



Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.

Carrer dels Albellons, 2 . 2n –07400 Alcúdia- Mallorca
emsa@alcudia.net <http://www.alcudia.net>
tel: 971 54 72 91 Fax: 971 54 74 76

JUSTIFICACIÓ DEL PROCEDIMENT D'ADJUDICACIÓ i INFORME SOBRE ELS PLECS DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES QUE REGEIXEN LA CONTRACTACIÓ DEL SERVEI PER A LA REALITZACIÓ DE LA IMPLANTACIÓ DE LES OBLIGACIONS EN MATÈRIA DE PROTECCIÓ DE DADES PERSONALS PER A L'EMPRESA MUNICIPAL DE SERVEIS D'ALCÚDIA, S.A.U., EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ 09/2018.

Se sotmet a anàlisi per a la seva valoració jurídica a l'assessoria jurídica externa d'EMSA la justificació del procediment de contractació i les determinacions de què consta el Plec de Clàusules Administratives que regeixen la licitació del contracte de serveis per a la realització de la implantació de les obligacions en matèria de protecció de dades de caràcter personal per a l'Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.U.

L'objecte d'aquesta anàlisi es limita a les qüestions relatives a la normativa aplicable als tràmits legalment exigibles per a l'esmentada contractació a partir de les dades econòmiques i de durada del contracte que han estat establertes pels serveis tècnics d'EMSA i, en darrer terme, per Gerència.

Aquesta és la única intervenció que té l'assessoria jurídica externa en relació a les tasques de preparació dels expedients, juntament amb la preparació del plec de clàusules administratives, i assistir a la preparació i redacció de l'adopció dels acords i resolucions que s'escaiguin durant la tramitació. En el present supòsit, l'assessoria jurídica ha participat en la preparació de l'expedient, atès que es tracta d'una matèria jurídica, i atès que EMSA no disposa de personal amb la formació necessària per tal de poder preparar la documentació necessària per a la contractació del servei de referència.

En concret, consten incorporats a l'expedient els següents documents:

- (i) Document de Justificació de la necessitat del servei, de data 25 d'octubre de 2018.
- (ii) Document de definició de l'objecte del contracte i criteris d'adjudicació per al Servei de per a la realització de la implantació de les obligacions en matèria de Protecció de Dades Personals per a l'Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.U., de data 30 d'octubre de 2018.
- (iii) Plec de Prescripcions Tècniques, emès per aquesta assessora jurídica externa, de data 30 d'octubre de 2018.
- (iv) Informe econòmic del preu de licitació, emès per l'economista que assessora EMSA.
- (v) Plec de Clàusules Administratives, de data 30 d'octubre de 2018, preparat per la Sra. Eva Velasco, assessora jurídica externa d'EMSA, i subscrit pel President del Consell d'Administració, el Sr. Domingo Bonnín.

1. Naturalesa jurídica de l'Ens contractant



Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.

Carrer dels Albellons, 2 . 2n -07400 Alcúdia- Mallorca
emsa@alcudia.net <http://www.alcudia.net>
tel: 971 54 72 91 Fax: 971 54 74 76

Amb caràcter previ, no obstant, es fa constar que EMSA és una societat mercantil de capital íntegrament municipal, pertanyent al Sector Públic, tractant-se doncs, d'un poder adjudicador no administració pública. Així, i d'acord amb el tipus del contracte de conformitat amb l'establert a l'article 26 de la LCSP, li seran d'aplicació pel que fa a la seva preparació i adjudicació el Títol I del Llibre Tercer de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, les disposicions que desenvolupen aquesta, i la resta de normes de dret administratiu. En canvi, pel que fa als seus efectes i extinció li resultaran d'aplicació les normes de dret privat.

Es va procedir, en el seu dia, a la modificació dels Estatuts de l'Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, introduint la referència a la seva condició de mitjà propi de l'Ajuntament d'Alcúdia.

La present contractació es fa precisa per a tal de donar compliment a la normativa vigent en aquesta matèria:

- Reglament General de Protecció de Dades, aprovat per Reglament (UE) 2016/679, del Parlament Europeu i del Consell.
- Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de Protecció de Dades de Caràcter personal.
- Reial Decret 1720/2007, de 21 de desembre, pel qual s'aprova el Reglament de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre.

