesto sobre el Valor Añadido (IVA) que sea aplicable en el momento de emisión de las correspondientes facturas



(En la actualidad, el 21%, es decir, la cantidad de TRESCIENTOS CINCUENTA Y SIETE MIL EUROS).

El pago se efectuará de la siguiente forma:

◦ *El 50% de la citada cantidad, es decir, la cantidad de OCHOCIENTOS CINCUENTA MIL EUROS MÃS IVA en el plazo máximo de 15 días hábiles, a contar desde la fecha de aprobación definitiva del crédito extraordinario por parte del Ayuntamiento de Badalona y, en todo caso, antes del día 30 de junio de 2022.*

◦ *El 50% restante, es decir, la cantidad de OCHOCIENTOS CINCUENTA MIL EUROS MÃS IVA en el plazo máximo de un mes a contar desde la fecha de finalización del evento, previa presentación por parte de ACEBSA del informe- memoria justificativo previsto en el pacto quinto.*

Para el pago, ACEBSA emitirá las correspondientes facturas por los importes aquí indicados, que se presentarán al AYUNTAMIENTO a través de FACE o de la sede electrónica que indique el Ayuntamiento de Badalona, junto con los códigos que le facilite el Órgano Gestor, Órgano de destino(Unidad Tramitadora) y Centro contable (Oficina Contable).

2. Poner a disposición de ACB y ACEBSA, de forma libre y gratuita, el uso del Palacio Municipal de Deportes de Badalona, en adelante "la instalación oficial", para la celebración de los entrenamientos, encuentros oficiales de la Copa del Rey, promociones de ACB y, en su caso, el partido de la final de la Minicopa.

Dicha instalación deberá contar con un aforo de, al menos, 10.000 espectadores sentados, incluidos los palcos que puedan instalarse. Será de cuenta del AYUNTAMIENTO la adecuación de la instalación oficial, a fin de que cumpla con el referido requisito de aforo mínimo.

La puesta a disposición de la instalación incluye el personal técnico y de mantenimiento de ésta, los medios materiales y los servicios necesarios para que esté a pleno rendimiento durante el evento, e incluirá todos los espacios y elementos técnicos que se relacionan en esta cláusula:

- a. Un mínimo de 4 vestuarios independientes para los equipos participantes.*
- b. Un mínimo de 4 salas independientes, anexas a los vestuarios, para los entrenadores de los equipos.*
- c. 2 vestuarios para los árbitros.*
- d. Sala descanso equipo arbitral para 15 personas.*
- e. Una enfermería, en sala independiente de cualquier otro servicio, debidamente equipada según lo dispuesto en la Normativa ACB.*
- f. Una sala habilitada como área de control de dopaje, que deberá cumplir los requisitos previstos en la normativa que regula los procesos de control de dopaje.*
- g. Un mínimo de tres vestuarios independientes para otros colectivos que intervienen en la producción del evento: cheerleaders, actividades de animación y producción audiovisual.*
- h. Un mínimo de 3 almacenes independientes de entre 50 y 100 m2 aprox.*
- i. Sala de entre 100 / 150 m2 acondicionada como zona de expedición y entrega de acreditaciones para acceder a las instalaciones. Esta sala deberá tener fácil acceso desde el exterior.*
- j. 2 salas VIP con capacidad de, al menos, 250 personas cada una.*



k. Sala de trabajo para el personal de producción y comunicación del evento con capacidad para 40 personas.

l. Sala de descanso para el colectivo voluntarios, con capacidad para 150 personas.

m. Taquillas u oficina de venta de ticketing.

n. Sala insonorizada y habilitada expresamente para la realización de ruedas de prensa.

o. Sala de Medios de Comunicación, con capacidad para 100 puestos de trabajo y zona de catering anexa para 300 personas.

p. Zona/s Mixta/s. La ACB reservará una/s zona/s en el pabellón, habilitadas en la zona de vestuarios, reservadas para la atención diaria a los medios de comunicación acreditados.

q. 50 plazas de aparcamiento, bien en las cotas inferiores de la instalación oficial, bien en sus inmediaciones. En este segundo caso, el Ayuntamiento facilitará una reserva de espacio público a tal fin, que incluirá las plazas de aparcamiento para los autobuses de los equipos participantes.

r. Zona en grada de tribuna de prensa, con al menos 200 puestos.

La instalación oficial deberá contar con los siguientes requerimientos de conectividad, cableado y cobertura Wifi a cargo de la Sede:

- Conectividad a internet con conexión de fibra óptica, simétrica y garantizada. Se deberá contar con 5 líneas de 1000 Mbps, con la siguiente distribución:

- Oficina ACB y Oficina Acreditaciones
- Oficina Comunicación ACB
- MMCC (2)
- Estadísticas y Control de Accesos

- Se deberá poder configurar las redes WiFi del evento a las distintas líneas de fibra según indicaciones del departamento de tecnología de acb, con cobertura en toda la instalación.

- Cableado estructurado (ethernet cat. 6 o superior) en:

- Oficina ACB (30 puestos)
- Oficina Comunicación ACB (30 puestos)
- Centro de acreditaciones (12 puestos)
- Tribuna de prensa (200 puestos)
- Sala de trabajo de prensa (100 puestos)
- Sala de Ruedas de Prensa (5 puestos)
- Sala Movistar+ (5 puestos)
- Set #Vamos (2 puestos)
- Taquillas (2 puestos)
- Sala Voluntarios (5 puestos)
- Controles / UCO (10 puestos)
- Mesa de anotadores (4 puestos)
- Otros espacios en pista (Mesas comentaristas, bancos para fotógrafos, etc.) (Hasta un máximo de 100 puestos)



- Cobertura WiFi en las mismas zonas del punto anterior con capacidad para, al menos, 1.500 conexiones simultáneas. Esta cobertura debe proporcionarse mediante hardware industrial para eventos de alta densidad, con el nivel de calidad requerido.
- Cobertura WiFi con las mismas condiciones que los anteriores para las siguientes zonas adicionales:
 - Puertas de acceso de público y acreditados
 - Vestuarios
 - Sala Arbitraje
 - Zona Mixta
 - Salas VIP
 - Camerinos
- Todos los puntos de red cableados deberán contar con tomas eléctricas en proporción, al menos de tres tomas tipo Schuko (CEE 7/4 Tipo F) por punto de red.
- Sistema de distribución de señal de imagen y sonido, con posibilidad de enviar señal de marcador, de partido sin repeticiones, y de retransmisión a los siguientes espacios:
 - Vestuarios
 - Sala de arbitraje
 - Sala de trabajo de prensa
 - Sala de trabajo ACB
 - Sala de voluntarios
 - Sala VIP

La Sede declara que la instalación ya dispone, entre otros, de los siguientes elementos técnico-deportivos, de espectáculo y de exhibición de publicidad:

- Marcador central y pantallas.
- Marcadores.
- Sistema led en zona intermedia de la grada.
- Parquet y canastas oficiales Nivel 1 de FIBA.
- El resto de los elementos técnico deportivos requeridos por la Normativa ACB para la disputa desus partidos de Liga.

Si se ampliase o mejorase la dotación de elementos técnico-deportivos, de espectáculo y de exhibición de publicidad antes de la celebración del evento, estos nuevos elementos también serán puestos a disposición de ACB de forma libre y sin coste.

3. Poner a disposición de ACB y ACEBSA, de forma libre y gratuita, el uso de una segunda instalación para la celebración de los encuentros de la Minicopa, con el personal, los medios materiales y los servicios necesarios para que esté a pleno rendimiento.

Esta instalación deberá estar equipada para disputar partidos de baloncesto de Nivel 1, debiendo disponer de:

- Marcador electrónico que deberá indicar los puntos conseguidos por cada equipo, así como lasfaltas cometidas por cada uno de los jugadores de ambos equipos.
- El cronómetro deberá indicar el tiempo en décimas de segundo al menos para los últimos 60segundos de cada parte y prórroga.
 - Cubos de 24”.
 - Parquet con certificado FIBA categoría pavimento de madera nivel 1, en buen estado.



- *Canastas con certificado FIBA categoría nivel 1.*
- *Mesa de anotadores con conexión a internet y sillas de los banquillos de los equipos.*
- *Enfermería debidamente equipada.*
- *Repuesto para, al menos, un conjunto de tablero, aro, red y cubos de 24" segundos, así como una estructura de canasta, todos ellos para la sustitución de lo instalado en pista, en caso de rotura o avería. La canasta de repuesto debe tener instalado el tablero, aro, red, cubo de 24".*
 - *Resto de elementos técnico deportivos requeridos por la Normativa ACB.*

La instalación para la celebración de la Minicopa deberá contar con los siguientes requerimientos de conectividad, cableado y cobertura Wifi, a cargo de la Sede:

- *Conectividad a internet con conexión de fibra óptica, simétrica y garantizada. Se deberá contar con 2 líneas de 1000 Mbps, con la siguiente distribución:*
 - *ACB, MMCC y Estadísticas*
 - *Servicio de streaming*
- *Se deberá poder configurar las redes WiFi del evento a las distintas líneas de fibra según indicaciones del departamento de tecnología de ACB, con cobertura en toda la instalación.*
- *Cableado estructurado (ethernet cat. 6 o superior) en:*
 - *Mesa de anotadores*
 - *Otros espacios en pista (Mesas comentaristas, bancos fotógrafos)*
 - *Punto para la producción audiovisual*
- *Cobertura WiFi mediante hardware industrial para eventos de alta densidad, con el nivel de calidad requerido para las siguientes zonas adicionales:*
 - *Puertas de acceso de público y acreditados*
 - *Vestuarios*
- *Todos los puntos de red cableados deberán contar con tomas eléctricas en proporción, al menos de tres tomas tipo Schuko (CEE 7/4 Tipo F) por punto de red.*

4. Poner a disposición de ACB y ACEBSA, sin cargo de tasas u otros costes, uno o varios espacios de la ciudad que determine ACB, para la instalación de las zonas lúdicas, colaborando la Sede en la concesión de la autorización administrativa para la instalación de actividades y uso privativo de vía pública por parte de ACB ante el organismo municipal competente.

El/los espacio/s donde se instalen las zonas lúdicas deberán contar con los siguientes requerimientos de conectividad, cableado y cobertura Wifi, a cargo de la Sede:

- *Conectividad a internet con conexión de fibra óptica, simétrica y garantizada. Se deberá contar con 1 línea de 1000 Mbps.*
- *Se deberá poder configurar las redes WiFi del evento según indicaciones del departamento de tecnología de acb, con cobertura en toda la instalación.*
- *Cableado estructurado (ethernet cat. 6 o superior) en la oficina de producción.*
- *Cobertura WiFi en las mismas zonas del punto anterior con capacidad para, al menos, 500 conexiones simultáneas. Esta cobertura debe proporcionarse mediante hardware industrial para eventos de alta densidad, con el nivel de calidad requerido.*



- Cobertura WiFi con las mismas condiciones que los anteriores para las siguientes zonas adicionales:

- Todos los espacios cedidos para activaciones por parte de ACB y patrocinadores
- Accesos a la Fan Zone

- Todos los puntos de red cableados deberán contar con tomas eléctricas en proporción, al menos de tres tomas tipo Schuko (CEE 7/4 Tipo F) por punto de red.

5. Poner a disposición de ACB y ACEBSA, de forma libre y gratuita, el/los espacio/s que ACB designe para realizar la presentación del evento y el sorteo de emparejamientos de la Copa del Rey.

El/los espacio/s deberán ser puntos de referencia de la ciudad sede, idóneos para la promoción de ésta y del evento.

La Sede pondrá a disposición de ACB todos los medios materiales, servicios y recursos humanos de que disponga el espacio, para la producción de presentación y sorteo, que podrán ser eventos retransmitidos.

6. Condiciones generales aplicables a todas las instalaciones y espacios que se ponen a disposición de ACB y ACEBSA:

a) La puesta a disposición de las instalaciones deportivas se producirá desde las 0:00 horas del cuarto día anterior al inicio del Evento (12 de febrero de 2023) y hasta las 14:00 horas del primer día después de la finalización del Evento (20 de febrero de 2023).

La cesión de uso del/los espacio/s público/s para la instalación de las zonas lúdicas producirá efectos desde las 0:00 horas del día anterior al de apertura de dichas zonas a la ciudadanía.

