



Expedient: 2022/734
Procés selectiu TAG

PROVA TEÒRICO – PRÀCTICA

Resolgui el cas que es planteja a continuació, responent a les qüestions formulades, en un termini màxim de 120 minuts.

L'ajuntament de Sant Adeodat, vol fer una obra consistent en la construcció d'un pavelló esportiu.

La iniciativa prové d'una instància presentada per part d'un particular, per via de correu certificat, en què requereix a l'ajuntament dur a terme aquesta obra, atès que entén que és obligatori perquè el municipi té una població d'11.000 habitants. Davant d'aquesta petició, l'Alcalde de la Corporació va convocar un ple extraordinari i urgent per a l'endemà de la presentació de dita instància, a efectes de respondre al particular que l'ajuntament es comprometia a executar dita obra en un termini de sis mesos.

El portaveu del principal partit de l'oposició de l'ajuntament va assistir al Ple, tot i que va anunciar que estava en contra de la convocatòria del Ple i va insistir que no era possible que hi hagués només un punt a l'ordre del dia.

Finalment, es va aprovar la resposta a donar al particular i es va incoar un expedient de contractació.

Primerament, es va contractar, per contracte menor, la redacció del projecte executiu. El contracte menor fou d'un import de 18.150 euros i es va adjudicar al germà de l'arquitecte municipal. Val a dir que l'arquitecte no va intervenir en aquest expedient. El secretari de l'ajuntament, quan es va tramitar el contracte menor, estava absent per vacances, per la qual cosa, va informar-lo un tècnic d'administració general de l'administració.

Un cop que es va redactar el projecte, va resultar un import per a contractar de tres milions d'euros, IVA exclòs. El termini d'execució, de cinc anys.

Atesa la necessitat de complir amb el compromís adquirit per part del Ple de la Corporació d'executar l'obra en sis mesos, l'Alcalde de la Corporació va decidir aprovar directament el projecte redactat, a l'endemà de la seva presentació per instància en paper adjuntant un dispositiu informàtic, i ordenar que el plec de clàusules es redactés en un termini d'un més a partir d'aquesta data.

Els recursos ordinaris de l'ajuntament són d'un import de 30.000.000 euros.

Un cop redactats els plecs, l'Alcalde els va aprovar per resolució. A continuació, va ordenar l'inici de la licitació. La direcció de les obres es va encarregar a l'arquitecte municipal. Però l'arquitecte va posar en coneixement de l'Alcalde que estava incurs



en una causa d'abstenció. L'Alcalde la va rebutjar i va tornar a ordenar que assumís la direcció de l'obra. Davant de la reiterada negativa de l'arquitecte de ser el director de l'obra, l'Alcalde va decidir obrir un expedient disciplinari a l'arquitecte i va adjudicar, per contracte menor, la direcció de l'obra del pavelló esportiu.

Mentrestant, el portaveu del principal partit de l'oposició va interposar un recurs contenciós administratiu contra la resolució de l'Alcalde d'aprovació del projecte, tot al·legant la manca d'exposició pública del projecte.

L'expedient de contractació és objecte de tramitació urgent, als efectes de complir amb el compromís assumit pel Ple de la Corporació.

Es preveu que la mesa de contractació estigui formada, entre d'altres, per un funcionari interí i pel regidor d'obres i serveis. Presentades les propostes, es celebra una primera mesa de contractació, vint dies hàbils després de la publicació de la licitació al perfil del contractant. Això provoca la interposició d'un recurs especial en matèria de contractació per part d'un dels licitadors, per entendre que s'ha conculcat la norma prevista a l'article 236 de la Llei 9/2017, pel que fa a la presència d'un regidor i de l'arquitecte municipal.

L'ajuntament inadmet aquest recurs i continua tramitant la licitació.

Abans d'obrir el sobre electrònic que conté les ofertes econòmiques dels licitadors, el departament de contractació de l'ajuntament s'adona que el valor estimat que ha sortit publicat al perfil del contractant ha estat de tres milions d'euros, IVA inclòs. Davant d'això, sol·liciten que es prengui l'acord de desistir de la licitació. Malgrat això, un altre informe jurídic emès per un altre tècnic d'administració general, posa de manifest que es tracta d'una errada esmenable que no té incidència en la licitació ni en les propostes presentades i proposa seguir amb la licitació. Finalment, se segueix amb la licitació.

Acabada la licitació, s'adjudica el contracte a la societat RANDOM, S.L. Atesa la urgència de l'execució de les obres, la societat les inicia mentre s'acaba de fer els tràmits administratius oportuns. Quan el director d'obres efectua la segona visita, s'adona que s'ha executat unitats d'obres que no estaven previstes en el projecte, malgrat que són necessàries per a una correcta execució de l'obra.

Finalment, atès que l'execució de l'obra coincideix amb la guerra d'Ucraïna, la societat RANDOM S.L., planteja que no pot continuar l'obra per l'alça de preus i per errades existents en el projecte.

QÜESTIONS

Efectuï un informe jurídic en què:

1.- Analitzi si el tractament de la petició del particular per part de l'ajuntament ha estat la correcta.

Es tracta d'una petició presentada per correu certificat. Segons l'article 14.1 de la Llei 39/2015:



“1. Las personas físicas podrán elegir en todo momento si se comunican con las Administraciones Públicas para el ejercicio de sus derechos y obligaciones a través de medios electrónicos o no, salvo que estén obligadas a relacionarse a través de medios electrónicos con las Administraciones Públicas. El medio elegido por la persona para comunicarse con las Administraciones Públicas podrá ser modificado por aquella en cualquier momento”

Com el particular no està encabit en els supòsits contemplats a l'article 14.2 de la Llei 39/2015, és correcta la presentació d'instància per correu certificat.

La petició ve referida a una actuació municipal. En aquest sentit, l'article 231 del Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals (ROF) possibilita que els veïns d'un municipi s'adrecin a qualsevol òrgan de l'Ajuntament en petició d'aclariments o actuacions municipals, sempre que es facin per escrit. En aquest cas, aquestes peticions ha de ser contestades per escrit. Cal tenir present que el dret de petició és un dret constitucional, desenvolupat per la Llei Orgànica 4/2001. El dret a la participació de la vida pública per part dels ciutadans, es recull de forma genèrica a l'article 70 bis de la Llei 7/1985, 2 d'abril.

