

CONVOCATÒRIA DE 3 PLACES DE TÈCNICS DE GESTIÓ D'ADMINISTRACIÓ GENERAL, A2

***Instruccions:** L'aspirant ha d'escollir dos supòsits pràctics per a desenvolupar, dels tres casos que es proposen. Disposarà de dues hores. La puntuació màxima de cada supòsit és de 15 punts (màxim 30 punts per a tota la prova). Caldrà obtenir un mínim de 15 punts en la prova per a superar la oposició.*

CAS PRÀCTIC NÚM. 1

Una Mancomunitat intermunicipal, constituïda l'any 1965 amb l'objecte de gestionar el servei d'abastament d'aigua potable en alta, acorda la seva dissolució i transmet als diferents municipis que la integren, en les quotes corresponents, la titularitat dels béns i drets demaniais necessaris per a l'exercici del servei d'abastament d'aigua potable en alta. Dels diversos municipis, la meitat són membres de ple dret del Consorci d'Aigües Costa Brava Girona i la resta no són consorciats.

És d'interès de la totalitat de les corporacions municipals antigament mancomunades que el Consorci d'Aigües els succeeixi en la titularitat dels béns i drets, prèviament transmesos per la dissolta Mancomunitat, per tal que presti el servei d'abastament d'aigua potable en alta a cada municipi, atribuint-ne la competència i gestionant les instal·lacions vinculades.

1. Tenint en compte que el Consorci d'Aigües té la doble naturalesa d'ens local supramunicipal de caràcter institucional i d'entitat local de l'aigua de caràcter territorial, quina és la normativa aplicable al Consorci d'Aigües, tenint en compte aquest caràcter dual, a l'hora de determinar el seu règim jurídic?

En primer lloc l'article 24 dels Estatuts. Els actes del Consorci es regiran per les lleis reguladores del règim jurídic del sector públic i del procediment administratiu, la legislació de règim local i aquests Estatuts. El Règim del personal, el pressupostari, de comptabilitat, control econòmic-financer, patrimonial i de contractació estarà subjecte a les normes de la Diputació de Girona com administració d'adscripció.

Com a ens pertanyent al sector públic institucional té la consideració d'administració pública segons art. 2.3 de la Llei 40/2015 d'1 d'octubre, del règim jurídic del sector públic. Tenen la consideració d'administracions públiques [...] els organismes públics i les entitats de dret públic que preveu la lletra a) de l'apartat 2, és a dir, el sector públic institucional que està integrat per: a) Qualsevol organismes públics i entitats de dret públic vinculats o dependents de les administracions públiques.

Com a entitat local de l'aigua li és d'aplicació les disposicions en aquesta matèria del Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya

2. Pel què fa l'atribució de les competències, quina administració ostenta la titularitat de la competència de l'abastament d'aigua potable segons el règim local a Catalunya¹? Quin mecanisme legal és l'adient per atribuir la competència a favor del Consorci d'Aigües i quina normativa li és d'aplicació per donar compliment al supòsit enunciat²? Raona les respostes

¹ El municipi té atribuïdes les competències pròpies en el subministrament d'aigua de conformitat amb els articles 66.3.l) del Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya i, en el mateix sentit, l'art. 5 del Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya.

² La delegació de competències. Segons l'article 8.1 de la Llei 40/2015 d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic. La competència és irrenunciable i l'han d'exercir els òrgans administratius que la tinguin atribuïda com a pròpia, excepte en els casos de delegació quan s'efectuïn en els termes que preveuen les lleis. La delegació de competències no suposa l'alteració de la titularitat de la competència, tot i que sí la dels elements determinants del seu exercici. En el mateix sentit l'article 6 de la Llei 26/2010 del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya

També li és d'aplicació l'article 15.1 del Decret legislatiu 3/2003 que aprova el text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya quan estableix la necessitat que els ajuntaments integrants d'una ELA atribueixin les seves competències en la matèria al seu favor: *“La constitució d'una ELA d'àmbit supramunicipal exigeix als municipis que s'hi integrin l'atribució a la ELA de totes les seves competències, o d'una part d'aquestes, sobre el cicle hidràulic, i també sobre els serveis i les instal·lacions que hi estan vinculats.”*

3. Pel què fa la successió de la titularitat dels béns i drets, si es considera que el destí públic dels béns demaniais cedits no serà alterat, mantenint-se la seva afectació al servei d'abastament d'aigua potable, quin és l'instrument jurídic procedent per a dur a terme la cessió de la seva titularitat? Exposa la legislació aplicable i el procediment a seguir.

La mutació demanial subjectiva. De conformitat amb l'article 216 bis Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya : *“1. Les mutacions demaniais, enteses com a canvis de subjecte o de destinació dels béns de domini públic sense que perdin la naturalesa jurídica, es poden produir: -Pel canvi del subjecte titular del bé ... en l'atribució de competències a un altre ens local o a una altra administració.”*

Així, la mutació demanial transmet la titularitat dels béns o drets demaniais que són necessaris per al compliment de les finalitats de l'Administració adquirent —en el cas que ens ocupa, el servei d'abastament d'aigua potable—, la qual manté aquesta titularitat mentre continuïn afectats a l'ús o servei públic i, per tant, conservin el caràcter demanial.

