

PLEC DE CLÀUSULES ADMINISTRATIVES PARTICULARS QUE HAN DE REGIR L'ADJUDICACIÓ MITJANÇANT PROCEDIMENT NEGOCIAT SENSE PUBLICITAT PER RAONS TÈNIQUES, TRAMITACIÓ URGENT, DEL CONTRACTE DE SERVEIS PER A LA MODIFICACIÓ DEL PROJECTE “ ACTUACIONS PER A LA REDUCCIÓ DE SOBREEIXIMENTS A LES ESTACIONS DE BOMBAMENT PRINCIPAL I PLATJA DEL SISTEMA CUNIT-CUBELLES”

Capítol I: Disposicions Generals

Clàusula 1. Objecte del contracte

L'objecte del contracte és la redacció de la modificació del projecte executiu “Actuacions per a la reducció de sobreeiximents a les estacions de bombament principal i platja del sistema Cunit-Cubelles”.

Inclourà tots els apartats establerts en la normativa vigent per als projectes executius d'obres, concretament l'especificat al ROAS, estudi geotècnic i “*as built*” . No contindrà la redacció de l'avaluació d'impacte ambiental simplificada en l'àmbit que correspongui al projecte executiu per tal d'obtenir tots els permisos dels organismes competents necessaris per a l'execució de l'obra així com l'elaboració de documents complementaris si fos necessaris.

Codificació de l'objecte CPV :

D'acord amb el que es preveu a l'annex IIA de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (LCSP), i al Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, pel que es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic, el contracte és de categoria CPV 71245000-7 que correspon a Projectes presentats per a l'aprovació, plànols d'execució i especificacions.

Clàusula 2. Règim jurídic

El procediment d'adjudicació aplicable serà el procediment negociat sense publicitat per raons tècniques establert a l'art 170.d) del Text Refós de la Llei de Contractes del Sector Públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre.

Aquest contracte es regeix per aquest Plec de Clàusules Administratives Particulars, pel plec de Prescripcions Tècniques, pel Text Refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (TRLCS), i pel Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic. La llei 34/2010 de 5 d'agost

de modificació de les lleis 30/2007 de 30 d'octubre de Contractes del Sector Públic, i 29/1998 de 13 de juliol reguladora de la jurisdicció Contenciós administrativa per adaptació a la normativa comunitària de les dues primeres.

El desconeixement de contracte en qualsevol dels seus termes i dels altres documents contractuals de tota índole que puguin tenir aplicació en l'execució de la cosa pactada, no eximirà l'adjudicatari de l'obligació de complir-los.

L'adjudicatari se sotmet a les decisions de l'òrgan de contractació i a la jurisdicció contenciosa administrativa en les qüestions litigioses sorgides sobre la interpretació, la modificació, la resolució i els efectes d'aquest contracte.

Les resolucions de l'òrgan de contractació tenen caràcter immediatament executiu i exhaureixen la via administrativa.

Clàusula 3. Òrgan de contractació i responsable del contracte

L'òrgan de contractació amb competència per contractar es la Junta de Govern Local, de conformitat amb la delegació de competències de l'Alcaldeessa per Decret de l'Alcaldia núm. 106/2015, de 2 de juliol de 2015. L'adreça postal i d'internet es trobaran exposades al perfil del contractant.

L'alcaldia es reserva la competència per a l'adjudicació dels contractes de quina circumstància es donarà compte a la Junta de Govern Local.

L'esmentat òrgan te facultat per adjudicar el corresponent contracte i, en conseqüència, ostenta les prerrogatives d'interpretar-lo, resoldre els dubtes que ofereixi el seu compliment, modificar-lo per raons d'interès públic, acordar la seva resolució i determinar els efectes d'aquesta, amb subjecció a la normativa aplicable. Els acords que es dictin seran executius, sense perjudici del dret del contractista a la seva impugnació davant la jurisdicció competent.

La Junta de Govern Local designarà com a responsable del contracte l'arquitecte municipal, amb les funcions previstes a l'art. 52 del Text Refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre.

Clàusula 4. Perfil del contractant

Amb la finalitat d'assegurar la transparència i l'accés públic a la informació relativa a l'activitat contractual de l'Ajuntament de Cubelles es pot accedir al perfil del contractant a l'adreça electrònica www.cubelles.cat

Clàusula 5. Finançament

Aquest expedient es gestiona per tramitació avançada de conformitat a l'art 110.2 del TRLCSP, a tals efectes es podrà efectuar l'adjudicació i la formalització del contracte, si més no l'execució del mateix quedarà condicionada a l'existència de crèdit adequat i suficient per atendre la despesa.

El finançament del present contracte es farà a càrrec del pressupost la Corporació amb imputació a l'aplicació pressupostària 45.160.60901

Clàusula 6. Pagament

El pagament del preu s'efectuarà prèvia presentació de la factura electrònica corresponent al servei, prèviament informada de conformitat pel responsable del contracte, i aprovada per l'òrgan competent.

Serà requisit indispensable que la factura electrònica contingui la data d'aprovació del contracte i la descripció detallada de l'objecte. Aquestes dades permetran identificar clarament el document i agilitar el procediment.