Cal tenir present que el servei d'instal·lacions esportives no és obligatori per a aquest ajuntament, atenent a la seva població (11.000 habitants) en aplicació de l'article 26 de la Llei 7/1985, 2 d'abril, Reguladora de les Bases de Règim Local (LRBRL)

Per tot això, no concorre la justificació d'un ple extraordinari i urgent per tractar aquesta qüestió, atenent al fet que aquesta mena de plens responen a una urgència d'un assumpte que no permet convocar la sessió extraordinària amb l'antelació mínima de dos dies hàbils (article 79 ROF)

A més, la resposta a l'escrit presentat pel particular no requereix un acord plenari. Aquesta petició no implica una actuació plenària i per contestar-la, n'hi ha prou amb una resposta escrita que informe al particular sobre les previsions i les obligacions existents per a l'ajuntament de cara a la construcció d'un pavelló esportiu (article 231.1 ROF)

2.- Analitzi si la convocatòria plenària i el seu desenvolupament ha estat el correcte. En aquest sentit, analitzi si el recurs interposat per un dels regidors és correcte i té suficient legitimació.

Com s'ha dit, no concorren en aquest cas els requisits necessari per justificar una sessió extraordinària i urgent per tractar la petició presentada pel particular. Per això, aquesta convocatòria no és correcta, més encara quan implica la restricció d'informació als regidors (deguda a la manca de celebració de comissió informativa i del respecte al termini mínim de dos dies hàbils mínim que haurien de transcórrer entre la convocatòria i la celebració del Ple)



Tampoc és correcte el seu desenvolupament. A la sessió extraordinària i urgent, n'hi ha d'haver dos punts, com a mínim, a l'ordre del dia. El primer, corresponent a la ratificació de la urgència en la convocatòria. El segon, el propi punt que ha motivat aquesta sessió extraordinària i urgent.

Es pot impugnar la declaració d'urgència del Ple, pels motius ja indicats (manca de motivació i manca de ratificació de la urgència) També es pot impugnar la incompetència del Ple per resoldre la qüestió suscitada pel ciutadà, entenent que la competència correspondria a l'Alcalde.

El regidor estaria legitimat per interposar un recurs de reposició contra els acords adoptats pel Ple, a resoldre per aquest mateix òrgan, o bé interposar directament un recurs contenciós administratiu, sempre i quan hagi votat en contra dels acords objecte del recurs (article 63.1 de la Llei 7/85) Ara bé, en el text no s'expressa literalment que el regidor hagi interposat cap recurs.

3.- Analitzi si la contractació menor del contracte menor de la direcció de les obres ha estat correcta.

El període d'execució de l'obra, previst al projecte executiu, és superior a un any (el termini previst és de cinc anys)

La contractació menor no pot tenir una durada superior a un any, segons l'article 29.8 de la Llei 9/2017) excepte el cas recollit a l'últim apartat de l'article 29.7 de la Llei 9/2017, objecte de modificació per la Llei 9/2022, 14 de juny, el qual preveu una ampliació de la durada del contracte menor fins a un màxim de trenta mesos, quan concorren les circumstàncies que s'hi preveuen (justificació de l'ampliació per la durada del període de garantia establerta en el contracte d'obres principal i els treballs relacionats amb la liquidació d'aquest contracte principal) En aquest cas, es preveu un termini d'execució de cinc anys, el qual excedeix amb escreix la durada màxima de 30 mesos que s'acaba d'esmentar.

Per tot això, la direcció d'obres, per via d'un contracte menor, no pot abastar una durada superior a un any, per la qual cosa no resulta possible contractar aquesta direcció d'obres per un menor.

El procediment que correspondria seria el procediment obert o el simplificat en qualsevol de les seves varietats, contemplades a l'article 159 de la Llei 9/2017. L'elecció dependrà de l'import del valor estimat que es preveu per a la contractació de la direcció d'obres (el cas no l'especifica) i la rapidesa en els tràmits que es vulgui assolir.

Així mateix, l'Alcalde ha estat qui ha adjudicat la direcció d'obres per via d'un contracte menor. El fet que la durada prevista en l'execució de les obres sigui de cinc anys, implica que la durada de la direcció d'aquestes obres sigui també de cinc anys. Segons la disposició addicional segona, apartats primer i segon, de la Llei 9/2017, l'òrgan de contractació competent per adjudicar aquesta direcció d'obra és el Ple de la Corporació, no l'Alcalde.



Per tot això, la contractació menor de la direcció de les obres no ha estat correcta. Per la manca de la tramitació establerta en la normativa contractual per als procediments de licitació corresponent, la contractació menor quedaria afectada per una causa de nul·litat, en aplicació de l'article 39 de la Llei 9/2017 amb remissió a l'article 47.1 e) de la Llei 39/2015, 1 d'octubre.

4.- Analitzi si la tramitació de l'aprovació del projecte executiu ha estat la correcta.

Primerament, el projecte no ha estat presentat correctament.

Segons l'article 14.2 c) de la Llei 39/2015, 1 d'octubre, estan obligats a relacionar-se electrònicament amb les Administracions Públiques, entre d'altres, els qui exerceixen una activitat professional, que requereixi una col·legiació obligatòria, per als tràmits i actuacions que realitzin amb les Administracions en l'exercici d'aquesta activitat. Atès que la redacció d'un projecte haurà estat encarregada a un arquitecte, caldria que la presentació del projecte s'hagués realitzat per via electrònica.

En relació a la tramitació pròpiament dita, l'aprovació del projecte correspon a l'òrgan de contractació que en resulti competent (articles 21.1 o) i 22.2 ñ) de la Llei 7/1985, 2 d'abril. En el cas de l'Alcalde, sempre que l'obra estigui prevista al pressupost)

En aquest cas concret, per la durada prevista de l'obra, la competència per a l'aprovació del projecte i per contractar, correspon al Ple de la Corporació i no a l'Alcalde.

Per a la tramitació en l'aprovació dels projectes d'obra a Catalunya, cal fer referència al Decret 179/1995, 13 de juny, ROAS, article 37:

"37.1 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 La informació pública del projecte és de trenta dies com a mínim, 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 a què es refereix l'article 31 d'aquest Reglament.



37.3 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, 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 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."