De conformitat amb l'article 216 bis 2 del Decret legislatiu 2/2003, en cas que els béns o drets demaniais no siguin destinats a l'ús públic convingut aquests podran ser revertits a l'Administració transmissent.

Com prescriu l'apartat 3 de l'article 216 bis del Decret legislatiu 2/2003, el procediment de mutació demanial ha d'observar els requisits establerts a l'article 27 del Decret 336/1988, de 17 d'octubre, que aprova el Reglament del Patrimoni dels Ens Locals de Catalunya, el qual estableix la necessitat d'acord de l'ens local, acreditant l'oportunitat de la mutació.

4. En el cas dels municipis no consorciats, quin és el pas previ a l'atribució de les competències i la successió en la titularitat dels béns i drets per tal que el Consorci



d'Aigües presti el servei d'abastament d'aigua potable en alta al municipi. Raona la resposta

En primer lloc cal que el municipi s'adhereixi al Consorci d'Aigües com a membre de ple dret

La motivació és la següent: L'art. 118. 1 de la Llei 40/2015 defineix els consorcis com a entitats de dret públic per al desenvolupament d'activitats d'interès comú a totes les entitats que la integren dins de l'àmbit de les seves competències, o segons l'art. 113.2 de la Llei 26/2010 del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, són entitats amb capacitat per a gestionar serveis i realitzar activitats i obres en els termes que estableix la normativa aplicable als organismes, administracions i entitats públiques consorciades. Per tant, el consorci és *“una entitat instrumental d'aquestes entitats locals per a la gestió directa de les competències que els hi són pròpies”* (Tribunal Suprem, Sala Tercera, Secció 1a, Interlocutòries de 16 Jul. 2018, Rec. 3122/2018; i de 15 Oct. 2018, Rec. 3110/2018, entre d'altres)

Quan el Consorci presta el servei públic i realitza una activitat per a la que va ser creat pels membres integrants de l'entitat, està actuant en nom i benefici del mateix municipi, exercint la seva competència que té delegada, d'acord amb el principi de continuïtat, és a dir, obligada a prestar regularment el servei públic, sense interrupcions.

Ara bé, conseqüència de tot l'exposat anteriorment, quan el consorci actua prestant un servei o realitzant una activitat amb caràcter de permanència en un municipi no consorciat, perd aquesta característica d'ens instrumental i s'origina una situació de col·laboració. La col·laboració interadministrativa està subjecte al règim dels convenis amb aquesta finalitat i requisits que, difícilment, encaixen en aquesta realitat. Les administracions públiques estableixen entre elles convenis de col·laboració d'acord amb l'art 108 Llei 26/2010, l'art. 47 LRJSP i l'art. 304 ROAS i els límits els trobem en els arts. 47 i 48 LRJSP i art 108.3 Llei 26/2010, entre d'altres, el conveni interadministratiu és una declaració de voluntat bilateral (acord) o sinal·lagmàtic, amb obligacions jurídiques recíproques i té un límit temporal, el termini de vigència del conveni no pot ser superior a quatre anys (prorrogable només per quatre anys més). A partir del moment que s'observa que aquesta relació serà de permanència cal formalitzar la constitució d'un consorci o bé, en cas d'existir, la seva adhesió.

5. Quin és l'òrgan competent i en quin règim ha d'adoptar els acords en aquesta matèria? Raona la resposta de conformitat amb les normes que són aplicables

L'òrgan competent per adoptar els acords d'atribució per delegació de competències i la mutació demanial és el Ple de la corporació, i per majoria absoluta, de conformitat amb l'article 47.2.h) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, i article concordant , 114.3.e), del Decret legislatiu, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, *“ La transferència de funcions o activitats a altres administracions públiques, i també l'acceptació de les delegacions o encàrrecs de gestió realitzats per altres administracions, llevat que aquestes siguin imposades obligatòriament per llei (*)”*

Per l'adhesió al Consorci, els Estatuts del Consorci d'Aigües Costa Brava Girona estableix en l'art. 17.2 que serà precisa la majoria absoluta del número legal de membres del

ConSORCI per a la validesa dels acords del Ple que s'adoptin en les matèries següents: b) Incorporació o separació de membres del Consorci.

6. Una vegada l'expedient de successió de titularitat dels béns i drets és definitiu en via administrativa, quines obligacions té el Consorci d'Aigües en relació al seu patrimoni? Enumera-les i cita els preceptes que les imposen.

a) Alta en l'inventari de béns i drets¹

b) Inscripció al Registre de la propietat corresponent²

¹ L'art. 100 Decret 336/1988 estableix que els ens locals han de portar un inventari general consolidat en el qual integrin, mitjançant epígrafs i subepígrafs, amb els ajustaments necessaris per evitar duplicacions, els inventaris que comprenguin: a) Els béns, drets i obligacions de l'ens local i l'art. 106 del mateix Decret 336/1988 també a cada un dels inventaris parcials que l'integren, els béns s'han de anotar per separat, segons la seva naturalesa, i s'han d'agrupar d'acord amb els epígrafs i els subepígrafs següents, 106.1.2 Servei públic. a) Immobles. b) Drets reals.