De conformitat al que estableix el RDL 4/2013 de 22 de febrer de mesures de suport a l'emprenedor i d'estímul del creixement i de la creació de llocs de treball, el contractista està obligat a la presentació de la factura, expedida pels serveis prestats (amb indicació de la data de prestació del servei), en el Registre General d'Entrada de la Corporació a efectes de la seva remissió a l'òrgan administratiu corresponent per a la seva tramitació.

A la factura hi haurà de constar la identificació següent:

- Òrgan administratiu amb competències sobre la comptabilitat pública:
Intervenció.
- Òrgan de Contractació: Junta de Govern Local
- Destinatari: Serveis Tècnics Municipals

L'omissió de qualsevol d'aquests requisits estarà subjecte a subsanació de la factura per defectuosa.

El pagament del preu s'efectuarà dintre dels 30 dies següents a la data d'aprovació del document que acrediti la prestació del contracte, quina aprovació haurà de dur-se a terme dins del termini de 30 dies des de la prestació del servei, de conformitat al que estableix l'art. 216 del TRLCSP. El contractista té l'obligació de presentar factura per registre administratiu i en el termini de 30 dies a la data efectiva de la prestació.

El pagament de la factura electrònica quedarà supeditat al vistiplau favorable per part del responsable del contracte en relació al servei prestat. En aquest sentit haurà d'emetre informe favorable per acreditar el ple compliment del contracte.

La forma de pagament del contracte s'estableix en l'abonament del 90% del preu de mateix a l'entrega de la prestació i el 10% restant a l'aprovació definitiva del projecte.

Clàusula 7. Preu del contracte

El preu del contracte és de 32.003,42€ IVA exclòs.

La present despesa serà qualificada com a INVERSIÓ.

Clàusula 8. Valor estimat del contracte

El valor estimat del present contracte coincideix amb el preu del mateix.

Clàusula 9. Revisió de preus

No es preveu revisió de preus del contracte.

Clàusula 10. Durada del contracte

La durada del contracte s'estableix en tres mesos des de l'endemà de la signatura del contracte, pel que fa a la redacció del projecte executiu. Malgrat l'anterior, donat que es pretén el seguiment del tràmit fins a l'obtenció de les diferents autoritzacions administratives, el contracte durarà fins a l'obtenció de totes les autoritzacions necessàries. Es preveu una durada màxima de sis mesos.

Clàusula 11. Responsable del contracte

El responsable del contracte serà l'enginyer municipal amb les funcions previstes a l'article 52 del TRLCSP.

Aquestes funcions comprenen:

- La supervisió exhaustiva del present contracte.
- Adoptar les decisions i dictar les instruccions necessàries amb la finalitat d'assegurar la correcta realització de la prestació pactada.
- Informar puntualment sobre l'estat d'execució del contracte i posar en coneixement del Servei de Contractació de la Corporació, de forma immediata, qualsevol desviament de la cosa pactada.

Aquest responsable serà nomenat a tots els efectes per l'òrgan de contractació en funció de la matèria de l'objecte del contracte.

Clàusula 12. Tramitació de l'expedient i procediment d'adjudicació

La contractació que es tramitarà amb caràcter urgent i no està subjecte a regulació harmonitzada, es durà a terme mitjançant procediment negociat sense publicitat, en virtut d'allò que estableixen els articles 169 a 178 del Text Refós de la Llei de contractes del sector públic, aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre (en endavant TRLCSP).

Existeixen raons tècniques degudament justificades per que sigui d'aplicació l'art. 170 d) que determina que, en aplicació del present procediment, el contracte només podrà adjudicar-se a un únic empresari.

Atès l'article 170 del TRLCSP regula el supòsits d'aplicació del procediment negociat en la contractació, i al seu apartat d) assenyala que quan per raons tècniques o artístiques o per motius relacionats amb la protecció de drets d'exclusiva el contracte només es pugui encomanar a un empresari determinat. La justificació tècnica per a l'aplicació del procediment consta als informes tècnics.

El contracte s'adjudicarà a l'equip d'arquitectes DOMINGO MONTSERRAT PITARCH (NIF 36966165J)

Clàusula 13. Garantia

D'acord al que estableix l'article 95 del TRLCSP, l'adjudicatari previ requeriment de l'òrgan de contractació, haurà de constituir una garantia per valor del 5% de l'import del preu del contracte (1.600,17 €).

La garantia podrà prestar-se d'acord a les formes establertes a l'art. 96 del TRLCSP.

De no complir aquest requisit per causes imputables al licitador, l'administració no efectuarà l'adjudicació al seu favor essent d'aplicació el que disposa el darrer apartat de l'art. 151.2. del TRLCSP.

Aquesta garantia respondrà de:

- De la correcta execució de les prestacions contemplades en el contracte.
- De les despeses ocasionades a l'administració per la demora del contractista en l'execució de les seves obligacions.
- Dels danys i perjudicis ocasionats a l'administració amb motiu de l'execució del contracte o pel seu incompliment, quan no procedeixi la resolució.
- De la incautació que pugui decretar-se en els casos de resolució del contracte.

