

INFORME JURÍDIC RESPECTE L'APLICACIÓ DEL DESCOMPTE DEL PROGRAMA MOVES III I MOVES IV O ALTRES CONVOCATÒRIES SIMILARS EN RELACIÓ AMB EL PREU ADJUDICAT EN LA LICITACIÓ DE L'ACORD MARC PEL SUBMINISTRAMENT DE VEHICLES URBANS, SERVEIS POLICIAIS, PROTECCIÓ CIVIL, MOTOCICLETES, ELEMENTS D'EQUIPAMENT ADDICIONAL, AIXÍ COM PUNTS DE RECÀRREGA ELÈCTRICS I LA SEVA GESTIÓ AMB DESTINACIÓ A LES ENTITATS LOCALS DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA DE LES ILLES BALEARS. EXPEDIENT FELIB 1/2024

Informe Jurídic

Introducció

Aquest informe jurídic es redacta en resposta a les nombroses consultes rebudes per part dels ens locals destinataris de l'Acord Marc FELIB 1/2024, relatives a la gestió de la subvenció Moves III i l'aplicació del descompte que els concessionaris han d'oferir sobre el preu adjudicat dels subministraments. Aquestes consultes requereixen una interpretació clara sobre si el descompte s'ha de fer contra el preu adjudicat en la licitació, segons les especificacions del Programa Moves III, regulat pel Reial Decret 266/2021, de 13 d'abril, i el programa Moves IV, regulat en el Reial Decret 821/2023, de 14 de novembre. A més, es consideren les convocatòries de subvencions promogudes pel Govern de les Illes Balears o els Consells Insulars, que poden generar problemes d'interpretació similars, malgrat que moltes d'elles l'entitat local és la beneficiària i no intervé directament el concessionari o empresa adjudicatària com específicament és regulat en el Programa Moves.

Antecedents de fet

1.- La Central de Contractació de la FELIB promou periòdicament la licitació de contractes amb destinació a les entitats locals de les Illes Balears, mitjançant la utilització de les tècniques de racionalització de la contractació administrativa previstes a la vigent legislació en matèria de contractes del sector públic. De forma principal mitjançant l'Acord marc, que possibilita la contractació de manera agregada de les demandes de subministraments i serveis de les entitats locals adherides a la FELIB, detectades a partir de les actuacions de prospecció de mercat i altres estudis realitzats.

2.- D'acord amb l'anterior precedent, i prèvia tramitació del corresponent procediment administratiu de licitació de conformitat amb els Plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i Plec de prescripcions tècniques (PPT) publicats al perfil de contractant de l'entitat, la presidència de la FELIB, mitjançant resolució de 14 de març de 2024 va acordar l'aprovació de l'expedient de contractació de l'Acord marc pel subministrament de vehicles urbans, serveis policials, protecció civil, motocicletes, elements d'equipament addicional, així com punts de recàrrega elèctrics i la seva gestió amb destinació a les entitats locals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears (expedient 1/2024).

3.-En data 11 de juliol de 2024, es van adjudicar els contractes de l'Acord Marc FELIB 1/2024, tal com es pot comprovar a la plataforma de contractació del sector públic, i a posteriori s'ha iniciat el

procediment per formalitzar els contracte de les empreses adjudicatàries o seleccionade en l'Acord marc.

Fonaments de dret

Primer. Article 190 i 191 de la LCSP, pel que fa a les prerrogatives de l'administració en el contractes públics i el seu exercici, recollit a la clàusula 15 PCAP.

Segon. Clàusula 27 del Plec de Clàusules Administratives Particulars (PCAP) estableix les prerrogatives de l'òrgan de contractació, incloent-hi la interpretació del contracte, la resolució de dubtes que ofereixi el seu compliment, i l'adopció de les mesures necessàries per assegurar la seva correcta execució.

Tercer. Article 1 LCSP, pel que fa als principis generals de la contractació administrativa, i en particular els principis de llibertat d'accés a les licitacions, publicitat i transparència dels procediments, no discriminació, igualtat de tracte entre els licitadors, així com la salvaguarda de la lliure competència, i afavorir la concurrència pública per aconseguir ofertes més avantatjoses qualitat preu.

Quart. Els articles 21.4 i 41.b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (LPAC)

Cinquè. Reial Decret 266/2021, de 13 d'abril, pel qual es regula el Programa Moves III, on s'estableix les condicions per a la concessió de subvencions per a la compra de vehicles elèctrics i la instal·lació d'infraestructures de recàrrega. En particular, exigeix que els concessionaris ofereixin un descompte sobre el preu dels subministraments.