Tot i no ostentar caràcter bàsic, en funció d'allò establert a la Disposició Final Segona, apartat cinquè de la Llei 33/2003, de 3 de novembre, de patrimoni de les administracions públiques, esdevindran d'aplicació els articles d'aquest cos legal que regulen els procediments aplicables a les mutacions demaniales. En aquest sentit, d'acord amb l'establert a l'article 72 de la Llei 33/2003, la mutació demanial requereix per a la seva efectivitat la signatura d'una acta de lliurament i recepció, que perfeccionarà el canvi de titular dels béns i que constituirà títol suficient per a les respectives altes i baixes en els inventaris de béns. L'acta haurà de recollir el detall dels béns de domini públic a mutar, que en el cas que ens ocupa es troben relacionats en l'Annex I que s'acompanya la present acord.

² Art. 119.1 Decret 336/1988 Els ens locals han d'inscriure, en el Registre de la Propietat, els seus béns immobles i drets reals, d'acord amb el que preveu la legislació hipotecària. En el mateix sentit l'article 36 de la Llei 33/2003 del patrimoni de les administracions públiques "1. Les administracions públiques han d'inscriure en els registres corresponents els béns i els drets del seu patrimoni, ja siguin demaniales o patrimonials, que siguin susceptibles d'inscripció, així com tots els actes i contractes referits a aquests que puguin tenir accés als registres esmentats."



CAS PRÀCTIC NÚM. 2

Durant uns treballs de construcció d'un habitatge en un solar privat, en el moment de l'excavació per les rases dels fonaments, queda al descobert una canonada de transport d'aigua potable en alta que forma part de la xarxa bàsica d'abastament de la Costa Brava nord titularitat del Consorci d'Aigües Costa Brava Girona i que està en servei des de 1979. Segons el projecte de construcció de la canonada obtingut de l'Arxiu Històric, el traçat originari de la canonada transcorria pel subsol del domini públic viari que limita amb la finca, la carretera de Roses a Cadaqués, una via que fa deu anys es va desviar per la construcció d'una rotonda. Es plantegen dues possibles alternatives: A) deixar la canonada en servei en el mateix lloc o B) desplaçar-la fins coincidir amb l'actual domini públic viari

1. Pregunta: El tram de la canonada que transcorre dins la finca de propietat privada, té la condició de bé de domini públic o ha perdut aquesta naturalesa des del moment que ha deixat de formar part del subsol de la carretera. Raona breument la resposta.

No ha perdut la condició de bé de domini públic perquè continua en servei¹, és inalienable² i no consta haver estat objecte d'alteració de la seva qualificació jurídica³.

¹ D'acord amb el Decret 336/1988 de 17 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament del patrimoni dels ens locals (art. 3.1) Són béns de domini públic: c) Els afectes als serveis públics dels ens locals. Segons l'article 5. S'entén que són afectes al servei públic els béns que, per la seva naturalesa o per les disposicions particulars, s'adeqüin essencialment o exclusivament al fi particular del servei. En el mateix sentit l'art. 5 de la Llei 33/2003, 3 de novembre de Patrimoni de les Administracions Públiques

² Els béns de domini públic, mentre conserven el seu caràcter, són inalienables, inembargables i imprescriptibles (article 7.1 Decret 336/1988 i art. 30 Llei 33/2003)

³ Segons l'art. 20.1 Decret 336/1988 L'alteració de la qualificació jurídica dels béns dels ens locals requereix un expedient en el qual s'acreditin l'oportunitat i la legalitat del canvi d'afectació. En el mateix sentit l'art. 69 de la Llei 33/2003

2. Com ha de procedir el Consorci d'Aigües davant aquesta descoberta i quines facultats pot exercir de conformitat amb la legislació aplicable a la vista de les funcions reconegudes en els seus Estatuts?

Davant una afecció que pot causar danys a les instal·lacions de les xarxes bàsiques d'abastament o que pertorbin la prestació del servei ha d'incoar un procediment per a la protecció i defensa de la canonada i per assegurar la prestació del servei públic d'abastament d'aigua amb l'adopció de les mesures provisionals que siguin necessàries per protegir el domini públic, en aquest cas, ordenant la suspensió de les obres de construcció de l'habitatge dins el solar privat, d'acord amb l'art. 33.1 Decret legislatiu 3/2003 de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya.

També, segons el mateix precepte, poden a) incoar un expedient sancionador i b) la imposició de multes coercitives per a l'execució dels actes administratius, d'acord amb el que estableix la legislació de procediment administratiu, un cop transcorreguts els terminis

assenyalats en el requeriment previ. La quantia de les multes coercitives no pot ser superior a 30.050,61 euros. Les multes poden ser reiterades en períodes no inferiors a vint dies fins al compliment efectiu del requeriment.