La cesión del espacio y será puesto a disposición de ACB desde el día antes del acto y hasta un día después de la finalización de este para el desmontaje

b) El AYUNTAMIENTO garantiza que las instalaciones cuentan con todos los permisos, seguros y habilitaciones legales necesarias para la celebración del Evento.

c) El AYUNTAMIENTO deberá facilitar todas las instalaciones y servicios existentes en las instalaciones para cumplir con las necesidades del host broadcaster de acuerdo con la normativa ACB, así como las plataformas para cámaras y otras estructuras temporales ya existentes en la instalación que sean necesarias para garantizar la calidad de la retransmisión audiovisual.

d) Las instalaciones se ponen a disposición de ACEBSA en régimen de clean venue, es decir, en el momento de la puesta a disposición deberán encontrarse ya libres de toda publicidad interior, exterior y en su zona de influencia, con excepción de la de carácter institucional fija existente y la denominación de la instalación. Respecto a la publicidad exterior, las partes pactan que, como mínimo, debe quedar libre de publicidad todas las fachadas exteriores de la instalación oficial. Esto significa que no se permitirá la exhibición de marcas y/o publicidad de terceros, asumiendo el AYUNTAMIENTO los gastos derivados de la correcta retirada de los soportes publicitarios existentes en las mismas y los de su posterior reposición.

e) ACEBSA desarrollará la distribución final de las instalaciones, específica para el evento, que incluirá la ubicación y posición de las cámaras de televisión, y la adjudicación de asientos de los equipos, público VIP, adecuación de gradas para medios de comunicación y televisión, todo ello en base a la documentación que se le va a enviar en soporte electrónico a la firma del presente acuerdo, que deberá incluir en todo caso:



- *El plan de autoprotección, emergencia y evacuación de las instalaciones, provisto por los servicios técnicos correspondientes.*
- *Un detalle de planos de cada planta, secciones y planos de elevación actuales de cada instalación, en el formato electrónico requerido por ACB.*
- *Un plano detallado de las gradas de público, indicando todas las secciones por número y aforo, todas las filas, asientos y elementos principales (como banquillos de los equipos, mesa de prensa, pista, plataformas para cámaras, palcos, pantallas de vídeo, marcadores, paneles informativos, vestuarios, etc.), en el formato electrónico requerido por ACB.*

QUINTO. JUSTIFICACIÓN DE LA ACTIVIDAD.

Finalizado el evento, ACEBSA elaborará un informe-memoria detallado que acredite la realización efectiva de los compromisos y obligaciones asumidos en el presente Convenio, el cual será remitido ael AYUNTAMIENTO.

SEXTO. IMAGEN CORPORATIVA.

La imagen corporativa del evento y todos los materiales promocionales serán definidos y diseñados exclusivamente por ACB, incorporando la imagen institucional del AYUNTAMIENTO.

El logo del evento será un composite del logo de Copa del Rey, con el nombre de la ciudad de Badalona.

Respecto a la imagen institucional del AYUNTAMIENTO, se seguirá lo previsto en el Manual de diseño gráfico de la identidad corporativa del Ayuntamiento de Badalona, del que facilitará un ejemplar a ACB previamente a la elaboración del material promocional.

A fin de asegurar la correcta aplicación y correspondencia con el citado Manual se recabará, con carácter previo, la conformidad del Ayuntamiento de Badalona con la imagen institucional que se incorpore a la imagen del evento.

Cualquier comunicación pública a medios de comunicación relativa al evento deberá ser previamente aprobada por ACB.

SÉPTIMO. DERECHOS DE EXPLOTACIÓN.

1. Todos los derechos de explotación de las retransmisiones audiovisuales del evento y de sus actividades paralelas, ya sean por televisión, internet, o cualquier otro soporte audiovisual, corresponden en exclusiva a ACEBSA. En este sentido, ACEBSA facilitará que el evento pueda transmitirse en condiciones de llegar al mayor número posible de potenciales destinatarios, a efectos de asegurar una mayor repercusión del evento.

2. Todos los derechos de explotación de ticketing y hospitality que de los mismos se deriven y, en general, cualquier activo y derecho de este carácter relacionado con el evento corresponden en exclusiva a ACEBSA.

ACEBSA definirá la estrategia (precios, diseño, política de venta, gestión del control de accesos, etc.) y será la responsable de la gestión de la venta de abonos, entradas y palcos y servicios adicionales para los mismos en la Copa del Rey.

3. ACEBSA tendrá derecho a designar patrocinadores para el evento, autorizando la inclusión de otras entidades en todos los actos oficiales, publicidad en las instalaciones, publicaciones, documentos oficiales, etc. relacionados con el evento, ya sea en el interior o en el exterior de las instalaciones.



ACEBSA determinará la instalación, aplicación y ubicación de publicidad en todas sus formas en las instalaciones cedidas, salvo la de carácter institucional ya existente, que deberá permanecer en todo caso.

En consecuencia ACEBSA no tendrá restricción alguna en cuanto a marcas publicitarias, restricción o imposición de proveedores, restricción de espacios y podrá explotar las actividades relacionadas con el evento y en particular lo relativo a la venta de productos de merchandising a su cuenta y riesgo exclusivo, respetando en todo caso la legislación general en materia de publicidad.

4. ACEBSA ostenta en exclusiva el derecho a vender merchandising en el evento y en las instalaciones donde se celebre el mismo y en su zona inmediata de influencia en la parcela de la instalación. En las instalaciones únicamente podrán ubicarse stands autorizados por ACEBSA para la distribución o venta de productos relacionados con el evento, sponsors, patrocinadores, licenciatarios, clubes, colaboradores, etc. En el caso de que existan stands en la propia instalación, éstos serán de uso exclusivo de ACEBSA.

5. ACEBSA ostenta en exclusiva el derecho a la explotación en los días del evento, directamente o a través de terceros, de los servicios de catering y restauración existentes en el interior de la instalación oficial.

Los espacios y zonas de venta de restauración y bares serán puestos a disposición de ACEBSA, quien ostentará la única y exclusiva competencia para su gestión y para la determinación de la publicidad que exhibirán durante el evento y de los productos para la venta durante la celebración del mismo.

6. El AYUNTAMIENTO emprenderá las acciones necesarias para prohibir la venta en la zona exterior de influencia de la instalación oficial por parte de terceras personas no autorizadas por ACEBSA, así como el reparto de publicidad, propaganda, folletos, muestras, etc. en las entradas a las instalaciones y en el interior de éstas, salvo que cuenten con la autorización previa y escrita de ACEBSA.

OCTAVO. COMISIÓN DE SEGUIMIENTO, VIGILANCIA Y CONTROL DE LA EJECUCIÓN DEL CONVENIO.

Al amparo de lo establecido en el artículo 49 f) de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, se constituye una comisión para el seguimiento, vigilancia y control de la ejecución del presente convenio y de las obligaciones de las partes, cuya composición, funciones y régimen de funcionamiento será el siguiente:

1. Composición: Estará formada por dos representantes de cada una de las partes firmantes, lo que hace un total de cuatro miembros.

2. Funciones:

- Abordar de forma conjunta todos los aspectos que deriven de la aplicación, interpretación, modificación, resolución o nulidad del convenio.*
- Realizar el seguimiento de las actividades relacionadas con el presente convenio.*
- Proponer medidas que puedan servir para la mejor realización de las actividades previstas.*
- Cuantas otras se deriven del presente convenio.*



Las partes se comprometen a intentar resolver las discrepancias o dudas sobre la aplicación, interpretación, modificación, resolución o nulidad del convenio, en el seno de la Comisión de Seguimiento, Vigilancia y Control de la Ejecución del Convenio.

3. Funcionamiento: La comisión se reunirá al menos una vez durante la vigencia del convenio y cuantas otras sean necesarias a petición de cualquiera de las partes. En todo lo no contemplado en el presente convenio respecto del funcionamiento de la Comisión, se aplicará lo dispuesto en las normas básicas sobre órganos colegiados recogidas en la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público. Los acuerdos serán adoptados por mayoría de votos, excepto para los casos de modificación o prórroga del convenio, que requerirá la unanimidad de los miembros.

4. Presidencia y Secretaría. En la sesión constituyente de la Comisión se designará de entre sus miembros, por mayoría simple, a la persona titular de la Presidencia de la misma, así como a la persona que ejercerá las funciones de secretaría del órgano.

Corresponderá al Secretario velar por la legalidad formal y material de las actuaciones de la Comisión, certificar las actuaciones del mismo y garantizar que los procedimientos y reglas de constitución y adopción de acuerdos son respetadas.

NOVENO. PROTECCIÓN DE DATOS.

Las partes firmantes con datos de contacto que se indican en el encabezamiento son responsables del tratamiento de datos contenidos en este convenio de los representantes legales e interlocutores (en adelante los interesados), siendo el tratamiento un requisito contractual necesario para la ejecución del mismo.

Con base jurídica en la relación contractual los datos serán tratados para llevar a cabo la gestión, desarrollo, cumplimiento y control del convenio y conservados para el cumplimiento de obligaciones y responsabilidades legales y contractuales, pudiendo ser comunicados los datos, en cumplimiento de obligaciones legales, a las autoridades administrativas u órganos judiciales, auditores financieros y fedatarios públicos.

Los interesados pueden ejercitar sus derechos de acceso, rectificación, cancelación o supresión y oposición, limitación del tratamiento y, cuando legalmente corresponda, portabilidad de sus datos personales enviando una petición escrita a las direcciones indicadas en el encabezamiento a cada responsable. También pueden presentar una reclamación ante una Autoridad de control (en España la Agencia Española de Protección de Datos (en adelante AEPD)). Con carácter previo y voluntario, pueden dirigirse al delegado de protección de datos de ACB: dpd@acb.es.

Será de aplicación el Reglamento (UE) 2016/679 del Parlamento y del Consejo, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales.

DÉCIMO. PERSONAL.

En ningún caso la suscripción del presente convenio supone o genera vinculación laboral, funcional o de cualquier otro tipo entre el AYUNTAMIENTO y el personal que, a través de ACB, participe o colabore en su ejecución.

UNDÉCIMO. PLAZO DE VIGENCIA DEL CONVENIO.

La vigencia del convenio se extenderá desde la fecha de la firma hasta el 20 de febrero de 2023. Cualquier modificación del convenio requerirá el acuerdo de las partes y deberá adoptarse antes de la finalización de su plazo de vigencia originario.



DUODECIMO. EXTINCIÓN Y RESOLUCIÓN DEL CONVENIO.

Serán motivo de extinción del presente convenio, las previstas en el artículo 51 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público y, además, la declaración de insolvencia en cualquier procedimiento y, en caso de concurso, la apertura de la fase de liquidación.

DECIMOTERCERO. CONSECUENCIAS POR EL INCUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES Y COMPROMISOS ASUMIDOS.

En caso de incumplimiento de cualquiera de las obligaciones y compromisos asumidos dimanantes del presente convenio, será necesario requerimiento previo a la parte incumplidora otorgándole un plazo de quince días para que cumpla con sus obligaciones, poniéndolo en conocimiento de la comisión de seguimiento, vigilancia y control de la ejecución del convenio. Si transcurrido el plazo, persistiera el incumplimiento, la parte que dirigió el requerimiento notificará a la otra la concurrencia de la causa de resolución y se entenderá resuelto el convenio, con indemnización de los perjuicios causados que en Derecho correspondan incluyendo, en su caso, los gastos judiciales o extrajudiciales.

En caso de cumplimiento defectuoso de lo convenido que no dé lugar a la resolución del convenio, se reducirá proporcionalmente la aportación pactada, pudiéndose exigir también la indemnización de los perjuicios causados, que consistirán en los gastos adicionales debidamente acreditados en que se haya incurrido con motivo de la celebración de las competiciones objeto de este convenio.

En caso de que la Copa del Rey no se celebrara finalmente en Badalona por motivos ajenos a las partes, ACEBSA reintegrará las cantidades ya abonadas por el AYUNTAMIENTO, una vez deducidos los gastos que ACB/ACEBSA hubiesen asumido hasta ese momento en la organización y promoción del evento, que deberán ser suficientemente justificados ante el AYUNTAMIENTO.

En los restantes supuestos, la parte que incumpla deberá restituir a la otra lo percibido o recibido y, en caso de que proceda, indemnizar los daños y perjuicios.

A la finalización del evento, el AYUNTAMIENTO comprobará la efectiva realización de las obligaciones que el presente convenio impone a todas las partes del mismo.

Dada la naturaleza pública de los créditos que pudieran derivarse de eventuales incumplimientos de las obligaciones adquiridas por parte de la entidad privada firmante del presente convenio, en caso de incumplimiento, el AYUNTAMIENTO se reserva el derecho de reclamar y exigir el reintegro o reembolso de las cantidades adelantadas o ya abonadas, sin perjuicio de las indemnizaciones que puedan proceder por los daños y perjuicios que el incumplimiento hubiera ocasionado.

