



BG/lj
Exp.: 2017024206 - C. 06.115.001

José Ignacio Araujo Gómez, secretari general de l'Ajuntament de Girona,

CERTIFICO

Que la Junta de Govern Local, en sessió ordinària del dia 3 de gener de 2020, i a resultes de l'aprovació de l'acta de la sessió, ha adoptat per unanimitat el següent acord:

"Per acord de la Junta de Govern Local de 15 de novembre del 2019, es va acordar:

Primer.- INICIAR l'expedient de resolució del contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central per haver estat declarat el contractista ARGON INFORMATICA, SA en concurs de creditors.

Segon.- Acordar com a mesura cautelar la retenció provisional de la garantia definitiva dipositada per fer front a les obligacions derivades del contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central, a l'espera de que l'òrgan judicial qualifiqui el concurs.

Tercer.- NOTIFICAR la present resolució a l'empresa ARGON INFORMATICA SA, representada per l'Administració Concursal, concedint-li el termini de 10 dies naturals comptats a partir de la recepció de la present resolució per tal que pugui presentar tantes al·legacions com consideri oportunes en defensa dels seus interessos.

Els documents integrants de l'expedient número 2017024206, es poden consultar al següent enllaç:

<https://nextcloud.ajgirona.org/index.php/s/iH47FpsfrQgwnB9>

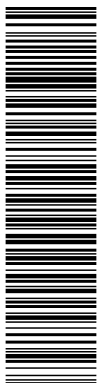
Quart.- Notificar a BANKIA SA, amb NIF A 14010342, entitat avalista del contractista per tal de que en el termini de 10 dies naturals comptats a partir de la recepció de la present resolució per tal que pugui presentar tantes al·legacions com consideri oportunes en defensa dels seus interessos.

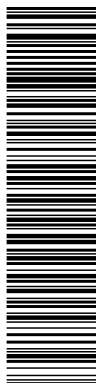
Cinquè.- Als efectes de poder resoldre sobre la procedència o no de la pèrdua, devolució o cancel·lació de la garantia definitiva constituïda en el seu dia, es comuniqui per part de l'empresa ARGON INFORMATICA SA, la resolució que adopti el Jutjat sobre la qualificació del concurs.

Quart.- Resolt el corresponent contracte, en el seu cas, procedir a incoar el procediment per a la determinació dels danys i perjudicis derivats de la resolució anticipada del mateix.

Sisè.-INCORPORAR al present expedient els informes preceptius que corresponen, per tal que l'òrgan de contractació pugui procedir a la resolució del present contracte.

La resolució es va notificar a l'Entitat Avalista el 16 de novembre del 2019 i a l'Administració Concursal, representant de la contractista ARGON INFORMATICA





CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 4874483 LAIWQ-LKX8M-5F1AY 4201A041EA06F5A3ECD316EC5FB0AAEC32FB058E) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document estàSIGNAT. Mitjançant el codi de verificació podeu comprovar la validesa de la firma digital dels documents signats a l'adreça web: http://www.girona.cat/verificacio_signatura

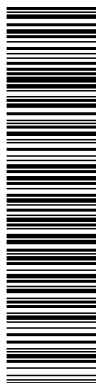
SA, amb data 18 de novembre del 2019. En el termini de 10 dies naturals per presentar al·legacions consta que únicament la representació de l'Administració Concursal, Gestió concursal Jurídica i Econòmica SLP, ha presentat al·legacions.

En dites al·legacions en cap cas s'oposa a la causa o procediment de resolució contractual, sinó que s'oposa a la mesura cautelar acordada de retenció provisional de la garantia definitiva dipositada per fer front a les obligacions derivades del contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central, a l'espera de que l'òrgan judicial qualifiqui el concurs, pel que no procediria la sol·licitud de dictamen a la Comissió Jurídica Assessora en els termes de l'article 211.3 del TRLCSP.