Segons l'article 6è dels Estatuts el Consorci d'Aigües, pel compliment de les finalitats indicades, el Consorci assumirà, en substitució dels ens consorciats i als ens no consorciats que s'acordi, les funcions que siguin necessàries per aconseguir-les dels mateixos i en especial, les següents:

i) Acordar o promoure l'exercici de les potestats següents: [...] Les d'expropiació i d'investigació, delimitació i recuperació d'ofici dels seus béns. - Les d'expropiació i d'investigació, delimitació i recuperació d'ofici dels seus béns. Per l'exercici de la potestat expropiatòria, en tant que ens territorial, la declaració d'utilitat pública i la necessitat d'ocupació s'entenen implícites en l'aprovació definitiva dels plans o projectes corresponents, segons el que estableix l'article 17.2 de la Llei d'expropiació forçosa.

o) L'adopció de les mesures de protecció i defensa que siguin necessàries per protegir els béns adscrits al Consorci i per assegurar la prestació dels serveis públics, la imposició de multes coercitives per a l'execució dels actes administratius i la incoació d'expedients sancionadors.

3. En cas que s'opti per l'alternativa A de l'enunciat, què comporta per al propietari dels terrenys i quin dret pot invocar el Consorci d'Aigües davant la reclamació de l'afectat?

Comporta l'obligació de suportar la constitució d'una servitud forçosa per imperi de la llei en aplicació de l'art. 33.2 Decret legislatiu 3/2003

D'acord amb l'art. 33.3 L'entitat titular o gestora del servei pot acordar o promoure l'expropiació forçosa dels drets i les facultats sobre béns de titularitat privada que resultin afectats per la definició de la zona de servitud consistent en una franja de deu (10) metres d'amplada mesurada de forma horitzontal i centrada sobre l'eix de les instal·lacions lineals. Aquesta servitud forçosa té com a finalitat la protecció de les instal·lacions de les xarxes bàsiques d'abastament d'acord amb l'art. 33.2 del Decret legislatiu 3/2003. Amb aquesta finalitat, la declaració d'utilitat pública i la necessitat d'ocupació s'entenen implícites en l'aprovació definitiva dels plans o projectes corresponents, segons el que estableix l'article 17.2 de la Llei d'expropiació forçosa.

4. Si l'alternativa A comportés una despesa econòmica pel Consorci d'Aigües, quins tràmits s'han de seguir pel pagament tenint en compte les bases d'execució del pressupost? Es pot seguir el procediment abreujat de tramitació? Raona la resposta.

És d'aplicació la Base 36 de la tramitació de les despeses d'expropiacions.

En iniciar un expedient d'expropiació forçosa, el centre gestor ha d'emetre un document de retenció de crèdit (RC) d'exercici corrent que s'ha de trametre a la unitat de comptabilitat de l'entitat perquè el comptabilitzi i obtenir el certificat d'existència de crèdit, que s'afegeix a l'expedient de despeses corresponent. La retenció de crèdit és l'acte mitjançant el qual la persona responsable de la unitat de comptabilitat expedeix un certificat d'existència de saldo suficient, respecte d'una aplicació pressupostària de despeses, per a l'autorització d'una despesa

Un cop aprovat l'expedient, el centre gestor pot tramitar un pagament a justificar, amb la finalitat de pagar o dipositar l'import que correspongui als expropiats com a requisit previ per expedir l'acta d'ocupació dels béns afectats per l'expropiació.



Pel pagament, segons la Base 27.3 es poden acumular les fases A, D i O d'execució del pressupost de despeses, entre d'altres, en els supòsits següents: 27.3.j) "les despeses d'expropiacions". Per tant es pot seguir el procediment abreujat de tramitació acumulant les fases A, D i O: L'acte administratiu de gestió del pressupost de despeses comprendrà totes les fases d'execució produint els mateixos efectes que si cada fase s'acordés en actes administratius separats.

Finalment, en virtut de l'acta d'ocupació, en el programa de comptabilitat s'ha de justificar el pagament a què es refereix l'apartat anterior i, simultàniament, vincular l'operació de justificació amb l'alta o millora del bé prèviament gravada en l'aplicació de gestió patrimonial.

5. En cas que s'opti per l'alternativa B de l'enunciat, quin procediment ha de seguir el Consorci d'Aigües per aprovar el projecte una vegada ha estat elaborat per tècnics aliens a l'ens local? Quin és l'òrgan competent del Consorci d'Aigües per aprovar el projecte?

Primer. Determinar si cal la supervisió del projecte segons l'article 235 Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic. **Abans de l'aprovació del projecte**, quan el pressupost base de licitació del contracte d'obres sigui igual o superior a 500.000 euros, IVA exclòs, els òrgans de contractació han de sol·licitar un informe de les corresponents oficines o unitats de supervisió dels projectes encarregades de verificar que s'han tingut en compte les disposicions generals de caràcter legal o reglamentari i la normativa tècnica que siguin aplicables per a cada tipus de projecte.