Clàusula 14. Devolució de la Garantia

La garantia definitiva no serà cancel·lada fins que s'hagi produït el venciment del termini de garantia i complert satisfactòriament el contracte, d'acord al que estableix l'art 102 del TRLCSP.

Transcorreguts sis mesos des de la data de finalització del contracte sense que la recepció formal i la liquidació haguessin estat realitzades per causes no imputables al contractista es procedirà a la devolució de la garantia del contracte un cop depurades les responsabilitats a que fa referència l'art 100 del TRLCSP.

Capítol II: Del contracte

Clàusula 15. Aportació de documentació

La documentació a aportar per l'empresa és la següent:

- 1. Documents acreditatius de la personalitat jurídica.** Els empresaris individuals, còpia autèntica del DNI; els empresaris persones jurídiques, l'escriptura o els documents en els quals consti la constitució de l'entitat i els estatuts pels quals es regeix, degudament inscrits en el Registre Mercantil o en el que correspongui.

La capacitat d'obrar dels empresaris no espanyols que siguin nacionals d'Estat membres de la Unió Europea s'acreditarà per la seva inscripció en el registre procedent d'acord amb la legislació de l'Estat on estan establerts, o mitjançant la presentació d'una declaració jurada o un certificat, en els termes que s'estableixin reglamentàriament, d'acord amb les disposicions comunitàries d'aplicació.

2. Documents acreditatius de la representació. Quan la proposició no estigui signada pels licitadors, s'haurà d'incloure el poder atorgat a favor de la persona o de les persones que subscriguin la proposició juntament amb una còpia autèntica del document nacional d'identitat de l'apoderat o dels apoderats.

3. Adreça electrònica a efectes de notificacions

4. Certificat justificatiu de trobar-se al corrent amb les seves obligacions tributàries i amb la Seguretat Social.

5. Document acreditatiu d'haver constituït la garantia definitiva del contracte.

6. Autoritzar l'Ajuntament de Cubelles per a la sol·licitud telemàtica de la situació de cotització a la Seguretat Social en relació a l'art 42 de l'Estatut dels treballadors.

Clàusula 16. Adjudicació del contracte

El contracte s'adjudicarà a DOMINGO MONTSERRAT PITARCH (NIF 36966165J)

Clàusula 17. Formalització del contracte

L'administració i el contractista hauran de formalitzar el contracte objecte d'aquest plec en document administratiu, dins dels 15 dies hàbils següents a la notificació de l'adjudicació, constituint títol suficient per accedir a qualsevol registre. No obstant això, l'esmentat contracte podrà elevar-se a escriptura pública a petició del contractista i al seu càrrec. La perfecció del contracte s'adquireix amb la formalització del mateix.

Capítol III: Drets i Obligacions de les parts

Clàusula 18. Drets i obligacions de les parts

Els drets i les obligacions de les parts seran, a més dels indicats a les clàusules de les dades específiques del contracte, aquells que resultin de la documentació contractual i la normativa aplicable.

Clàusula 19. Les parts

- **Ajuntament:**

L'òrgan de contractació disposa, amb subjecció a la normativa vigent, de les prerrogatives d'interpretar el contracte, resoldre els dubtes que n'ofereix el compliment, modificar-lo per raons d'interès públic, acordar-ne la resolució i els efectes d'aquesta decisió, sense perjudici dels drets del contractista.

Els acords que dicti l'òrgan de contractació, previ informe jurídic, en l'exercici de les seves prerrogatives d'interpretació, modificació i resolució seran immediatament executius.

- **Contractista:**

El servei haurà de fer-se efectiu com a màxim en el termini que indica el present plec de clàusules i la formalització del contracte en el lloc fixat en el contracte i de conformitat amb les prescripcions tècniques i clàusules administratives.

Clàusula 20. Drets i obligacions

- **Contractista**

Seràn obligacions del contractista el compliment del servei contractat amb subjecció al Plec de Clàusules Administratives Particulars i de Prescripcions Tècniques.

Ajuntament

L'Ajuntament ostentarà, sense perjudici d'aquelles altres que siguin procedents, les potestats següents:

- a) Amb caràcter general, la d'interpretació del contracte, resoldre els dubtes en relació al seu compliment, modificar-lo per raons d'interès públic, acordar-ne la seva resolució i determinar els seus efectes.

Clàusula 21. Obligacions laborals, socials, fiscals, de protecció de dades personals, i mediambientals del contractista

El contractista restarà obligat al compliment de les disposicions vigents en matèria laboral, de seguretat social, de seguretat i salut en el treball, d'integració social de les persones amb discapacitat, d'igualtat efectiva de dones i homes, fiscal, de protecció de dades personals, i en matèria mediambiental.

Clàusula 22. Prerrogatives de l'Administració

Dins dels límits i amb subjecció als requisits i efectes establerts a la normativa vigent, l'òrgan de contractació ostentarà en tot cas les següents prerrogatives:

- Interpretació dels contractes administratius;
- Resolució dels dubtes que hi puguin sorgir en el seu acompliment;
- Modificar-lo per raons d'interès públic;
- Acordar la resolució del contracte i determinar els efectes d'aquesta.