DECIMOCUARTO. NATURALEZA Y RÉGIMEN JURÍDICO.

El presente convenio tiene naturaleza administrativa, conforme a lo dispuesto en los artículos 47 a 53 (ambos inclusive) de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, y se encuentra excluido del ámbito de aplicación de la legislación contractual pública, conforme a lo dispuesto en el artículo 6.2 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE, de 26 de febrero de 2014. No obstante, conforme al artículo 4 de la misma Ley indica que los negocios jurídicos excluidos de su



ámbito de aplicación se regirán por sus normas especiales, aplicándose los principios de esta Ley para resolver las dudas y lagunas que pudieran presentarse.

Corresponde a la Jurisdicción Contencioso-administrativa la competencia para resolver todas aquellas cuestiones relativas a la interpretación, cumplimiento y ejecución del presente convenio, que se puedan plantear entre las partes y no sean resueltas por el Comisión de Seguimiento del mismo.

Así lo acuerdan, otorgan y en prueba de conformidad lo firman por duplicado ejemplar, en el lugar y fecha que al principio se indican.

*D. Rubén Guijarro Palma
Por el Ayuntamiento de Badalona*

*D. [REDACTED]
Por la ACB y ACEBSA»*

Tercer.- AUTORITZAR I DISPOSAR la despesa que s'estima que se'n derivi de la subscripció del conveni – la minuta del qual hi figura en l'acord precedent - per import total, de conformitat amb aquella minuta, de 2.057.000,00 euros IVA inclòs, a favor de ACEB, S.A., sociedad unipersonal, amb NIF A58022864, la qual s'haurà d'atendre amb càrrec a la partida número 2022-11121000-3412-22609 del pressupost municipal vigent amb el número d'operació 12022000030864.

QUART.- NOTIFICAR aquests acords als interessats amb la relació de recursos que poden interposar i comunicar-la als departaments de Tresoreria Municipal i Intervenció General per al seu coneixement i efectes.

CINQUÈ.-SUBSCRIURE el Conveni resultant de la tramitació d'aquest expedient administratiu per una durada des de la data de la seva signatura fins el dia 20 de febrer de 2023.

En conseqüència, d'acord amb l'article 172 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals i amb allò anteriorment exposat, procedeix que, a l'empara dels articles l'art. 82.3 i 126 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, aprovat per Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, es doni compte a la Junta de Govern Local de la resolució de referència.

Els regidors/es resten assabentats/des de la precedent resolució.

Àmbit de Territori, Habitatge, Esports i Salut

3. Departament de Planejament Urbanístic Expedient: 2022/00002114P:

Aprovar amb caràcter inicial el Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.

PROPOSTA D'ACORD de l'aprovació inicial del Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.

En data 4 de juliol de 2022, l'arquitecta del Departament de Planejament Urbanístic ha emès un informe favorable a la proposta plantejada, el qual transcrit literalment diu el següent:

«INFORME

En data 4 de maig de 2021 i núm. Registre d'entrada 2022028919 el Sr. [REDACTED]



en representació de la societat Aldi Supermercados S.L., ha presentat a tràmit el Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.

Sr. ha estat autoritzat per la societat Aldi Supermercados S.L. a presentar la documentació tècnica relacionada amb l'expedient de referència, acreditat per escrit d'autorització de data 30 de desembre de 2021.

Antecedents

En data 7 de gener de 2022, amb número d'anotació 2022000653 al registre de l'Ajuntament de Badalona, el senyor en representació d'Aldi Supermercados SL, ha presentat una instància sol·licitant la tramitació del planejament urbanístic anomenat Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània. Un cop revisada la documentació aportada s'emet un requeriment al promotor per tal de millorar i esmenar la proposta presentada, en data 19 de gener de 2020.

En data 3 de març de 2022, Aldi Supermercados SL ha presentat una nova sol·licitud amb la documentació esmenada del Pla de millora urbana. Se li ha assignat el número de referència 1/A1-22 i número d'expedient 2022/00002114P.

D'acord amb el que estableix l'article 133 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, en data 15 de març de 2022 es substancia el tràmit de Consulta pública prèvia, publicant al Tauler d'anuncis de la Seu electrònica municipal i al tauler físic del Servei d'Atenció Ciutadana de l'Ajuntament un document sintètic respecte la necessitat, oportunitat i objectiu de la tramitació del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània.

La consulta s'ha realitzat durant el termini de 20 dies hàbils (del dia 16/03/2022 al dia 13/04/2022 ambdós inclosos), per tal de recollir aportacions o opinions dels ciutadans i organitzacions potencialment afectades per l'aprovació del futur planejament urbanístic.

Atès que durant aquest termini no es té constància d'haver rebut cap suggeriment en relació a aquesta consulta pública es proposa la tramitació del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània.

Objecte

La formulació de la redacció del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània es te com objecte l'adequació dels paràmetres de la normativa vigent per tal de flexibilitzar la ocupació de la parcel·la, sense incrementar cap dels valors de l'aprofitament, permetent l'agrupació d'empreses de categories diferents.

Àmbit

L'àmbit d'aquest PMU compren la parcel·la situada entre els carrers de Luxemburg, núm. 31-43, de Lituània, núm.5, i de Dinamarca, núm. 6.

Es tracta d'una parcel·la completament urbanitzada, amb un entorn consolidat, i completament edificat. La parcel·la te una superfície total de 3.677,89 m²

Iniciativa

Aquest Pla es formula per iniciativa privada, essent el promotor ALDI SUPERMERCADOS SL. que el promou amb la voluntat d'instal·lar-hi noves activitats de comerç i serveis.

La seva tramitació queda regulada pels articles 68, 90, 91 i 114 del DL 1/2010 de 3 d'agost pel qual s'aprova el TRLU i altre Normativa Urbanística General.

Planejament vigent

El planejament urbanístic vigent d'aplicació a l'àmbit del Pla de millora urbana és el següent:



- Pla general metropolitana (PGM), aprovat definitivament perla CMB el dia 14/07/1976 (BOP 19/07/1976).
- PERI de Montigalà, aprovat definitivament per la CMB el dia 06/11/1986 (BOP 24/07 /1987) .
- Modificació puntual del Pla especial d'usos de les illes industrials deis polígons A i B del Pla especial de reforma interior de Montigalà, aprovat definitivament per la CUB el dia 12/03/1997 (DOGC 03/10/1997).
- Modificació de l'art. 2.1.4. de la Modificació puntual del PE d'usos de les illes industrials dels polígons A i B del PERI de Montigalà, aprovat definitivament per la CUB el dia 15/07/1998 (DOGC 08/10/1998).
- Projecte de parcel·lació de l'illa BI-15, aprovat definitivament per l'Ajuntament de Badalona el dia 09/07/1991.
- Delimitació de la trama urbana consolidada (TUC) del municipi de Badalona per als equipaments comercials aprovada pel director general d'Urbanisme en data 20 d'abril de 2011 (30/06/2011)
- Normes urbanístiques i Ordenances metropolitanas d'edificació del PGM i les modificacions successives a l'àmbit del municipi de Badalona

Justificació de la proposta

El Pla de Millora Urbana pretén adequar els paràmetres de la normativa vigent a les necessitats del lloc. En general es tracta d'harmonitzar el paràmetres amb les parcel·les veïnes: alineacions, i flexibilitzar la agrupació d'empreses, que si bé ja estava permès, només era permès entre empreses de la mateixa categoria. Els nous paràmetres d'ordenació es redacten seguint els criteris de la normativa de referència de la zona industrial de Montigalà. Es redacten per tal d'actualitzar la normativa, als criteris de de l'entorn i de la seva realitat.

Els paràmetres reguladors es mantenen, i únicament es proposa la modificació dels següents:

Es permet l'agrupació d'empreses de diferents categories en tota la parcel·la.

L'alienació al carrer Dinamarca deixa de tenir caràcter d'obligatori, essent màxima.

En l'alineació del carrer de Luxemburg, no és obligatòria la construcció d'un porxo de 5m de profunditat i 5m d'alçada.

L'alineació de la mitgera tindrà una separació de 6m.

Davant d'aquesta situació, és d'interès públic promoure la modificació d'aquests paràmetres urbanístics per tal de flexibilitzar les possibilitats d'implantació d'algunes iniciatives d'emprenedoria en la parcel·la. Sense incrementar en cap cas, ni modificar, els paràmetres d'aprofitament ja establerts (ocupació edificabilitat, etc.).

És d'especial interès contemplar l'evolució que han tingut les activitats des de que es va redactar la normativa d'usos a la zona de Montigalà, on s'ha convertit en una necessitat habitual la agrupació d'empreses amb funcions complementàries. Es pretén obrir la possibilitat d'establir sinergies de col·laboració, entre empreses que puguin ser complementàries, per la implantació en la parcel·la de referència.

Compliment de l'article 102 del TRLUC respecte les especificitats del planejament derivat d'iniciativa privada.

El contingut del Pla de millora urbana justifica el compliment de les especificitats del planejament derivat d'iniciativa privada, d'acord amb l'article 102 del TRLUC.

Suspensió de llicències



Donat que el promotor és el titular de la parcel·la i la tramitació del Pla de millora urbana sol·licitada és la necessitat de fer possible l'execució del planejament vigent, i en tant que la proposta no es refereix a cap dels supòsits de l'article 73.2 del TRLU, no procedeix la suspensió de llicències.

Conclusió

Vist el document s'informa que compleix amb les disposicions establertes en el Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei d'urbanisme, les seves modificacions segons la Llei 3/2012, de 22 de febrer, el Decret 305/2006, de 18 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament de la Llei d'urbanisme i el Real Decret Legislatiu 7/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei del Sòl i Rehabilitació Urbana i, per tant, res s'oposa a procedir amb la tramitació del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.»

Vist l'informe jurídic proposta de resolució emès pel Departament Jurídic i d'Administració General d'Urbanisme de data 6 de juliol de 2022, el qual ha estat informat favorablement per la Secretària Accidental, que transcrit literalment diu així:

«INFORME JURÍDIC que s'emet pel Departament Jurídic i de l'Administració General de l'Àrea d'Urbanisme de l'Àmbit de Territori, Habitatge, Esports i Salut sobre la procedència de l'aprovació inicial del Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona.

I. ANTECEDENTS

Primer.- L'expedient TAO 2022/2114P que es tramita pel departament de Planejament urbanístic conté la següent documentació:

- 1) Informe Tècnic.*
- 2) Exemplar del projecte de pla especial que conté:
 - a) Memòria descriptiva i justificativa*
 - b) Normativa*
 - c) Plànols d'informació i d'ordenació urbanística.**

Segon.- Proposta presentada:

La formulació de la redacció del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània té com a objecte l'adequació dels paràmetres de la normativa vigent per tal de flexibilitzar la ocupació de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània, sense incrementar cap dels valors de l'aprofitament, permetent l'agrupació d'empreses de categories diferents.

Tercer.- L'àmbit:

L'àmbit d'aquest PMU comprèn la parcel·la situada entre els carrers de Luxemburg, núm. 31-43, de Lituània, núm. 5, i de Dinamarca, núm. 6. de Badalona.

Es tracta d'una parcel·la completament urbanitzada, amb un entorn consolidat, i completament edificat. La parcel·la té una superfície total de 3.677,89 m².

Quart.- D'acord amb l'informe tècnic emès en data 4 de juliol de 2022 emès per l'arquitecta del Departament de Planejament Urbanístic, la Cap del departament i el Cap de Servei d'Ordenació del Territori, la present proposta de pla de millora urbana es tracta d'harmonitzar el paràmetres amb les parcel·les veïnes: alineacions, i flexibilitzar l'agrupació d'empreses, que si bé ja estava permès, només era permès entre empreses de la mateixa categoria. Els nous paràmetres d'ordenació es redacten seguint els criteris de la normativa de referència de la zona industrial de Montigalà. Es redacten per tal d'actualitzar la normativa, als criteris de de l'entorn i de la seva realitat.



Els paràmetres reguladors es mantenen, i únicament es proposa la modificació dels següents:

Es permet l'agrupació d'empreses de diferents categories en tota la parcel·la.

L'alienació al carrer Dinamarca deixa de tenir caràcter d'obligatori, essent màxima.

En l'alineació del carrer de Luxemburg, no és obligatòria la construcció d'un porxo de 5m de profunditat i 5m d'alçada.

L'alineació de la mitgera tindrà una separació de 6m.

Cinquè.-

D'acord amb el que estableix l'article 133 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, en data 15 de març de 2022 es va realitzar el tràmit de Consulta pública prèvia, publicant al Tauler d'anuncis de la Seu electrònica municipal i al tauler físic del Servei d'Atenció Ciutadana de l'Ajuntament un document sintètic respecte la necessitat, oportunitat i objectiu de la tramitació del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània.