En els projectes de pressupost base de licitació inferior a l'assenyalat, l'informe té caràcter facultatiu, llevat que es tracti d'obres que afectin l'estabilitat, la seguretat o l'estanquitat de l'obra, cas en què l'informe de supervisió és igualment preceptiu.

Segon. **Examen previ del projecte.** 36.1 Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals: Quan els projectes d'obres no hagin estat elaborats pels serveis tècnics del mateix ens local o d'una altra administració, aquells els han d'examinar i emetre un informe sobre el compliment de la normativa i les prescripcions que regulin la matèria.

Tercer. **Aprovació**

37.1 Decret 179/1995 La tramitació dels projectes d'obres locals ordinàries s'ha d'ajustar al procediment següent: a) Acord d'aprovació inicial. b) Informació pública i notificació individual, si s'escau. c) Aprovació definitiva.

37.2 Decret 179/1995 La informació pública del projecte és de trenta (30) dies com a mínim al BOP, durant els quals es pot examinar i formular-hi les al·legacions pertinents. Simultàniament, s'ha de sotmetre a informe o autorització d'altres administracions, només quan així ho exigeixi la legislació sectorial, segons el tipus d'obra de què es tracti, i s'ha de notificar individualment a les persones directament afectades que figurin en la relació individualitzada de béns i drets.

37.3 Decret 179/1995 . Els plànols i documents sotmesos al tràmit d'informació pública són diligenciats pel secretari de la corporació, i hi ha de constar que han estat aprovats inicialment per aquesta.

37.4 En la tramitació dels projectes en la qual hagi d'intervenir una altra administració, [en aquest cas STCarreteres] perquè així ho exigeixi la legislació sectorial, s'han de complir els tràmits que aquesta legislació imposi. La no emissió dels informes dins dels terminis concedits donarà lloc al seguiment de les actuacions, sempre que no siguin determinants per a l'aprovació del projecte.

37.5 El termini per a l'aprovació definitiva del projecte és de sis (6) mesos a comptar de l'aprovació inicial. La manca de resolució dins aquest termini comporta la caducitat del procediment i l'arxiu de les actuacions dins els trenta dies següents a l'acabament d'aquell.

38.2 L'acord d'aprovació definitiva del projecte s'ha de publicar al Butlletí Oficial de la província (BOP), al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya (DOGC) i s'ha d'inserir al tauler d'anuncis de la corporació.

Quart. **Competència** quan el projecte incorpora annex de relació individualitzada de béns i drets afectats. Art. 38.1 L'aprovació dels projectes d'obres ordinàries correspon als diferents òrgans dels ens locals, segons la distribució de competències en matèria de contractació que estableix l'article 264 de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, llevat que l'execució d'aquests comporti l'expropiació forçosa; en aquest cas han de ser **aprovats pel Ple de la corporació**.

CAS PRÀCTIC NÚM. 3

El Consorci d'aigües Costa Brava Girona, amb uns recursos ordinaris de 34.120.800,00 €, ha promogut la contractació d'unes obres, respecte a la qual s'ha proposat un plec de clàusules administratives particulars, en el qual consten, entre altres, les qüestions següents:

- Terminis d'execució: 16 mesos.
 - PEC: 2.900.000,00 euros
 - En el plec de clàusules administratives particulars es preveu una possible modificació del 20 per cent del preu inicial del contracte.
 - Es preveu una garantia definitiva del 7% sobre el preu d'adjudicació.
 - La puntuació dels criteris d'adjudicació es calcula sobre 100 punts, incloent-hi els següents:
 - El preu: un 25%.
 - L'experiència i qualificació professional del personal de l'empresa licitadora que s'hauria d'adscriure a l'obra: un 20%.
 - Memòria tècnica: 55%
1. Indiqui quin seria l'òrgan de contractació dins del Consorci d'Aigües Costa Brava Girona, per aprovar aquesta licitació. Justifiqui la seva resposta.

Disposició addicional segona. Competències en matèria de contractació en les Entitats Locals.

1. 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 qualsevol cas, la quantia de sis milions d'euros, inclosos els de caràcter pluriennal quan la seva durada no sigui superior a quatre anys, eventuais pròrrogues incloses 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.

Corresponen al Ple les competències com a òrgan de contractació respecte dels contractes esmentats en l'apartat anterior que celebri l'Entitat Local, quan pel seu valor o durada no corresponguin a l'Alcalde o President de l'Entitat Local, conforme a l'apartat anterior. Així mateix, correspon al Ple l'aprovació dels plecs de clàusules administratives generals als quals es refereix l'article 121 d'aquesta Llei.

En el cas del CACBGI, aquesta competència està delegada al president (això és per nota).

2. És viable jurídicament el percentatge de modificació del contracte previst en el plec? En quines condicions es pot plantejar aquesta modificació? Qual seria el règim aplicable en el supòsit que les modificacions superin el 20%? Especifiqui les particularitats que estableix la LCSP per a les modificacions dels contractes d'obres.