Sisè. Reial Decret 821/2023, de 14 de novembre, pel qual es regula el Programa Moves IV, que continua l'objectiu del Moves III, però amb algunes modificacions i ajustos que podrien afectar la interpretació i aplicació dels descomptes exigits als concessionaris.

Amb tots aquests antecedents i fonaments de Dret es realitza aquest informe amb les següents conclusions:

Anàlisi jurídica i tècnica

1.- Objectiu dels Programes Moves III i IV

Ambdós programes tenen com a objectiu principal incentivar l'adquisició de vehicles elèctrics i la instal·lació de punts de recàrrega, amb la finalitat de promoure la mobilitat sostenible. Per aconseguir aquest objectiu, els programes estableixen que els concessionaris han d'oferir un descompte sobre el preu dels vehicles i els punts de recàrrega.

2.- Aplicació del descompte en l'Acord marc FELIB 1/2024

L'aplicació del descompte exigida pels programes Moves III i IV planteja la qüestió de si aquest descompte s'ha de fer contra el preu adjudicat en la licitació de l'Acord Marc FELIB 1/2024.

2.1. Interpretació de la Clàusula 27 del PCAP

La clàusula 27 del PCAP atorga a l'òrgan de contractació la prerrogativa de resoldre dubtes sobre l'execució del contracte. Aquesta prerrogativa inclou la interpretació de les disposicions del contracte en relació amb l'aplicació dels descomptes exigits pels programes Moves III i IV.

2.2. Compatibilitat amb el marc normatiu de la LCSP

L'article 191 de la LCSP estableix el procediment per a les prerrogatives de l'article 190 de la LCSP. Això implica que l'òrgan de contractació ha de donar audiència als concessionaris abans de prendre una decisió definitiva sobre la interpretació del descompte.

2.3. Requisits dels Programes Moves III i IV

Els Reials Decrets 266/2021 i 821/2023 exigeixen que el descompte es faci sobre el preu dels subministraments. Això suggereix que el descompte ha d'aplicar-se directament al preu adjudicat, ja que aquest és el preu sobre el qual s'han fet les ofertes i s'han adjudicat els contractes.

3.- Consultes de les entitats locals i altres subvencions promogudes altres administracions

Les consultes rebudes per part dels ens locals destinataris de l'Acord Marc reflecteixen una preocupació comuna sobre com gestionar el descompte dels programes Moves III i IV. Les entitats locals necessiten una interpretació clara i coherent per garantir la correcta aplicació de les subvencions i la transparència en l'execució dels contractes. A més de les subvencions Moves III i IV, el Govern de les Illes Balears i els Consells Insulars estan promovent convocatòries de subvencions que poden generar problemes d'interpretació similars. És essencial establir un criteri clar per a l'aplicació dels descomptes en tots aquests casos per evitar conflictes interpretatius futurs.

CONCLUSIÓ

Després de l'anàlisi dels programes Moves III i IV i el marc normatiu aplicable, es conclou que el descompte que han de fer els concessionaris s'ha de fer contra el preu adjudicat en la licitació. Aquesta interpretació és coherent amb els objectius dels programes Moves III i IV i el marc normatiu establert pels Reials Decrets 266/2021 i 821/2023, tot i així per l'especificitat d'aquestes línies d'ajuda es recomana seguir el procediment i proposta d'actuació per garantir una interpretació clara i coherent del contracte i assegurar la correcta aplicació de les subvencions, així com per la possibilitat de no haver observat alguna contradicció que les diferents normes i procediments que intervenen manqui en aquest anàlisi.

Per aquest motiu es proposa el següent procediment d'actuació:

Es proposa que l'òrgan de contractació interpreti que el descompte exigible pels programes Moves III i IV s'ha d'aplicar sobre el preu adjudicat en la licitació de l'Acord Marc FELIB 1/2024.

En base al procediment descrit a l'article 191 de la LCSP i clàusula 27 PCAP, es recomana donar tràmit d'audiència als concessionaris en un termini de 10 dies hàbils. Aquest tràmit permetrà als concessionaris i empreses adjudicatàries presentar les seves al·legacions abans que l'òrgan de contractació prengui una decisió definitiva sobre l'aplicació del descompte.

Un cop finalitzat el tràmit d'audiència, l'òrgan de contractació ha de dictar una resolució interpretativa i notificar-la a les empreses i entitats adherides. Aquesta resolució s'ha de publicar al perfil de contractant de la FELIB per assegurar la màxima transparència i publicitat.

Miquel Santandreu Bestard

Palma, 29 de juliol de 2024

El contingut del present informe constitueix una opinió fundada en Dret sobre el tema objecte de la consulta, d'acord amb el meu lleial saber i coneixement, sense perjudici d'altres opinions o un de millor fonamentat en dret i dels criteris que es puguin establir per la jurisprudència.