ACTA DE LA REUNIÓ CELEBRADA PEL CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE LA SOCIETAT SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ SOCIETAT DE RESPONSABILITAT LIMITADA UNIPERSONAL, DE DIA 26 D'OCTUBRE DE 2021

NÚMERO: 206
HORA COMENÇAMENT: 09:30 hores en 1ª convocatòria
HORA FINALITZACIÓ: 11:00 hores
Lloc de celebració: Sala de plens de l'Ajuntament

CONSELL D'ADMINISTRACIÓ

ASSISTENTS:

PRESIDENTA
Sra. María Consolación Pons Monserrat
Batlessa de l'Ajuntament de Santanyí
CONSELLERS
Sr. Joan Gaspar Aguiló Martínez
Sra .Bàrbara Xamena Bordoy
Sr. Antoni Matas Blanch
Sr. Mateu Nadal Clar

INTERVENTORA DE L'AJUNTAMENT DE SANTANYÍ
Sra. Aina María Bonet Vidal
SECRETARI AACIDENTAL
Sr. Guillermo Mascaró Llinas

CONVIDATS:

GERENT DE SEMDESA
Sr. Álvaro Solana Higuera
CAP DE SERVEIS
Sr. Juan Serra Pons
TÈCNIC ECONÒMIC ADMINISTRATIU
Sr. Javier Quesada Moya

ORDRE DEL DIA

5. Lectura i aprovació de l'acta anterior
6. Contractació
7. Previsió de tancament i Pressupost 2022. Despeses i inversions no previstes en el pressupost 2021
8. Servei de clavegueram. Problemàtica actual en les obres
9. Sol·licitud Reintegrament dels IVAs d'Anys Anteriors
10. Assumptes Generals

Seguidament es procedeix al debat i aprovació, si escau, dels acords pertinents sobre els punts de l'ordre del dia.

Abans de començar amb l'Ordre del dia, la Presidenta sol·licita que el Gerent comuniqui als seus empleats que hagin estat fent tasques de neteja i recollida d'escombraries en el transcurs de la vaga realitzada pels treballadors de l'empresa concessionària d'aquest servei, agraïment particular i el de tots els membres del Consell d'Administració.

PUNT 1r Lectura i aprovació de l'acta anterior

Llegida l'acta del Consell d'Administració de data 21 de setembre de 2021, s'acorda per unanimitat la seva aprovació.

PUNT 2on Expedients de contractació: Resolució

2.1 Resolució Adjudicació: SE 03/21 CONTRACTE D'ARRENDAMENT FINANCER PER AL SUBMINISTRAMENT I MANTENIMENT D'UNA MÀQUINA COPIADORA DIGITAL MULTIFUNCIONAL, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT, OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA I DIVERSOS CRITERIS D'ADJUDICACIÓ

Segons l'acordat per la Mesa de Contractació a data 22 de setembre de 2021, una vegada analitzada la documentació administrativa i realitzat la valoració de la oferta rebuda, d'acord als criteris avaluables mitjançant fórmula, i de forma automàtica, segons el següent desglossament:

RESUMEN PUNTUACIÓN			
	VALORACIÓN S/CRITERIOS		
LICITADOR	MEJORAS	ECONÓMICO	TOTAL
SHARP ELECTRONICS EUROPE LIMITED SUCURSAL EN ESPAÑA	55	45,00	100,00

RESUMEN		OBSERVACIONES
	VALORACIÓN	
SHARP ELECTRONICS EUROPE LIMITED SUCURSAL EN ESPAÑA	100,00	

Considerant l'informe del Tècnic Econòmic Administratiu, relatiu al requeriment de documentació prèvia a l'adjudicació.

S'acorda per unanimitat:

4. Adjudicar el contracte SE 03/21 CONTRACTE D'ARRENDAMENT FINANCER PER AL SUBMINISTRAMENT I MANTENIMENT D'UNA MÀQUINA COPIADORA DIGITAL MULTIFUNCIONAL, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT, OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA I DIVERSOS CRITERIS D'ADJUDICACIÓ, a:

   Empresari: SHARP ELECTRONICS EUROPE LIMITED SUCURSAL EN ESPAÑA.
   NIF: W8263042G

   Preu del contracte:
   - Base 2.664,96
   - IVA 21% 559,64
   - TOTAL **3.224,60**

   Quotes:
   - Número: 48
   - Opció de compra 1
   - Caràcter: Mensual

- Base 55,52
- IVA 21% 11,66
- TOTAL **67,18**

Característiques Valorades entre altres:

- Preu Manteniment (IVA no inclòs)

  Còpies en COLOR: 0.0247 €/unitat
  Còpies en B/N: 0.0030 €/unitat

- Temps d'entrega de la màquina: 10 dies naturals

- Temps de resposta davant d'una reparació: 5 hores

2. Notificar als licitadores d'aquesta resolució i ser publicada en la Plataforma de Contractació del Sector Públic, en el termini de 15 dies hàbils.

3 Se faculta al Gerent per a que procedeixi a la firma del contracte.

El contracte es firmarà abans dels quinze dies hàbils següents a la data que se realitzi la notificació de l'adjudicació als licitadors.