La consulta es va realitzar durant el termini de 20 dies hàbils (del dia 16/03/2022 al dia 13/04/2022 ambdós inclosos), per tal de recollir aportacions o opinions dels ciutadans i organitzacions potencialment afectades per l'aprovació del futur planejament urbanístic.

Atès que durant aquest termini no es té constància d'haver rebut cap suggeriment en relació a aquesta consulta pública es proposa la tramitació del Pla de millora urbana de la parcel·la situada entre els carrers de Dinamarca, Luxemburg i Lituània.

II.- L'EXPEDIENT D'APROVACIÓ DEL PLANEJAMENT. ASPECTES DE TRAMITACIÓ.

3.1.- La normativa reguladora en matèria de planejament és l'establerta en el Text refós de la Llei d'Urbanisme, aprovat pel Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, en la seva redacció donada per la Llei 3/2012, del 22 de febrer, de modificació del Text refós de la Llei d'Urbanisme, (en endavant TRLUC), el Reglament de la Llei d'Urbanisme, aprovat pel Decret 305/2006, de 18 de juliol, (RLUC), i d'altres concordants que en resultin d'aplicació.

Aquesta aprovació inicial del Pla Millora Urbana es tramita per aquesta Corporació Municipal per iniciativa privada a l'empara de l'article 101 en concordança amb l'article 70 del Text Refós de la Llei d'Urbanisme de Catalunya, modificat per la Llei 3/2012, en endavant TRLUC.

3.2.- A l'expedient administratiu 2022/2114P tramitat pel Departament de Planejament Urbanístic hi consten la documentació requerida per l'article 66 del TRLUC, de conformitat amb l'article 70.7 de la mateixa llei.

3.3.- La tècnica i la Cap del departament de Planejament urbanístic informen que el planejament es justifica en el següent::

«És d'interès públic promoure la modificació d'aquests paràmetres urbanístics per tal de flexibilitzar les possibilitats d'implantació d'algunes iniciatives d'emprenedoria en la parcel·la. Sense incrementar en cap cas, ni modificar, els paràmetres d'aprofitament ja establerts (ocupació edificabilitat, etc.).

És d'especial interès contemplar l'evolució que han tingut les activitats des de que es va redactar la normativa d'usos a la zona de Montigalà, on s'ha convertit en una necessitat habitual la agrupació d'empreses amb funcions complementàries. Es pretén obrir la possibilitat d'establir sinergies de col·laboració, entre empreses que puguin ser complementàries, per la implantació en la parcel·la de referència.»

3.4.- L'article 85.5 del TRLUC estableix que simultàniament al tràmit d'informació pública s'ha de sol·licitar informe als organismes, si n'hi ha, afectats per raó de llurs competències sectorials.



3.5.- De conformitat amb l'article 3.3. c) 7^e del Reial Decret 128/2018, de 17 de març, cal prèviament l'informe jurídic preceptiu de la Secretaria General de l'Ajuntament.

III.- VIGÈNCIA I MODIFICACIÓ DEL PLANEJAMENT URBANÍSTIC.

La vigència del planejament urbanístic és indefinida. No obstant, aquest es pot revisar o modificar. Acord amb l'article 97 del TRLUC, les propostes de modificació d'una figura de planejament urbanístic han de raonar i justificar la necessitat de la iniciativa, i l'oportunitat i la conveniència amb relació als interessos públics i privats concurrents. Les figures de planejament urbanístic es poden modificar, subjectant-se a les mateixes disposicions que regeixen la seva formació.

IV.- COMPETÈNCIA PER APROVAR INICIALMENT LA PROPOSTA

La competència correspon Alcalde en virtut de les facultats atribuïdes a l'article 21.1.j) de la Llei 7/1985, reguladora de les bases del règim local, en concordança amb l'article 53.1.s) del DL 2/2003, de 28 d'abril (TRLMRLC). Tanmateix aquesta competència ha estat delegada en favor de la Junta de Govern Local, com a òrgan col·legiat, mitjançant resolució de l'Alcalde de data 9 de novembre de 2021.

EN CONCLUSIÓ

D'acord amb la normativa citada i a la vista de la documentació tècnica que consta a l'expedient, s'informa favorablement la proposta presentada, per tal que previ informe de la Secretaria Accidental, sigui aprovat amb caràcter inicial el Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona. Aquesta figura derivada de planejament urbanístic és d'iniciativa privada i es tramita a l'empara de l'article 70 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text Refós de la Llei d'Urbanisme, modificat per la Llei 3/2012, de 22 de febrer.

Caldrà disposar l'obertura del termini d'informació pública de l'instrument d'ordenació urbanística durant el termini d'un mes, que s'haurà de convocar mitjançant edictes que caldrà inserir al Butlletí Oficial de la Província, al tauler d'anuncis i a la pàgina web de l'Ajuntament de Badalona (www.badalona.cat) i pel que fa a la premsa periòdica, en un dels diaris de més divulgació de la Comarca. Durant el període d'informació pública podran formular-se les al·legacions que s'escaiguin.

Igualment, caldrà citar personalment al tràmit d'informació pública les persones propietàries dels terrenys compresos de conformitat amb l'article 102.3 a) del TRLUC, llevat que el pla sigui formulat per la totalitat de les persones propietàries de la superfície afectada.»

Atesa la proposta de resolució, els antecedents i fonaments jurídics que la motiven, la Junta de Govern Local ACORDA:

PRIMER.- Aprovar amb caràcter inicial del Pla de millora Urbana de la parcel·la situada entre els carrers Dinamarca, Luxemburg i Lituània de Badalona. Aquesta figura derivada de planejament urbanístic és d'iniciativa privada i es tramita a l'empara de l'article 70 del Decret Legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el Text Refós de la Llei d'Urbanisme, modificat per la Llei 3/2012, de 22 de febrer.

SEGON.- Disposar l'obertura del termini d'informació pública de l'instrument d'ordenació urbanística durant el termini d'un mes, que s'haurà de convocar mitjançant edictes que caldrà inserir al Butlletí Oficial de la Província, al tauler d'anuncis i a la pàgina web de l'Ajuntament de Badalona (www.badalona.cat) i pel que fa a la premsa periòdica, en un dels diaris de més divulgació de la Comarca. Durant el període d'informació pública podran formular-se les al·legacions que s'escaiguin.



TERCER.-Igualment, caldrà citar personalment al tràmit d'informació pública les persones propietàries dels terrenys compresos de conformitat amb l'article 102.3 a) del TRLUC, llevat que el pla sigui formulat per la totalitat de les persones propietàries de la superfície afectada.

QUART.- Contra aquest acte administratiu de tràmit, que no decideix directament o indirectament el fons de l'assumpte, no determina la impossibilitat de continuar el procediment ni produeix indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs.

Votació:

La proposta precedent és aprovada per unanimitat.

Vots a favor: 6

Proposicions urgents

La secretària accidental fa constar en relació a aquest punt que no ha pogut ser objecte d'estudi permenoritzat i, per tant, la impossibilitat d'exercir l'assessorament jurídic de conformitat amb l'article 3.d) del RD 1147/1987 de 18 de setembre i als efectes d'allò que disposa l'article 92.2 del RD 2568/1986, de 28 de novembre, llevat els casos en què porti incorporat l'informe jurídic.

4. Servei Jurídic i Administració General de Govern i Territori Expedient: 2021/00041820H:

INCOACIÓ de l'expedient per a la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret respecte els acords de continuïtat aprovats per la Junta de Govern Local de 15 de desembre de 2009 i de 20 de maig de 2015, a favor de l'empresa Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E) per la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona.

ANTECEDENTS

1. El 5 de desembre de 2006 la Junta de Govern Local va adjudicar el servei de conservació de la xarxa d'enllumenat public del terme municipal de Badalona a l'empresa Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E).

El 13 de febrer de 2007 es va signar el contracte amb una durada de 2 anys prorrogables per 2 anys més.

Tal i com consta a la clàusula tercera del Plec de Clàusules Administratives particulars (en endavant PCAP) «*el preu màxim anual de la contractació es fixa inicialment en la quantitat de 1.325.000 euros (IVA inclòs). Aquesta previsió inicial del preu s'ha determinat en base als preus referits als components de la prestació, tal i com es defineix al Plec de Prescripcions Tècniques.*

Els licitadors hauran d'igualar o disminuir en la seva oferta l'esmentada quantitat».

A la licitació és van presentar tres ofertes, totes elles amb un percentatge a la baixa d'entre un 15 i un 17% i, finalment, el contracte es va adjudicar a la mercantil SECE per un import anual de 1.126.250 euros.

La interpretació del contracte que s'ha fet per part de l'Ajuntament és que el diferencial entre el preu ofert (preu d'adjudicació: 1.126.250 euros) i el preu màxim anual de la contractació, en un primer moment els 1.325.000 euros marcats com a preu màxim de contractació i més endavant amb la totalitat de la dotació de la partida pressupostària (que en la majoria dels casos ha excedit



del 1.400.000 euros, arribant un any als gairebé 1.700.000 euros) s'ha destinat des de l'entrada en vigor del contracte a l'execució «d'altres treballs».

Aquest augment en la facturació s'ha produït pel propi creixement de la ciutat, amb nous barris i noves necessitats, que ha comportat un augment tant dels punts de llum com dels serveis que s'han hagut de prestar en el decurs de tots aquests anys. Com a conseqüència d'aquest desenvolupament de la ciutat, des de l'Ajuntament s'han encarregat a l'empresa un augment en els treballs a realitzar per l'empresa per poder fer front a una correcta prestació del servei d'enllumenat a la ciutat.

Serveis que han estat efectivament encarregats per l'Ajuntament a l'empresa i que aquesta, fins l'any 2021 ha prestat de forma satisfactòria.

2. El 15 de desembre de 2009 la Junta de Govern Local va acordar el pagament de la quantia corresponent a l'empresa SECE, corresponent a la 1^a (i única) adequació i actualització de preus.

3. De les dues pròrrogues previstes contractualment, es va executar la primera d'elles, que finalitzà el 13 de febrer de 2010, però per Resolució del regidor de Via Pública del moment, es va resoldre no formalitzar la segona de les pròrrogues i proposar a la Junta de Govern Local la continuació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona en favor de l'empresa Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E.), fins que no hi hagués nou adjudicatari del servei, en compliment d'allò previst a l'article 235.a) del Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals, aprovat pe Decret 179/1995, de 13 de juny. Aquest Acord de continuïtat es va adoptar el 15 de desembre de 2009 per la Junta de Govern Local.

4. El 10 de gener de 2013 i en aplicació de la Llei Orgànica 2/2012, de 27 d'abril d'Estabilitat Pressupostària i Sostenibilitat Financera, es va signar una compareixença entre el Regidor de Via Pública i Mobilitat i el delegat de l'empresa SECE on se'ls va notificar un informe amb una nova distribució dels treballs del manteniment de l'enllumenat públic de la ciutat de Badalona.

D'acord amb aquest informe, degut a la situació econòmica d'aquell moment, es feia necessari fer una nova proposta de distribució dels treballs contemplats en el contracte. Així, per una part, es mantenien les feines corresponents al control del funcionament de l'enllumenat, mentre que els treballs de conservació preventiva de l'enllumenat només s'executarien en funció de la disponibilitat de la consignació pressupostària. En aquest informe, s'estableix un màxim de disponibilitat pressupostària de 1.100.000 euros.

5. El 20 de maig de 2015 i, atès que no s'havia formalitzat encara cap contracte per prestar el servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona, la Junta de Govern Local va acordar de forma conjunta la continuïtat de diversos contractes, entre els que es trobava el formalitzat amb l'empresa S.E.C.E. En el propi acord es fa esment que *«en relació a aquest expedient només ha estat convocat el Departament Central de Contractació a un parell de reunions amb tècnics externs de l'Ajuntament que estaven ajudant al Servei Tècnic promotor a preparar un nou plec de prescripcions tècniques sense que es tingui coneixement que la preparació d'aquest nou document hagi estat enllestida o finalitzada en el moment d'emetre's aquest document»*.

6. El 9 de maig de 2016 el Cap del Servei de Via Pública i Mobilitat i el delegat adjunt de Badalona de la mercantil S.E.C.E van signar una comunicació on es va adjuntar un nou informe amb una nova distribució de treballs que formaven part del contracte, que incloïen tant el control del funcionament de l'enllumenat, la conservació preventiva del mateix i un nou grup de feina denominades «altres treballs». Es va establir un màxim de disponibilitat pressupostària



d'1.500.000 euros.