En aquest cas, no consta que s'hagi produït l'exposició pública del projecte d'obres. L'article 38.2 ROAS estableix que l'aprovació definitiva del projecte s'ha de publicar al Butlletí Oficial de la Província corresponent, al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya, al butlletí d'informació local, si n'hi ha, i al tauler d'anuncis de la Corporació. En relació a aquesta última publicació, cal tenir present que l'article 45.4 de la Llei 39/2015 la dona per complerta si s'ha produït la publicació en el Diari Oficial corresponent.

Abans de l'aprovació del projecte, escau l'informe de l'oficina o unitat de supervisió de projectes que preveu l'article 235 de la Llei 9/2017, atès que el pressupost base de licitació és superior a 500.000 euros IVA exclòs.

Per tot això, la tramitació del projecte executiu no ha estat la correcta.

5.- Analitzi si la postura de l'arquitecte municipal, vers la direcció de les obres, ha estat correcta i si està justificada la incoació de l'expedient disciplinari. També analitzi quines conseqüències pot tenir tot això en la licitació de l'obra.

L'article 23 de la Llei 40/2015, 1 d'octubre, estableix quines són els possibles motius d'abstenció de la intervenció del personal al servei de les Administracions Públiques en un procediment administratiu. Concretament, són les següents:

"a) Tener interés personal en el asunto de que se trate o en otro en cuya resolución pudiera influir la de aquél; ser administrador de sociedad o entidad interesada, o tener cuestión litigiosa pendiente con algún interesado.

b) Tener un vínculo matrimonial o situación de hecho asimilable y el parentesco de consanguinidad dentro del cuarto grado o de afinidad dentro del segundo, con cualquiera de los interesados, con los administradores de entidades o sociedades interesadas y también con los asesores, representantes legales o mandatarios que intervengan en el procedimiento, así como compartir despacho profesional o estar asociado con éstos para el asesoramiento, la representación o el mandato.

c) Tener amistad íntima o enemistad manifiesta con alguna de las personas mencionadas en el apartado anterior.



d) Haber intervenido como perito o como testigo en el procedimiento de que se trate.

e) Tener relación de servicio con persona natural o jurídica interesada directamente en el asunto, o haberle prestado en los dos últimos años servicios profesionales de cualquier tipo y en cualquier circunstancia o lugar.”

Una possible interpretació seria que concorre pel fet que el redactor del projecte sigui el germà de l'arquitecte municipal. Cal recordar que s'encarrega a l'arquitecte, en un principi, la direcció de les obres. Aquesta situació podria encabir-se en el motiu contemplat en la lletra b) del punt 2 de l'article 23 de la Llei 40/2015, sempre i quan s'entengui que el germà de l'arquitecte és un dels interessats de l'execució de les obres i de la seva direcció facultativa.

Són interessats en el procediment administratiu (article 4 de la Llei 39/2015)

“a) Quienes lo promuevan como titulares de derechos o intereses legítimos individuales o colectivos.

b) Los que, sin haber iniciado el procedimiento, tengan derechos que puedan resultar afectados por la decisión que en el mismo se adopte.

c) Aquellos cuyos intereses legítimos, individuales o colectivos, puedan resultar afectados por la resolución y se personen en el procedimiento en tanto no haya recaído resolución definitiva.”

Sí que es pot entendre que el redactor del projecte no resulta interessat en el procediment de la direcció de les obres ni en la seva execució. Tots dos són contractes diferents. Un es troba relacionat en una fase prèvia a la licitació mentre que la direcció està relacionada amb l'execució de les obres.

Però també es pot interpretar que tots dos contractes es troben relacionats. L'article 314 de la Llei 9/2017, determina que, quan sigui necessària l'esmena dels defectes, insuficiències tècniques, errors materials, omissions, i infraccions de preceptes legals o reglamentaris imputables a l'adjudicatari del contracte de la redacció del projecte, se li ha d'atorgar un termini màxim de dos mesos per a la realització de dita esmena. Si no compleix amb l'esmena dins d'aquest termini, es pot optar per a la resolució del contracte, amb una indemnització equivalent al 25% del preu del contracte, o a l'ampliació del termini per introduir-la per un termini d'un mes més, improrrogable, amb una penalitat del 25% del preu del contracte.

A més, l'article 315 de la Llei 9/2017, quan el pressupost d'execució de l'obra previst al projecte es desvii més d'un 20%, per excés o per defecte, per errors o omissions imputables a l'adjudicatari del contracte de serveis de la redacció del projecte, es minorarà el preu del contracte d'elaboració del projecte, en concepte d'indemnització, en funció del percentatge de desviació, fins a un màxim equivalent a la meitat d'aquell. En aquest mateix article s'estableix el barem de les indemnitzacions.



La determinació d'aquestes deficiències o d'aquesta necessitat d'introduir esmenes, correspon a la direcció d'obres, tal i com posa de manifest l'article 53 ROAS.

El fet que el germà del director de les obres sigui el redactor del projecte, pot condicionar l'apreciació de la concurrència de totes aquestes circumstàncies, que no serien favorables per al redactor del projecte, per la qual cosa, es podria fonamentar l'abstenció des d'aquest punt de vista, més encara quan l'article 23.5 de la Llei 39/2015 estableix la responsabilitat d'aquells que no informen de la concurrència motius d'abstenció quan hi concorren.

Ara bé, de l'article 23.3 de la Llei 39/2015 es desprèn que és el superior jeràrquic qui ha d'apreciar la concurrència o no del motiu d'abstenció i la seva importància de cara a la tramitació del corresponent expedient, de forma que l'acceptació de l'abstenció en l'expedient és potestativa, no obligatòria, sempre que es justifiqui degudament el posicionament final del superior jeràrquic.

Així mateix, l'actuació del personal al servei de les Administracions Públiques en un expedient, encara que concorrin motius d'abstenció, no implica necessàriament la invalidesa d'aquest expedient.

Per tot això que un cop que l'arquitecte va comunicar la possible concurrència de la causa d'abstenció, i un cop que l'Alcalde va insistir que fos ell qui portés la direcció de les obres, l'arquitecte hauria d'haver obeït l'ordre de l'Alcaldia, més encara quan ell quedava eximit de la responsabilitat, un cop que havia informat a l'Alcalde sobre la concurrència d'aquest motiu.