2.2 Resolució Adjudicació: SU 07/21 SUBMINISTRAMENT DE BUFADORES ELÈCTRIQUES MANUALS, I DEL SEU MANTENIMENT I / O REPARACIÓ, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT, OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA I DIVERSOS CRITERIS D'ADJUDICACIÓ

Segons l'acordat per la Mesa de Contractació a data 22 de setembre de 2021, una vegada analitzada la documentació administrativa i realitzat la valoració de la oferta rebuda, d'acord als criteris avaluables mitjançant fórmula, i de forma automàtica, segons el següent desglossament:

RESUMEN PUNTUACIÓN			
	VALORACIÓN S/CRITERIOS		
LICITADOR	MEJORAS	ECONÓMICO	TOTAL
RIBOT24FPM, SL	33	50,00	82,50

RESUMEN		OBSERVACIONES
	VALORACIÓN	
RIBOT24FPM, SL	82,50	

Considerant l'informe del Tècnic Econòmic Administratiu, relatiu al requeriment de documentació prèvia a l'adjudicació.

S'acorda per unanimitat:

5. Adjudicar el contracte SU 07/21 SUBMINISTRAMENT DE BUFADORES ELÈCTRIQUES MANUALS, I DEL SEU MANTENIMENT I / O REPARACIÓ, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT SIMPLIFICAT, OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA I DIVERSOS CRITERIS D'ADJUDICACIÓ, a:

   Empresari: RIBOT24FPM, SL.
   NIF: B57563009

   Model: AIRION 3

Preu UNITAT:

	Precio Oferta
• Soplador (cañón)	560€
• Batería y cargador	1480€
• Arnés/chaleco	125€
• Cable alimentación	75€
• TOTAL UNIDAD € ante IVA	**2.240€**

Base:	2.240,00
IVA:	470,40
TOTAL:	2.710.40

Despesa màxima:

Basat en preu referit a unitats d'execució i import total indeterminat, en què s'indiquen els preus màxims unitaris de licitació, així com el pressupost de despesa màxima anual d'euros IVA inclòs 16.032,50, que es preveu per al contracte. La despesa estarà condicionat per les necessitats reals de SEMDESA, que per tant, no resta obligada a dur a terme una determinada quantia d'unitats, ni a gastar la totalitat de l'import indicat. A més per tractar-se d'un import merament indicatiu, les necessitats reals podran determinar-ne un increment de la mateixa, en el cas, s'haurà de tramitar la corresponent modificació del contracte.

Període: Dos anys amb possibilitat de dues pròrrogues d'un any cadascuna d'elles

Característiques Valorades entre altres:

- Preu mà d'obra taller (IVA no inclòs): 32,00
- Temps d'entrega de la màquina: 15 dies naturals
- Temps de resposta davant d'una reparació: 20 dies naturals

Altres compromisos:

- Preu carregador solt (IVA no inclòs): 135,00
- Preu Targeta càrrega de bateria (IVA no inclòs): 145,00

2. Notificar als licitadores d'aquesta resolució i ser publicada en la Plataforma de Contractació del Sector Públic, en el termini de 15 dies hàbils.

3 Se faculta al Gerent per a que procedeixi a la firma del contracte.

El contracte es firmarà abans dels quinze dies hàbils següents a la data que se realitzi la notificació de l'adjudicació als licitadors.

2.3 Resolució Inici de Desistiment del Contracte: SU 11/20 CONTRACTE DE SUBMINISTRAMENT DE GASOIL PER ALS VEHICLES I MAQUINÀRIA DE SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ, SLU, MITJANÇANT PROCEDIMENT NEGOCIAT SENSE PUBLICITAT (LOT I Estació de Servei)

1º El Consell d'Administració de data 11 de gener de 2021, va acordar l'adjudicació de el contracte SU 11/20 LOT I CONTRACTE DE SUBMINISTRAMENT DE GASOIL PER ALS VEHICLES I MAQUINÀRIA DE SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ, SLU, MITJANÇANT PROCEDIMENT NEGOCIAT SENSE PUBLICITAT, LOT I (Estació de Servei), a l'empresa SOLRED, SA, per un import màxim IVA inclòs 22.000,00 (Base: 18.181.82; IVA el 21%: 3.818,18), basat en un preu referit a unitats d'execució i import indeterminat, la despesa estava condicionat per les necessitats reals de SEMDESA i per tant, no obligava a el consum d'una quantitat determinada d'unitats, ni a gastar la totalitat de l'import indicat.

2º D'acord a l'informe del Gerent INFORME RELATIU A LA JUSTIFICACIÓ DE PROPOSTA DE RESOLUCIÓ D'ANULACIÓ DEL CONTRACTE d'acord A L'ARTICLE 211 1 g) de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes de Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives de el Parlament Europeu i de Consell 2014/23 / UE i 2014/24 / UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), en el qual s'indica i justifica la insuficient previsió de despesa que es va incloure en els Plecs d'aquest contracte.

3º El secretari aclareix que el contracte no pot ser anul·lat i ha de seguir el seu curs. SEMDESA ha subscrit un compromís en el moment de l'adjudicació del mateix. Proposa que es liciti un nou concurs per cobrir les despeses per excés de consum que no havien estat previstes en aquest contracte.

El Consell d'Administració aprova per unanimitat la proposta del Secretari.