En el corresponent expedient, es donarà audiència al contractista. Serà preceptiu l'informe de l'òrgan consultiu corresponent de la Generalitat de Catalunya, en els casos següents:

- Interpretació, nul·litat i resolució, quan es formulï oposició per part del contractista;
- Modificacions, quan sigui necessari realitzar prestacions addicionals que únicament pugui portar a terme el contractista per raons econòmiques o tècniques o perquè una nova adjudicació pugui generar inconvenients significatius o un augment substancial de costos per a l'Administració. En qualsevol cas, el límit màxim global d'una modificació per aquesta causa serà del 50% del valor inicial del contracte.

Capítol IV: Execució del contracte

Clàusula 23. Execució del contracte

El contracte s'executarà de conformitat amb les clàusules contingudes en el present plec, sota la direcció, inspecció i control de l'Administració, qui exercirà aquestes facultats tant per escrit com verbalment, a través del responsable del contracte designat per l'òrgan contractant.

Clàusula 24. Modificació del contracte

No es preveuen modificacions en el present contracte. No obstant això, de conformitat a l'article 107 del TRLCSP, les circumstàncies en virtut de les quals es podran efectuar són les següents:

- Inadequació de la prestació contractada per a satisfer les necessitats que pretenen cobrir-se degut a errors o omissions en la redacció de les especificacions tècniques.
- Inadequació de les especificacions tècniques de la prestació per causes objectives que determinin la seva falta d'idoneïtat (circumstàncies de tipus ecològic, mediambiental o altres) posades de manifest amb posterioritat a l'adjudicació del contracte i no previsible amb anterioritat.
- Força major o cas fortuït que fessin impossible la realització de la prestació en els termes inicialment definits.
- Conveniència d'incorporar a la prestació avenços tècnics que la millorin.
- Necessitat d'ajustar la prestació a especificacions tècniques, mediambientals, de seguretat o de tipus ecològic aprovades amb posterioritat a l'adjudicació del contracte.

Les previsions de modificació del contracte són:

- Modificacions, quan sigui necessari realitzar prestacions addicionals que únicament pugui portar a terme el contractista per raons econòmiques o tècniques o perquè una nova adjudicació pugui generar inconvenients significatius o un augment substancial de costos per a l'Administració. En qualsevol cas, el límit màxim global d'una modificació per aquesta causa serà del 50% del valor inicial del contracte.

La successió en la persona del contractista per fusió, absorció, escissió, aportació o transmissió d'empresa o branca d'activitat, així com la revisió de preus i la cessió del contracte en cas que, en aquests darrers supòsits, s'admetin en els plecs, s'hauran de tramitar com a modificació de del contracte.

La modificació que s'acordi no podrà, mai, alterar les condicions essencials de la licitació i l'adjudicació i es limitarà a introduir les variacions estrictament indispensables per a respondre a la causa objectiva que la faci necessària.

Capítol V: Efectes i extinció

Clàusula 25. Causes de resolució

Són causes de resolució del contracte, a més de les previstes als articles 223 i 308 del TRLCSP, les següents:

- El fet d'incórrer el contractista en qualsevol de les causes de prohibició per a contractar amb l'Administració Pública estipulades a l'article 60 del TRLCSP o als presents plecs durant l'execució del contracte, quan a criteri de l'Ajuntament de Cubelles puguin derivar-se perjudicis per a l'interès públic.
- L'incompliment de qualsevol obligació contractual, sens perjudici d'allò que disposa la clàusula següent referida a les penalitzacions.

Capítol VI: Clàusules Addicionals

Clàusula 26. Confidencialitat de la informació

D'acord amb l'art 140 del TRLCSP, l'adjudicatari haurà de respectar el caràcter confidencial de la informació a la qual tingui accés degut a l'execució del contracte.

El deure de confidencialitat tindrà una vigència de cinc anys a comptar des del coneixement de la informació de referència.

De conformitat amb l'art. 140 del TRLCSP, l'òrgan de contractació no podrà divulgar la informació facilitada pels licitadors i designada per aquests com a confidencial.

En el cas de manca d'indicació s'entendrà que la documentació facilitada no té caràcter confidencial.

Clàusula 27. Protecció de dades de caràcter personal

L'adjudicatari s'obliga a complir amb les prescripcions que es prevegin a la normativa vigent en matèria de protecció de dades de caràcter personal i, en especial, les contingudes a l'article 12, números 2 a 4, de la Llei Orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de Protecció de Dades de Caràcter Personal i al Reglament de desenvolupament de la Llei de Protecció de dades, aprovat per RD 1720/2007, de 21 de desembre.

En qualsevol cas, l'adjudicatari no podrà accedir als documents, arxius, sistemes i suports que continguin dades de caràcter personal sense autorització expressa de l'òrgan competent de l'Ajuntament de Cubelles. En el cas que el personal vinculat a l'empresa adjudicatària tingués accés, directe o indirecte, a dades o informacions de caràcter personal, l'empresa els exigirà el compliment del deure de secret respecte de les dades i informacions a què haguessin pogut tenir accés en el desenvolupament de l'activitat o servei prestat.

