



	CONCELLO DE PONTEVEDRA
	Nº 22
	DATA 11/04/2013
REXISTRO DO PLENO (ENTRADA)	

EXPDTÉ	SOLICITUDE INFORME CONCELLEIROS GRUPO MUNICIPAL DO PP. PRÓRROGAS CONTRATO SERVIZO DE MANTEMENTO E CONSERVACIÓN DETERMINADAS ZONAS AXARDINADAS E ARBORADO VIARIO
TRÁMITE	Informe Secretaría Xeral do Pleno

A 26.03.2013 ten entrada no rexistro do Pleno a solicitude de informe que se menciona, subscrita por 9 Srs. concelleiros do grupo municipal do PP, con base nos arts. 122.5 e) da Lei 7/1985 e 47.1 g) e 48.2 do Regulamento Orgánico do Pleno e das súas Comisións (ROP).

Procédease, pois, á súa emisión, facendo constar o tempo que este funcionario estivo de permiso regulamentario a efectos do cómputo do prazo establecido a tal efecto.

1. Procedencia.

O devandito art. 122.5 e) da lei 7/1985 precisa os supostos nos que sería preceptivo o asesoramento legal desta Secretaría ao Pleno e ás comisións, podendo encadrarse o caso que nos ocupa no seu apartado 4, a cuxo teor:

"4.Cuando, en el ejercicio de la función de control y fiscalización de los órganos de gobierno, lo solicite el Presidente o la cuarta parte, al menos, de los Concejales."

Esta artigo introduce un suposto ex novo respecto dos tradicionais contemplados nos arts. 54 do TRRL, 3.a) do RD 1174/1987 e 173 do RD 2568/1986, que serían aplicables aos concellos de réxime común e demais entidades locais. Deste modo, nos concellos incluídos no réxime especial do Título X da Lei 7/1985, a solicitude de informe polos Srs. Concelleiros non ha limitarse a aqueles asuntos incluídos na orde do día da sesión dun órgano colexiado, podendo instarse en aras do seu labor de control, por unha cuarta parte sen máis.

Tal regulación resulta conforme coa nova conceptualización que nestes concellos se efectúa do órgano plenario.

Xa que logo, ha procederse por imperativo legal á redacción deste informe.

2. Antecedentes e lexislación aplicable.

Con ánimo de síntese, co fin de evitar reiteracións innecesarias, considérase de interese respecto da cuestión a tratar:

- A adxudicación do contrato que nos ocupa á empresa "ELSAMEX, S.A." ten lugar en data de 19.12.2005.
- O art. 6) dos pregos de condicións sinala: "*El plazo de ejecución de los trabajos será de CUATRO AÑOS, prorrogándose anualmente hasta un máximo de seis (6) años (incluyéndose el período inicial y sus prórrogas). En todo caso la prórroga del contrato deberá ser expresa.*"
- O contrato administrativo formalizouse a 01.02.2006, fixándose que o prazo computaría desde esa data.
- Mediante acordos da Xunta de Goberno Local do 08.02.2010 e do 04.04.2011, ambos adoptados unha vez expirado os prazos iniciais, prorrógase o contrato sucesivamente por dous anos, ata o 31.01.2012.
- A 18.11.2011, a Xefatura do Servizo de Contratación comunica a finalización obrigada do contrato en cuestión e insta, no seu caso, a incoación de expediente para a nova contratación do servizo.
- A Xunta de Goberno Local, na súa sesión do 30.01.2012, autorizou á empresa a continuar na prestación do servizo ata a formalización dun novo contrato de mantemento,

ou ata o 01.02.2013 noutro caso. Este acordo foi precedido de reparo da Intervención municipal en atención á superación do prazo máximo de duración do contrato, levantado mediante decreto da Alcaldía.

- A 29.01.2013 a Xunta de Goberno Local acorda a continuidade do contrato, debido á falta de licitación e adxudicación do servizo e aos prexuízos que se lle causarían aos ciudadáns, segundo explica. Este acordo informouse desfavorablemente pola Secretaría da Administración Municipal a 23.01.2013, e foi reparado pola Intervención a 29.01.2013, en ambos casos pola superación do prazo máximo sinalado nos pregos, e mesmo contemplado legalmente. O reparo foi, igualmente, levantado pola Presidencia en atención ás mesmas razóns que motivan a concesión pola Xunta de Goberno Local desta continuidade.

