

Expedient núm. 1074/2023

PROPOSTA A COMISSIÓ INFORMATIVA

Antecedents

I.- En data 7 de juny de 1973 es va formalitzar el contracte de concessió per al servei de distribució i abastiment domiciliari d'aigua potable al terme municipal entre l'Ajuntament de Tiana i la Sociedad Regional de Abastecimiento de Aguas, SA (en endavant SOREA), actualment AGBAR, SLU amb NIF B63152664.

II.- La durada del contracte es va establir en cinquanta anys, d'acord amb l'article 22 del plec de condicions econòmic facultatives aprovat a l'efecte. **El contracte finalitzarà el 6 de juny de 2023.**

II.-La llei 3/2010, de 3 d'agost de l'Àrea Metropolitana de Barcelona (en endavant AMB), va establir el mecanisme de participació i els municipis que es van integrar en aquests ens, entre els que es troba el municipi de Tiana d'acord amb l'article 2 sobre l'àmbit territorial.

III.- L'article 14 estableix que corresponen a l'AMB la competència i titularitat del servei de subministrament domiciliari d'aigua potable o l'abastiment en baixa, la gestió directa o indirecta de l'aigua, la regulació, prèvia autorització de la Comissió de Preus de Catalunya, dels preus de l'aigua de conformitat amb els costos que la prestació del servei requereix, que comprèn l'estructura tarifària i els tractaments especials o bonificacions, i altres funcions que corresponen a l'ens local titular del servei.

IV.- El Consell Metropolità de l'Àrea Metropolitana de Barcelona en sessió de data 6 de novembre de 2012 va acordar aprovar definitivament l'establiment i prestació del servei del cicle integral de l'aigua, que inclou la memòria justificativa, el projecte d'establiment i el reglament del règim jurídic de la prestació.

V.- El 20 d'octubre 2020, la Secció Cinquena de la Sala del Contenciós Administratiu del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya va resoldre, amb Sentència nº 4187/2020, estimar en part el recurs presentat per les societats Aigües de Barcelona, Empresa Metropolitana de gestió del Cicle de l'Aigua S.A. (en endavant ABEMCIA) i Sociedad General de Aguas de Barcelona S.A. (SGAB) i, en conseqüència, anul·lar els apartats 3.2.1, 3.2.2, 3.2.3, 3.3.1 i 3.3.2 del Reglament Metropolità del Servei del Cicle Integral de l'Aigua en la modificació aprovada pel Consell Metropolità en sessió celebrada el 28 de març de 2017.

VI.- En data 22 de desembre de 2020, el Consell Metropolità de l'AMB, vista la Sentència nº 4187/2020, va resoldre donar compte de la sentència i acordar la



següent redacció de l'article 3 del Reglament Metropolità del Servei del Cicle Integral de l'Aigua:

Article 3. Gestió dels serveis públics metropolitans del cicle integral d'aigua

3.1. Els serveis públics objecte d'aquest Reglament són de titularitat de l'AMB, que els ha de prestar de forma integral mitjançant qualsevol de les formes de gestió, directa o indirecta, previstes en la legislació local vigent. (correspon literalment a l'article 3.1 anterior)

3.2. l'Àrea Metropolitana de Barcelona exerceix les potestats de planificació i coordinació dels serveis del cicle integral de l'aigua en el conjunt de l'àmbit metropolità, a quin efecte aprova els corresponents plans i programes de prestació dels serveis, en quin marc s'estableixen les formes de gestió a que fa referència l'apartat 3.2 d'aquest article.

En el mateix acord, l'AMB va acordar iniciar els treballs per a definir, amb la participació dels municipis, el model o models de gestió del servei integral de l'aigua i els mecanismes i calendaris d'implantació dels mateixos, de cara a l'efectiva assumpció per part de l'AMB com a propis dels serveis que encara es mantenen en l'òrbita municipal, i també per a determinar els mecanismes de coordinació de les competències que en matèria d'aigua corresponen als ajuntaments. Per iniciar aquets treballs, facultava a la Junta de Govern de l'AMB crear una Comissió d'Estudi encarregada de dur-los a terme amb una previsió que estiguin conclusos en un termini de dos anys.