Article 204 LCSP

Modificacions que preveu el plec de clàusules administratives particulars

1. Els contractes de les administracions públiques es poden modificar durant la seva vigència fins a un màxim del vint per cent del preu inicial quan en els plecs de clàusules administratives particulars s'hagi advertit expressament d'aquesta possibilitat, en la forma i amb el contingut següents:

a) La clàusula de modificació ha d'estar formulada de manera clara, precisa i inequívoca.

b) Així mateix, pel que fa al contingut, la clàusula de modificació ha de precisar amb el detall suficient: el seu abast, límits i naturalesa; les condicions en què se'n pot fer ús per referència a circumstàncies la concurrència de les quals es pugui verificar de manera objectiva; i el procediment que s'hagi de seguir per fer la modificació. Així mateix, la clàusula de modificació ha d'establir que la modificació no pot suposar l'establiment de nous preus unitaris no previstos en el contracte.

La formulació i el contingut de la clàusula de modificació ha de ser tal que en tot cas permeti els candidats i licitadors comprendre el seu abast exacte i interpretar-la de la mateixa manera i que, d'altra banda, permeti a l'òrgan de contractació comprovar efectivament que els primers compleixin les condicions d'aptitud exigides i valorar correctament les ofertes que aquests presentin.

En cap cas els òrgans de contractació no poden preveure en el plec de clàusules administratives particulars modificacions que puguin alterar la naturalesa global del contracte inicial. En tot cas, s'entén que aquesta s'altera si se substitueixen les obres, els subministraments o els serveis que s'han d'adquirir per altres de diferents o es modifica el tipus de contracte. No s'entén que s'altera la naturalesa

global del contracte quan se substitueixi alguna unitat d'obra, subministrament o servei puntual.

Article 205. Modificacions no previstes en el plec de clàusules administratives particulars: prestacions addicionals, circumstàncies imprevisibles i modificacions no substancials.

1. Les modificacions no previstes en el plec de clàusules administratives particulars o que, havent estat previstes, no s'ajustin al que s'estableix en l'article anterior, només podran realitzar-se quan la modificació en qüestió compleixi els següents requisits:

- a) Que trobi la seva justificació en algun dels supòsits que es relacionen en l'apartat segon d'aquest article.
- b) Que es limiti a introduir les variacions estrictament indispensables per a respondre a la causa objectiva que la faci necessària.

Article 242.4 LCSP

Quan el director facultatiu de l'obra consideri necessària una modificació del projecte i es compleixin els requisits que a aquest efecte regula aquesta Llei, ha de sol·licitar a l'òrgan de contractació autorització per iniciar l'expedient corresponent, que s'ha de substanciar amb les actuacions següents:

- a) Redacció de la modificació del projecte i aprovació tècnica d'aquesta.
- b) Audiència del contractista i del redactor del projecte, per un termini mínim de tres dies.
- c) Aprovació de l'expedient per l'òrgan de contractació, així com de les despeses complementaris necessàries.

No obstant això, no tenen la consideració de modificacions:

- i. L'excés de mesuraments, entenent com a tal la variació que durant l'execució correcta de l'obra es produeixi exclusivament en el nombre d'unitats realment executades sobre les previstes en els mesuraments del projecte, sempre que en global no representin un increment de la despesa superior al 10 per cent del preu del contracte inicial. Aquest excés de mesuraments s'ha de recollir en la certificació final de l'obra.
- ii. La inclusió de preus nous, fixats contradictòriament pels procediments establerts en aquesta Llei i en les seves normes de desplegament, sempre que no suposin un increment del preu global del contracte ni afectin unitats d'obra que en el seu conjunt excedeixi el 3 per cent del pressupost primitiu d'aquest.

3. És viable jurídicament establir els criteris establerts en aquest supòsit per a la selecció del contractista?, en quines condicions són viables aquests criteris? En el cas que algun no ho sigui, indiqueu la raó.

Requisits per incorporar l'experiència com a criteri d'adjudicació

I. Aquesta experiència requerida com a criteri de valoració ha de ser una experiència per sobre del nivell mínim exigít com a criteri de solvència, si no, no tindria cap sentit, i així ho ha establert el Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la Resolució 48/2018, de 5 d'abril que diu que "en el supòsit que ens ocupa no queda acreditat el nivell mínim exigít en els plecs per acreditar la solvència [...]. Per tant, aquest Tribunal no disposa de cap element de referència per tal de comprovar que, efectivament, l'organigrama de l'equip tècnic i dels mitjans dedicats a l'execució del criteri de valoració 5 de la clàusula 18 del PCSP



està per sobre del nivell mínim exigit". També es pronuncia en aquest sentit la Resolució 36/2016 del Tribunal Administratiu de Contractes Públics de la Comunitat de Madrid.

Per aquest motiu resulta imprescindible que en els plecs consti i s'acrediti quin és el nivell mínim d'experiència exigida del personal, per evitar valorar com a criteri de solvència i com a criteri d'adjudicació una mateixa experiència.