7. En data 23 de novembre 2018 la Secretaria General i la Intervenció Municipal van emetre conjuntament el Dictamen un que s'analitza la situació dels acords de continuïtat dels contractes de l'Ajuntament de Badalona, la regulació de la pròrroga de contractes, les causes de nul·litat, i responsabilitats per la tramitació irregular dels contractes, concloent el següent:

"CONCLUSIÓ

Primera. L'acord de la Junta de Govern local d'aquest consistori de 20 de març de 2015 de continuïtat de servei és un acord nul de ple dret d'acord amb allò que disposa l'article 47 de la LPAC i 39 de la LCSP.

Segona. És obligació de l'administració de procedir a la seva revisió d'acord amb el que disposa els articles 106 i ss de la LPAC podent-se acordar mesures cautelars.

Tercera. Fins el moment que no s'acordi la declaració de nul·litat de ple dret de l'acord municipal i sigui ferma en via administrativa l'acord de la junta de govern de 20 de març de 2015 (sense perjudici de l'adopció de mesures cautelars d'acord article 108 de LPAC) el citat acord és vigent i executiu d'acord amb allò que disposa l'article 108 de LPAC. De conformitat amb això i els principis de seguretat jurídica i confiança legítima cal que s'apliquin per part de l'administració i pel contractista d'acord amb allò regulat al contracte i plecs objecte de prorroga de servei i d'acord amb els efectes previstos en el mateix.

Tot i la situació de continuïtat, les factures es van pagar a la mercantil SECE recorrent a la figura jurídica del reconeixement extrajudicial de crèdit per evitar l'enriquiment injust de l'Ajuntament, atès que els treballs s'havien realitzat d'acord amb les instruccions municipals.

Arran de l'informe de la Secretaria i la Intervenció, a l'agost del 2019 es van deixar de tramitar les factures i, per tant, es van deixar també de satisfer els seus imports.

8. El 30 de setembre de 2019 es va publicar la licitació del contracte del servei de manteniment integral de les instal·lacions d'enllumenat públic i altres treballs complementaris relacionats amb les instal·lacions elèctriques a la via pública de l'Ajuntament de Badalona.

El 18 d'octubre del mateix any, l'empresa Electricitat Boquet, SL, (en endavant BOQUET) va presentar al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (en endavant, Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra els plecs que regeixen la licitació.

El 20 de maig de 2020 el Tribunal va dictar la Resolució 180/2020 estimant el recurs especial interposat per BOQUET.

Com a conseqüència d'aquesta Resolució el Servei de manteniment d'Espais Públics va emetre informe on va considerar que el procediment en qüestió tenia un defecte en la seva preparació de tipus no esmenable, pel que va proposar el desistiment del procediment. L'acord de desistiment va ser adoptat pel Ple en sessió de data 28 de juliol de 2020.

9. El 3 de setembre de 2020 es va publicar una nova licitació per la prestació del servei de manteniment integral de les instal·lacions d'enllumenat públic de Badalona (expedient 2020/20175C), que, finalment, es va adjudicar a l'empresa IMESAPI SA, mitjançant acord de Ple de 25 de maig de 2021.

10. Contra aquest acord SECE va interposar davant del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic recurs especial en matèria de contractació contra, d'una banda, l'acord d'adjudicació del contracte pres en sessió plenària de data 25/05/2021 i contra el decret de desestimació de les



seves al·legacions adoptat per l'alcalde de la corporació en data 08/06/2021 i sol·licita del Tribunal, a grans trets, el següent:

Amb caràcter principal, que se li doni accés a l'expedient de contractació en les seves oficines, atorgant-li un termini de cinc dies hàbils per a, si escau, poder completar el present recurs. Subsidiàriament i per al cas que el Tribunal consideri que cal pronunciament previ exprés i motivat, per part de l'òrgan de contractació entorn les parts de l'oferta de IMESAPI que siguin confidencials, que requereixi a l'Ajuntament de Badalona perquè informi, de forma motivada, quina part de la documentació interessada per SECE té efectivament el caràcter de confidencial i s'obri novament termini per presentar el recurs.

Així mateix, SOL·LICITA la nul·litat de ple dret de tot el procediment de licitació en base a la fragant insuficiència de motivació de l'informe de ponderació dels criteris de judici de valor i per extensió, de l'acord d'adjudicació, la qual ha de comportar l'anul·lació de la resolució d'adjudicació i, atesa la impossibilitat de tornar a realitzar una nova avaluació dels criteris d'adjudicació dependents d'un judici de valor en els termes exigits en la normativa de contractació pública, de tot l'expedient.

11. L'Ajuntament s'ha oposat a aquest recurs conclouent el següent:

«D'acord amb l'anteriorment exposat, la Mesa es ratifica en el contingut de l'informe tècnic de data 09/02/2021 havent-se incorporat en l'expedient administratiu de referència els documents de treball elaborats al seu dia per part dels membres integrants del Comitè d'Experts en què es fonamentà el resultat d'aquell informe tècnic que va servir de base per a l'adopció dels acords a la seva sessió de data 17/02/2021 i consegüentment, considera ajustat i conforme a dret l'adopció dels acords objecte de dita sessió així com també els acords adoptats amb posterioritat, entre d'altres, l'aprovació per part de l'Ajuntament Ple en sessió ordinària de data 25/05/2021 d'aprovar l'adjudicació del contracte de referència en base, entre d'altres, a aquells acords, en favor de l'empresa IMESAPI SA.

- El PCAP regulador d'aquesta contractació defineix a la seva clàusula 6.2 de forma expressa i clara els criteris que s'estableixen per a valorar les ofertes licitadores, com s'ha de presentar l'oferta en la seva clàusula 9.2 (seguint el model de l'annex I de l'esmentat plec) així com la seva forma de valoració (a la primera clàusula esmentada), per tant no s'han infringit els principis d'igualtat i no discriminació entre candidats que la recurrent al·lega atenent que en el moment de presentació en aquesta licitació, tots els candidats gaudeixen de la mateixa informació, concorrent en igualtat de condicions, a la licitació.

- Que la forma de valoració de les ofertes és clara atenent la literalitat del PCAP i els licitadors n'eren coneixedors d'aquesta en concórrer en aquesta licitació sense que s'impugnés el seu contingut.

- En conseqüència, s'acompleixen tots els requisits doctrinals i jurisprudencials que s'exigeixen a l'Administració, de conformitat amb la normativa legal vigent en matèria de contractació, sobre la forma de valoració de les ofertes formulades pels diversos empresaris, sense que s'hagin establert amb posterioritat subcriteris o regles no reflectits en els plecs per procedir a la seva valoració.

- La manca de motivació de l'informe tècnic ve donada per la necessitat de respectar la confidencialitat declarada de forma expressa pels licitadors respecte les seves respectives proposicions havent actuat l'Administració de conformitat amb allò establert per aquest tema, en el PCAP.

Per tant, no procedeix estimar la pretensió de la recurrent, per no tenir cap base jurídica dins



del present expedient de contractació, sol·licitant-se en aquest moment al Tribunal la continuïtat de la tramitació d'aquest expedient amb la signatura del contracte de referència i per tant, donant fermesa a l'adjudicació acordada per l' Ajuntament Ple en sessió ordinària del proppassat 25/05/2021 evitant els perjudicis que suposaria l'aturament indegut dels efectes que se'n desprenen d'aquella decisió del PLE».

12. Com a conseqüència de la situació d'impagament de les factures, SECE ha interposat dos recursos contenciosos administratius en reclamació de les mateixes.

La primera demanda, admesa a tràmit per Decret de data 26 de febrer de 2021, es va tramitar pel jutjat Contenciós Administratiu nº12 de Barcelona com a Procediment Ordinari 21/2021 sol·licitant també Mesures Cautelars Coetànies, tramitades amb el número 22/2021.

En aquest recurs es van reclamar, pel que fa a la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona, les factures compreses des d'agost del 2019 fins l'agost de 2020, per un import total de 1.791.546,83 euros. Les mesures cautelars sol·licitades consistien en el pagament anticipat de la quantia deguda. Aquestes mesures van ser admeses pel Jutjat i la quantia va ser abonada per l'Ajuntament. Actualment aquest procediment es troba pendent de dictar Sentència.

Respecte el segon procediment s'ha tramitat pel Jutjat Contenciós Administratiu nº13 de Barcelona com a Procediment Ordinari 140/2022 i també es van sol·licitar Mesures Cautelars Coetànies, tramitades amb el número 42/2022.

En aquest recurs es van reclamar, pel que fa a la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona, les factures compreses des de setembre del 2020 fins al novembre de 2021, per un import total de 1.359.593,87 euros. Les mesures cautelars sol·licitades consistien en el pagament anticipat de la quantia deguda. Aquestes mesures no han estat estimades pel Jutjat ja que l'Ajuntament de Badalona va aportar el informe emès per la Intervenció Municipal de data que conclou el següent:

«D'acord amb aquests arguments esgrimits pel Tribunal de Comptes, així com la normativa que és d'aplicació, encara que els treballs s'hagin realitzat, correspon declarar la nul·litat de les actuacions, previ dictamen de la Comissió Jurídica Assessora, tot tenint en compte, a més, que l'ajuntament té impossibilitat d'adjudicar el nou contracte, tal i com s'ha explicat al cos de l'informe i, un cop declarada la nul·litat correspondrà al Ple l'aprovació dels RECONeixEMENTS EXTRAJUDICIALS DE CRÈDIT, però només per compensar a l'empresa dels costos suportats, i deduïnt el benefici industrial de l'import de les factures. I l'òrgan competent per a l'aprovació dels reconeixements extrajudicials de crèdit és el Ple».

13. Per tant, resumint:

- Al mes de maig de 2021 es va adjudicar el nou contracte per a la prestació del servei de manteniment integral de les instal·lacions d'enllumenat públic de Badalona, tot i que el procediment està suspès com a conseqüència del recurs especial en matèria de contractació presentat per la mercantil SECE contra l'acord d'adjudicació i el decret resolent les al·legacions que va presentar.
- La prestació del servei de conservació i reparació de l'enllumenat públic de Badalona, s'està prestant en l'actualitat, tot i que sota mínims, per la mercantil SECE en virtut dels acords de continuïtat adoptats per la Junta de Govern Local el 15 de desembre de 2009 i el 20 de maig de 2015 i segons la distribució de tasques descrita a l'informe de data 9 de maig de 2016.
- Resten per pagar les factures pels serveis prestats compreses entre setembre de 2020 fins al mes en curs.



14. Consta a l'expedient informe jurídic emès pel Cap del Servei Jurídic i Administració General de l'Àmbit de Territori, Habitatge, Esports i Salut i la Secretària accidental de l'Ajuntament de Badalona.

FONAMENTS JURÍDICS

I. Normativa aplicable a la revisió d'ofici

Seguint la doctrina establerta per la pròpia Comissió Jurídica Assessora (dictàmens 80/2019, 95/2019 i 177/2019, entre d'altres) "En la determinació de la normativa aplicable a la revisió d'ofici, s'ha de diferenciar entre el règim procedimental i el règim material". (...) "La tramitació del procediment de revisió s'ha d'ajustar a la normativa vigent en el moment de la incoació. En canvi, des d'una perspectiva material o substantiva, el règim de les causes de nul·litat de ple dret és l'establert en la normativa vigent en el moment en que es va dictar l'acte o es va aprovar la resolució objecte de revisió".

Per tant, en aquest supòsit concret, la normativa a aplicar és la següent:

Respecte el règim procedimental

- 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 (en endavant LCSP).
- Capítol I del Títol VI de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de Procediment Administratiu Comú de les administracions públiques, concretament l'article 106, que fa referència a la revisió de disposicions i actes nuls, amb els límits establerts a l'article 110 (en endavant LPAC).
- Article 71.3 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.

Respecte el règim material

El contracte es formalitza el 13 de febrer de 2007, i els dos acords de continuïtat es van adoptar els anys 2009 i 2015, per tant, des d'un punt de vista substantiu o de fons, d'acord amb el segon apartat de la disposició transitòria primera de la LCSP, el règim jurídic material aplicable, és el text refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat pel reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre i la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i de Procediment Administratiu Comú, tot i que l'article 62.1 de la LRJPAC és coincident amb l'article 47.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de Procediment Administratiu Comú, pel que fa referència a les causes de nul·litat de ple dret dels actes.

II. Competència per iniciar el procediment

L'article 71.1 de la Llei 26/2010 assenyala que «La competència per a iniciar i resoldre els procediments de revisió d'ofici de disposicions reglamentàries i per a iniciar el de revisió d'actes nuls correspon a l'òrgan que els ha aprovat o dictat.

