

CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 4296992.OHVJC-9JUXA-DR6VT 794BE2C989217BC6B7EDDA44CD4CCBE6F064D26) 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



BG/irc  
Exp.: 2015019056 - 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 10 de maig de 2019, i a resultes de l'aprovació de l'acta de la sessió, ha aprovat per unanimitat el següent acord:**

"Per acord de la Junta de Govern Local de 15 de març del 2019 es va acordar:  
"Primer.- Iniciar novament els tràmits per a la resolució del contracte relatiu a la contractació conjunta d'elaboració del projecte executiu, inclosa l'adequació del projecte bàsic i altres documents tècnics, corresponents a la legalització de les instal·lacions elèctrica i de parallamps, i projecte d'activitats per a l'obtenció de llicència ambiental, i d'execució de les obres per a la construcció de la 1A fase del Pavelló esportiu PAV-2 a l'Escola Cassià Costal de Girona en base a la renúncia presentada per COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA, amb NIF A64146387 en data 21 de juny del 2016, podent-se incorporar els actes i tràmits el contingut dels quals s'hagués mantingut igual de no haver-se produït la caducitat.

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

Tercer.- Notificar la present resolució a l'empresa COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA", amb NIF A64146387 concedint-li el termini de 10 dies naturals comptats a partir de la recepció de la present resolució per tal de que pugui presentar tantes al·legacions consideri oportunes en defensa dels seus interessos.

Quart.- Procedir provisionalment, i de manera preventiva, mentre no es resolgui sobre la resolució del present contracte així com la determinació pels danys i perjudicis ocasionats, a la incautació de la garantia definitiva per a fer efectiva la quantitat resultant a favor de l'Ajuntament pels danys i perjudicis ocasionats.

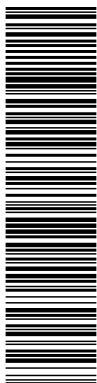
Cinquè.- Notificar la present resolució a MAPFRE GLOBAL RISKS amb CIF: A-28204006, com a asseguradora de la pòlissa de l'assegurança de caució núm. 9400600575000, concedint-li el termini de 10 dies naturals comptats a partir de la recepció de la present resolució per tal de que pugui presentar tantes al·legacions consideri oportunes en defensa dels seus interessos."

La notificació de la resolució fou acceptada el dia 18/03/2019 per COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA. i per MAPFRE GLOBAL RISKS

Transcorreguts els terminis per presentar al·legacions, consta que COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA. ha presentat un escrit amb data 28 de març del 2019 (RE 2019024859).

En el mateix, la mercantil s'oposa a la resolució del contracte, al·legant: que la renúncia al contracte no té naturalesa incomplidora, que la renúncia té empara en el previst a l'article 124.3 del TRLCSP i a la clàusula IX del PCAP, i que no existeix incompliment en la presentació del projecte executiu.

En aquest escrit d'al·legacions la mercantil es limita a reiterar els plantejaments ja



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 4296992.OHVJC-9JUXA-DR6VT 794BE2C899217BC6B7EDDA44CD4CCBE6FC64D26) 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](http://www.girona.cat/verificacio_signatura)

utilitzats en el primer expedient de resolució del contracte, incoat per Decret de l'Alcaldia de 9 d'agost del 2016, i que va caducar, pel que la mercantil no incorpora raonaments novedosos a la oposició de la resolució del contracte. Amb excepció de la al·legació relativa a la no existència d'incompliment en la presentació del projecte executiu, però basant-se en el fet de que el mateix fou presentat com a document integrant ( DOC 3) de l'escrit d'oposició al primer expedient de resolució del contracte, presentat en data 31 d'agost del 2016, fet que es produeix amb posterioritat a la presentació de la renúncia del contractista, que és el que motiva la resolució. Pel que no tindria cap efecte en el procediment de resolució contractual, ni en modificaria el sentit en cap dels seus tràmits, atès que prèvia a l'existència de la causa de resolució contractual, no consta que s'hagués presentat el mateix, ni aquest fet ha estat al·legat per part de la mercantil.

També, en l'escrit presentat per la mercantil amb data 28 de març del 2019, es demana la recepció del procediment a prova dels següents:

- L'expedient complet de la licitació de la contractació del projecte executiu i obres del pavelló de l'any 2014, incloent tot allò relatiu a la renúncia del contractista del mateix i la seva aprovació per l'Ajuntament de Girona.

- L'expedient complet de la licitació de "les obres de construcció del pavelló esportiu PAV-2, fase 1, a l'escola Cassià Costal" convocat per acord de la Junta de Govern Local de 24 de febrer del 2017.