2.4 Resolució Anul·lació del Contracte: SU 02/21 SUBMINISTRAMENT DE BOMBES ELÈCTRIQUES PER A LA IMPULSIÓ D'AIGÜES BRUTES DE LA XARXA DEL CLAVEGUERAM DEL MUNICIPI DE SANTANYÍ

1º El 31 de maig de 2021, va ser publicat a la Plataforma de Contractació del Sector Públic el contracte núm SU 02/21 SUBMINISTRAMENT DE BOMBES ELÈCTRIQUES PER A LA IMPULSIÓ D'AIGÜES BRUTES DE LA XARXA DEL CLAVEGUERAM DEL MUNICIPI DE SANTANYÍ, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT, OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA I DIVERSOS CRITERIS D'ADJUDICACIÓ

2º En el Consell d'Administració de data 12 de juliol de 2021, el Gerent informava el Recurs Especial interposat per l'empresa ELÈCTRICA PUIGCERCÓS, SAU, en el qual es sol·licitava la possibilitat de presentació de marques diferents a la indicada a els plecs del contracte, acordant no iniciar la taula de contractació i procedir a donar tràmit a Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals per a su Resolució.

3º El 29 de setembre de 2021, el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, en el seu recurs nombre 1012/1021 de les Illes Balears 68/2021, Resolució núm 1307/2021, Secció 2ª resoldre:
"*Estimar el recurs interposat per D. Juan Antonio Sánchez Aragó, en representació de ELÈCTRICA PUIGCERCÓS, SAU, contra els plecs que regeixen la licitació convocada per Serveis Municipals de Santanyí, SLU, per a contractar el" Subministrament de bombes d'impulsió d'aigües brutes per la xarxa de clavegueram ", expedient SU 02/21, declarant la nul·litat de la clàusula 8 del plec de Prescripcions Tècniques, i ordenar la retroacció de les actuacions a el moment immediatament anterior a l'aprovació de l'esmentat plec*".

En virtut del que disposa l'article 36.1 de Reial Decret 814/2015, de 11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual i d'organització del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, "l'anul·lació de tràmits ordenada pel tribunal no serà obstacle perquè es mantingui la validesa d'aquells actes i tràmits el contingut hagués romàs igual de no haver-se comès la infracció", i atenent al fet que l'article 57.4 de la LCSP estableix que "en cas d'estimació total o parcial de el recurs, l'òrgan de contractació ha de donar coneixement a l'òrgan que hagi dictat la resolució, de les actuacions adoptades per donar compliment a la mateixa ", s'eleva a el Consell d'Administració els següents acords:

PRIMER.- Procedir a l'execució de l'acord de resolució núm. 1307/2021 de l'TACRC, dictada en seu de el recurs 1012/2021, en data 29 de setembre, retrotraient el procediment de contractació a el moment anterior a la resolució d'aprovació de l'expedient i dels plecs que regeixen la licitació, conservant tots aquells actes anteriors no relacionats amb la seva aprovació.

SEGON.- Ordenar la publicació de la present resolució en la Plataforma de Contractació del Sector Públic..

TERCER.- Ordenar que es doni coneixement al TACRC de la present resolució, en aplicació del que disposa l'article 57.4 de la LCSP.

QUART.- Procedir a iniciar un nou expedient de contractació en la seva substitució.

MINISTERIO
DE HACIENDA
Y FUNCIÓN PÚBLICA

TRIBUNAL ADMINISTRATIVO CENTRAL
DE RECURSOS CONTRACTUALES

Recurso nº 1012/2021 C.A. de Illes Balears 68/2021
Resolución nº 1307/2021
Sección 2ª

RESOLUCIÓN DEL TRIBUNAL ADMINISTRATIVO CENTRAL DE RECURSOS CONTRACTUALES

En Madrid, a 29 de septiembre de 2021.

VISTO el recurso interpuesto por D. Juan Antonio Sánchez Aragón, en representación de ELÉCTRICA PUIGCERCOS, S.A.U., contra los pliegos que rigen la licitación convocada por Serveis Municipals de Santanyi, S.L.U. para contratar el "*Suministro de bombas de impulsión de aguas sucias para red de alcantarillado*", expediente SU 02/21; este Tribunal, en sesión del día de la fecha, ha adoptado la siguiente resolución:

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero. El 31 de mayo de 2021 a las 12:51 horas, en el Perfil del Contratante alojado en la Plataforma de Contratación del Sector público (en adelante, PCSP), se publica el anuncio del contrato "*Suministro de bombas de impulsión de aguas sucias para red de alcantarillado*", expediente SU 02/21, licitado por Serveis Municipals de Santanyi, S.L.U., sociedad mercantil dependiente del Ayuntamiento de Santayi, que tiene la condición de poder adjudicador. Ese mismo día, a las 12:52 horas, se incorporan a la PCSP los pliegos de la licitación para su descarga.

El contrato, calificado como de suministros, clasificación CPV 42122220, bombas para aguas residuales, tiene un valor estimado de 120.000,00 euros, sin IVA, no estando sujeto a regulación armonizada, licitándose por procedimiento abierto, tramitación ordinaria, y presentación de la oferta electrónica.