Clàusula 28. Execució dels serveis externs

La relació entre el personal de l'empresa de serveis contractada i l'administració es regirà de forma estricta pel que estableixen les **Instruccions per a la correcta execució dels serveis externs contractats per l'Ajuntament de Cubelles i mesures en relació amb els treballadors de les empreses de serveis**, aprovades per Decret de l'Alcaldia núm. 852/2012 de 20 de desembre, i que s'annexen al present plec i en formen part a tots els efectes.

Clàusula 29. Compromís de les escales contra la precarietat laboral en les contractacions públiques.

Les empreses contractades per l'Ajuntament de Cubelles hauran de complir amb tots els compromisos assolits amb els seus treballadors i treballadores i hauran de garantir que tinguin una jornada màxima de 40 hores setmanals, dos dies de descans i que se'ls retribueixi amb un salari digne i el mateix per un mateix tipus de feina, sense detriment del que es pugui acordar en la negociació col·lectiva.

L'Ajuntament de Cubelles assumeix aquest compromís en virtut de l'acord de Ple de data 20 d'octubre de 2015.

Clàusula 30. Principis ètics i regles de conducta als quals els licitadors i els contractistes han d'adequar la seva activitat

1. Els licitadors i els contractistes adoptaran una conducta èticament exemplar i actuaran per evitar la corrupció en qualsevol de totes les seves possibles formes.

2. En aquest sentit –i al marge d'aquells altres deures vinculats al principi d'actuació esmentat en el punt anterior, derivats dels principis ètics i de les regles de conducta als quals els licitadors i els contractistes han d'adequar la seva activitat- assumeixen particularment les obligacions següents:

a) Comunicar immediatament a l'òrgan de contractació/òrgan de concessió les possibles situacions de conflicte d'interessos.

- b) No sol·licitar, directament o indirectament, que un càrrec o empleat públic influeixi en l'adjudicació del contracte/en l'atorgament de la subvenció.
- c) No oferir ni facilitar a càrrecs o empleats públics avantatges personals o materials, ni per a aquells mateixos ni per a persones vinculades amb el seu entorn familiar o social.
- d) No realitzar qualsevol altra acció que pugui vulnerar els principis d'igualtat d'oportunitats i de lliure concurrència.
- e) No realitzar accions que posin en risc l'interès públic.
- f) Respectar els principis de lliure mercat i de concurrència competitiva, i abstenir-se de realitzar conductes que tinguin per objecte o puguin produir l'efecte d'impedir, restringir o falsejar la competència, com per exemple els comportaments col·lusoris o de competència fraudulenta (ofertes de resguard, eliminació d'ofertes, assignació de mercats, rotació d'ofertes, etc.). Així mateix, denunciar qualsevol acte o conducta dirigits a aquelles finalitats i relacionats amb la licitació o el contracte dels quals tingués coneixement.
- g) No utilitzar informació confidencial, coneguda mitjançant el contracte, per obtenir, directament o indirectament, un avantatge o benefici econòmic en interès propi.
- h) Observar els principis, les normes i els cànons ètics propis de les activitats, els oficis i/o les professions corresponents a les prestacions contractades/subvencionades.
- i) Col·laborar amb l'òrgan de contractació en les actuacions que aquest realitzi per al seguiment i/o l'avaluació del compliment del contracte, particularment facilitant la informació que li sigui sol·licitada per a aquestes finalitats.
- j) Denunciar els actes dels quals tingui coneixement i que puguin comportar una infracció de les obligacions contingudes en aquesta clàusula.

3. L'incompliment de qualsevol de les obligacions contingudes a l'anterior apartat 2 per part dels licitadors o dels contractistes, serà causa de resolució del contracte, previ procediment contradictori, sens perjudici d'aquelles altres possibles conseqüències previstes a la legislació vigent.

Diligència per fer constar que aquest Plec de Clàusules Administratives Particulars que ha de regir l'adjudicació del contracte de serveis per a la modificació del projecte executiu "actuacions per a la reducció de sobreeximents a les estacions de bombament principal i platja del sistema Cunit-Cubelles", ha estat aprovat per la sessió de la Junta de Govern Local de data 27 de setembre de 2017, i consta 22 pàgines (annex inclòs).

La Secretària General

ANNEX

Instruccions per a la correcta execució dels serveis externs contractats per l'Ajuntament de Cubelles i mesures en relació amb els treballadors de les empreses de serveis.

El Reial Decret Llei 20/2012, de 13 de juliol, de mesures per a garantir l'estabilitat pressupostària i de foment de la competitivitat (RDL 20/2012), estableix en la seva disposició addicional primera les mesures en relació amb els treballadors de les empreses de serveis contractades per l'Administració i en aquest sentit determina que els ens organismes i entitats que formen part del sector públic dictaran les instruccions pertinents per a la correcta execució dels serveis externs que haguessin contractat de manera que quedi clarificada la relació entre els treballadors de les empreses i el personal funcionari o laboral de l'Administració.