2. Naturalesa Jurídica del contracte

És aquest un contracte per a l'adjudicació de contractes de serveis, de conformitat amb el que disposa l'article 17 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre: *"Son contratos de servicios aquellos cuyo objeto son prestaciones de hacer consistentes en el desarrollo de una actividad o dirigidas a la obtención de un resultado distinto de una obra o suministro, incluyendo aquellos en que el adjudicatario se obligue a ejecutar un Servicio de forma sucesiva y por precio unitario."*

Així, i d'acord amb el tipus del contracte de conformitat amb l'establert a l'article 26 de la LCSP, li seran d'aplicació pel que fa a la seva preparació i adjudicació el Títol I del Llibre Tercer de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, les disposicions que desenvolupen aquesta, i la resta de normes de dret administratiu. En canvi, pel que fa als seus efectes i extinció li resultaran d'aplicació les normes de dret privat.

3. Quantia del contracte i procediment de licitació

El preu base de licitació (IVA inclòs), calculat en els termes establerts per l'article 100 de la Llei 9/2017 de 8 de novembre, s'ha fixat en 14.737,80 €. El tipus d'IVA s'assenyala en els Plecs d'acord amb l'informe emès per l'economista assessor d'EMSA, essent d'un 21%.

El valor estimat del contracte, IVA exclòs, és de 12.180 €. Aquest valor inclou la durada prevista en primera i segona fase del contracte, és a dir, 24 setmanes de durada màxima de la primera fase, i 18 mesos de durada de la segona fase del contracte.

L'adjudicació del contracte es duu a terme per procediment obert, d'acord amb les normes del Procediment obert, essent aquest el procediment que ordinàriament ha de tramitar-se per a



Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.

Carrer dels Albellons, 2 . 2n –07400 Alcúdia- Mallorca
emsa@alcudia.net <http://www.alcudia.net>
tel: 971 54 72 91 Fax: 971 54 74 76

l'adjudicació dels contractes del sector públic, d'acord amb allò establert en l'article 131 de la LCSP.

Doncs bé, el plec defineix la durada del contracte, el pressupost base de licitació i el valor estimat de la contractació, el sistema de determinació del preu, els criteris de capacitat i solvència, els criteris d'adjudicació, el mode com s'ha de procedir a presentar les ofertes, establint detalladament els terminis que s'han de respectar, les garanties que s'han de constituir, així com quines seran les obligacions del contractista una vegada formalitzat el contracte, tot això d'acord amb la informació que s'ha facilitat per la resta d'intervinents en la preparació de la documentació i segons les decisions preses per Gerència i Presidència de l'Empresa Pública.

S'exigeix la presentació de dos sobres, atès que es tracta d'una prestació de caràcter intel·lectual que no es podia tramitar per procediment obert simplificat abreujat, en els termes previstos en l'article 159.6 de la LCSP.

Caldrà que es constitueixi Mesa de Contractació, d'acord amb les previsions establertes en l'article 326 i la Disposició Addicional Segona de la LCSP.

4. Obligacions de publicitat d'EMSA

L'article 63 de la LCSP estableix la regulació de la publicitat en el perfil del contractant de l'òrgan de contractació, allotjada en la Plataforma de Contractació del Sector Públic.

L'anunci de licitació haurà de publicar-se per aquest mitjà, no essent obligatori publicar en el BOE o en el DOUE, en no tractar-se d'una banda, d'un òrgan d'administració adscrit a l'Administració General de l'Estat, ni, de l'altre, d'un contracte subjecte a regulació harmonitzada.

De conformitat amb l'establert en l'article 346 de la LCSP, s'han de comunicar les dades bàsiques del contracte al Registre de contractes del sector públic. Cal remarcar les consideracions de la JCCA de l'Estat en l'informe 29/2011 ara citat, en el sentit que:

"(...)La segunda se corresponde con una llamada de atención a aquellos órganos que, a pesar del tiempo transcurrido, no remiten a la Plataforma de Contratación del Estado la información sobre los contratos que adjudica, señalando que tal obligación se establece en los artículos 42 y 309 de la Ley, como uno de los instrumentos de publicidad regulados en la Ley (...)"