II. Encara que es pugui aplicar el criteri d'adjudicació de l'experiència en qualsevol tipus de contracte, sempre s'han de complir els requisits de l'article 145.5 de la LCSP establerts per a tots els criteris d'adjudicació, principalment ha d'estar vinculat a l'objecte del contracte, ha d'estar formulat de manera objectiva, respectant els principis d'igualtat, no discriminació, transparència i proporcionalitat, i no ha d'atorgar a l'òrgan de contractació una llibertat de decisió il·limitada, de la mateixa manera que ha de garantir la possibilitat que les ofertes siguin valorades en condicions de competència efectiva.

III. En tercer lloc, tal com exigeix l'article 116.4 de la LCSP, ha de quedar justificat en l'expedient que la qualitat del personal pot afectar de manera significativa la millor execució del contracte, per això quan utilitzem l'experiència professional com a criteri d'adjudicació és cabdal que en la memòria justificativa de la contractació quedi perfectament motivat i justificat que la qualitat d'una/es determinada/des persona/nes assignades a l'execució del contracte pot repercutir en una millor execució de la prestació.

4. Quin és el procediment d'adjudicació que haurà de seguir l'òrgan de contractació, d'acord amb el que es disposa en la LCSP? Quins són els trets bàsics d'aquest procediment en aquest supòsit?

Procediment obert regulat a l'article 156 i següents de la LCSP

Article 156

Delimitació, terminis per a la presentació de proposicions i termini de publicació de l'anunci de licitació

1. En el procediment obert tot empresari interessat pot presentar una proposició, i queda exclosa tota negociació dels termes del contracte amb els licitadors.

2. En procediments oberts d'adjudicació de contractes subjectes a una regulació harmonitzada, el termini de presentació de proposicions no ha de ser inferior a trenta-cinc dies, per als contractes d'obres, subministraments i serveis, i a trenta dies per a les concessions d'obres i serveis, comptats des de la data d'enviament de l'anunci de licitació a l'Oficina de Publicacions de la Unió Europea.

3. En els contractes d'obres, subministraments i serveis, el termini general que preveu l'apartat anterior es pot reduir en els casos següents:

a) Si l'òrgan de contractació ha enviat un anunci d'informació prèvia, el termini general de presentació de proposicions es pot reduir a quinze dies. Aquesta reducció del termini només és admissible quan l'anunci voluntari d'informació prèvia s'hagi enviat per a la seva publicació amb una antelació màxima de dotze mesos i mínima de trenta-cinc dies abans de la data d'enviament de l'anunci de licitació, sempre que s'hi hagi inclòs, en cas que estigui disponible, tota la informació exigida per a aquest.

b) Quan el termini general de presentació de proposicions sigui impracticable perquè es tracta d'una situació d'urgència, en els termes que descriu l'article 119,

l'òrgan de contractació pot fixar un altre termini que no sigui inferior a quinze dies comptats des de la data de l'enviament de l'anunci de licitació.

c) Si l'òrgan de contractació accepta la presentació d'ofertes per mitjans electrònics, es pot reduir el termini general de presentació de proposicions en cinc dies.

4. En les concessions d'obres i de serveis només es pot reduir el termini general quan es doni la circumstància que estableix la lletra c de l'apartat anterior.

5. Sense perjudici del que estableix l'apartat 3 de l'article 135 respecte de l'obligació de publicar prèviament en el Diari Oficial de la Unió Europea, en els procediments oberts la publicació de l'anunci de Portal Jurídic de Catalunya 153 licitació en el perfil de contractant s'ha de fer, en tot cas, amb una antelació mínima equivalent al termini que fixa l'apartat següent per presentar les proposicions.

6. En els contractes de les administracions públiques que no estiguin subjectes a una regulació harmonitzada, el termini de presentació de proposicions no ha de ser inferior a quinze dies, comptats des de l'endemà de la publicació de l'anunci de licitació del contracte en el perfil de contractant. En els contractes d'obres i de concessió d'obres i concessió de serveis, el termini ha de ser, com a mínim, de vint-i-sis dies.

5. Qui haurà de valorar els criteris la quantificació dels quals depengui d'un judici de valor? Raoni la seva resposta

Article 146. Aplicació dels criteris d'adjudicació.

L'aplicació dels criteris d'adjudicació s'efectuarà pels següents òrgans:

a) En els procediments d'adjudicació, obert o restringit, celebrats pels òrgans de les Administracions Públiques, la valoració dels criteris la quantificació dels quals depengui d'un judici de valor correspondrà, en els casos en què procedeixi per tenir atribuïda una ponderació major que la corresponent als criteris avaluable de manera automàtica, a un comitè format per experts amb qualificació apropiada, que compti amb un mínim de tres membres, que podran pertànyer als serveis dependents de l'òrgan de contractació, però en cap cas podran estar adscrits a l'òrgan proponent del contracte, al qual correspondrà realitzar l'avaluació de les ofertes; o encomanar aquesta a un organisme tècnic especialitzat, degudament identificat en els plecs.

b) En els restants suposats, la valoració dels criteris la quantificació dels quals depengui d'un judici de valor, així com, en tot cas, la dels criteris avaluable mitjançant la utilització de fórmules, s'efectuarà per la mesa de contractació, si intervé, o pels serveis dependents de l'òrgan de contractació en cas contrari, a l'efecte del qual es podran sol·licitar els informes tècnics que consideri precisos de conformitat amb el que es preveu en l'article 150.1 i 157.5 de la present Llei.