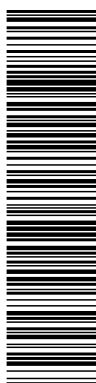
- El projecte aprovat per la Junta de Govern Local de 3 de febrer del 2017, al que fa referència el Plec de clàusules administratives de l'expedient de les obres de construcció del pavelló esportiu PAV-2, fase 1, a l'escola Cassià Costal" convocat per acord de la Junta de Govern Local de 24 de febrer del 2017.

Atès que tots ells són expedients independents, concretament, i en relació amb el primer expedient, l'expedient contractual que va ser objecte de resolució i els fets que varen succeir són diferents als que ens ocupa, també i en el cas de "les obres de construcció del pavelló esportiu PAV-2, fase 1, a l'escola Cassià Costal" convocat per acord de la Junta de Govern Local de 24 de febrer del 2017, es tracta d'un expedient posterior als fets que són objecte de la present resolució de contracte, pel que no influïren a la present resolució del contracte. En conseqüència, no té sentit aportar al procediment les proves proposades per la Mercantil, totes elles per no guardar relació amb l'objecte de la present resolució contractual objecte de controvèrsia, pel que no procediria la seva admissió per tractar-se de proves no pertinents.

Pel que fa als plantejament ja utilitzats en el primer expedient de resolució del contracte, incoat per Decret de l'Alcaldia de 9 d'agost del 2016, i que va caducar:

D'acord amb el previst a l'article 211.3.a) del TRLCSP, aplicable en base a la Disposició Transitòria Primera d'ela llei 9/2017, de contractes del sector públic, és perceptiu informe del consell d'Estat o òrgan equivalent de la respectiva Comunitat Autònoma (la comissió jurídica assessora) en el cas de resolució del contracte quan es formulí oposició.

D'acord amb l'article 95 de la llei 39/2015, de procediment administratiu comú de les



BG/irc  
Exp.: 2015019056 - C. 06.115.001

administracions públiques: La caducitat no produirà per si sola la prescripció de les accions del particular o de l'Administració, però els procediments caducats no interrompen el termini de prescripció.

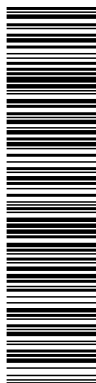
En els casos en els quals sigui possible la iniciació d'un nou procediment per no haver-se produït la prescripció, podran incorporar-se a aquest els actes i tràmits el contingut dels quals s'hagués mantingut igual de no haver-se produït la caducitat. D'acord amb els principis d'economia i conservació d'actes així com l'article 95 de la llei 39/2015, i vist que la comissió jurídica assessora en el dictamen 16/2017, una vegada presentada la oposició per part del contractista es va pronunciar sobre la resolució del contracte de referència, i concretament, va informar favorablement sobre el mateix. Atès que com ja s'ha manifestat, la mercantil en l'escrit d'al·legacions es limita a reiterar els plantejaments ja utilitzats en el primer expedient de resolució del contracte, analitzats per la Comissió Jurídica Assessora, incoat per Decret de l'Alcaldia de 9 d'agost del 2016, i que va caducar, pel que no incorpora raonaments novedosos a la oposició de la resolució del contracte. En conseqüència es pot deduir que el tràmit de l'informe perceptiu de la Comissió Jurídica Assessora s'hagués mantingut igual de no haver-se produït la caducitat.

Tanmateix correspondria incorporar al present expedient, l'informe 2016/57 emès pel Secretari General de l'Ajuntament, atès que els fets motivadors de la resolució del contracte són els mateixos que foren objecte d'anàlisi en el procediment de resolució del contracte iniciat per Decret de l'Alcaldia de 9 d'agost del 2016 i que ha estat declarat caducat per acord de la Junta de Govern Local d'1 de març del 2019, en compliment de l'execució de la sentència 304/18 de 19 de desembre del 2018, dictada pel Jutjat contenciós administratiu 3 de Girona.

D'acord amb la Provisió dictada per l'Alcaldessa Presidenta de l'Ajuntament de 25/04/2019 en la que s'acorda, en els termes dels motius exposats: "Primer.- La Incorporació dels documents relacionats seguidament a l'expedient de resolució de la contractació conjunta d'elaboració del projecte executiu, inclosa l'adequació del projecte bàsic i altres documents tècnics, corresponents a la legalització de les instal·lacions elèctrica i de parallamps, i projecte d'activitats per a l'obtenció de llicència ambiental, i d'execució de les obres per a la construcció de la 1A fase del Pavelló esportiu PAV-2 a l'Escola Cassià Costal de Girona, iniciat per acord de la Junta de Govern Local de data 15 de març del 2019.