Quant a l'abast de la informació que cal que es publiqui, haurem d'estar a allò previst en l'article 63 de la LCSP:

"En el caso de la información relativa a los contratos, deberá publicarse al menos la siguiente información:

a) La memoria justificativa del contrato, el informe de insuficiencia de medios en el caso de contratos de servicios, la justificación del procedimiento utilizado para su adjudicación cuando se utilice un procedimiento distinto del abierto o del restringido, el pliego de cláusulas administrativas particulares y el de prescripciones técnicas que hayan de regir el contrato o documentos equivalentes, en su caso, y el documento de aprobación del expediente.



Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.

Carrer dels Albellons, 2 . 2n -07400 Alcúdia- Mallorca
emsa@alcudia.net <http://www.alcudia.net>
tel: 971 54 72 91 Fax: 971 54 74 76

b) El objeto detallado del contrato, su duración, el presupuesto base de licitación y el importe de adjudicación, incluido el Impuesto sobre el Valor Añadido.

c) Los anuncios de información previa, de convocatoria de las licitaciones, de adjudicación y de formalización de los contratos, los anuncios de modificación y su justificación, los anuncios de concursos de proyectos y de resultados de concursos de proyectos, con las excepciones establecidas en las normas de los negociados sin publicidad.

d) Los medios a través de los que, en su caso, se ha publicitado el contrato y los enlaces a esas publicaciones.

e) El número e identidad de los licitadores participantes en el procedimiento, así como todas las actas de la mesa de contratación relativas al procedimiento de adjudicación o, en el caso de no actuar la mesa, las resoluciones del servicio u órgano de contratación correspondiente, el informe de valoración de los criterios de adjudicación cuantificables mediante un juicio de valor de cada una de las ofertas, en su caso, los informes sobre las ofertas incursas en presunción de anormalidad a que se refiere el artículo 149.4 y, en todo caso, la resolución de adjudicación del contrato. Igualmente serán objeto de publicación en el perfil de contratante la decisión de no adjudicar o celebrar el contrato, el desistimiento del procedimiento de adjudicación, la declaración de desierto, así como la interposición de recursos y la eventual suspensión de los contratos con motivo de la interposición de recursos.”

D'altra banda, val a dir que s'ha previst que la presentació de la documentació per part dels licitadors sigui en format electrònic, a través de la plataforma de contractació de l'Estat, tot considerant el criteri del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals establert en la resolució núm. 632/2018, de 29 de juny, en virtut de la qual són nuls els plecs que regeixen una licitació quan s'admet, fora dels casos en què ens trobem en un dels supòsits previstos en la Disposició Quinzena de la LCSP, la presentació en format paper de la documentació que han de presentar els licitadors per a prendre part en el procediment.

5. Òrgan de contractació

De conformitat amb allò previst a l'article 20 dels Estatuts Socials l'òrgan de contractació és el Consell d'Administració.

6. Conclusions

En conseqüència, atenent a la quantia i durada de la contractació, i a la naturalesa jurídica de l'Ens contractant, l'expedient s'escau tramitar-lo d'acord amb les normes establertes en l'article 156 i següents de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic.

Els Plecs de clàusules administratives reuneixen els requeriments establerts per la normativa en matèria de contractació del sector públic.

S'emet el present informe als efectes oportuns i per a la seva incorporació a l'expedient.



Empresa Municipal de Serveis d'Alcúdia, S.A.

Carrer dels Albellons, 2 . 2n -07400 Alcúdia- Mallorca
emsa@alcudia.net <http://www.alcudia.net>
tel: 971 54 72 91 Fax: 971 54 74 76

El que s'ha afirmat amb anterioritat, excepte error o omissió involuntària, constitueix la meua opinió sobre les qüestions plantejades, sotmès en endavant a qualsevol altre parer millor fonamentat en Dret.

Alcúdia, a 30 d'octubre de 2018

Eva Velasco Rico

Advocada