En aquest sentit, la Sentència del Tribunal Suprem de 9 de gener del 2012, que, en relació amb l'oposició a la liquidació del contracte que es pretén resoldre anticipadament i no a la resolució del mateix, considera el Tribunal que no procedeix la sol·licitud d'informe a l'òrgan Consultiu corresponent: D'acord amb la mateixa: "... lo que exige el dictamen preceptivo del Consejo de Estado es la oposición del contratista a esta pretensión anulatoria, y por lo tanto, no a la liquidación derivada de la misma, sin perjuicio de los efectos que pudiera tener (...) Sostiene el Abogado del Estado que la diferencia entre ambos conceptos - resolución y liquidación resulta claramente reflejada en el art. 151.1 TRLCAP, del que resulta que la liquidación del contrato es un efecto de la resolución y se produce con posterioridad. En opinión de la Administración la resolución del contrato dará lugar a la comprobación, medición y liquidación de las obras realizadas con arreglo al proyecto, fijando los saldos pertinentes a favor o en contra del contratista, y esto es, exactamente lo dispuesto por la resolución anulada en la instancia, que resolvió el contrato y ordena que por la Dirección Técnica del Organismo citara al contratista para la comprobación, medición y liquidación de las obras realizadas con arreglo al proyecto y con carácter de urgencia se iniciara la contratación de las obras con otro empresario. Aduce el recurrente que la oposición del contratista a la liquidación no determina que exista oposición a la resolución o que ésta no surta efectos, como se deduce del art. 151.5 TRLCAP que reproduce."

En relació amb l'adopció de l'acord de retenir provisionalment la garantia definitiva; pel que fa als efectes de la resolució del contracte, l'article 225.3 del TRLCSP, aplicable d'acord amb el previst a la Disposició Transitòria Primera de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, preveu que quan el contracte es resolgui per incompliment culpable del contractista, aquest haurà d'indemnitzar a l'Administració els danys i perjudicis ocasionats. La indemnització es farà efectiva, en primer lloc, sobre la garantia que, en el seu cas, s'hagués constituït, sens perjudici de la subsistència de la responsabilitat del contractista en el que es refereix a l'import que excedeixi del de la garantia incautada. Així mateix, l'article 225.4 del TRLCSP, estableix que en tot cas l'acord de resolució contindrà un pronunciament exprés sobre la procedència o no de la pèrdua, devolució o cancel·lació de la garantia que, en el seu cas, hagués estat constituïda. Només s'acordarà la pèrdua de la garantia en cas de resolució del contracte per concurs del contractista quan el concurs hagués estat qualificat com a culpable. De conformitat amb l'anterior, i als efectes de poder determinar si hi ha hagut o no incompliment culpable del contractista, caldrà conèixer si el concurs ha estat o no qualificat com a culpable.

En el cas que ens ocupa, per a respondre del compliment del contracte, es va



BG/lj
Exp.: 2017024206 - C. 06.115.001

constituir en data 6 de setembre del 2017, a favor de l'Ajuntament, una fiança definitiva per import de 13.705,49 € (número de liquidació 17223652) a nom d'ARGON INFORMATICA SA, Segons consta a la carta de pagament, la fiança es va constituir mitjançant aval de l'Entitat BANKIA SA.

En aquest sentit, l'article 100.c) del TRLCSP preveu que la garantia definitiva respon de la incautació que pot decretar-se en els casos de resolució del contracte, d'acord amb el que en ell o en la llei estigui establert. Per tant, per fer efectiva l'execució de la garantia, l'Administració contractant té preferència sobre qualsevol altre creditor, sigui quina sigui la naturalesa de la mateixa i el títol de què derivi el seu crèdit (Art. 101.1 TRLCSP). A més, quan la garantia es formalitzi mitjançant aval o assegurança, només podrà ser objecte de confiscació en cas d'existència de responsabilitats derivades del contracte al què es refereix, no podent dirigir-se contra aquest tipus de garanties provisió d'embargament dictada per òrgan jurisdiccional o administratiu que portin el seu origen en assumptes diferents a aquell objecte de la fiança (art. 65 RGLCAP). En conseqüència, els avals o assegurances de caució l'execució dels mateixos només poden tenir com a finalitat les responsabilitats contractuals i no la satisfacció de crèdits de tercers, en aquest sentit l'Informe 36/99 de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de l'Estat.