Per això, es podria incoar un expedient disciplinari, per aquesta desobediència oberta a l'ordre rebuda per part de l'Alcalde, més encara quan aquesta ordre no infringeix l'ordenament jurídic, tal i com s'ha explicat. En aquest sentit, resultaria aplicable l'article 95 del RDL 5/2015,30 d'octubre, TREBEP.

6.- Descriu quina és la tramitació correcta que ha de tenir la licitació i adjudicació de l'obra i quin defectes de tramitació entén que ha tingut l'ajuntament, així com les seves conseqüències.

Partint del supòsit que el valor estimat fixat pel projecte executiu és de 3.000.000 d'euros, IVA exclòs, en el benentès que no es prevegin modificacions contractuals, ni pròrrogues al termini previst al projecte ni primes al contractista (article 101 de la Llei 9/2017) El termini d'execució, com ja s'ha dit, és de cinc anys.

Atès que es demana que es descriu la tramitació i adjudicació d'aquest contracte d'obra, s'obvia la fase preparatòria, consistent en la elaboració del projecte d'obres (articles 231-236 de la Llei 9/2017) Només posar de relleu, en relació a aquesta fase, que l'article 236 preveu que, aprovat el projecte i prèviament a l'aprovació de l'expedient de contractació de l'obra, es procedeix a efectuar el seu replanteig, el qual ha de consistir en la comprovació de la seva realitat geomètrica i la disponibilitat dels terrenys precisos per a la seva normal execució. També s'han de comprovar els supòsits que figurin en el projecte i que siguin bàsics per al contracte que s'ha de celebrar. Un cop



realitzat el replanteig, aquest s'ha d'incorporar a l'expedient de contractació (article 236.4 Llei 9/2017)

El fet que el valor estimat sigui inferior a 5.382.000 euros, IVA exclòs, implica que el contracte no estigui subjecte a una regulació harmonitzada (article 20 de la Llei 9/2017)

L'expedient de contractació s'inicia amb l'acord d'incòcació de l'òrgan de contractació (article 116 de la Llei 9/2017) motivant la necessitat del contracte, segons preveu l'article 28 de la Llei 9/2017 Aquest acord ha de ser publicat en el perfil del contractant.

L'expedient s'ha de referir a la totalitat de l'objecte del contracte, sense perjudici que es prevegi l'adjudicació per lots (res es diu al cas, en aquest sentit)

A l'expedient s'ha d'incorporar el plec de clàusules administratives particulars. També s'ha d'incorporar el plec de prescripcions tècniques, encara que el seu contingut ja es troba recollit en el projecte executiu, segons el que determina l'article 233.1 c) Llei 9/2017, i el certificat d'existència de crèdit pressupostari suficient.

A l'expedient s'ha de justificar adequadament:

- a) La elecció del procediment de licitació
- b) La classificació que s'exigeix als participants.
- c) Els criteris de solvència tècnica o professional, i econòmica i financera, i els criteris que es tindran en consideració per adjudicar el contracte, així com les condicions especials de la seva execució.
- d) El valor estimat del contracte, amb una indicació de tots els conceptes que l'integren.
- e) La necessitat de l'Administració a la qual es pretén donar satisfacció amb la contractació prevista.
- f) La decisió de no dividir en lots l'objecte del contracte, si escau.

Completat l'expedient de contractació, s'ha de dictar resolució motivada per l'òrgan de contractació amb la seva aprovació, tot disposant l'obertura del procediment d'adjudicació. Aquesta resolució també implica l'aprovació de la despesa.

L'anunci de la licitació ha de sortir publicada al perfil del contractant (article 135 de la Llei 9/2017) atès que el contracte no es troba sotmès a la regulació harmonitzada.

L'adjudicació del contracte s'ha de realitzar utilitzant una pluralitat de criteris d'adjudicació basats en el principi de la millor relació qualitat-preu i utilitzant el procediment obert o el procediment restringit (article 131 de la Llei 9/2017)

Així mateix, la licitació del contracte s'ha de dur a terme segons els principis d'igualtat, transparència i lliure competència (article 132 de la Llei 9/2017)



Els procediments que poden resultar aplicables són el procediment obert o el procediment restringit. No resulta d'aplicació el procediment obert simplificat, atès que el valor estimat és superior a 2.000.000 d'euros, IVA exclòs (article 159 de la Llei 9/2017)

En el procediment obert, tot empresari interessat pot presentar una proposició, restant exclosa tota negociació dels termes del contracte amb els licitadors (article 156 de la Llei 9/2017) Si s'opta per aquest procediment, el termini mínim per a la presentació de proposicions, és de 26 dies naturals, comptadors des de l'endemà de la publicació de l'anunci de la licitació.

En el procediment restringit, qualsevol empresa interessada podrà presentar una sol·licitud de participació en resposta a una convocatòria de licitació. Només podran presentar proposicions els empresaris que siguin seleccionats per l'òrgan de contractació, atenent a la seva solvència i a la seva sol·licitud (article 160 de la Llei 9/2017) En aquest cas, la presentació de sol·licituds de participació serà, com a mínim, de quinze dies, comptadors des de la publicació de l'anunci de la licitació (article 161 de la Llei 9/2017) En aquest procediment, s'ha d'efectuar una primera selecció de candidats segons els criteris que surtin al plec de clàusules administratives particulars. Un cop feta aquesta selecció, els seleccionats han de rebre una invitació per presentar les seves proposicions en un termini que no pot ser inferior a deu dies naturals, comptadors des de la data d'enviament de la invitació.