El contrato está sujeto a Derecho privado en cuanto a su cumplimiento, efectos y extinción, y en cuando a su preparación y adjudicación a la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento

AVDA. GENERAL PERÓN 38, 8ª PLTA.
28071 - MADRID
TEL: 91.349.13.19
FAX: 91.349.14.41
Tribunal_recursos.contratos@hacienda.gob.es

jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014 (en adelante, LCSP)

En el Pliego de Prescripciones Técnicas (en adelante, PPT), por lo que a este recurso importa, se establece:

> "*8.- Descripción técnica.*
>
> *En el Anexo 1 Se especifican las características básicas ele cada una de las bombas de impulsión a suministrar.*
>
> *SEMEDESA viene sustituyendo las bombas del alcantarillado del municipio ele Santanyí, a medida que por los años de uso y su desgaste, llegan a ser inservibles. La política de sustitución de las bombas se basa prioritariamente en la unificación de marcas, tendiendo a que al final de todo el proceso de sustituciones sólo quede una sola marca.*
>
> *En la actualidad se dispone de los siguientes tipos de bombas:*
>
> • *FLYGT*
>
> • *EMU*
>
> • *GRUNDPOS*
>
> • *ABS*
>
> *Todas las características técnicas que se indican en este pliego, han de considerarse como mínimas, pudiéndose variar determinadas características de las mismas, siempre con el visto bueno del responsable del servicio de SEMDESA.*
>
> *Debido a la unificación de bombas utilizadas por SEMDESA, siendo un criterio esencial tanto técnico como económico a efectos ele marca elegida, las bombas a suministrar serán marca FLYGT.*"

Segundo. El 14 de junio de 2021, a las 17:35 horas, se presenta en el registro electrónico de la entidad contratante, recurso especial en materia de contratación contra los pliegos por ELÉCTRICA PUIGCERCOS S.A.U. con el siguiente *petitum*, que:

> *"ESTIME el recurso accediendo a la presentación de marcas diferentes a la señalada en el pliego de condiciones técnicas siempre que cumplan los parámetros técnicos establecidos en el mismo".*

Tercero. El órgano de contratación remite a este Tribunal el recurso, el expediente de contratación y su informe el 1 de julio de 2021.

Cuarto. La Secretaría del Tribunal en fecha 22 de julio de 2021 dio traslado del recurso interpuesto a los restantes licitadores, otorgándoles un plazo de cinco días hábiles para que, si lo estimaran oportuno, formulasen alegaciones; sin haber hecho uso de su derecho.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero. El recurso se interpone ante este Tribunal, que es competente para resolverlo de conformidad con lo dispuesto en el artículo 46.4 de la LCSP, 22.1. 1º del Real Decreto 814/2015, de 11 de septiembre, por el que se prueba el Reglamento de los procedimientos especiales de revisión en materia contractual y de organización del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales (en adelante, RPERMC) y el Convenio de colaboración entre el Ministerio de Hacienda y la Comunidad Autónoma de Illes Balears sobre atribución de competencia de recursos contractuales de fecha 23 de septiembre de 2020 (BOE de fecha 03/10/2020), al ser el contratante un poder adjudicador dependiente de una entidad local de la Comunidad Autónoma.

Segundo. En cuanto a la legitimación de la recurrente, el artículo 48 de la LCSP establece que:

> *"Podrá interponer el recurso especial en materia de contratación cualquier persona física o jurídica cuyos derechos o intereses legítimos, individuales o*

colectivos, se hayan visto perjudicados o puedan resultar afectados, de manera directa o indirecta, por las decisiones objeto del recurso".

Dicha norma remite a la doctrina jurisprudencial del concepto interés legítimo en el ámbito administrativo.

En reiterada jurisprudencia del Tribunal Supremo, plasmada entre otras sentencias las de 31 de mayo de 1990, 19 de noviembre de 1993, 27 de enero de 1998, 31 de marzo de 1999 y 2 de octubre de 2001, se declara que por interés debe entenderse toda situación jurídica individualizada, dicha situación que supone una específica relación con el objeto de la petición o pretensión que se ejercita, se extiende a lo que, con más precisión, se titula interés legítimo, que es el que tienen aquellas personas, físicas o jurídicas, que, por la situación objetiva en que se encuentran, por una circunstancia de carácter personal o por ser los destinatarios de una regulación sectorial, son titulares de un interés propio, distinto del de los demás ciudadanos o administrados y tendente a que los poderes públicos actúen de acuerdo con el ordenamiento jurídico cuando incidan en el ámbito de ese su interés propio. El interés legítimo abarca todo interés material o moral que pueda resultar beneficiado con la estimación de la pretensión ejercitada, siempre que no se reduzca a un simple interés por la pura legalidad, en cuanto presupone que la resolución a dictar puede repercutir, directa o indirectamente, de un modo efectivo y acreditado, no meramente hipotético, potencial y futuro, en la correspondiente esfera jurídica de quien recurre o litiga.

La recurrente es una empresa cuyo objeto social le permite ser licitadora en el procedimiento, que además consta en el expediente que ha presentado oferta a la licitación con posterioridad a la presentación del recurso, el 16 de junio, fundando su impugnación en la lesión a la libre concurrencia que la prescripción impugnada supone, por cuanto le afecta especialmente.

Tiene pues interés legítimo en la interposición del recurso y en consecuencia legitimación.

Tercero. Se recurre el pliego de prescripciones técnicas de un contrato de suministros, cuyo valor estimado es superior a 100.000,00 euros.

El contrato y el acto son susceptible de recurso especial, conforme al artículo 44.1.a) y 2.a) de la LCSP.