En aquesta línia i en relació amb la retenció de la garantia definitiva a l'espera de que es declari el concurs de creditors com a culpable o no, s'ha manifestat el Consell Consultiu d'Astúries en el dictamen 163/2013, en la que declara, en el que es refereix a la retenció de la garantia que: "Finalment, i pel que fa als efectes de la resolució de el contracte sobre la garantia definitiva, l'observança de l'article 298.4 LCSP [225.4 TRLCSP], (...), imposa que aquella hagi de mantenir-se sense cancel·lar fins que, ultimada la via judicial, s'evidencia si el concurs ha rebut o no la qualificació que determina la seva perduda".

També, el Consell Consultiu de Múrcia que en el dictamen 155 / 2013, conclou que: "... acordar la devolució de la garantia a contractista en el moment d'acordar la resolució, això implicaria la cancel·lació d'aquella (amb la consegüent extinció dels seus efectes caucionals), la determinació prevista en el citat article mancaria realment de virtualitat, el que no pot admetre. Per això, el procedent és que el pronunciament a adoptar en aquests casos sigui el d'acordar, com a mesura cautelar, la retenció provisional de la garantia, fins que l'Administració conegui el corresponent pronunciament judicial"- en el mateix sentit, el Dictamen núm 328/12, de 27 de desembre, de el Consell Consultiu de Castella-la Manxa.

A la vista de l'exposat i del previst a l'article 56.3 de la llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu Comú de les Administracions Públiques, relatiu a l'adopció de mesures cautelars en els procediments administratius, aplicable, d'acord amb el previst a la Disposició Final Tercera del TRLCSP.

D'acord amb els antecedents obrants a l'expedient, l'acord de la Junta de Govern Local de data 15 de novembre del 2019, així com la disposició transitòria Primera de la LCSP, i els articles 210, 211, 223.b), 224.1 i .2, 225.3 i .4 i DA2 del TRLCSP, així com els articles 109, 111 i 113 del RGLCAP.

Primer.- Desestimar les al·legacions presentades per Gestión Concursal Jurídica y Economía SLP presentades contra el punt segon de l'acord de Junta de Govern



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 4874483 LAIWQ-LKX8M-5F1AY 4201A041EA06FE5A3ECD316EC5FB9AAEC32FB058E) generada amb l'aplicació informàtica Firmadoc. El document estàSIGNAT. Mitjançant el codi de verificació podeu comprovar la validesa de la firma digital dels documents signats a l'adreça web: http://www.girona.cat/verificacio_signatura

Local de data 15 de novembre del 2019, en el que s'acorda com a mesura cautelar la retenció provisional de la garantia definitiva dipositada per fer front a les obligacions derivades del contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central, a l'espera de que l'òrgan judicial qualifiqui el concurs, d'acord amb els fets i fonaments exposats.

Segon.- Resoldre el contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central formalitzat amb data 5 d'octubre del 2017 amb l'empresa ARGON INFORMATICA SA, per haver estat declarada la mateixa en concurs de creditors.

Tercer.- Acordar com a mesura cautelar la retenció provisional de la garantia definitiva dipositada per fer front a les obligacions derivades del contracte d'obres de construcció de la marquesina transversal dins del projecte de marquesines a l'Estació Central, a l'espera de que l'òrgan judicial qualifiqui el concurs, en compliment de l'article 100.c) i 225.4 del TRLCSP i 56.3 de la LPACAP.

Quart.- Ordenar la incoació d'un procediment específic per tal de determinar els danys i perjudicis ocasionats com a conseqüència de la resolució d'aquest contracte, d'acord amb el previst a l'article 113 del Reial Decret 1098/2001, mitjançant el qual s'aprova el Reglament general de la llei de contractes de les Administracions Públiques. "

I perquè així consti i assorteixi els efectes oportuns, expedixo aquest certificat d'ordre i amb el vistiplau l'alcaldeessa presidenta.

Vist i plau
L'alcaldeessa presidenta

Marta Madrenas i Mir

Traspasat a signatura en data 3 de gener de 2020