Presentades les proposicions per part dels licitadors interessats, la mesa de contractació qualificarà la documentació presentada per als requisits previs previstos a l'article 140 de la Llei 9/2017, consistent en una declaració responsable, fonamentalment referida a la capacitat del licitador per a l'execució del contracte, la seva solvència i que el licitador no està incurs en cap prohibició de contractar. En el cas del procediment restringit, la declaració responsable serà sobre el compliment dels criteris objectius de solvència previstos a l'article 162 de la Llei 9/2017

Amb posterioritat, la mesa de contractació procedirà a l'obertura i classificació de les proposicions presentades i que hagin estat admeses. Quan s'utilitzi una pluralitat de criteris d'adjudicació, els licitadors han de presentar les proposicions en dos sobres, un amb la documentació que hagi de ser valorada pels criteris sotmesos a un judici de valor i l'altra, amb la documentació que hagi de ser valorada per mitjà de fórmules. Primer, s'ha d'obrir el sobre de la documentació sotmesa a criteris de judici de valor. Després, la que està sotmesa a fórmules. Com a mínim, ha de ser pública la sessió de la mesa de l'obertura de l'oferta econòmica. L'obertura de les proposicions s'ha de fer en el termini de vint dies hàbils, comptadors des de la finalització del termini per a la presentació de les proposicions. Es poden demanar informes tècnics per a la valoració de la documentació, la valoració de la qual estigui sotmesa a criteris diferents al preu. Aquest procediment és aplicable tant al procediment obert com al procediment restringit (article 165 de la Llei 9/2017)

Finalment, la mesa de contractació classificarà les proposicions presentades i proposarà l'adjudicació del contracte a l'òrgan de contractació a favor de la



millor classificada. Acceptada la proposta per l'òrgan de contractació, els serveis municipals corresponents requeriran al licitador que hagi presentat la millor oferta perquè en el termini de 10 dies hàbils presenti la documentació senyalada a l'article 140.1, lletres a) a c), de la Llei 9/2017 (referents, bàsicament, a la capacitat, solvència) a l'aportació o adscripció de mitjans i a la constitució de la garantia definitiva. Si el licitador està inscrit en el ROLECE o el RELI, no escau presentar la documentació actualitzada que hi consti.

Un cop presentada dita documentació (cas que no es presenti, s'entendrà que el licitador ha retirat la seva oferta i es passaria a requerir-la al següent classificat, amb la imposició d'un 3% del pressupost base de licitació per al licitador que no ha presentat aquesta documentació) es passa a l'adjudicació del contracte, en un termini de cinc dies hàbils, comptadors des de l'endemà de la recepció d'aquesta documentació. L'adjudicació, igualment, ha de recaure en el termini de quinze dies hàbils, comptadors des de l'endemà del dia d'obertura de les proposicions. Ara bé, si s'utilitza una pluralitat de criteris, el termini màxim serà de dos mesos, comptadors des del mateix dia d'obertura.

La resolució de l'adjudicació ha de ser motivada i ha de ser notificada a tots els licitadors i ha de ser publicada en el perfil del contractant en el termini de 15 dies naturals. Un cop notificada, es procedirà a la formalització del contracte en document administratiu, en el termini de quinze dies hàbils comptadors des de la notificació de l'adjudicació.

L'òrgan de contractació, tal i com s'ha expressat amb anterioritat, és el Ple de la Corporació, atenent al termini d'execució de cinc anys.

En relació a les possibles deficiències del procediment dut a terme en aquest cas, el fet que la mesa de contractació es celebri al cap de vint dies hàbils, podria donar lloc a un incompliment del vint-i-sis dies naturals per a la presentació de proposicions, segons sigui el còmput de dies hàbils que permeti el calendari.

Per un altre cantó, la justificació de la tramitació d'urgència, s'ha de realitzar segons el que determina l'article 119 de la Llei 9/2017, com es veurà més endavant. En relació a la composició de la mesa de contractació, cal atendre a la disposició addicional segona, punt 7, de la Llei 9/2017, atès que l'article 336 de dita Llei no té caràcter bàsic. Aquest punt es desenvoluparà en un altre punt.

Finalment, cal posar de manifest que no resulta possible l'inici de l'execució de l'obra sense que s'hagi completat la tramitació de la licitació del contracte i de la seva adjudicació, tal i com es diu al cas pràctic. El fet que sigui una tramitació d'urgència, tampoc permet fer-ho d'aquesta forma. L'execució d'obra, sense que estigui acabada la tramitació, implica la concurrència d'una causa de nul·litat de ple dret. Aquesta infracció es pot apreciar en el fet d'iniciar l'execució del contracte quan encara no ha estat creat l'acte administratiu que l'adjudiqui a un licitador.



També cal destacar que l'òrgan competent per a l'aprovació de l'inici de la licitació és el Ple de la Corporació, en atenció a la durada prevista del contracte. En aquest cas, s'ha adoptat l'acord per un òrgan incompetent, com és l'Alcalde, Encara que no s'especifica, el mateix caldria dir si l'adjudicació del contracte no ha estat efectuada pel Ple.

7.- Analitzi si el recurs interposat pel regidor contra l'aprovació del projecte és correcta i si està legitimat.

En relació a la legitimació del regidor, en aplicació de l'article 63 de la Llei 7/1985, caldria entendre que té legitimació.

En aplicació d'allò que està disposat als articles 112 i 123 de la Llei 39/2015, cal entendre que el recurs de reposició és un recurs potestatiu que es pot interposar contra un acte que posi fi a la via administrativa. Segons l'article 114 c) de la mateixa Llei, l'acte d'aprovació d'un projecte executiu per part de resolució d'Alcaldia posa fi a la via administrativa, atès que l'Alcalde no té cap altre òrgan que sigui superior jeràrquic.

També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu en el termini de dos mesos des de la publicació de l'aprovació del projecte executiu, en aplicació dels articles 25 i 46 de la Llei 29/1998

En relació a la manca d'exposició pública del projecte, en aplicació del procediment contemplat al ROAS, ja comentat, cal concloure que a Catalunya és preceptiva l'exposició pública per un termini de trenta dies, encara que aquesta exposició pública no es troba contemplada en la Llei 9/2017

Per tot això, cal concloure que és correcta la interposició d'aquest recurs.

8.- Analitzi si és correcta la tramitació d'urgència adoptada.

L'article 119 de la Llei 9/2017 estableix que aquesta tramitació es pot aplicar a aquells contractes, la celebració dels quals respongui a una necessitat inajornable o l'adjudicació dels quals sigui precís accelerar per raons d'interès públic. En aquest sentit, a l'expedient cal que es contingui la declaració d'urgència feta per l'òrgan de contractació degudament motivada.

En el cas que es planteja, la urgència es motiva per la necessitat de complir amb els compromisos adoptats pel Ple. Cal recordar que aquests compromisos deriven d'una petició d'actuació d'un particular sobre l'execució d'una instal·lació que no és obligatòria pel municipi de Sant Adeodat. A més, el compromís contemplat de l'execució en sis mesos no resulta assumible amb el termini d'execució de cinc anys contemplat en el projecte executiu. Cal recordar que la tramitació d'urgència implica una reducció de terminis que, de cap manera, pot suposar assolir aquest termini de sis mesos.