Como precisa o último informe de fiscalización da Intervención municipal, a normativa a considerar ven constituída principalmente polo Texto Refundido da Lei de Contratos das Administracións Públicas, aprobado por RD Lex. 2/2000 (en adiante TRLCAP); en aplicación da DT^a 1^a do Texto Refundido da Lei de Contratos do Sector Público, aprobado por RD Lex. 3/2011, que é a norma contractual actualmente vixente, e da mesma DT^a da Lei 30/2007, LCSP, qué é a inmediatamente anterior.

3. Fundamentos.

Sinala o art. 67.1 do TRLCAP:

"1. A los contratos cuya adjudicación se rige por la presente Ley precederá la tramitación del expediente de contratación que se iniciará por el órgano de contratación justificando la necesidad de la misma. Al expediente se incorporarán el pliego de cláusulas administrativas particulares y el de prescripciones técnicas particulares que hayan de regir el contrato, con precisión del plazo de duración del contrato y, cuando estuviere prevista, de su posible prórroga y alcance de la misma que, en todo caso, habrá de ser expresa, sin que pueda prorrogarse el contrato por consentimiento tácito de las partes."

E engade o 198 da mesma norma:

"1. Los contratos de consultoría y asistencia y los de servicios no podrán tener un plazo de vigencia superior a dos años con las condiciones y límites establecidos en las respectivas normas presupuestarias de las Administraciones públicas, si bien podrá preverse en el mismo contrato su modificación y su prórroga por mutuo acuerdo de las partes antes de la finalización de aquél, sin que la duración total del contrato, incluidas las prórrogas, pueda exceder de cuatro años, ni éstas puedan ser concertadas aislada o conjuntamente por un plazo superior al fijado originariamente." .

Á vista do exposto cabe deducir, en primeiro lugar, que os pregos de condicións recollen un prazo superior ao máximo vixente daquela para este tipo de contratos, ao prever no seu art. 6 antes transcrito o prazo de 4+2 anos. Esta determinación dos pregos podería entenderse, como lei do contrato que son, favoreceu por igual a todos os licitadores, e permitiu que estes fixaran as súas ofertas en atención á duración contemplada, se ben ao entrar en franca contradicción coa lexislación contractual, á que necesariamente haberían adaptarse, deberon ser corrixidos, mesmo no momento da concesión das prórrogas, coas indemnizacions que, de concorrer e seren debidamente probadas, puideran proceder.

En todo caso, e dado o momento no que nos atopamos, este extremo carece de relevancia.

Relevancia que si ten, sen embargo, a prórroga actual, por riba do prazo máximo segundo os pregos e moi superior á legalmente procedente. Esta prórroga implica que, de feito, se esteán prestando servizos sen título administrativo habilitante, isto é, sen o procedemento



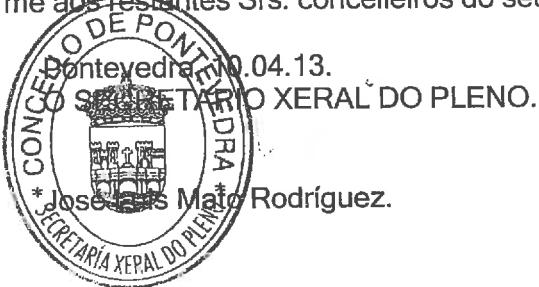
legalmente previsto para a súa adxudicación.

4. Conclusión.

Adaptándonos estritamente aos termos da solicitude dos Srs. concelleiros, non cabe senón compartir o exposto nos informes previos mencionados da Secretaría de Administración Municipal, da Intervención, e mesmo o criterio da Xefatura do Servizo de Contratación posto de manifesto na súa comunicación, polo que ha entenderse, a salvo opinión mellor fundada, que as prórrogas concedidas a 30.01.2012 e 29.01.2013 non se axustan á normativa contractual. En consecuencia, este servizo, de pretenderse a súa continuidade, haberá necesariamente de ser contratado a través dalgún dos procedementos previstos pola lexislación contractual administrativa, e aplicables segundo a súa contía.

Este informe emítense desde unha exclusiva perspectiva xurídica, como non podería ser doutro modo, de tal forma que non se incide nas razóns, ou criterios de oportunidade, que puideron mover ao órgano de contratación a adoptar as súas decisións.

Prégase que polo Sr. portavoz do grupo municipal do PP se de coñecemento deste informe aos restantes Srs. concelleiros do seu grupo que o solicitaron.



SR. D. JACOBO MOREIRA FERRO. PORTAVOZ DO GRUPO MUNICIPAL DO PP