


CODI DE VERIFICACIÓ	 3P0L 616M 0Z6H 4Q6R 0G62				
EXPEDIENT NÚM.	ESP/2023/426	DOCUMENT NÚM.	ESP17I03RU	DATA	13-09-2023
ÀREA	Àrea de Serveis a les Persones				
UNITAT	Esports				
ASSUMPTE	Contractació administrativa especial per la gestió i explotació del bar ubicat al Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer				

## Informe jurídic referent al procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada per a la licitació del contracte administratiu especial per la gestió i l'explotació del bar ubicat Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer

### Antecedents de fet

1. El Servei d'Esports informa, mitjançant informe tècnic de data 13 de setembre de 2023 que consta a l'expedient, sobre la necessitat de licitar mitjançant procediment obert el contracte administratiu especial per la gestió i explotació del bar ubicat Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer, l'objecte del qual correspon al codi CPV 55410000-7 (serveis de gestió de bars).  
L'objecte del contracte és la gestió i l'explotació del bar ubicat al Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer.
2. De conformitat amb l'informe tècnic esmentat, la naturalesa d'aquest contracte és d'un contracte administratiu especial en tant que: *"D'acord amb l'article 25.1.b) de la LCSP es tracta d'un contracte administratiu especial, ja que l'objecte únic i exclusiu del contracte no és la gestió de l'equipament municipal, sinó l'explotació del servei de bar, ubicat a la instal·lació. L'esmentada explotació sí que té naturalesa administrativa perquè satisfà directament, en aquest cas, una finalitat pública competència de l'administració contractant (instal·lacions esportives). En conseqüència, es tracta d'un contracte l'objecte del qual no es subsumeix en cap dels contractes típics, però sí està vinculat al gir o tràfic específic de l'administració contractant i satisfà de forma directa o immediata una finalitat pública de l'específica competència de l'administració contractant."*
3. De conformitat amb l'informe tècnic esmentat, el valor estimat d'aquest contracte és de 27.612,00 €. Així mateix, s'estableix un pressupost base de licitació consistent en un únic cànon, un de caràcter fix, per un import de 1.000,00 €.
4. L'adjudicació d'aquest contracte es tramita mitjançant procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada, atenent al tipus de contracte administratiu especial.

La vigència d'aquest contracte serà del 2 de novembre de 2023 fins al 24 de juny de 2024, amb un termini d'execució coincident amb la vigència del contracte. En cas que el contracte no es formalitzi en aquesta data, la vigència començarà a partir de l'endemà de la formalització del contacte.

Excepcionalment, es podrà executar aquest contracte, en moments puntuals davant d'esdeveniments extraordinaris que es desenvolupin en l'equipament, malgrat sigui fora de la temporada esportiva d'obertura dels equipaments, que hauran de ser

autoritzats per l'Ajuntament i es faran seguint les directrius dels serveis tècnics i amb compliment de la normativa vigent.

5. En relació amb la justificació de la insuficiència de mitjans propis per fer front a aquesta necessitat, de conformitat amb l'esmentat informe tècnic: *"El Servei d'Esports no disposa de recursos personals per tal d'atendre de forma directa aquesta necessitat de prestació de servei. Així mateix, les prestacions objecte d'aquest contracte no estan incloses en cap altre contracte, ni es realitzen directament pel servei d'Esports de l'Ajuntament de Sabadell."*

*Exposades les necessitats detectades, es pot concloure que l'Ajuntament de Sabadell no disposa de mitjans ni recursos tècnics adients per realitzar aquestes actuacions, motiu pel qual cal procedir a l'auxili mitjançant la contractació amb tercers, tot d'acord amb l'objectiu d'estabilitat pressupostària i control de despesa, i amb total respecte als principis d'eficàcia, eficiència, publicitat, transparència, no discriminació i igualtat de tracte, amb les característiques especificades a l'informe i als plecs corresponents."*


## Fonaments de Dret

És d'aplicació la normativa següent:

- a) Els articles 25.1b) i 25.2, 19 a 23, 131.2, 156 a 158, 116 i 117, 122 i 124, 135, 44.1, 153.3 de i la disposició addicional tercera, en el seu apartat tercer i vuitè, de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic
- b) L'article 173 del Text refós de la Llei d'Hisendes Locals, aprovat per Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març.
- c) El decret d'alcaldia núm. 8950/2023, de 17 de juny, publicat al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona de 28 de juny de 2023

D'aquesta regulació són destacables les següents consideracions jurídiques:

1. De conformitat amb l'article 25.1b) de la LCSP, són contractes administratius especials: *"Los contratos declarados así expresamente por una Ley, y aquellos otros de objeto distinto de los expresados en la letra anterior, pero que tengan naturaleza administrativa especial por estar vinculados al giro o tráfico específico de la Administración contratante o por satisfacer de forma directa o inmediata una finalidad pública de la específica competencia de aquella."*
2. En relació al règim jurídic aplicable als contractes administratius especials, l'article 25.2 de la LCSP disposa: *"2. Los contratos administrativos se regirán, en cuanto a su preparación, adjudicación, efectos, modificación y extinción, por esta Ley y sus disposiciones de desarrollo; supletoriamente se aplicaran por las restantes normas de derecho administrativo y, en su defecto, las normas de derecho privado. No obstante, a los contratos administrativos especiales a que se refiere la letra b) del apartado anterior les serán de aplicación, en primer término, sus normas específicas."*
3. Aquesta contractació no està subjecte a regulació harmonitzada, en tant que els articles 19 a 23 de la LCSP no comprèn els contractes administratius especials.
4. Els articles 131.2 i els articles 156 a 158 de la LCSP regulen com a procediment ordinari d'adjudicació, la tramitació del procediment obert, que serà d'aplicació a aquest expedient.

CODI DE VERIFICACIÓ	 3POL 616M 0Z6H 4Q6R 0G62				
EXPEDIENT NÚM.	ESP/2023/426	DOCUMENT NÚM.	ESP17I03RU	DATA	13-09-2023
ÀREA	Àrea de Serveis a les Persones				
UNITAT	Esports				
ASSUMPTE	Contractació administrativa especial per la gestió i explotació del bar ubicat al Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer				


D'acord amb els articles 25.1b i 159.1 de la LCSP, no es pot tramitar per procediment obert simplificat un contracte administratiu especial, per tant, independentment del VEC, el procediment a aplicar és el procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada.

5. Els articles 116 i 117 de la LCSP regulen l'inici i l'aprovació de l'expedient de contractació, així com el contingut d'aquest, que incorporarà en tot cas, els plecs de les clàusules administratives que regularan el contracte, el plec de prescripcions tècniques, el document justificatiu de l'existència de crèdit, la justificació de l'elecció del procediment de licitació, els criteris de solvència tècnica o professional i econòmica i financera, els criteris que es tindran en consideració per adjudicar el contracte i el valor estimat del contracte.
6. Els articles 122 i 124 de la LCSP regulen el contingut dels plecs de clàusules administratives particulars i els plecs de prescripcions tècniques particulars.
7. Els articles 156 a 158 de la LCSP contenen la regulació del procediment obert: 1) la definició del procediment obert com aquell en el que tot empresari interessat pot presentar una proposició, quedant exclosa tota negociació dels termes dels contractes amb els licitadors; 2) el termini de presentació de les proposicions (que en aquest cas serà de 15 dies naturals comptats des de l'endemà de la publicació de l'anunci de licitació al perfil del contractant); 3) la descripció de com ha de ser la fase d'examen de les proposicions i proposta d'adjudicació; 4) l'adjudicació a l'oferta més avantatjosa (entesa com la millor relació qualitat-preu). Aquesta contractació es configura en diverses fase d'acord amb l'article 146.3 de la LSCP. Això suposa que es requerirà obtenir un mínim de 12,5 punts en relació als criteris de qualitat per tal de poder continuar a la licitació.
8. L'article 135 de la LCSP regula la publicació oficial dels procediments per a la licitació dels contractes i, en aquest sentit, estableix que els procediments oberts no subjectes a regulació harmonitzada seran objecte de publicació al perfil del contractant.
9. L'article 99.3 de la LCSP, estableix l'obligatorietat de dividir la realització independent de cada una de les parts del contracte mitjançant lots, sempre que la naturalesa o objecte del contracte ho permetin. En el present cas i de conformitat amb l'informe tècnic de 13 de setembre de 2023: *"Donades les característiques del contracte, no considerem adient la divisió per lots ja que dificultaria l'execució del contracte. Aquest contracte prové de la declaració de desert d'un dels lots pels quals es dividia el contracte principal. L'objecte del contracte és la gestió i l'explotació del bar del Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer per tal que doni servei als usuaris de l'equipament esportiu i queda justificat la no divisió de l'objecte el contracte en lots al no poder ser executades les prestacions a contractar de forma independent sense menyscar la correcte execució dels treballs"*.

10. L'article 44.1 de la LCSP preveu que seran susceptibles de recurs especial en matèria de contractació els actes i decisions previstos legalment, quan es refereixin, entre altres, a contractes administratius especials el valor estimat dels quals excedeixi de 100.000 euros, que pretenguin concertar les Administracions Públiques. Per tant aquest contracte no serà objecte de recurs especial en matèria de contractació.
11. L'article 153.3 de la LCSP disposa que la formalització del contractes que no són susceptibles de recurs especial s'ha d'efectuar no més tard dels 15 dies hàbils següents a la notificació de l'adjudicació als licitadors.
12. La disposició addicional tercera, en el seu apartat tercer, referent al compliment per l'Entitat local dels principis d'estabilitat pressupostària i sostenibilitat financera.
13. La disposició addicional tercera, en el seu apartat vuitè, de la LCSP disposa que el Secretari General de la Corporació haurà d'emetre informe jurídic preceptiu en relació a les aprovacions dels expedients de contractació.
14. En compliment de l'article 173 del Text refós de la Llei d'Hisendes Locals, aprovat per Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març, i donant resposta a la necessitat de planificació de la temporalitat d'execució en els expedients de contractació, s'estima que la data d'adjudicació d'aquest contracte sigui durant el mes d'octubre de 2023 i la data d'inici d'execució sigui durant el mes de novembre de 2023.  
  