Cuarto. Los pliegos se publicaron para su descarga en la PCSP el 31 de mayo de 2021, y el recurso se interpuso ante el órgano de contratación el 14 de junio de 2021.

En consecuencia, de conformidad con los artículos 50.1.b y 51 de la LCSP, y de acuerdo con el cómputo establecido en el artículo 30 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, el recurso se ha interpuesto en tiempo y forma.

Quinto. La recurrente funda su recurso en el siguiente argumento.

Que el principio de igualdad en materia de contratación administrativa, que implica que todos los licitadores han de encontrarse en pie de igualdad de trato tanto en el momento de presentar sus proposiciones como en el momento posterior, determina que la LCSP exige que, salvo que lo justifique el objeto del contrato y se motive en el expediente, las prescripciones técnicas no harán referencia a una fabricación o una procedencia determinada, o a un procedimiento concreto que caracterice a los productos o servicios ofrecidos por un empresario determinado, o a marcas, patentes o tipos, o a un origen o a una producción determinados, con la finalidad de favorecer o descartar ciertas empresas o ciertos productos.

Que la motivación obrante en el expediente no justifica que se exija que los productos a suministrar sean de la marca FLYGT en detrimento de cualquier otra, pues tiene como única argumentación para exigir la referida marca en vez de cualquier otra que muchas de las bombas que se van a sustituir son de dicha marca y que FLYGT es una marca de reconocida solvencia, lo que no justifica de acuerdo con la LCSP tal restricción a la libre competencia.

Que con ello se pretende dar continuidad a la contratación con una concreta empresa que ya venía prestando el suministro con carácter previo.

El ente contratante en contrario aduce lo siguiente.

Que la situación de partida es la existencia de una red y sistema de saneamiento, con unas determinadas necesidades específicas que deben permitir la optimización de los recursos públicos, y la prestación del servicio de alcantarillado en condiciones óptimas, reduciendo los riesgos medioambientales consustanciales a la prestación de dicha actividad, y evitando cualquier tipo de molestia a la ciudadanía derivada de una deficiente conservación o mal funcionamiento de las instalaciones que la componen.

Las bombas de otras marcas distintas de FLYGT son elementos residuales -en cuanto al porcentaje que suponen respecto del total- y su sustitución debe ser abordada en un periodo que se estima de entre 1 y 5 años, en su totalidad.

No puede pretenderse, para garantizar la concurrencia en la nueva licitación, se plantee un escenario en el que, para satisfacer apriorísticamente el principio de libre concurrencia -entendido de manera absoluta- deba conducirse a la toma de decisiones que resulten antieconómicas.

Por tanto, debe conjugarse la situación de partida, que ha llevado a una progresiva homogeneización de las características técnicas de los equipos instalados, con el objeto de optimizar los recursos, buscando una solución no sólo aconsejable, sino del todo necesaria desde la perspectiva de los principios de eficiencia y economía en la gestión de los bienes de la administración.

Además señala que la recurrente no acredita que sólo un licitador pueda ofrecer los equipos que han quedado descritos en el pliego de prescripciones técnicas, habiéndose presentado cuatro ofertas, y que pese a que la descripción del producto, restringiéndolo a una sola marca comercial, comporta que sólo puedan servirse dichos equipos, de ello no puede deducirse de manera automática la conclusión de que no exista un mercado de distribución de dicho producto, o de que si lo hay, asistamos necesariamente a prácticas anticompetitivas o colusorias.

En fin, señala que, optar por productos de distintos fabricantes provoca que deban realizarse, para su colocación, intervenciones de adaptación, o que deban obtenerse suministros de distintos tipos de materiales que permitan dicha instalación.

7

Sexto. La Directiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014, sobre contratación pública y por la que se deroga la Directiva 2004/18/CE (en adelante la Directiva), en su considerando (74) establece.

> "*Las especificaciones técnicas elaboradas por los compradores públicos tienen que permitir la apertura de la contratación pública a la competencia*".

El artículo 42.2 de la Directiva señala.

> "*Las especificaciones técnicas proporcionarán a los operadores económicos acceso en condiciones de igualdad al procedimiento de contratación y no tendrán por efecto la creación de obstáculos injustificados a la apertura de la contratación pública a la competencia*".

En el apartado 3, el mismo precepto establece una serie de reglas para la formulación de las especificaciones técnicas, sin perjuicio de las normas nacionales obligatorias.

En fin, el apartado 4 del citado artículo 42, establece lo siguiente.

> "*Salvo que lo justifique el objeto del contrato, las especificaciones técnicas no harán referencia a una fabricación o una procedencia determinada, o a un procedimiento concreto que caracterice a los productos o servicios ofrecidos por un operador económico determinado, o a marcas, patentes o tipos, o a un origen o a una producción determinados con la finalidad de favorecer o descartar ciertas empresas o ciertos productos. Tal referencia se autorizará, con carácter excepcional, en el caso en que no sea posible hacer una descripción lo bastante precisa e inteligible del objeto del contrato en aplicación del apartado 3. Dicha referencia irá acompañada de la mención 'o equivalente'.*"

La LCSP, que transpone la Directiva, además de establecer en su artículo 1.1 que la contratación pública ha de ajustarse a los principios de libertad de acceso a las licitaciones, publicidad y transparencia de los procedimientos, y no discriminación e igualdad de trato entre los licitadores, y de asegurar, la salvaguarda de la libre

competencia, dispone en su artículo 126, bajo el epígrafe *"Reglas para el establecimiento de prescripciones técnicas"*, lo siguiente:

> *"1. Las prescripciones técnicas a que se refieren los artículos 123 y 124, proporcionarán a los empresarios acceso en condiciones de igualdad al procedimiento de contratación y no tendrán por efecto la creación de obstáculos injustificados a la apertura de la contratación pública a la competencia.*
>
> *2. Las prescripciones técnicas podrán referirse al proceso o método específico de producción o prestación de las obras, los suministros o los servicios requeridos, o a un proceso específico de otra fase de su ciclo de vida, según la definición establecida en el artículo 148, incluso cuando dichos factores no formen parte de la sustancia material de las obras, suministros o servicios, siempre que estén vinculados al objeto del contrato y guarden proporción con el valor y los objetivos de este.*
>
> *3. Para toda contratación que esté destinada a ser utilizada por personas físicas, ya sea el público en general o el personal de la Administración Pública contratante, las prescripciones técnicas se redactarán, salvo en casos debidamente justificados, de manera que se tengan en cuenta la Convención de las Naciones Unidas sobre los derechos de las personas con discapacidad, así como los criterios de accesibilidad universal y de diseño universal o diseño para todas las personas, tal y como son definidos estos términos en el texto refundido de la Ley General de derechos de las personas con discapacidad y de su inclusión social, aprobado mediante Real Decreto Legislativo 1/2013, de 29 de noviembre.*
>
> *De no ser posible definir las prescripciones técnicas teniendo en cuenta criterios de accesibilidad universal y de diseño universal o diseño para todas las personas, deberá motivarse suficientemente esta circunstancia.*
>
> *Sin perjuicio de lo anterior, siempre que existan requisitos de accesibilidad obligatorios adoptados por un acto jurídico de la Unión Europea, las especificaciones técnicas deberán ser definidas por referencia a esas normas en*

lo que respecta a los criterios de accesibilidad para las personas con discapacidad o el diseño para todos los usuarios.

4. Siempre que el objeto del contrato afecte o pueda afectar al medio ambiente, las prescripciones técnicas se definirán aplicando criterios de sostenibilidad y protección ambiental, de acuerdo con las definiciones y principios regulados en los artículos 3 y 4, respectivamente, de la Ley 16/2002, de 1 de julio, de Prevención y Control Integrados de la Contaminación.

5. Sin perjuicio de las instrucciones y reglamentos técnicos nacionales que sean obligatorios, siempre y cuando sean compatibles con el derecho de la Unión Europea, las prescripciones técnicas se formularán de una de las siguientes maneras:

a) En términos de rendimiento o de exigencias funcionales, incluidas las características medioambientales, siempre que los parámetros sean lo suficientemente precisos para permitir a los licitadores determinar el objeto del contrato y al órgano de contratación adjudicar el mismo;

b) Haciendo referencia, de acuerdo con el siguiente orden de prelación, a especificaciones técnicas contenidas en normas nacionales que incorporen normas europeas, a evaluaciones técnicas europeas, a especificaciones técnicas comunes, a normas internacionales, a otros sistemas de referencias técnicas elaborados por los organismos europeos de normalización o, en defecto de todos los anteriores, a normas nacionales, a documentos de idoneidad técnica nacionales o a especificaciones técnicas nacionales en materia de proyecto, cálculo y ejecución de obras y de uso de suministros; acompañando cada referencia de la mención «o equivalente»;

c) En términos de rendimiento o de exigencias funcionales según lo mencionado en la letra a), haciendo referencia, como medio de presunción de conformidad con estos requisitos de rendimiento o exigencias funcionales, a las especificaciones contempladas en la letra b);

d) Haciendo referencia a especificaciones técnicas mencionadas en la letra b) para determinadas características, y mediante referencia al rendimiento o exigencias funcionales mencionados en la letra a) para otras características.

6. Salvo que lo justifique el objeto del contrato, las prescripciones técnicas no harán referencia a una fabricación o una procedencia determinada, o a un procedimiento concreto que caracterice a los productos o servicios ofrecidos por un empresario determinado, o a marcas, patentes o tipos, o a un origen o a una producción determinados, con la finalidad de favorecer o descartar ciertas empresas o ciertos productos. Tal referencia se autorizará, con carácter excepcional, en el caso en que no sea posible hacer una descripción lo bastante precisa e inteligible del objeto del contrato en aplicación del apartado 5, en cuyo caso irá acompañada de la mención «o equivalente».

7. Cuando los órganos de contratación hagan uso de la opción prevista en el apartado 5, letra a), de formular prescripciones técnicas en términos de rendimiento o de exigencias funcionales, no podrán rechazar una oferta de obras, de suministros o de servicios que se ajusten a una norma nacional que transponga una norma europea, a un documento de idoneidad técnica europeo, a una especificación técnica común, a una norma internacional o a un sistema de referencias técnicas elaborado por un organismo europeo de normalización, si tales especificaciones tienen por objeto los requisitos de rendimiento o exigencias funcionales exigidos por las prescripciones técnicas, siempre que en su oferta, el licitador pruebe por cualquier medio adecuado, incluidos los medios de prueba mencionados en los artículos 127 y 128, que la obra, el suministro o el servicio conforme a la norma reúne los requisitos de rendimiento o exigencias funcionales establecidos por el órgano de contratación.

