



CN-34/13

RESOLUCIÓ

Assumpte.- Resolució d'al·legacions i definició de la qualificació jurídica del contracte relatiu a la gestió dels centres de primer cicle d'educació infantil "Sa Pilota" situat al carrer Formentera número 2 d'Alcúdia i EEI "S'Estol del rei en Jaume" situat al carrer Antoni Maria Alcover número 4 del Port d'Alcúdia (expedient CN-34_13).

Vist l'informe emés conjuntament en data 21 d'octubre de 2013 pel Secretari municipal i pel TAG de contractació d'aquest Ajuntament en relació a l'assumpte de referència, el qual literalment transcrit diu així:

"INFORME DE SECRETARIA

Vist l'escrit d'al·legacions presentat per l'empresa ESTUDI 6 Gestió Socioeducativa S.L. (R.E. 7225, de data 11 d'octubre de 2013) durant el període d'exposició pública dels plecs de condicions reguladors de la gestió del servei públic de les escoles d'educació infantil de 0 a 3 anys d'Alcúdia (BOIB número 143, de data 19 d'octubre de 2013), els tècnics que subscriuen emeten, en base als següents

ANTECEDENTS

1.- Mitjançant resolució de la regidora delegada de contractació número 1352 de data 30 de setembre de 2013, es va aprovar l'expedient de contractació del Contracte de GESTIÓ DEL SERVEI PÚBLIC DELS CENTRES DE PRIMER CICLE D'EDUCACIÓ INFANTIL "SA PILOTA" SIUTAT AL CARRER FORMENTERA NÚMERO 2 D'ALCÚDIA I EEI "S'ESTOL DEL REI EN JAUME" SITUAT AL CARRER ANTONI MARIA ALCOVER NÚMERO 4 DEL PORT D'ALCÚDIA", mitjançant procediment obert, via d'urgència, publicant-se el corresponent anunci de licitació al BOIB número 139, de data 10 d'octubre de 2013.

2.- En data 11 d'octubre de 2013 (Registre d'Entrada núm. 7225/2013) i dins el termini establert a l'efecte, l'empresa ESTUDI 6 Gestió Socioeducativa S.L. ha presentat escrit d'al·legacions al contingut del plecs de referència. Aquest fet ha suposat la suspensió de l'esmentada licitació, acordada mitjançant resolució de la regidora delegada de contractació de data 14 d'octubre de 2013 (publicada al perfil del contractista de l'Ajuntament d'Alcúdia i al BOIB número 143, de data 19 d'octubre de 2013),

el següent **INFORME**

En primer lloc i abans d'entrar a valorar el contingut de l'al·legació presentada per ESTUDI 6 Gestió Socioeducativa S.L., els tècnics sotasignants consideren prioritari informar sobre l'adequació de la qualificació jurídica escollida per aquest contracte (servei públic), a la vista dels diversos informes emesos recentment per, entre d'altres, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana (en aquest sentit, Informe 4/2012, de data 9 de maig), i en el mateix sentit per diversa jurisprudència i directives comunitàries (Sentència del Tribunal de Justícia de les Comunitats Europees dictada a l'assumpte C-382/05).





Ajuntament d'Alcúdia

Departament de Contractació

Major, 9 - 07400 Alcúdia - Mallorca

<http://www.alcudia.net> contractacio@alcudia.net

Tel: 971 89 71 06 Fax: 971 54 65 15

CN-34/13

Resumidament, podem dir que en l'actualitat s'està produint un canvi de configuració en les característiques diferenciadores entre el contracte de serveis i el contracte de gestió de serveis públics.

En aquest sentit, les característiques que ha de reunir un contracte per ser considerat de servei públic són les següents:

- *El concessionari assumeix la organització i gestió del servei (llibertat d'organització per establir la manera de dur a terme l'explotació).*
- *El servei ha de ser susceptible d'explotació empresarial (i en aquest sentit, ha d'estar exposat a les incerteses del mercat que puguin traduir-se en el risc d'enfrontar-se a la competència d'altres operadors, el risc de desajust entre l'oferta i la demanda dels serveis, etc. -Sentència de 10 de març de 2011 TSJUE dictada a l'assumpte C-274/09-).*
- *El concessionari ha d'assumir el risc de l'explotació (El contractista no assumeix el risc de l'explotació quan la seva retribució s'estableix d'una manera certa invariable i independent del grau d'utilització del servei pels usuaris, sense submissió a la incertesa de la demanda – informe 12/10, de 23 de juliol, de la JCCAE).*
- *Finalment, si el servei es contracta mitjançant un contracte de gestió de serveis públics amb la modalitat de concessió administrativa, requerirà la realització prèvia de les actuacions preparatòries de la secció 3 del Capítol 2 del TRLCSP (entre d'altres, tramitació de l'expedient de municipalització de la r'ticle 97 del RDL 781/86).*

Per contra, les característiques que ha de reunir un contracte per ser considerat de serveis són les següents:

- *El contractista no assumeix la organització i gestió del servei, sinó que aquesta correspon a l'Ajuntament.*
- *El contractista no assumeix el risc de l'explotació.*
- *Quant a l'objecte del contracte consisteix en prestacions de fer consistents en el desenvolupament d'una activitat o dirigides a l'obtenció d'un resultat distint d'una obra o un subministrament, de les incloses a l'annex II del TRLCSP.*