El Sector Públic està format per aquells ens, organismes i entitats a que fa referència l'art. 3.1 del Text Refós de la Llei de Contractes del Sector Públic aprovat pel Reial Decret Legislatiu 3/2011 de 14 de novembre (TRLCSP). L'esmentat article determina en el seu apartat a), entre d'altres, que es consideren que formen part del sector públic l'Administració General de l'Estat, les Administracions de les Comunitats Autònomes i les Entitats que integren l'Administració Local.

La finalitat de la disposició addicional primera del RDL 20/2012 es habilitar a les entitats que formen part del Sector Públic per a que dictin les instruccions necessàries per evitar, fonamentalment, actes que poguessin considerar-se com a determinants per al reconeixement d'una relació laboral dels treballadors de les empreses externes contractades per a la prestació de serveis i la pròpia Administració. Aquesta premissa pretén evitar, en tot cas, qualsevol acte susceptible de ser considerat com a determinant per al reconeixement d'una relació laboral entre els gestors de l'Administració i el personal de les empreses de serveis contractades.

En aquest sentit, la Secretaria de Estado de Administraciones Públicas ha dictat els criteris orientatius per a l'aplicació de les mesures de caràcter bàsic contingudes en el RDL 20/2012. En el seu punt novè estableix que es tracta d'evitar que per error o defectuosa aplicació de la normativa laboral, treballadors de serveis externalitzats

passin a tenir la consideració de treballadors indefinits no fixes al servei de la pròpia Administració contractant.

Aquestes instruccions precises van dirigides als gestors dels contractes per tal que apliquin de forma rigorosa les indicacions en elles contingudes i en especial els criteris d'actuació a efecte de que sempre quedi sense cap mena de dubte que la prestació del servei dels treballadors es mantingui en l'òrbita de direcció de l'empresa contractada.

Primera. Objecte i àmbit d'aplicació.

Les presents instruccions tenen per objecte establir els criteris necessaris per a la correcta execució dels serveis externs contractats per l'Ajuntament de Cubelles i determinar els mecanismes necessaris per evitar actuacions que poguessin considerar-se com a determinants per al reconeixement d'una relació laboral entre els treballadors de les empreses contractades i la pròpia Administració.

Els contractes adjudicats per l'òrgan de contractació de l'Ajuntament de Cubelles i en especial els contractes de serveis estaran sotmesos a les presents instruccions en relació a la matèria en elles continguda.

Segona. Contractes de serveis

Es consideren contractes de serveis als efectes d'aquestes instruccions aquells l'objecte dels quals consisteix en el desenvolupament d'una activitat dirigida a l'obtenció d'un resultat diferent d'una obra o un subministrament. De conformitat a l'art. 10 del TRLCSP els contractes de serveis es divideixen en les categories descrites a l'Annex II de la llei.

Tercera. Prestació contractada

L'Ajuntament de Cubelles podrà celebrar aquells contractes que siguin necessaris per al compliment i realització de les seves finalitats institucionals per la qual cosa, les necessitats que pretenen cobrir-se mitjançant el contracte corresponent hauran de ser determinades amb precisió abans d'iniciar el procediment per a l'adjudicació del contracte.

L'Ajuntament de Cubelles vetllarà per l'eficiència i el manteniment de les condicions acordades en l'adjudicació del contracte i es mostrarà estricte en la seva execució per garantir una correcta prestació.

Les característiques pròpies d'una prestació de serveis objecte dels contractes que pot subscriure l'Ajuntament de Cubelles són:

- a) Es contracta una activitat que condueix a la producció d'un resultat i no l'activitat en si mateixa.
- b) L'activitat es desenvolupa pel professional amb els seus propis mitjans i no amb els mitjans de l'Ajuntament.
- c) El professional no s'integra en l'organització de l'administració per la qual cosa no se'l pot tenir en consideració com personal funcionari o laboral que integren la plantilla de personal de la Corporació.
- d) Ha d'existir una clara separació entre les funcions del personal de la Corporació i el desenvolupament de l'activitat que porta a terme el professional per a l'execució de l'objecte del contracte subscrit.

Els informes tècnics de motivació amb que s'inicien els expedients de contractació han d'avaluar la necessitat real d'externalització dels serveis que proposen per raó de la manca de mitjans propis.

Caldrà evitar el recurs a la contractació de serveis externs per suplir la carència de mitjans personals, quan es tracti de fer front a necessitats permanents de personal, relacionades amb l'exercici de les competències que tingui atribuïdes la Corporació.

Els òrgans directius de la funció pública hauran de valorar totes les circumstàncies concurrents en la sol·licituds de modificació de les relacions de treball de forma que per evitar increments de personal no s'incorri en contractes que encobreixin una cessió il·legal de ma d'obra.

Quarta. Definició del servei

El plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques descriuran de forma àmplia i concreta l'objecte de la prestació a contractar, l'abast del contracte, la necessitat a cobrir i la idoneïtat del perfil professional que garanteixi la correcta prestació.