Segons el punt 3) del mateix article «La competència per a resoldre els procediments de revisió d'ofici d'actes nuls dictats pels ens locals correspon als òrgans que determina la normativa de règim local».

En el present supòsit, tant l'adjudicació del contracte com ambdós acords de continuïtat els va adoptar la Junta de Govern Local.

D'acord amb la Disposició Addicional Segona, en el seu punt primer de la LCSP «Corresponen



als alcaldes i als presidents de les entitats locals les competències com a òrgan de contractació respecte dels contractes d'obres, de subministrament, de serveis, els contractes de concessió d'obres, els contractes de concessió de serveis i els contractes administratius especials, quan el seu valor estimat no superi el 10 per cent dels recursos ordinaris del pressupost ni, en tot cas, la quantia de sis milions d'euros, inclosos els de caràcter plurianual quan la seva durada no sigui superior a quatre anys, incloses les eventuais pròrrogues, sempre que l'import acumulat de totes les seves anualitats no superi ni el percentatge indicat, referit als recursos ordinaris del pressupost del primer exercici, ni la quantia assenyalada».

Per Resolució de 12 de novembre de 2021 l'Alcalde va delegar a la Junta de Govern Local les següents competències en matèria de contractació:

«Aprovar els expedients relatius a les contractacions i concessions contractuals de la competència d'aquesta Alcaldia que no hagin sigut objecte de delegació a favor dels Regidors i Regidores d'aquest Ajuntament, incloent aquesta competència l'aprovació de tot l'expedient de contractació, des del seu inici fins a la seva definitiva finalització o resolució, inclosa la seva modificació, interpretació i revisió de preus»

Per Resolució de 2021010476 de 8 de novembre, l'Alcalde ha delegat en els Regidors i Regidores la competència *«com a òrgan de contractació respecte les contractacions a excepció dels subministraments assignats al departament de compres, quan el valor estimat dels quals no superi la quantitat de 2.000.000,00 euros en els contractes d'obres i la quantitat de 100.000,00 euros en els contractes de serveis i els subministraments no assignats al departament de compres, inclosos els de caràcter plurianual quan la seva duració no sigui superior a quatre anys, sempre que el seu import acumulat a totes les anualitats no superi l'esmentada quantitat i fins el límit del 10 per cent dels recursos ordinaris del pressupost ni, en qualsevol cas, la quantia de sis milions d'euros».*

Per tant, atenent al valor estimat del contracte, que mai ha superat els dos milions d'euros, l'òrgan competent per incoar el procediment de revisió d'ofici és la Junta de Govern Local.

III. Anàlisi de la procedència d'aplicar el procediment de revisió d'ofici i de la concurrència de causa de nul·litat

III.1 Procedència d'aplicar el procediment de revisió d'ofici

La revisió dels actes nuls de ple dret de les administracions públiques es troba regulada a l'article 106 de la LPAC (article 102 de la Llei 30/1992, de 30 de novembre). Concretament, l'article 106.1 estableix "Les administracions públiques, en qualsevol moment, per iniciativa pròpia o a sol·licitud de l'interessat, i amb el dictamen previ del Consell d'Estat o òrgan consultiu equivalent de la comunitat autònoma, si n'hi ha, han de declarar d'ofici la nul·litat dels actes administratius que hagin posat fi a la via administrativa o que no hagin estat recorreguts dins dels termini, en els supòsits que preveu l'article 47.1".

S'ha de tenir en compte que l'article 106.1, segons el seu redactat, obliga a les Administracions Públiques a revisar d'ofici aquells actes viciats de nul·litat radical o de ple dret quan s'ha incorregut en alguna de les causes de nul·litat de l'article 47.1 LPAC. És a dir, no és una simple facultat de les Administracions Públiques, sinó que constitueix una potestat reglada d'exercici inexcusable per a l'Administració, tal i com es va indicar en la STS de 18 de desembre de 2007 (recurs 9826/2003).

D'acord amb la doctrina i la jurisprudència unànime, el procediment de revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret, ha de ser un recurs de caràcter excepcional i interpretació restrictiva, al qual només cal recórrer quan realment no hi hagi cap altra possibilitat de restituir la legalitat vulnerada. I, això és així, per les dures conseqüències que comporta la declaració de nul·litat



d'un acte. En efecte, la declaració de nul·litat, suposa retirar, expulsar del món jurídic un acte, en principi, ferm i inatacable, amb la finalitat de protegir l'interès públic davant d'actes i disposicions administratives il·legals. Per aquest motiu, alguns òrgans consultius han censurat que aquest procediment acabi configurant-se com el procediment habitual per a donar cobertura a problemes de legalitat ordinària que es podrien solucionar mitjançant el reconeixement extrajudicial de crèdits en aplicació de la teoria de l'enriquiment injust.

D'aquest caràcter excepcional esdevé el fet que aquesta potestat només es pot exercir en aquells supòsits taxats expressament en l'ordenament jurídic, ja que, altrament, hauríem de recórrer a la regla general de l'anul·labilitat dels actes administratius (art. 48 LPAC).

En aquest sentit, la Sentència de la Sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya de 26 de juny de 2020 (rec.75 / 2018) va revocar expressament la sentència dictada pel Jutjat del contenciós-administratiu de Tarragona de 20 d'octubre de 2017 (rec. 307/2016) que va anul·lar l'acord plenari de reconeixement extrajudicial de crèdit per afrontar despeses contractuals viciats, per considerar que havia de tramitar prèviament la revisió d'ofici dels actes nuls de ple dret, recolzant-se en l'argument ofert en cas idèntic per la sentència dictada pel Jutjat del contenciós-administratiu d'Oviedo el 12 de juny de 2017 (401/2016), buidant de rebot la sentència d'Oviedo, i ratifiqués la validesa de l'acord plenari de reconeixement extrajudicial de crèdits que obria el pas al pagament per evitar l'enriquiment injust.

Així, el Dictamen 131/2020 "(...) Escau sempre una interpretació estricta sobre la procedència de la revisió, i, per tant, de l'abast de les causes de nul·litat previstes legalment i l'apreciació del cas concret. En efecte, la salvaguarda del principi de seguretat jurídica i la necessària estabilitat dels actes administratius i de les relacions jurídiques que se'n deriven imposen una interpretació acurada i estricta dels vicis de nul·litat, de manera que s'impedeixi la desnaturalització de la figura de nul·litat absoluta (per tots, Dictamen 290/2018). (...) la declaració de nul·litat que comporta la revisió exigeix de l'Administració una justificació adequada, de manera que només és possible després d'una anàlisi congruent i un raciocini i una reflexió basades en els antecedents de fet i dret aplicable".

També en aquest sentit STS de 16 de gener de 2015 (Recurs de Casació 5212/2011) segons la qual "la acción de nulidad no està concebida para canalitzar cualquier infracción del ordenamiento jurídico que pueda imputarse a un acto administrativo, sino únicamente aquellas que constituyan, por su cualificada gravedad, un supuesto de nulidad plena".

Això sí, d'acord amb la STS 1096/2018 (recurs 2011/2016), "*Una vez ejercitada esta acción de revisión de oficio y habiendo considerado el tribunal que estaba correctamente ejercida, y consiguientemente que el acto debía declararse nulo de pleno derecho, el artículo 106 (Llei 30/92) no permite al tribunal limitar los efectos de la nulidad previamente acordada (...) trae como consecuencia que dicho acto no se produjo, o no debió hacerlo, ningún efecto jurídico*".

Termini per a la revisió dels actes nuls

La revisió dels actes nuls es podrà exercir en qualsevol moment i no està sotmesa a termini de prescripció ni a cap altre límit temporal, amb l'excepció d'allò establert a l'article 110 de la LPAC (en aquest sentit STS de 23 de febrer de 2000, (recurs 3879/1994) i amb el límit que només pot ser exercida una vegada respecte el mateix supòsit de fet.

Límits a l'exercici de la revisió d'ofici

L'article 110 LPAC prescriu que "Les facultats de revisió que estableix aquest capítol no es poden exercir quan, per prescripció d'accions, pel temps transcorregut o per altres



circumstàncies, el seu exercici sigui contrari a l'equitat, a la bona fe, al dret dels particulars o a les lleis”.

Respecte a la interpretació d'aquest article el Tribunal Suprem, s'ha manifestat en els següents termes: “Como ya hemos manifestado en la sentencia del recurso 34/2013: *“dicho precepto (artículo 106 Ley 30/92) no es una norma interpretativa para restringir la apreciación de las causas de nulidad, sino una norma conectada con las causas de nulidad y sus efectos que no ignora la existencia de esos efectos, sino que pretende atemperarlos, de ahí la referencia a la ponderación de las circunstancias concretas y a estándares abstractos como la buena fe o la equidad, típicos de un sistema que atempera las consecuencias rigurosas en la aplicación de la ley cuando concurren motivos suficientes”*. STS 1096/2018 (recurso 2011/2016).

En la mateixa Sentència (FJ 5è) *“Partiendo de que la revisión de oficio de un acto nulo de pleno derecho se puede realizar en cualquier momento y, por tanto, se trata de una acción imprescriptible, hay que tener en cuenta que el art. 106 de la Ley 30/1992 establece una cláusula de cierre que limita la posibilidad de revisión en supuestos excepcionales, al disponer que “las facultades de revisión no podrán ser ejercitadas cuando por prescripción de acciones, por el tiempo transcurrido o por otras circunstancias su ejercicio resulta contrario a la equidad, a la buena fe, al derecho de los particulares o a las leyes”*”

En definitiva, si de un lado en el art. 102 de la Ley se establece la posibilidad de proceder a la revisión de oficio sin sujeción de plazo (en cualquier momento), en el art. 106 se establece la posibilidad de que su ejercicio se modere por la concurrencia de las circunstancias excepcionales que en él se prevén, limitándose la posibilidad de expulsar del ordenamiento jurídico un acto que incurre en un vicio de especial gravedad ponderando las circunstancias de todo orden concurrentes y los bienes jurídicos en juego. Esta previsión legal permite que los tribunales puedan controlar las facultades de revisión de oficio que puede ejercer la Administración, confiriéndoles un cierto margen de apreciación sobre la conveniencia de eliminación del acto cuando por el excesivo plazo transcurrido y la confianza creada en el tráfico jurídico y/o en terceros se considera que la eliminación del acto y sus efectos es contraria a la buena fe o a la equidad, entre otros factores.

Ahora bien, la correcta aplicación del artículo 106, como ya dijimos en la sentencia de este Alto Tribunal núm. 1404/2016, de 14 de junio (rec. Cont-adv. Núm 849/2014), y reiteramos en la de 11 de enero de 2017 (rec. Cont. Adv. Núm. 1934/2014), exige “dos requisitos acumulativos para prohibir la revisión de oficio, por un lado la concurrencia de determinadas circunstancias (prescripción de acciones, tiempo transcurrido u “otras circunstancias”); por otro el que dichas circunstancias hagan que la revisión resulte contraria a la equidad, la buena fe, el derecho de los particulares o las leyes”.

Exigència d'expedient de contractació i el seu caràcter formalista

De conformitat amb els articles 37 i 116 de la LCSP, després d'establir el primer, al seu paràgraf 1, la prohibició de la contractació verbal, tret que es tracti de contractes amb caràcter d'emergència, s'exigeix respectivament a les administracions públiques el següent:

- Amb caràcter previ a la celebració dels contractes, s'ha tramitar el corresponent expedient de contractació, en el qual ha de quedar motivada la seva necessitat, contemplades les prestacions objecte del contracte en la seva totalitat, amb incorporació dels plecs de clàusules administratives particulars i prescripcions tècniques i justificada l'elecció del procediment i els criteris d'adjudicació, havent d'incorporar-se en el dit expedient la certificació d'existència de crèdit adequat i suficient o del document que legalment el substitueixi, així com a la fiscalització prèvia de la Intervenció General.



- Formalització dels contractes que celebrin en document administratiu, -formalització que perfecciona la contractació- podent elevar-se a escriptura pública a sol·licitud del contractista i al seu càrrec, sense perjudici de l'assenyalat per als contractes menors.

En el cas que estem tractant en aquest informe, sobre la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona, a partir de l'exposició dels antecedents i de la documentació aportada a l'expedient, es pot veure que des de l'any 2009 quan es va adoptar el primer acord de continuïtat fins a l'any 2019 no es va tramitar cap procediment de contractació que regulés novament la prestació del servei.

III.2 Examen de la concurrència de la causa de nul·litat

L'article 39.1 de la LCSP remet a la legislació de procediment comú, les causes de nul·litat dels contractes quan diu "Són causes de nul·litat de dret administratiu les que indica l'article 47 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques".