Al tractar-se d'un expedient sense despesa associada, no és possible establir data d'inici i final de l'execució pressupostària, però d'acord amb l'informe de sostenibilitat financera emès pel cap del Servei d'Esports, la repercussió pressupostària del present contracte suposa un increment d'ingressos de 1.000 € per l'exercici 2024.
15. El decret d'alcaldia núm. 8950/2023, de 17 de juny, delega al tinent d'alcaldesa de l'Àrea de Serveis a les Persones determinades atribucions, entre les quals la competència com a òrgan de contractació respecte dels contractes de valor estimat superior als límits de la contractació menor i inferior o igual a 140.000,00 €, sempre que la durada no sigui superior a quatre anys.

## Conclusions

1. L'adjudicació d'aquest contracte es tramitarà mitjançant procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada. Així doncs, la tramitació mitjançant procediment obert implicarà les següents fases:
  - L'expedient, els plecs de condicions administratives particulars i tècniques, així com l'obertura del procediment han de ser objecte d'aprovació per part de l'òrgan de contractació.
  - La licitació ha de ser objecte de publicació al perfil del contractant.
  - El termini de presentació de les proposicions no podrà ser inferior a 15 dies naturals des de l'endemà de la publicació de l'anunci de licitació al perfil del contractant.
2. Finalitzat el termini de presentació de proposicions, la Mesa de contractació qualificarà la documentació administrativa continguda al sobre A presentada per les empreses licitadores, posteriorment procedirà a l'obertura i examen dels sobres B i C.

CODI DE VERIFICACIÓ	 3POL 616M 0Z6H 4Q6R 0G62				
EXPEDIENT NÚM.	ESP/2023/426	DOCUMENT NÚM.	ESP17I03RU	DATA	13-09-2023
ÀREA	Àrea de Serveis a les Persones				
UNITAT	Esports				
ASSUMPTE	Contractació administrativa especial per la gestió i explotació del bar ubicat al Complex Esportiu Municipal Sant Oleguer				

Primerament, s'avaluarà les proposicions avaluables mitjançant judici de valor (sobre B). Aquesta contractació es configura en diverses fase d'acord amb l'article 146.3 de la LSCP. Això suposa que es requerirà obtenir un mínim de 12,5 punts en relació als criteris de qualitat per tal de poder seguir a la licitació. De tots aquells licitadors que hagin puntuat per sobre de 12,5 punts, s'obrirà i s'avaluarà l'oferta econòmica continguda al Sobre C.

3. La Mesa de contractació, una vegada aplicats els criteris d'adjudicació, formularà proposta de classificació i adjudicació a l'òrgan de contractació. L'òrgan de contractació adoptarà l'acord de classificació per ordre decreixent i acordarà requerir a la licitadora major puntuada per tal de que en un termini de 10 dies hàbils a comptar des de l'endemà de la recepció del requeriment presenti la documentació justificativa a que es refereix l'article 140.1 de la LCSP així com aquella relativa a la disposició efectiva dels mitjans a què s'hagués compromès a dedicar o adscriure a l'execució del contracte de conformitat amb l'article 76.2 de la LCSP, així com perquè constitueixi la garantia definitiva per un import corresponent el 5% del preu final ofert.
4. Presentada la documentació i constituïda la garantia definitiva, l'òrgan de contractació adoptarà la resolució d'adjudicació. Aquest acte ha de ser objecte de publicació en el perfil del contractant i de notificació a tots els candidats o licitadors.
5. De conformitat amb el que preveu l'article 153.3 de la LCSP, la formalització d'aquest contracte haurà d'efectuar-se no més tard dels 15 dies hàbils següents a aquell en què es realitzi la notificació de l'acord d'adjudicació als licitadors i candidats.
6. El jurista sotasignant vol deixar constància, que sota el seu punt de vista, des de l'entrada en vigor de l'actual Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, s'ha reduït l'àmbit d'aplicació del contracte administratiu especial, el qual té un caràcter residual. En aquest sentit, l'opinió d'aquest jurista és que la qualificació jurídica idònia d'aquesta contractació seria d'una concessió de serveis, però es tramita mitjançant contracte administratiu especial per assimilar-ho als contractes vigents relatius als bars de les instal·lacions esportives municipals que inicialment es van licitar en el mateix procediment de licitació.

Per tot l'exposat informo favorablement la proposta tècnica de data 13 de setembre de 2023, en tant que s'ajusta al règim jurídic aplicable.

Sabadell, a la data de la signatura electrònica.