*A la vista de les característiques i contingut dels plecs de condicions de referència (aprovat per resolució de la regidora delegada de contractació número 1352 de data 30 de setembre de 2013), els tècnics que subscriuen consideren que **el contracte de referència ha de ser qualificat de CONTRACTE DE SERVEIS**. La importància de la correcta qualificació del contracte no és intrascendent, ja que determinarà el règim jurídic del contracte i les obligacions i els drets específics del contractista i de l'administració pública.*

*En conseqüència, i a la vista del disposat a l'article 155.4 del TRLCSP, els tècnics que subscriuen consideren que existeix una infracció no subsanable de les normes de preparació del contracte, concretament a la qualificació jurídica i a la tipificació de l'expedient de contractació CN-34_13, per lo qual proposen a l'òrgan de contractació l'adopció dels següents **ACORDS***

Primer.- *Acordar el DESISTIMENT en la tramitació de l'expedient de contractació CN-34_13, relatiu al contracte de GESTIÓ DEL SERVEI PÚBLIC DELS CENTRES DE PRIMER CICLE D'EDUCACIÓ INFANTIL "SA PILOTA" SIUTAT AL CARRER FORMENTERA NÚMERO 2 D'ALCÚDIA I EEI "S'ESTOL DEL REI EN JAUME" SITUAT AL CARRER ANTONI MARIA ALCOVER NÚMERO 4 DEL*





Ajuntament d'Alcúdia

Departament de Contractació

Major, 9 - 07400 Alcúdia - Mallorca

<http://www.alcudia.net> contractacio@alcudia.net

Tel: 971 89 71 06 Fax: 971 54 65 15

CN-34/13

PORT D'ALCÚDIA", mitjançant procediment obert, via d'urgència (BOIB número 139, de data 10 d'octubre de 2013), per error no subsanable en la qualificació jurídica del contracte.

Segon.- En conseqüència, INADMETRE l'escrit d'al·legacions presentat per ESTUDI 6 Gestió Socioeducativa S.L. (R.E. 7225, de data 11 d'octubre de 2013) per pèrdua sobrevinguda de l'objecte al deixar sense efecte per desistiment tant de la convocatòria como dels plecs que foren objecte d'al·legacions.

Tercer.- De conformitat amb l'article 155.4 del TRLCSP, que es disposi l'INICI INMEDIAT d'un nou expedient de contractació per tal d'adjudicar el CONTRACTE DE SERVEIS relatiu a la GESTIÓ DELS CENTRES DE PRIMER CICLE D'EDUCACIÓ INFANTIL "SA PILOTA" SIUTAT AL CARRER FORMENTERA NÚMERO 2 D'ALCÚDIA I EEI "S'ESTOL DEL REI EN JAUME" SITUAT AL CARRER ANTONI MARIA ALCOVER NÚMERO 4 DEL PORT D'ALCÚDIA".

Quart.- Notificar els presents acords a l'interessat, així com publicar-los al "perfil del contractant" municipal i al BOIB, pel general coneixement i als efectes oportuns.

Alcúdia, 21 d'octubre de 2013. El Secretari, Sgt: Juan Seguí Serra. El TAG de contractació, Sgt: Bartomeu Amengual Barceló."

Per tot això, venc a **RESOLDRE**

Primer.- Acordar el DESISTIMENT en la tramitació de l'expedient de contractació CN-34_13, relatiu al contracte de GESTIÓ DEL SERVEI PÚBLIC DELS CENTRES DE PRIMER CICLE D'EDUCACIÓ INFANTIL "SA PILOTA" SIUTAT AL CARRER FORMENTERA NÚMERO 2 D'ALCÚDIA I EEI "S'ESTOL DEL REI EN JAUME" SITUAT AL CARRER ANTONI MARIA ALCOVER NÚMERO 4 DEL PORT D'ALCÚDIA", mitjançant procediment obert, via d'urgència (BOIB número 139, de data 10 d'octubre de 2013), per error no subsanable en la qualificació jurídica del contracte.

Segon.- En conseqüència, INADMETRE l'escrit d'al·legacions presentat per ESTUDI 6 Gestió Socioeducativa S.L. (R.E. 7225, de data 11 d'octubre de 2013) per pèrdua sobrevinguda de l'objecte al deixar sense efecte per desistiment tant de la convocatòria como dels plecs que foren objecte d'al·legacions.

Tercer.- De conformitat amb l'article 155.4 del TRLCSP, que es disposi l'INICI INMEDIAT d'un nou expedient de contractació per tal d'adjudicar el CONTRACTE DE SERVEIS relatiu a la GESTIÓ DELS CENTRES DE PRIMER CICLE D'EDUCACIÓ INFANTIL "SA PILOTA" SIUTAT AL CARRER FORMENTERA NÚMERO 2 D'ALCÚDIA I EEI "S'ESTOL DEL REI EN JAUME" SITUAT AL CARRER ANTONI MARIA ALCOVER NÚMERO 4 DEL PORT D'ALCÚDIA".

Quart.- Notificar els presents acords a l'interessat, així com publicar-los al "perfil del contractant" municipal i al BOIB, pel general coneixement i als efectes oportuns.

Alcúdia, 22 d'octubre de 2013.

La regidora delegada de contractació,

Sgt: Josefina Linares Capó.



Davant meu,
El Secretari,

Sgt: Juan Seguí Serra.