Segons l'article 41.1 de la LCSP: La revisió d'ofici dels actes preparatoris i dels actes d'adjudicació dels contractes s'efectua de conformitat amb el que estableix el capítol I del títol V de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

D'acord amb el redactat de l'article 47 de la LPAC:

1. Els actes de les administracions públiques són nuls de ple dret en els casos següents:

- a) Els que lesionin els drets i les llibertats susceptibles d'empara constitucional.
- b) Els dictats per un òrgan manifestament incompetent per raó de la matèria o del territori.
- c) Els que tinguin un contingut impossible.
- d) Els que siguin constitutius d'infracció penal o es dictin com a conseqüència d'aquesta.
- e) Els dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert o de les normes que contenen les regles essencials per a la formació de la voluntat dels òrgans col·legiats.
- f) Els actes expressos o presumptes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen facultats o drets quan no es tinguin els requisits essencials per adquirir-los.
- g) Qualsevol altre que s'estableixi expressament en una disposició amb rang de llei".

En aquest sentit i en relació a l'objecte d'aquest informe, signifiquem l'Informe 2/2021, de 12 de febrer, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya, en la seva Consideració Jurídica III manté el següent:

".../... la normativa de contractació pública regula la durada dels contractes delimitant-la, i estableix l'exigència que les eventuais pròrrogues –i, per tant, la durada màxima que els contractes poden assolir–, siguin conegudes i tingudes en compte en el moment de la licitació dels contractes per les empreses interessades. Sens modificació dels contractes establert en la mateixa LCSP–;"

.../...

Això entronca directament amb el respecte i la salvaguarda de la lliure competència i dels principis que regeixen la contractació pública, principalment els d'igualtat de tracte, concurrència i transparència, en la mesura que les pròrrogues no previstes comporten de facto una modificació del contracte –en una condició essencial com és la seva durada, que en cas d'haver estat coneguda per les empreses en el moment de la licitació els hauria pogut permetre presentar una oferta diferent– o, el que és encara pitjor, una nova adjudicació sense licitació prèvia."



I, en la seva Consideració Jurídica IV sosté:

"La continuació de la prestació d'un servei que és objecte d'un contracte públic més enllà de la seva durada i de la seva o les seves eventuais pròrrogues – previstes de conformitat amb el règim jurídic vigent al qual s'ha al·ludit en la consideració jurídica anterior–, sobre la base de pròrrogues tàcites o verbals suposa una infracció flagrant de l'ordenament jurídic vigent."

Signifiquem que a la facturació objecte de revisió, no es pot traslladar la previsió que al·ludeix el Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la Resolució 216/2019, de 26 de juny, en la qual no s'aprecia l'existència de cap modificació del contracte ni d'una nova adjudicació, sinó d'una *"decisió de caràcter excepcional de continuació de prestació del servei fins a la nova adjudicació del nou contracte"* i, en tot cas, d'una durada de fins a nou mesos. Això, ateses les característiques i abast del servei contractat, la terminació normal del contracte i tenint en compte els esdeveniments produïts com: la impugnació de la licitació, que va afectar la tramitació del nou contracte; la planificació de l'òrgan de contractació en haver aprovat, licitat i publicat la nova licitació amb anterioritat de l'extinció normal; la decisió de la continuïtat adoptada per tal d'assegurar la prestació en benefici de l'interès públic, i que continuen les prestacions del contracte inicial. En efecte, des de la finalització del contracte de referència, el 13 de febrer de 2010 -data en que va finalitzar la pròrroga de que es va fer ús-, varen passar nou anys fins que es va publicar la licitació del contracte del servei de manteniment integral de les instal·lacions d'enllumenat públic i altres treballs complementaris relacionats amb les instal·lacions elèctriques de la via pública de l'Ajuntament de Badalona.

Considerem que les actuacions objecte de revisió -relatives als serveis prestats per l'empresa interessada- i que són les factures corresponents al període comprès entre el mes de setembre de 2020 fins avui, (ja que la resta ja han estat satisfetes) constitueixen un excés en la contractació, atès que no obstant els acords de continuïtat adoptats per la Junta de Govern Local de 2009 i 2015, ens trobem davant una infracció flagrant de l'ordenament jurídic vigent que suposa la concurrència en la causa de nul·litat a què es refereix l'article 47.1.e) de la LPAC per absència total de procediment.

En relació amb aquesta causa de nul·litat, la doctrina consultiva, en consonància amb la jurisprudència del TS, limita la seva aplicació a aquells casos en què s'ha omès total i absolutament el procediment legalment establert i en aquells en què que s'ha omès tràmits essencials. En aquest sentit la STS de 7 de desembre de 2012

En efecte, l'article 39 de la LCSP determina que *"Són causes de nul·litat de dret administratiu les indicades en l'article 47 de la LPAC"*, d'acord amb el qual *"són nuls de ple dret "els actes" dictats prescindint totalment i absolutament de procediment legalment establert"*. Segons reiterada jurisprudència del TS, per què pugui apreciar-se aquesta causa de nul·litat l'omissió del procediment ha de ser *"clara, manifesta i ostensible el que passa, entre d'altres, en els casos d'absència total de el tràmit"* (per totes, la STS de 2 de febrer de 2017). A tal efecte, en aquestes dates les prestacions s'estan executant sense haver seguit cap dels procediments previstos a l'efecte en l'article 131 de la LCSP, resultant evident per això que s'ha omès de forma clara, manifesta i ostensible el procediment legalment exigible.

En base a tot l'exposat, es pot afirmar que la facturació de referència es troba viciada de nul·litat radical i absoluta per haver-se prescindit total i absolutament del procediment legalment establert (article 47.1.e) LPAC) de forma clara, manifesta i ostensible, la qual cosa ens obliga a acudir a la via de la revisió d'ofici d'actes nuls establerta a l'article 106 LPAC, per remissió expressa de l'article 41.1 LCSP, no sent possible la seva convalidació per limitar-la l'article 52 LPAC als actes anul·lables.

IV. Efectes de la nul·litat absoluta



Indemnització a l'entitat contractista

L'Ajuntament de Badalona ha estat beneficiat per uns treballs realitzats per la mercantil SECE d'acord amb les instruccions rebudes per part del departament gestor corresponent.

De conformitat amb l'article 42 de la LCSP, amb la fermesa de la declaració de nul·litat de la contractació irregular per l'òrgan competent, el contracte entra en fase de liquidació i implica el següent:

Restitució recíproca de les coses que haguessin rebut en virtut del contracte o el seu valor quan la restitució no sigui possible.

En el cas que ens ocupa, la restitució no resulta possible atès l'objecte del contracte, en conseqüència, s'haurà de procedir a la restitució del seu valor amb el pagament de la corresponent indemnització.

En efecte, d'acord amb la doctrina i jurisprudència més recent i cada vegada més abundant, cas de declarar-se la nul·litat dels acords presos per la Junta de Govern Local de 2009 i 2015, la quantia que resta per pagar s'ha de fer en concepte indemnitzatori i resarcitori, contemplant només el cost de la prestació, amb detracció del benefici industrial i d'altres concretes propis d'una relació contractual que aquí no s'ha donat.

En aquest sentit, la Sentència de l' Audiència Nacional 369/2016 de 14 de setembre de 2016 (FJ 2) «...no procedía el abono de los intereses de demora derivados de expediente de gasto que había sido objeto de convalidación por el Consejo de Ministros, en supuestos, como el que nos ocupa, en los que aunque materialmente en este caso la Fundación realizó un servicio a la Administración, y ello según se dice por la apelante «por razones humanitarias» para seguir atendiendo a las personas discapacitadas una vez que había expirado el Concierto en virtud del cual se había venido prestando el servicio (hasta el 31 de diciembre de 2009 en que acabó el contrato y durante la siguiente prórroga hasta el 31 de diciembre de 2011), lo cierto es que desde el 1 de enero de 2012 a 30 de septiembre de 2012 la apelante continuó realizando una serie de servicios (...) lo hizo al margen del contrato; de ahí que el gasto tuvo que ser convalidado por Acuerdo del Consejo de Ministros; y de ahí también que no proceda la aplicación de los preceptos de la Legislación de Contratos del Sector Público invocados por la apelante y relativos al abono de intereses de demora por pago tardío de la Administración, pues tal y como declara la jurisprudencia que se recoge en la sentencia apelada, tales preceptos están pensados para los supuestos de «normalidad» contractual. En estos casos el abono que se hace al contratista, una vez convalidado el gasto, es de carácter indemnizatorio y resarcitorio, para evitar un posible enriquecimiento injusto, por parte de la Administración; pero sin que ello de lugar al pretendido abono e intereses de demora, toda vez que no es posible realizar el pago hasta que tiene lugar tal convalidación (...))»

En la mateixa línia tal i com s'estableix a la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid 65/2017, de 22 de febrer (en un canvi de criteri respecte de les seves pròpies resolucions anteriors) «habiendo prestado hasta dicha fecha la recurrente y desde el 1 de enero de 2011 la recurrente sus servicios no en virtud del contrato inicial sino en virtud de un acuerdo alcanzado entre ella y el Director General de Justicia en fecha 30 de abril (...) a lo que la recurrente accedió, expresándose en el mencionado documento que “los trabajos necesarios para el cumplimiento del encargo se realizarán en las mismas condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los pliegos reguladores del contrato finalizado”. Expresión que no significa a nuestro juicio que, pese a acordarse el mantenimiento de las condiciones económicas y técnicas que fueron establecidas en los Pliegos reguladores del contrato finalizado, ello implicara también que el recurrente tenía derecho a la revisión de precios



pactada en el contrato, siendo así que ello no se establece expresamente y la revisión de precios es propia de los contratos que celebren las Administraciones Públicas, siendo así que en el caso presente, la realidad de la forma en que la recurrente accedió a la prestación del servicio lo fue por razones de urgencia e interés público, sin seguirse procedimiento de contratación alguno establecido en el TRLCSP, ni respetarse su normativa, y sin haberse producido la preceptiva fiscalización previa del gasto, habiendo sido abonados a la recurrente por la Administración los servicios prestados tras la convalidación de las actuaciones administrativas por el Consejo de Gobierno de la Comunidad de Madrid, actuación que no puede imputarse únicamente a la Administración, ya que la recurrente -que además como contratista habitual debía de conocer las formalidades de la contratación administrativa – aceptó el encargo realizado por la Administración en la forma que lo hizo sin procedimiento de selección del contratista ni publicidad, eludiendo la observación de los requisitos formales de la normativa de contratación pública que le podrían perjudicar tales como la licitación pública en concurrencia competitiva, y la selección del contratista de acuerdo con los principios de congruencia, transparencia e implícitamente de igualdad para que todos puedan participar en el proyecto de selección de contratista, beneficiándose por tanto de tal situación irregular”.

La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya segueix la mateixa doctrina en el seu Informe 2/2021, de 12 de febrer «... en un supòsit com el descrit en els documents que acompanyen la petició d'informe, en què s'està prestant un servei en una situació totalment contrària a la normativa de contractació pública, en cap cas és procedent de parlar de «revisió de preus» del contracte, en la mesura que no existeix tal contracte.

(...)

«Per la determinació de la quantia que s'ha d'abonar a l'empresa que ha estat prestant serveis propis d'un contracte públic sense contracte, com a compensació -que no preu- (...) tant la doctrina com la jurisprudència han assenyalat també la necessitat de tenir en compte a l'efecte d'aquesta determinació l'actuació o la conducta de l'empresa contractista. Així, s'ha posat de manifest la improcedència de l'enriquiment o obtenció de benefici per part de l'empresa que també ha actuat amb contravençió d'aquella normativa i principis essent coneixedora de la irregularitat, la qual cosa pren especial rellevància en els casos de prestacions de serveis sense contracte i, per tant amb una absència total de procediment. En aquest sentit, el Tribunal Suprem ha assenyalat que «el desequilibrio ha de estar constituido por prestaciones del particular que no se deban a su propia iniciativa ni revelen una voluntad maliciosa del mismo, sino que tengan su origen en hechos dimanantes de la Administración Pública, que hayan generado razonablemente en ese particular la creencia de que le incumbía un deber de colaboración con dicha Administración (STS 23 de març de 2015 -recurs 993/2014-, que reproduceix els termes de la Sentència de 18 de juliol de 2003 (recurs 254/2002)».