L'adjudicatari de qualsevol contracte subscrit amb l'Ajuntament de Cubelles s'ha de sotmetre íntegrament als plecs de clàusules aprovats per a l'adjudicació del contracte i

ha de complir-los de forma estricta en totes les seves condicions específiques i les obligacions.

Els plecs de clàusules i els plecs de prescripcions tècniques dels contractes de serveis i dels que se celebrin en el seu cas amb empreses de treball temporal, es determinin amb precisió les prestacions a realitzar de manera que s'eviti el risc de que es consolidin com personal de l'administració. Amb la mateixa finalitat hauria de tenir cura de no desviar-se de la prestació pactada així com del compliment del termini d'execució del contracte i de les corresponents pròrrogues.

Les clàusules administratives i prescripcions tècniques particulars reguladores dels contractes i definidores de les prestacions a contractar utilitzaran un llenguatge imperatiu referit en tot moment als empresaris interessats en la licitació, adjudicatari o contractistes -segons el moment del cicle contractual a què es refereixin aquelles clàusules i prescripcions-, de manera que no estableixin obligacions ni condicions especials directament cap als treballadors, els subcontractistes o subministradors que l'empresari assigni o adscriui a l'execució del contracte, fins i tot en els casos en què, d'acord amb la legislació de contractes públics, s'hagi establert la subcontractació de forma obligatòria per raó que la prestació a subcontractar hagi de ser desenvolupada per un empresari que compti amb una determinada habilitació o classificació.

Per exemple, es defugirà d'expressions del tipus "La concurrència a aquesta licitació queda reservada a personal de Centres Especials de Treball...", "El personal que els licitadors proposin adscriure a l'execució del contracte haurà de tenir la titulació...", "El personal adscrit a l'execució del contracte haurà d'utilitzar un vestuari corporatiu" o "El personal de nova contractació que es necessiti durant l'execució del contracte haurà d'estar en situació legal d'atur....". En el seu lloc seran preferibles les expressions "La concurrència a aquesta licitació queda reservada a Centres Especials de Treball...", "Els empresaris interessats en la licitació hauran de proposar adscriure al contracte personal que disposi de la titulació...", "El contractista vetllarà perquè el personal al seu servei que adscriui a l'execució del contracte utilitzi un vestuari corporatiu..." o "Les contractacions de nou personal que el contractista hagi de dur a terme durant l'execució del contracte hauran de reservar-se a personal en situació legal d'atur....", respectivament.

Els plecs de clàusules administratives i de prescripcions tècniques particulars, així com la resta de documentació preparatòria dels contractes públics, no podran ser lliurats a empresaris ni personal externs a l'Ajuntament amb caràcter previ a la seva aprovació per l'òrgan de contractació i la seva publicació oficial o tramesa formal previstos legalment en el moment procedimental corresponent.

Així mateix, cada servei municipal arbitrarà les mesures necessàries per a evitar fuites d'informació del contingut de futures licitacions en tràmit d'elaboració i per a tenir cura de l'arxiu de la informació al llarg del procediment de tramitació

Cinquena. Execució del servei

L'òrgan de contractació de conformitat a l'art 52 del TRLCSP efectuarà el nomenament del responsable del contracte amb les funcions expressament indicades a l'esmentat article i quantes consideri necessàries per a garantir la correcta execució de la cosa pactada.

El responsable del contracte serà l'interlocutor vàlid entre el contractista i l'Ajuntament i a ell correspon la facultat d'inspecció de l'execució del contracte amb la finalitat de deixar constància del compliment estricte de totes les condicions pactades.

El servei s'executarà amb subjecció al que estableixen els plecs de clàusules aprovats a l'efecte.

Sisena. Relació entre l'Administració i el personal de l'empresa contractada

L'Ajuntament de Cubelles amb l'adjudicació dels contractes estableix un vincle contractual directe amb l'adjudicatari persona física o jurídica que concorre a la licitació amb la finalitat de prestar l'objecte del contracte de conformitat als plecs de clàusules que el regeixen.

La relació entre l'adjudicatari i l'administració està sotmesa a la llei de contractes del sector públic i no té en cap cas caràcter de relació laboral. Els treballadors que els adjudicataris ocupin i destinin a l'execució del contracte subscrit amb l'Administració no tenen cap vincle de dependència funcional ni laboral amb la plantilla de la Corporació.

Els plecs de clàusules que regeixen els contractes hauran de manifestar de forma expressa que entre l'administració i el personal de les empreses contractades no existeix cap relació de caràcter laboral.

Setena. Inexistència de relació laboral

La interlocució entre el contractista i l'administració s'efectuarà sempre mitjançant el responsable del contracte que es dirigirà directament al responsable de l'empresa externa. L'administració no tindrà cap mena de relació directa amb el personal de l'empresa donat que són de competència exclusiva d'aquesta.