8. Cuando los órganos de contratación hagan uso de la opción de referirse a las especificaciones técnicas previstas en el apartado 5, letra b), no podrán rechazar una oferta basándose en que las obras, los suministros o los servicios ofrecidos no se ajustan a las especificaciones técnicas a las que han hecho referencia, siempre que en su oferta el licitador demuestre por cualquier medio adecuado,

incluidos los medios de prueba mencionados en el artículo 128, que las soluciones que propone cumplen de forma equivalente los requisitos exigidos en las correspondientes prescripciones técnicas". (el subrayado es nuestro)

En forma reiterada hemos declarado en interpretación de la norma (por todas Resoluciones números 102/2012, de 9 de mayo, 104/2013, de 14 de marzo, 417/2013, de 26 de septiembre, 900/2014, de 5 de diciembre, 672/2015, de 17 de julio, 991/2015, de 23 de octubre, y 492/2019, de 9 de mayo) que su objeto es el de evitar que queden injustificadamente excluidos de los procedimientos de licitación algunos licitadores, de modo que las referencias a marcas comerciales son una excepción a las normas generales sobre las especificaciones técnicas, lo que implica que debe ser interpretada de manera restrictiva, de tal forma que al órgano de contratación que quiera aplicarla le incumbe la carga de la prueba de que se dan efectivamente las circunstancias que justifican la excepción que las referencias a marcas comerciales constituye respecto a las normas generales del apartado 5 del artículo 126 de la LCSP.

La finalidad del precepto no es otra que evitar la posibilidad de que la decisión de adjudicación que deba adoptar el órgano de contratación quede prejuzgada por la propia definición de las especificaciones técnicas de la prestación, impidiendo que mediante esta técnica queden injustificadamente excluidos de los procedimientos de licitación algunos licitadores.

Como consecuencia de ello, la referencia a alguno de los supuestos indicados en el artículo 126.6 de la LCSP sólo es posible cuando no quepa hacer una descripción lo bastante precisa e inteligible del objeto del contrato utilizando los medios a que se refiere el apartado 5 del artículo, es decir, en términos de rendimiento o de exigencias funcionales, o haciendo referencia a especificaciones técnicas contenidas en normas nacionales que incorporen normas europeas, a evaluaciones técnicas europeas, a especificaciones técnicas comunes, a normas internacionales, a otros sistemas de referencias técnicas elaborados por los organismos europeos de normalización o, en defecto de todos los anteriores, a normas nacionales, a documentos de idoneidad técnica nacionales o a especificaciones técnicas nacionales en materia de proyecto, cálculo y ejecución de obras y de uso de suministros.

Además, en caso de que con carácter excepcional se haga referencia a una fabricación o una procedencia determinada, o a un procedimiento concreto que caracterice a los productos o servicios ofrecidos por un empresario determinado, o a marcas, patentes o tipos, o a un origen o a una producción determinados, deberá hacerse constar la expresión "o equivalente", con el objeto de permitir presentar ofertas de productos que puedan satisfacer de igual forma las necesidades que mediante el contrato pretende atender el órgano de contratación.

Por ello, se infringe la norma cuando el PPT limita los productos a suministrar a un único fabricante, siempre que no concurra la excepción en relación con la imposibilidad de hacer una descripción lo bastante precisa e inteligible del objeto del contrato, y cuando además ni siquiera se incorpora junto a la referencia a ese único fabricante la mención 'o equivalente'. En estos casos procede declarar la nulidad del pliego por atentar contra la libertad de concurrencia, igualdad y no discriminación.

En el caso que aquí nos ocupa, el ente contratante esgrime como motivación de la exigencia de que los productos sean de una determinada marca, no la imposibilidad de determinar las especificaciones técnicas del producto utilizando los medios a que se refiere el apartado 5 del artículo 126 de la LCSP, sino criterios que no se refieren a las características técnicas del bien a suministrar, sino a consideraciones de pura oportunidad, fundados en la abstracta invocación de los principios de eficiencia y economía en la gestión. Además, el PPT prescinde del uso de la expresión, exigida por la LCSP, de 'o equivalente', con lo que obliga a los licitadores a suministrar exclusivamente bombas de una marca determinada, aunque existan en el mercado bombas de características técnicas equiparables.

La infracción del artículo 126.6 de la LCSP es así patente, siendo los efectos de tal vulneración impedir el acceso en condiciones de igualdad al procedimiento de contratación de aquellos licitadores que no puedan suministrar bienes de la marca exigida, o que solo puedan hacerlo en peores condiciones que otros competidores, aunque los productos que puedan suministrar reúnan similares característica técnicas que las bombas de la marca exigidas, creando así un obstáculos injustificados a la apertura de la contratación pública a la competencia.

Carece de todo sentido la afirmación del ente contratante de que no se lesiona la libre concurrencia porque el producto pueda ser suministrado por distintas empresas, pues lo decisivo aquí no es que pueda haber más de un suministrador de un producto de una determinada marca, sino que la licitación no puede estar limitada en exclusiva a ese producto, cuando existen otros de distinto fabricante o marca en el mercado de similares cualidades, existencia que en ningún momento ha negado el órgano de contratación en su informe, ni el informe del técnico justificativo del PPT incorporado al expediente.