6. Quins serien els recursos aplicables a l'expedient de contractació? Es podria interposar el recurs especial en matèria de contractació contra l'acord d'adjudicació del contracte?, Són potestatus els recursos que es podrien interposar?

Article 44 LCSP

Recurs especial en matèria de contractació: actes recurribles

1. Són susceptibles de recurs especial en matèria de contractació, els actes i les decisions que esmenta l'apartat 2 d'aquest mateix article, quan es refereixin als



VERSIÓ **AMB RESPOSTES** **NOMÉS MEMBRES DEL TRIBUNAL)**

contractes següents que pretenguin concertar les administracions públiques o la resta d'entitats que tinguin la condició de poders adjudicadors:

a) Contractes d'obres amb un valor estimat superior a tres milions d'euros, i de subministrament i serveis amb un valor estimat superior a cent mil euros.

b) Acords marc i sistemes dinàmics d'adquisició que tinguin per objecte la subscripció d'algun dels contractes que tipifica la lletra anterior, així com els contractes basats en qualsevol d'ells.

c) Concessions d'obres o de serveis amb un valor estimat que superi els tres milions d'euros. També són recurribles els contractes administratius especials, quan, per les seves característiques, no sigui possible fixar-ne el preu de licitació o, en un altre cas, quan el seu valor estimat sigui superior al que s'estableix per als contractes de serveis. Així mateix, són susceptibles de recurs especial en matèria de contractació els contractes subvencionats a què es refereix l'article 23, i els encàrrecs quan, per les seves característiques, no sigui possible fixar-ne l'import o, en un altre cas, quan aquest, atesa la seva durada total més les pròrrogues, sigui igual o superior al que s'estableix per als contractes de serveis.

2. Poden ser objecte del recurs les actuacions següents:

a) Els anuncis de licitació, els plec i els documents contractuals que estableixin les condicions que hagin Portal Jurídic de Catalunya 51 de regir la contractació.

b) Els actes de tràmit adoptats en el procediment d'adjudicació, sempre que aquests decideixin directament o indirectament sobre l'adjudicació, determinin la impossibilitat de continuar el procediment o produeixin una indefensió o un perjudici irreparable a drets o interessos legítims. En tot cas, es considera que concorren les circumstàncies anteriors en els actes de la mesa o de l'òrgan de contractació pels quals s'acordi l'admissió o inadmissió de candidats o licitadors, o l'admissió o exclusió d'ofertes, incloses les ofertes que siguin excloses perquè són anormalment baixes com a conseqüència de l'aplicació de l'article 149.

c) Els acords d'adjudicació.

d) Les modificacions basades en l'incompliment del que estableixen els articles 204 i 205 d'aquesta Llei, perquè s'entén que la modificació havia de ser objecte d'una adjudicació nova.

e) La formalització d'encàrrecs a mitjans propis en els casos en què aquests no compleixin els requisits legals.

f) Els acords de rescat de concessions.

3. Els defectes de tramitació que afectin actes diferents dels que preveu l'apartat 2 els poden posar de manifest els interessats a l'òrgan al qual correspongui la instrucció de l'expedient o a l'òrgan de contractació, als efectes de la seva correcció d'acord amb el dret, i sense perjudici que els interessats puguin al·legar les irregularitats que els afectin en recórrer l'acte d'adjudicació.

4. No es pot presentar aquest recurs en relació amb els procediments d'adjudicació que se segueixin pel tràmit d'emergència.

5. Contra les actuacions que esmenta aquest article com a susceptibles de ser impugnades mitjançant el recurs especial, no és procedent la interposició de recursos administratius ordinaris.

6. Els actes que es dictin en els procediments d'adjudicació de contractes de les administracions públiques que no reuneixin els requisits de l'apartat 1 poden ser objecte de recurs de conformitat amb el que disposen la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i

la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. En el cas d'actuacions dutes a terme per poders adjudicadors que no tinguin la condició d'administracions públiques, aquelles s'han d'impugnar en via administrativa de conformitat amb el que disposa la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, davant el titular del departament, òrgan, ens o organisme al qual estigui adscrita l'entitat contractant o al qual correspongui la seva tutela. Si l'entitat contractant està vinculada a més d'una Administració, és competent l'òrgan corresponent de la que tingui el control o la participació majoritària.

7. La interposició del recurs especial en matèria de contractació té caràcter potestatiu i és gratuït per als recurrents.

-.Fi prova