Igualment, el Consell Metropolità va acordar requerir als ajuntaments metropolitans no inclosos dins de l'àmbit del servei metropolità del cicle integral de l'aigua que gestiona ABEMCIA que, ateses les circumstàncies concurrents, continuïn garantint la prestació del servei d'abastament d'aigua en baixa en el seu municipi, en la forma que tinguin determinada, mentre no es compleixi l'assumpció del mateix per part de l'AMB. Entre aquests municipis es troba l'Ajuntament de Tiana.

VII.- El 12 de gener de 2021, la Junta de Govern de l'AMB ha aprovat la constitució de la Comissió d'Estudi encarregada de realitzar els treballs que permeten identificar, amb la participació dels municipis, els mecanismes i models de gestió que resultin més sostenibles i eficients per a l'establiment i prestació del servei del cicle integrals de l'aigua en l'àmbit metropolità, determinant els terminis, fases, condicions d'integració i règim transitori segons procedeixi en cada cas.

VIII.- A data d'avui l'Àrea Metropolitana de Barcelona no ha assumit el citat servei ni ha determinat el model o models de gestió al respecte.



Fonaments de dret

Primer.- El Reial Decret Legislatiu 2/2000, de 16 de juny, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques, com el Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de contractes del sector públic, com l'actual Llei de Contractes del Sector Públic de 2017 es considera com una obligació fonamental del contractista la prestació del servei amb la continuïtat convinguda i garantir als particulars el dret a utilitzar-lo en les condicions que s'hagin establert i mitjançant l'abonament, si s'escau, de la contraprestació econòmica compresa en les tarifes aprovades. **En cas d'extinció del contracte per compliment d'aquest, el contractista ha de seguir prestant el servei fins que es formalitzi el nou contracte.**

Segon.- L'article 235.1.a) del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals, quan assenyala com obligació del contractista: Prestar el servei amb la continuïtat i la regularitat que hagi acordat l'ens local contractant sense altres interrupcions que les que es produïrien si la gestió es prestés de forma directa. **En cas d'extinció del contracte, el contractista ha de prestar el servei fins que un altre es faci càrrec de la seva gestió.**

Tercer.- Sentència del Tribunal Suprem de 18 de novembre de 1986:

“ no se está ante un caso de prórroga expresa o tácita del contrato (...) sino ante una situación excepcional en que denunciado el contrato en la forma legalmente establecida y pactada, la Administración por razones de interés público unidas a la necesidad de continuidad del servicio —y mientras no se seleccione al nuevo contratista— impone coactivamente la permanencia del anterior con unas consecuencias equiparables a las producidas cuando la Administración hace uso de las facultades que forman el contenido del "ius variandi", con la ineludible contrapartida de la compensación económica a favor del contratista o concesionario de un servicio público, como es el caso al tratarse de un contrato de limpieza del Hospital Insular.”

Quart.- Resolució 216/2019, de 26 de juny, del Tribunal Català de Contractes, sobre recurs presentat per Transports elèctrics interurbans, SA contra la pròrroga del contracte de gestió administrativa i econòmica de Transports Municipals del Gironès, SAU:

“...i partint que en aquell moment no existia una solució explícita a situacions de necessitat en la continuació en la prestació del servei fins a l'adjudicació de nou del contracte, el cert és que, tenint en compte les



característiques i abast del servei contractant i les raons argüides per TMG: necessitat de continuació del contracte i terminació normal del contracte fins al nou contracte, podrien tenir encaix en el supòsit previst en l'article 235.1.a) del Decret 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals (ROAS), en establir com a obligació del contractista:

“Prestar el servei amb la continuïtat i regularitat que hagi acordat l'entitat local contractant sense altres interrupcions que les que es produïrien si la gestió es prestés de forma directa. En cas d'extinció normal del contracte, el contractista haurà de prestar el servei fins que altre es faci càrrec de la seva gestió”.

(..)

- La decisió adoptada es pren per tal d'assegurar la prestació en ares a l'interès públic.”

Cinquè.- Informes de les Juntes consultives de Contractació.