Se infringe pues el artículo 126.6 de la LCSP y con ello los principios de concurrencia, igualdad y no discriminación, así como la libre competencia.

En consecuencia, debemos estimar el recurso y declarar nulo la cláusula 8 del PPT.

Por todo lo anterior,

VISTOS los preceptos legales de aplicación,

ESTE TRIBUNAL, en sesión celebrada en el día de la fecha **ACUERDA:**

Primero. Estimar el recurso interpuesto por D. Juan Antonio Sánchez Aragón, en representación de ELÉCTRICA PUIGCERCOS, S.A.U., contra los pliegos que rigen la licitación convocada por Serveis Municipals de Santanyi, S.L.U. para contratar el "*Suministro de bombas de impulsión de aguas sucias para red de alcantarillado*", expediente SU 02/21, declarando la nulidad de la cláusula 8 del Pliego de Prescripciones Técnicas, y ordenando la retroacción de las actuaciones al momento inmediatamente anterior a la aprobación del referido pliego.

Esta resolución es definitiva en la vía administrativa y contra la misma cabe interponer recurso contencioso-administrativo ante la Sala de lo Contencioso Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Illes Balears, en el plazo dos meses, a contar desde el día siguiente a la recepción de esta notificación, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 10.1, letra k) y 46.1 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso Administrativa.

PUNT 3r Previsió de tancament i Pressupost 2022. Despeses i inversions no previstes en el pressupost 2021

D'acord a l'informe realitzat pel Tècnic Econòmic Administratiu i el qual s'informava i justificava la situació deficitària prevista per al tancament de l'exercici 2021, el Gerent va procedir a sol·licitar a l'Ajuntament de Santanyí, una transferència extraordinària d'euros 85.268,71, en el qual es trobava una previsió de despesa per les obres de reparació de 'clavegueram de Cala d'Or, inferior a la que definitivament pugui ser.

Dins de l'estimació de despeses que no havien estat inclosos en el pressupost, es troben la contractació de un treballador del Ajuntament (electricista), que es jubilava.

A més, en l'informe indicat queden reflectits una sèrie de circumstàncies que a la llarga està provocant que el pressupost de SEMDESA, no sigui capaç per absorbir les despeses de la seva activitat.

En el Consell d'Administració de 21 de setembre passat, es lliuro una Proposta de Pressupost per a l'any 2022, en què també es comentava aquesta problemàtica.

A més, els pressupostos generals del Estat té previst s'incrementi el salari de personal en un 2% respecte al 2021, fet que no havia estat contemplada a la Proposta de Pressupost del 2022 .

En el proper Consell d'Administració previst per al mes de novembre, es presentarà el PAIF 2022 definitiu, en el qual s'integri aquest 2% més d'aquells increments que l'Ajuntament hagi considerant realitzar d'acord amb els comentaris realitzats en aquest punt.

El Consell d'Administració agraeix la informació i acorda per unanimitat, que. una vegada que l'Ajuntament hagi preparat el seu pressupost i analitzat les necessitats indicades per l'empresa municipal, prepari el pressupost definitiu per a la seva aprovació tenint en compte aquelles dades que a la data no es coneixen com és l'increment de sous per a l'exercici 2022.

PUNT 4t Servei de clavegueram. Problemàtica actual en les obres

En relació a les últimes obres de la xarxa de clavegueram que SEMDESA s'encarrega, el Gerent sol·licita un aclariment en relació al tècnic que hauria de realitzar un informe en què es pugui detallar les circumstàncies que han motivat l'obra, així com altres detalls tècnics de mesures i valoració, a fi de poder completar l'expedient justificatiu de despesa i inversió, i procedir a l'aprovació i el pagament de la factura.

La Presidenta aclareix, que a cada obra sigui urgent o no relacionat amb la xarxa de clavegueram de Santanyí, l'enginyer tècnic de l'Ajuntament de Santanyí haurà de ser cridat i acudir al lloc que se li indiqui, veniu a través del regidor corresponent, bé a través de l'empresa municipal, ja que la xarxa de clavegueram és de titularitat municipal i SEMDESA només s'encarrega del seu manteniment i control.

PUNT 5è Sol·licitud Reintegrament dels IVAs d'Anys Anteriors

El Gerent informa de la proposta d'honoraris realitzat per GTA VILLAMAGMA ADVOCATS, fiscalistes que fins ara han prestat els seus serveis per requerir els IVA suportats de l'empresa. A causa dels canvis de la Llei d'IVA, que afectaran els IVAs del 2017 en endavant, disminuint les perspectives d'èxit i necessitant, interposar recursos administratius a les diferents instàncies.

El Consell d'Administració aprova per unanimitat que SEMDESA procedeixi a demanar pressupostos a altres fiscalistes per poder prendre una decisió, en funció de la seva possible rendibilitat respecte als imports a recuperar i considerant el grau d'èxit en la seva recuperació.

PUNT 6è Assumptes Generals

No hi ha assumptes generals que tractar

Seguidament i sense més assumptes que tractar i sent les 11:00 hores, la Presidenta dóna per finalitzat el Consell d'Administració, aixecant la sessió.

Sra. María Consolación Pons Monserrat
PRESIDENTA

Sr. Guillermo Mascaró
SECRETARI ACCIDENTAL