És per tot això que no es troba justificada la tramitació d'urgència, atès que no s'aprecia la necessitat inajornable o l'interès públic que motivi la seva



aplicació. No és inajornable l'execució d'una instal·lació que no resulta obligatòria per a aquest municipi. Tampoc s'ha justificat l'interès públic, atès que només es parla d'un acord plenari que implica un compromís adoptat per un Ple en resposta a una petició ciutadana. Enlloc es justifica l'interès a accelerar la tramitació d'una obra que tindrà una execució de cinc anys.

Cal destacar, a més, que la declaració d'urgència correspon a l'òrgan de contractació, que en aquest cas no és l'Alcalde, sinó el Ple de la Corporació, de forma que la declaració d'urgència ha estat realitzada per una òrgan incompetent.

9.- Analitzi si el recurs especial en matèria de contractació és correcte així com la resposta de la Corporació.

L'article 44.1 a) de la Llei 9/2017 estableix que el recurs especial en matèria de contractació es pot interposat contra els acords i decisions contemplats a l'apartat 2 d'aquest article dels contractes d'obra amb una valor estimat superior a tres milions d'euros.

L'apartat 2 de l'article 44 estableix que poden ser objecte d'aquest recurs:

- a) Els anuncis de licitació, els plecs i els documents contractuals que estableixin les condicions que hagin 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.

A partir d'aquí, si entenem que el valor estimat del contracte és de 3.000.000 d'euros, IVA exclòs, el recurs especial en matèria de contractació no es podria interposar, perquè no és superior a 3 milions d'euros.



Per una altra banda, cal tenir present que si es vol impugnar la composició de la mesa de contractació, caldria interposar recurs contra l'acte que l'ha determinada. Podria ser el plec de clàusules administratives particulars, en el sentit que estableix l'article 122.2 de la Llei 9/2017 ("...la resta de mencions requerides per aquesta Llei i per les seves normes de desenvolupament") encara que res obliga que la determinació concreta de la mesa sigui aprovada en aquest plec. En aquest sentit, el Reial Decret 817/2009, 8 de maig, al seu article 21, només obliga que la composició de la mesa de contractació estigui penjada al perfil del contractant amb una antelació de set dies en relació a la reunió de la mesa per a la qualificació de la documentació presentada pels licitadors. La Disposició Addicional 2.7 de la Llei 9/2017 també fa referència a aquesta obligació de publicació de la composició de la mesa de contractació.

En aquest cas, sembla que la interposició del recurs s'ha produït més enllà de la celebració de la primera mesa de contractació, efectuada vint dies hàbils després de la publicació de la licitació al perfil del contractant. L'article 50 de la Llei 9/2017, estableix un termini de 15 dies hàbils per a la interposició del recurs especial en matèria de contractació. Depenent de l'acte administratiu que hagi aprovat la composició exacta de la mesa, podria haver-se produït una interposició extemporània del recurs, atenent al moment d'interposició que es preveu a l'article 50 de la Llei 9/2017

En relació a la qüestió de fons, l'article que tracta de la mesa de contractació no és el 226 de la Llei 9/2017 sinó l'article 326 de la mateixa Llei, Aquest article, segons la disposició final primera de la Llei 9/2017 no és bàsic, essent d'aplicació per a les Administracions Locals el que es preveu a la Disposició Addicional 2.7 la qual permet que la mesa estigui formada, entre d'altres, per personal electe, sempre que el seu nombre no sigui superior al terç del nombre total de membres de la mesa, i de personal funcionari interí, en aquest darrer cas, únicament quan no existeixin funcionaris de carrera suficientment qualificats i així s'acrediti en l'expedient.

En definitiva, no hi cap la interposició del recurs, començant per la inadequació d'aquest recurs en relació al valor estimat del contracte (tres milions d'euros)

En aplicació dels articles 55 i 46 de la Llei 9/2017, la inadmissió del recurs no correspon a l'Alcalde, sinó a l'òrgan competent per a la seva resolució, que en el cas de Catalunya és el Tribunal Català de Recursos de Contractació Pública. L'Ajuntament hauria d'haver tramès l'expedient, juntament amb l'informe que estigués convenient, en aplicació de l'article 56 de la Llei 9/2017 Per això, l'actuació de la Corporació no ha estat la correcta.

10.- Analitzi les possibles solucions jurídiques a l'errada detectada pel departament de contractació en la publicació del perfil del contractant.

L'article 152 de la Llei 9/2017, preveu la possibilitat que s'acordi el desistiment procediment de licitació, per part de l'òrgan de contractació, que en aquest cas concret és el Ple de la Corporació, com ja s'ha vist anteriorment.



Així mateix, l'apartat 4 d'aquest article, estableix que el desistiment ha d'estar fundat en una infracció no esmenable de les normes de preparació del contracte o de les reguladores del procediment d'adjudicació, havent de constar en l'expedient la concurrència de la causa.

Per una altra banda, l'article 122.1 de la Llei 9/2017, determina que els plecs de clàusules administratives particulars només poden ser modificats, amb posterioritat a la seva aprovació, per errades materials, de fet o aritmètics. En aquest cas, l'òrgan de contractació ha d'ampliar el termini inicial de presentació de proposicions per part dels licitadors, si les modificacions són significatives (article 136 de la Llei 9/2017) Es consideren que són significatives si afecten, entre d'altres aspectes, a l'import i la durada del contracte.

Ara bé, el que es planteja en aquest cas, no és una errada produïda en el plec de clàusules administratives particulars, sinó una errada en la publicació de l'import, consistent en la consideració de l'IVA com a inclòs en el valor estimat.

Atenent al fet que aquesta errada de la publicació es podria esmenar amb una nova publicació, es pot interpretar que aquesta seria la solució més ajustada a Dret, en el sentit que el desistiment té un caràcter residual vers a les infraccions esmenables en les normes de procediment de l'adjudicació, tal i com disposa l'article 152.4 de la Llei 9/2017

Seria aplicable, en aquest cas, l'article 109.2 de la Llei 39/2015, 1 d'octubre, corresponent l'aprovació de l'esmena a l'òrgan de contractació (en aquest cas, el Ple de la Corporació)

11.- Analitzi el procediment dut a terme per a l'inici de les obres, posant de relleu tot allò que tingui unes conseqüències jurídiques directes en l'execució del contracte.