- Informe 1/2016, de 19 d'abril, de la Junta Consultiva de Contractació de Balears

“Pese a que debe remarcar, como ya hizo esta Junta Consultiva en el Informe 4/2010, de 29 de octubre la importancia de una planificación y programación adecuadas para una buena gestión en el ámbito de la contratación pública, no es infrecuente que los órganos de contratación se encuentren en situaciones como la que se ha descrito, y que, a fin de garantizar la continuidad de la prestación objeto del contrato, adjudiquen, si razones de interés público lo aconsejan, contratos menores o por el procedimiento negociado sin publicidad por razón de la cuantía —si efectivamente el importe de la prestación lo permite— , o que permitan u ordenen la continuación de la prestación del servicio por el tiempo indispensable hasta que se levante la suspensión automática producida a raíz de la interposición de un recurso y puedan adjudicar y formalizar un nuevo contrato.”

- Informe 4/2016, de 7 de juny, de la Junta Consultiva de Canàries

“..Se trata de una situación que garantiza el interés general y que queda al margen de la contratación pública, debido a la inexistencia de un cauce legal que le dé solución.



Esta vía no implica una vulneración de las disposiciones vigentes en materia de contratación pública, sino que pretende garantizar el interés general que sí se encuentra recogido en la legislación de régimen local, no prevista en la otra normativa específica

...Podría acudir a distintas figuras legales que son analizadas a lo largo del presente informe como la incidencia en la ejecución, la celebración de un contrato de menor- que plantea el problema de la limitación de la cuantía y la imposibilidad legal de concatenación de diversos contratos de esta tipología; de una tramitación de urgencia, la determinación de la existencia de una prórroga forzosa por tácita reconducción- que cuenta asimismo con la objeción jurisprudencial de la prohibición de la existencia de “prórrogas tácitas” o, finalmente, la adopción de un acuerdo de continuación del servicio, el cual, elude la apariencia de fraude que ofrecen otras soluciones y exigiría un acuerdo que debe adoptarse de forma motivada antes de que el contrato se extinga; además, de que la duración de su vigencia ha de ser proporcionada a la necesidad.”

Sisè. - Conveni vigent amb SOREA de data 24 de febre de 2023 relatiu a les actuacions a executar per l'adjudicatària abans de la finalització del contracte.

Setè.- Informe de l'enginyer municipal de dat 13/04/2023 referent a les actuacions a executar per SOREA abans de la finalització del contracte.

En base als antecedents i fonaments de dret exposats i d'acord amb el que determina la Disposició Addicional Segona de la vigent llei 9/2017 , de 8 de novembre de contractes del Sector públic, i dictaminat favorablement a la comissió informativa del dia 25 d'abril, es formula al Ple la següent

PROPOSTA D'ACORD

Primer.- ACORDAR la continuïtat en la prestació del contracte de concessió per al servei de distribució i abastament domiciliari d'aigua potable al terme municipal de Tiana, un cop expirat el termini de durada del contracte que finalitzarà el 6 de juny de 2023, que haurà de prestar l'actual empresa adjudicatària SOCIEDAD REGIONAL DE ABASTECIMIENTO DE AGUA, SA (SOREA), actualment AGBAR, SLU amb NIF B63152664, per tal de garantir la continuïtat en el servei i fins que l'Àrea Metropolitana de Barcelona (AMB) assumeix aquesta competència ,que li és pròpia.

Segon.- DISPOSAR la creació d'una Comissió de Seguiment que estarà



integrada per representants municipals, de l'empresa adjudicatària SOCIEDAD REGIONAL DE ABASTECIMIENTO DE AGUA, SA (SOREA), actualment AGBAR, SLU i de l'Àrea Metropolitana de Barcelona (AMB) que tindrà per objecte el seguiment del present contacte , proposar instruccions del servei, així com vetllar i coordinar la transició, en el moment que l'AMB assumeixi la competència.

Tercer.- Notificar aquest acord a l'empresa SOCIEDAD REGIONAL DE ABASTECIMIENTO DE AGUA, SA (SOREA), actualment AGBAR, SLU i a l'Àrea Metropolitana de Barcelona (AMB) als efectes oportuns.

Quart.- Facultar al Sr. alcalde tan àmpliament com sigui menester per tal de donar compliment als presents acords.

Tiana, a la data de la signatura electrònica.

Document signat electrònicament.