L'Ajuntament no disposarà de competència sobre el personal de l'empresa contractada i en aquest sentit no podrà exercir les següents funcions:

- a) Comandament directe sobre els treballadors de l'empresa.
- b) Disposició i control d'horaris i de les normes disciplinaries corresponents.
- c) Seguiment del rendiment del treball
- d) Control de temps, absències, permisos i vacances.
- e) Emissió d'informes sobre la productivitat
- f) Contractacions laborals i acomiadaments
- g) Sistema retributiu

La competència directa sobre el personal de l'empresa externa contractada per l'Ajuntament de Cubelles la ostentarà l'empresari qui exercirà, en exclusiva, les funcions abans esmentades.

Vuitena. Criteris de relació entre l'administració i l'empresa

El responsable del contracte en exercici de les funcions que li encomana la llei i les que específicament li atorgui l'òrgan de contractació seguirà els següents criteris:

- a) Donarà instruccions directes al representant de l'empresa que contribueixin a la correcta execució del contracte.
- b) No es dirigirà mai directament al personal de l'empresa per que està absent de competència per fer-ho.
- c) Qualsevol incidència en l'execució del contracte serà aclarida directament amb el representant de l'empresa.
- d) Les ordres que l'administració hagi de donar, en relació al personal de l'empresa externa, ho farà de forma directa amb el contractista

Els responsables de la gestió dels serveis que per l'execució dels quals es recorre a la contractació externa s'han d'abstenir de realitzar cap acte que conforme a la interpretació que es ve realitzant en seu judicial pugui conduir al reconeixement d'una situació de cessió il·legal de treballadors. En especial hauran de respectar durant l'esmentada execució, el poder de direcció que correspon a l'empresari abstenint-se d'assumir funcions directives sobre el personal de l'empresa contractada, sens perjudici de les facultats que la legislació de contractes del sector públic reconeix a al responsable del contracte en ordre a l'execució dels contractes.

Novena. Criteris per evitar actes determinants d'una relació laboral

El personal de l'empresa externa contractada per l'Ajuntament no forma part en cap cas del personal al servei de l'administració i en conseqüència cal evitar aquells actes que podrien determinar l'existència d'una relació laboral. Per això:

- a) El personal de l'empresa contractada no rebrà ordres directes de l'administració en relació a l'execució de les seves tasques. Serà l'empresari qui organitzarà al seu personal de la forma que consideri convenient per a la correcta execució del contracte i adscriurà al mateix els efectius que estimi oportuns.
- b) El personal de l'empresa contractada no podrà participar directa ni indirectament de les tasques habituals de la pròpia administració.
- c) L'empresari executarà la prestació contractada amb mitjans propis, tant personal com materials, que adscriurà al contracte i comunicarà a l'administració prèviament a l'execució del mateix.
- d) La resolució dels conflictes laborals i les negociacions col·lectives s'estableixen entre els treballadors i el seu empresari sense que, en aquest cas, l'Ajuntament hi pugui participar ni contribuir a la seva resolució.

En els contractes l'execució dels quals comporti la presència física de personal del contractista en edificis, dependències i instal·lacions municipals, aquell anirà degudament identificat com de l'empresa contractista i realitzarà únicament i exclusiva els treballs objecte del contracte del qual el seu empresari n'és el contractista.

La presència física del personal al servei del contractista en edificis, dependències i instal·lacions municipals s'entén excepcional i només es limitarà al temps o tasca que sigui estrictament necessària per a desenvolupar els treballs contractats o obtenir la informació necessària per a la seva execució.

El personal al servei del contractista en cap cas tindrà extensió telefònica ni adreça de correu electrònic propi de l'Ajuntament

Desena. Obligacions de l'empresari en relació al personal adscrit al contracte

Els plecs de clàusules administratives particulars han de preveure l'obligació de les empreses proposades com adjudicatàries d'aportar, juntament amb els documents justificatius d'estar al corrent en el compliment de les seves obligacions tributàries i amb la seguretat Social, específicament l'acreditació que els treballadors que ocuparan per executar el contracte estan afiliats i donats d'alta a la Seguretat Social.

Els plecs de clàusules han de preveure igualment l'obligació de les empreses adjudicatàries de posar en coneixement de l'òrgan de contractació les contractacions de nou personal que hagi d'adscriure's al contracte i d'acreditar la seva afiliació i alta a la Seguretat Social.

Es determinarà com a causa de resolució del contracte l'incompliment per part de les empreses del deure d'afiliació i alta a la Seguretat Social del personal que ocupin per l'execució del contracte.

Els plecs de clàusules han de preveure l'obligació de les empreses contractistes de notificar a l'Ajuntament, quan subcontractin amb altres, que han comprovat prèviament a l'inici de l'activitat l'afiliació i l'alta a la Seguretat Social dels treballadors de les empreses subcontractades. Amb aquesta finalitat presentaran davant de l'òrgan de contractació una declaració responsable a l'efecte.

Onzena. Entrada en vigor

Les presents instruccions donen compliment al Reial Decret Llei 20/2012, de 13 de juliol, de mesures per a garantir l'estabilitat pressupostaria i de foment de la competitivitat (RDL 20/2012) i entraran en vigor un cop aprovades per l'òrgan corresponent i publicades al Perfil del contractant de l'òrgan de contractació.