Un cop signat el contracte administratiu, en els termes de l'article 153 de la Llei 9/2017, la qual cosa implica la perfecció del contracte (article 36 de la mateixa Llei) l'execució del contracte s'inicia amb l'acta de comprovació del replanteig, a realitzar en el termini que marqui el contracte i que no pot ser superior a un mes, des de la seva formalització. L'acta s'estendrà en presència del contractista i serà signada per totes dues parts.

L'acta de comprovació del replanteig reflectirà la seva conformitat o disconformitat vers els documents contractuals del projecte, amb especial i expressa referència a les característiques geomètriques de l'obra, a l'autorització per a l'ocupació dels terrenys necessaris i a qualsevol punt que pugui afectar al compliment del contracte (article 140 del Reial Decret 1098/2001, 12 d'octubre)

Quan el resultat de la comprovació del replanteig demostrï, a judici del director de l'obra, sense reserva per part del contractista, la disponibilitat dels terrenys i la viabilitat del projecte, es donarà per part del director l'autorització per a l'inici de les obres, fent-se constar expressament aquest extrem en l'acta que



sigui estesa, començant a comptar el termini per a l'execució de les obres des de l'endemà de la signatura de l'acta.

Per una altra banda, de cara a l'execució de les obres, escau l'aprovació del corresponent pla de seguretat i salut, el qual ha de ser elaborat pel contractista. Per a la seva aprovació, escau l'informe favorable del coordinador de seguretat i salut de l'obra, qui ha d'haver estat designat amb anterioritat, i ha de ser aprovat per l'Administració contractant (per l'òrgan de contractació) abans de l'inici de les obres. Tot això, d'acord amb l'article 7 del Reial Decret 1627/1997, 24 d'octubre.

En aquest cas, ja s'ha indicat que s'ha iniciat l'execució de les obres sense que consti que s'hagi signat el corresponent contracte administratiu. Tampoc consta que s'hagi estès l'acta de comprovació de replanteig ni que s'hagi aprovat el pla de seguretat i salut. Tot això comporta que les obres s'han iniciat sense que s'hagi generat el corresponent acte administratiu de perfeccionament del contracte, és a dir, el contracte no ha estat perfeccionat i, en conseqüència, no pot produir efectes jurídics. Per això, aquestes obres no tenen cobertura jurídica i es troben en una situació de nul·litat, que implica la revisió d'ofici dels actes administratius que es puguin generar en l'execució. Així mateix, de cara al pagament de l'obra feta, es pot considerar la indemnització prevista a l'article 106.4 de la Llei 39/2015, 1 d'octubre. Així mateix, l'inici de les obres sense l'acta de comprovació de replanteig pot afectar a la manca d'adequació de l'obra sobre els terrenys on s'ha d'executar, des del punt de vista de la seva disponibilitat i de la viabilitat del projecte, el que pot condicionar l'execució de l'obra. Igualment, la manca de pla de seguretat i salut implica un risc enorme de cara a la seguretat en l'obra, amb implicacions d'indemnitzacions i responsabilitats del contractista i de l'Administració de cara als possibles accidents que es puguin causar.

Com ja s'ha dit, la manca de tot això implica l'absència de normes essencials del procediment, el que implica la concurrència de la causa de nul·litat establerta a l'article 47.1 e) de la Llei 39/2015, 1 d'octubre

12.- Analitzi les possibles solucions i totes les conseqüències jurídiques que es deriven de l'execució d'unitats d'obra no previstes en el projecte.

L'execució d'unitats d'obra no previstes en el projecte, impliquen la necessitat d'una modificació prèvia del contracte, en els termes de l'article 242 de la Llei 9/2017

Si l'execució d'aquestes noves unitats d'obra impliquen una modificació del projecte, cal tenir present que l'article 242.4 estableix el següent:

"4. Cuando el Director facultativo de la obra considere necesaria una modificación del proyecto y se cumplan los requisitos que a tal efecto regula esta Ley, recabará del órgano de contratación autorización para iniciar el correspondiente expediente, que se sustanciará con las siguientes actuaciones:



- a) *Redacción de la modificación del proyecto y aprobación técnica de la misma.*
- b) *Audiencia del contratista y del redactor del proyecto, por plazo mínimo de tres días.*
- c) *Aprobación del expediente por el órgano de contratación, así como de los gastos complementarios precisos.”*

Així mateix, els articles 43 i 45 del Decret 179/1995, 13 de juny, ROAS, aplicable a Catalunya, determinen el procediment a seguir en la modificació del projecte, segons impliqui unes variacions superiors o no al 20% del pressupost de les obres:

Article 43

Procediment

Les modificacions del projecte d'obra que representin variació inferior, en més o en menys, al 20% del pressupost de les obres, i que compleixin les condicions que estableix l'article anterior, s'han de tramitar d'acord amb el procediment següent:

- a) *El director de l'obra ha de formular una proposta de les modificacions a introduir.*
- b) *L'autor del projecte o un altre tècnic que designi la corporació ha de redactar una memòria que ha d'explicitar de forma clara les causes tècniques o les noves necessitats que justifiquen tècnicament la modificació. A aquesta memòria s'hi ha d'acompanyar la documentació tècnica necessària, especialment el pressupost d'execució, el qual s'ha de determinar d'acord amb les normes de contractació.*
- c) *En el cas que les obres s'executin per contracte o per concessió, s'ha de donar audiència al contractista pel termini de deu dies.*
- d) *S'ha d'autoritzar i fiscalitzar la despesa.*
- e) *L'òrgan competent per aprovar el projecte ho és per aprovar l'expedient de modificació.*
- f) *El que estableixen els apartats anteriors s'ha d'entendre sens perjudici del que estableixi la normativa que regula la modificació del contracte, si s'escau.*



Si la variació és superior al 20%, en més o menys, del pressupost, o en comporten una alteració substancial, s'ha de procedir a la revisió del projecte, el que implica efectuar els mateixos tràmits per a l'aprovació del projecte, amb l'exposició pública i la publicació oficial corresponent (article 45 ROAS)

No s'entén aplicables les previsions de la inclusió de preus nous i de l'excés d'amidaments que es contemplen a l'article 242.4 de la Llei 9/2017, atès que en aquests supòsits no es contemplen la inclusió d'unitats d'obra noves no previstes en el projecte.