El Consell Consultiu d'Andalusia, també es pronuncia en aquest sentit quan assenjala que «en principio, la restitución solo puede comprender el valor de la prestación realizada, lo que incluye sus costes efectivos, pero no los demás componentes retributivos propios de un contrato válidamente celebrado dado que, al ser el contrato nulo, no produce efectos económicos propios del contrato eficaz, por lo que la obligación de devolver no deriva, en este caso, del contrato», afirma que «el contratista que consiente una irregular actuación administrativa, prestando por su parte unos servicios sin la necesaria cobertura jurídica sin oposición alguna, se constituye en copartícipe de los vicios de que el contrato pueda adolecer, dando lugar a que recaigan sobre él mismo las consecuencias negativas de tales vicios» i que «resulta improbable que quien contrata con la Administración desconozca, por mínima que sea su diligencia, que no puede producirse una contratación prescindiendo de todo procedimiento»



(Dictàmens 513/2020, de 30 de setembre i 720/2020, de 22 de desembre).

Responsabilitat personal de l'autoritat o del personal al servei de les administracions públiques que va trametre irregularment la contractació.

Partint de l'efectivitat de l'acreditació en l'expedient d'existència de crèdit adequat i suficient, de l'efectivitat de l'execució de l'encàrrec verbal i de què el import dels serveis facturats s'ajusten al preu de mercat, en aquest apartat no tractarem ni la responsabilitat comptable ni la infraccions determinades als articles 28 i següents de la Llei 19/2013, de 9 de novembre, de Transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Responsabilitat personal de l'autoritat o del personal al servei de les administracions públiques: El paràgraf 1 de la disposició addicional vintè octava de la LCSP, determina que la responsabilitat patrimonial de les autoritats i del personal al servei de les administracions públiques, derivada de les seves actuacions en matèria de contractació, s'exigirà d'acord amb LRJSP, així com la normativa reglamentària de desenvolupament de la mateixa. En el mateix sentit, l'art. 78.3 de la LRBRL.

Perquè es doni aquest tipus de responsabilitat és necessari que les autoritats i el personal al servei de les administracions hagin actuat amb dol o culpa o negligència greus, produint danys a tercers o a béns de l'administració (article 36 de la LRJSP).

Responsabilitat disciplinària del personal al servei de les administracions públiques: el paràgraf 2 de la disposició addicional vintè octava de la LCSP, determina que la infracció o aplicació indeguda dels preceptes continguts a la LCSP donarà lloc a responsabilitat disciplinària, a la qual s'exigirà d'acord amb la normativa específica en la matèria (article 93 del TREBEP).

V. Procediment de declaració de nul·litat

El procediment de revisió d'ofici fonamentat en causa de nul·litat s'ha de tramitar d'acord amb les previsions contingudes a la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora i el títol IV de la LPAC, que inclou les disposicions generals sobre el procediment administratiu comú (articles 53 al 105), això malgrat que l'article 106 de l'esmentada Llei no disposi res al respecte.

Així, seguint el procediment descrit en el referit Títol IV, assenyalarem a continuació els tràmits comuns per procedir a la revisió de ofici dels actes administratius:

1.- Incoació del procediment de revisió d'ofici

Acord d'iniciació del procediment dictat per l'òrgan competent, amb la informació destinada als interessats sobre **i)** el termini màxim per a la resolució i notificació del procediment -sis mesos a comptar des de la data de l'acord d'incoació del procediment-, **ii)** els efectes que pugui produir el silenci administratiu que, en aquest cas, al incoar-se per iniciativa de l'Ajuntament, no opera el silenci sinó la caducitat del procediment, **iii)** la designació d'instructor per a la substanciació d'actuacions que es considerin necessàries per a la deguda instrucció de procediment, abans del tràmit d'audiència, com l'obertura d'un període d'al·legacions als interessats en aplicació de l'art. 76 de la LPAC, la pràctica de proves que siguin pertinents per acreditar els fets rellevants en la decisió d'ell mateix i els informes que s'estimin necessaris (articles 21.4 de la LPAC, 48.3 de la LRJC).

L'acord pel qual s'inicia el procediment de revisió s'ha de notificar als interessats, contra el qual no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte tràmit no qualificat (art. 112.1 de la LPAC).

2.- Tràmit d'audiència als interessats

Previst a l'article 82 de la LPAC i 51 de la LRJC, és essencial en la mesura que la revisió afecta necessàriament a tercers, essent un Principi general del procediment administratiu, íntimament



relacionat amb el dret a la defensa, tal i com ho ha manifestat de forma expressa el Tribunal Suprem en diferents sentències.

Caldrà aportar les al·legacions presentades, i certificat del secretari o secretària relatiu a les al·legacions presentades en el tràmit d'audiència atorgat o, en el seu cas, que no consten presentades al·legacions dins d'aquest tràmit.

3.- Informe jurídic del secretari o secretària

L'informe jurídic relatiu a la proposta de resolució, que en el seu cas, resolgui les al·legacions presentades pels interessats, que s'ha d'emetre per la persona que exerceix les funcions d'assessorament jurídic, de conformitat amb l'apartat tercer de l'article 3.3.d) del Reial decret 128/2018, de 16 de març, pel que es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional.

Al respecte, segons el que preveu l'article 3.4 del Reial decret 128/2018, l'emissió de l'informe del secretari o secretària municipal pot consistir en una nota de conformitat en relació amb els informes que hagin estat emesos pels serveis del mateix ajuntament i que figurin com informes jurídic a l'expedient.

Així mateix, de conformitat amb el paràgraf 1 de l'article 80 de la LPAC els informes dels empleats públics seran facultatius i no vinculants, tret de disposició expressa o norma legal en contrari.

En conseqüència, aquest informe és preceptiu, però no vinculant.

4. Sol·licitud de dictamen de l'òrgan consultiu que correspongui, en el nostre cas, la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya, de conformitat amb l'art. 106.1 de la LPAC.

Sol·licitud de suspensió del termini legal màxim per resoldre el procediment, atès que dictamen té caràcter preceptiu, raó per la qual es considera adient que l'òrgan competent, un cop emès l'informe per la Secretaria General, acordi la seva sol·licitud i la sol·licitud de suspensió del termini màxim per resoldre, pel temps que intervingui entre la petició i la recepció del dictamen o fins que hagi transcorregut el termini per a la seva emissió. Tant la petició del precitat dictamen com la seva recepció i la petició de suspensió del termini màxim s'han de notificar als interessats, sense que aquesta suspensió pugui excedir de tres mesos. Si es rebre el dictamen, també se li ha de notificar als interessats i si no se'n rebre haurà de prosseguir el procediment (articles 22.1.d) de la LPAC i 11 LCJA).

Contra els acords pels quals es sol·licita el dictamen i la suspensió del termini màxim no es podrà interposar cap recurs, al tractar-se d'un acte de tràmit que no resol directament o indirecta el fons de l'assumpte (article 112.1 de la LPAC *sensu contrari*).

Cal acreditar la justificació de la comunicació als interessats. de la petició del dictamen i de l'acord de suspensió del termini per resoldre el procediment de revisió.

5.- Respecte del caràcter del dictamen de la Comissió Jurídica Assessora és requisit procedimental habilitant i previ de la ulterior decisió revisora de la Administració, la qual només pot declarar la nul·litat de l'acte si aquell dictamen és favorable a dir, estimatori de la nul·litat denunciada, convertint-se, cas contrari, en obstatiu de la revisió (articles 106.2 de la LPAC i articles 72 de la LRJC i l'article 8.3.c) de la LCJAC).

Els ens locals, de conformitat amb l'article 10.3 de la LCJAC. han de cursar les sol·licituds de dictamen per mitjà del conseller o consellera que tingui atribuïda la competència en matèria d'administració local, sent actualment en Catalunya el Departament de la Presidència, a través del servei EACAT, seguint el procediment descrit a la Guia que es trobarà en la direcció següent:

https://cja.gencat.cat/web/.content/continguts/Consultes_i_tramits/Com-sollicitar-undictamen/Documents_pdf/Manual-de-tramitacio_DGAL.pdf



L'esmentada sol·licitud ha d'anar acompanyada de **i)** la documentació ordenada cronològicament, indexada i paginada, **ii)** els expedients anteriors dels quals portin causa, **iii)** la proposta de resolució, **iv)** l'informe emès per la Secretaria General, **v)** l'acord de l'òrgan competent de sol·licitud del dictamen i suspensió del termini màxim legal per resoldre i notificar el procediment i de la seva notificació als interessats, havent de fer referència, a si ha estat acordada la suspensió del termini per resoldre i notificar (articles 46 de la LRJC i 70 de la LPAC, 46 de la LRJC i 11 de la LCJA).

Una vegada degudament formalitzada la sol·licitud, s'ha de notificar als interessats en aplicació de l'article 22.1.d) de la LPAC.

La Comissió ha d'emetre el dictamen dins del termini de dos mesos, comptats des de l'entrada de l'expedient, podent reduir-se aquest termini en casos d'urgència, degudament motivada, a petició de l'òrgan consultant o ampliar-se en un mes per la Comissió en casos de molta complexitat degudament motivada (article 15 de la LCJAC).

La resolució expressa del procediment ha d'ésser motivada i ha de respondre les possibles al·legacions presentades pels interessats, podent declarar la nul·litat únicament quan el dictamen fos favorable.

Respecte de les notificacions i comunicacions, de conformitat amb l'article 40 de la LPAC, l'acord resolutori del procediment s'ha de notificar a tots els interessats dins del termini de deu dies hàbils, comptats ordes de la data d'adopció de l'acord, havent de contenir el seu text íntegre i amb indicació de que l'acord notificat posa fi a la via administrativa i els recursos que procedeixen contra l'esmentat acord (articles 30.4, 123 i 124 de la LPAC i articles 8.1, 14.1, segona i 46.1 de la LJCA).

Aquest acord resolutori del procediment s'ha de notificar a la Comissió Jurídica Assessora per tenir el seu dictamen el caràcter de preceptiu (article 13.5 LCJAC).

En relació a la caducitat de l'expedient, de conformitat amb l'article 106.5 LPAC, cas que transcorri el termini màxim per resoldre el procediment sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa als interessats, la qual cosa no eximeix a l'administració del compliment de l'obligació legal establerta a l'article 25.1 de la LPAC de resoldre-ho, raó per la qual, transcorregut el reiterat termini sense que s'hagi dictat i notificat la resolució expressa, s'haurà de declarar expressament la caducitat del procediment, això sens perjudici que es pugui incoar un nou procediment de revisió d'ofici de l'acord objecte d'informe, atès la imprescriptibilitat de l'exercici de la revisió d'ofici dels actes administratius nuls. Cas que en el procediment caducat consti el dictamen de la Comissió Jurídica Assessora, aquest conservarà els seus efectes respecte al nou procediment, llevat que durant la seva tramitació es produeixin noves circumstàncies que facin variar els elements de judici a tenir en consideració.

Atesa la proposta de resolució, els antecedents i fonaments jurídics que la motiven, la Junta de Govern Local ACORDA:

Primer.- A la vista del Dictamen conjunt de la Secretaria General i la Intervenció Municipal, en el qual s'analitza la situació dels acords de continuïtat dels contractes de l'Ajuntament de Badalona, de data 23 de novembre 2018, INCOAR expedient per a la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret respecte els acords de continuïtat aprovats per la Junta de Govern Local de 15 de desembre de 2009 i de 20 de maig de 2015, a favor de l'empresa Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E) per la prestació del servei de conservació de la xarxa d'enllumenat públic del terme municipal de Badalona.

Segon.- DECLARAR PART INTERESSADA a l'empresa Sociedad Española de Construcciones



Eléctricas, S.A (S.E.C.E). notificar-li lel present Acord.

Tercer.- DESIGNAR INSTRUCTOR de l'expedient al Cap del Servei Jurídic i Administració General de l'Àmbit de Territori , Habitatge, Esports i Salut.

Quart.- DONAR CÒPIA de l'expedient a la mercantil Sociedad Española de Construcciones Eléctricas, S.A (S.E.C.E) i donar-li TRÀMIT D'AUDIÈNCIA de 10 hàbils per a que al·legui el que estimi convenient.

Cinquè.- Contra aquest acte administratiu de tràmit, que no decideix directa ni indirectament en el fons de l'assumpte, no determina la impossibilitat de continuar el procediment ni produeix indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, no procedeix la interposició de cap tipus de recurs.

Ratificació de la urgència

S'aprova per unanimitat.

Vots a favor: 6

Votació:

La proposta precedent es aprovada per unanimitat.

Vots a favor: 6

Precs i preguntes

No es formula cap prec ni pregunta.

Final

La Presidència dona per acabada la sessió a les tretze hores i quinze minuts, de la qual com a secretària accidental dono fe.

Signatures:

CRIPTOLIB_CF_Firma secretario

CRIPTOLIB_CF_Firma