En aquest cas, s'han executat obres prèviament a la tramitació i aprovació del projecte i del contracte. Això implica que aquestes unitats s'han executat per la via de fet, sense títol jurídic que els hi doni cobertura, el que implica la revisió d'ofici de les actuacions dutes a terme, en aplicació de l'article 106 per concurrència d'una causa de nul·litat de l'article 47.1 e), tots dos de la Llei 9/2017, amb possibilitat d'una indemnització al contractista per les unitats executades.

13.- Analitzi les possibles solucions jurídiques a la petició de la societat adjudicatària sobre la continuació de l'obra.

La Disposició final 37 del Reial Decret Llei 6/2022, 29 de març, modifica alguns articles del Reial Decret Llei 3/2022, 1 de març, el qual permet la revisió de preus en els contractes d'obres, quan l'increment del preu de l'obra vingui produït per determinades matèries.

Concretament, els articles l'article 7 d'aquest RDL, en la seva redacció final, indica el següent:

1. La revisión excepcional de precios se reconocerá cuando el incremento del coste de los materiales empleados para el contrato de obras haya tenido un impacto directo y relevante en la economía del contrato durante su vigencia y hasta su finalización, esto es una vez formalizada el acta de recepción y emitida la correspondiente certificación final.

A estos efectos se considerará que existe tal impacto cuando el incremento del coste de materiales siderúrgicos, materiales bituminosos, aluminio o cobre, calculado aplicando a los importes del contrato certificados en un periodo determinado, que no podrá ser inferior a un ejercicio anual ni superior a dos ejercicios anuales, su fórmula de revisión de precios si la tuviera, y, en su defecto, aplicando la que por la naturaleza de las obras le corresponda de entre las fijadas en el Real Decreto 1359/2011, de 7 de octubre, exceda del 5 por ciento del importe certificado del contrato en ese mismo período.

Si concorren dites circumstàncies, sí que es podria produir una revisió de preus en resposta a la qüestió de l'alça de preus plantejada per l'adjudicatària, sempre i quan se segueixi el procediment establert a l'article 9 del Reial Decret Llei 3/2022, el qual estableix:



“1. La revisió excepcional de preçios se aprobarà, en su caso, por el òrgano de contrataci3n previa solicitud del contratista, que deber1 presentarla durante la vigencia del contrato y, en todo caso, antes de la aprobaci3n, por el òrgano de contrataci3n de la certificaci3n final de obras.

2. La solicitud ir1 acompa1ada de la documentaci3n necesaria para acreditar la concurrencia de la circunstancia de excepcionalidad establecida en este real decreto-ley.

El òrgano de contrataci3n deber1 apreciar el cumplimiento de la mencionada circunstancia. Para ello, y siempre que sea posible, el òrgano de contrataci3n utilizar1 datos procedentes del Instituto Nacional de Estadística. En caso de no aportarse debidamente la citada documentaci3n el òrgano de contrataci3n conceder1 un plazo improrrogable de siete días h1biles para subsanar tal defecto. En caso de que en dicho plazo no se subsanase la deficiencia, denegar1 la solicitud.

3. Una vez recibida la documentaci3n, el òrgano de contrataci3n dictar1 una propuesta provisional indicando en ella si procede reconocer la revisió excepcional de preçios y, de ser asÍ, la fórmula aplicable al contrato. De esta propuesta se dar1 traslado al contratista por un plazo de 10 días h1biles para que presente sus alegaciones.

Transcurrido el citado plazo, el òrgano de contrataci3n resolver1 motivadamente lo que proceda en el plazo de un mes a contar desde la recepci3n de las alegaciones o desde la finalizaci3n del plazo para su presentaci3n. La concesió de la revisió excepcional de preçios no requerir1 el reajuste de la garantÍa definitiva.

La finalizaci3n del plazo m1ximo para resolver sin haber tenido resoluci3n expresa, faculta al solicitante para entender desestimada su solicitud por silencio administrativo.”

En relaci3 a les errades existents en el projecte, cal tenir present que l'article 42 del Decret 179/1995, determina que només es poden introduir modificacions en el projecte d'obres aprovat quan siguin conseqüència de necessitats noves o de causes tècniques imprevistes al temps d'elaborar aquell, sempre que no comportin alteraci3 substancial de l'objecte o de les característiques bàsiques.

En aquest sentit, cal recordar que l'article 238 de la Llei 9/2017 estableix que el contracte d'obres s'ha d'executar amb estricta subjecci3 del projecte, d'acord amb les instruccions d'interpretaci3 tècnica de la direcci3 de les obres.

14.- Analtzi quines conseqüències jurídiques pot tenir el fet que el projecte de les obres faci referència específica a determinades marques d'empreses per a la definici3 de les unitats d'obra

Segons l'article 233 de la Llei 9/2017, el projecte d'obres comprèn el plec de prescripcions tècniques particulars. La Llei de contractes, en relaci3 al contingut d'aquest plec de prescripcions tècniques, estableix que reuneix els



plecs i els documents que continguin aquestes prescripcions tècniques que hagin de regir l'execució de la prestació (articles 124 i 125 de la Llei 9/2017)

A partir d'aquí, l'article 126.6 de la Llei 9/2017 no permet que les prescripcions tècniques facin referència a una fabricació o una procedència determinada o a un procediment concret que caracteritzi als productes o serveis oferts per una empresari determinat, o a marques, patents o tipus. Només s'autoritzaran aquestes referències quan, amb caràcter excepcional, no sigui possible fer una descripció precisa i intel·ligible de l'objecte del contracte. En aquest cas, la descripció anirà acompanyada de la menció "equivalent".

El fet que s'hagi fet la referència a una marca sense que sigui justificada, segons el que s'ha descrit, pot donar pas a una impugnació del projecte per mitjà de recurs administratiu, reposició, o contenciós administratiu. Cal tenir present que aquesta referència injustificada a una marca, pot implicar una limitació a la lliure concurrència de la licitació.