- Dictamen 16/2017 de la comissió jurídica assessora.
- Informe jurídic 2016/66, de data 25 d'octubre del 2016, emès pel Secretari General de l'Ajuntament de Girona."

Vist per tant, el dictamen 16/2017, de 2 de febrer del 2017, de la Comissió Jurídica Assessora, el qual informa favorablement sobre la resolució del contracte d'obres, subscrit entre l'Ajuntament de Girona i Cobra, Instalaciones y Servicios, SA, per a la realització conjunta d'elaboració del projecte executiu corresponent a la legalització de les instal·lacions elèctrica i de parallamps, obtenció llicència ambiental i execució de les obres per a la construcció de la primera fase del pavelló esportiu PAV-2 a l'escola Cassià Costal, i atès que les disposicions adoptades en qüestions sobre les quals la Comissió Jurídica Assessora ha informat preceptivament han de consignar si es formulen d'acord amb el dictamen emès o si es formulen, simplement, havent-lo vist, de conformitat amb l'article 13.2 de la Llei 5/2005, de 2 de maig, de la



Comissió Jurídica Assessora, i 38.1 del Decret 69/2006, d'11 d'abril, d'aprovació del Reglament d'organització i funcionament de la Comissió Jurídica Assessora, a la vegada que l'òrgan sol·licitant només es pot apartar del criteri de la Comissió si en fonamenta els motius (article 13.6 de la Llei 5/2005 i article 6 del Decret 69/2006).

En segon lloc i en el que es refereix a la causa de resolució del contracte, i si es tracta d'una causa imputable o no al contractista, les causes de resolució dels contractes administratius amb caràcter general es recullen a l'article 223 del TRLCSP, i pel que fa al contracte d'obres a l'article 237 del TRLCSP es recullen un seguit de causes de caràcter específic. En cap dels dos preceptes es fa referència a la renúncia del contractista, no obstant, diferents òrgans consultius en matèria de contractació, han manifestat que és obligació essencial del contractista l'execució de l'objecte contractual, i la manifestació expressa del contractista de renúncia a l'execució de les prestacions contractades afectada a la indicada obligació essencial ja que impedirà la satisfacció de les pretensions de les Administracions Públiques, i per tant, de l'interès general. En conseqüència els propis òrgans consultius consideren la renúncia com a causa de resolució dels contractes administratius, i així ho declara de forma clara la JCCA de Catalunya en l'informe 27/99, de 30 de juny, o la STS de data 30 de març del 2011.

Tanmateix i de l'anàlisi que consta en l'informe emès pel secretari general de l'Ajuntament amb número 2016/57, la renúncia és imputable únicament al contractista, això també es deriva de la pròpia sol·licitud de renúncia.

La comissió jurídica assessora en aquest punt ha declarat que en el present cas ens trobem davant d'un incompliment imputable al contractista, concretament: "En els escrits de renúncia i d'al·legacions, l'adjudicatària sol·licita que es resolgui el contracte de mutu acord. Efectivament, entre les causes de resolució dels contractes administratius que estableix l'article 223.c) del TRLCSP figura "El mutu acord entre l'Administració i el contractista". Tanmateix, l'article 224.4 del mateix TRLCSP adverteix que "La resolució per mutu acord només pot tenir lloc quan no concorri una altra causa de resolució que sigui imputable al contractista, i sempre que raons d'interès públic facin innecessària o inconvenient la permanència del contracte". Per consegüent, si hi ha renúncia del contractista i incompliment de l'obligació essencial de redactar el projecte, s'està davant d'un incompliment imputable al contractista, de manera que no és admissible legalment la resolució de mutu acord, i així ho ha reconegut aquesta Comissió en els dictàmens 271/2011 i 3/2015."

Pel què fa a la invocació per part de la mercantil, a efectes de justificar la renúncia, del previst a la clàusula IX del PCAP, la Comissió jurídica assessora, previ anàlisi en el dictamen 16/2017, de 2 de febrer del 2017, acaba declarant que el contractista no es pot emparar en la clàusula IX del PCAP per justificar la renúncia. Al·legació objecte també d'anàlisi en l'informe 2016/57 emès pel Secretari General de l'Ajuntament.

Seguidament i en relació amb els efectes de la resolució del contracte i els efectes dels mateixos sobre la garantia definitiva constituïda el seu dia per la mercantil COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS SA, l'article 271.4 del TRLCSP, recull que quan el contracte es resolgui per causa imputable al concessionari s'incautarà la garantia i també haurà d'indemnitzar a l'Administració dels danys i perjudicis ocasionats en aquella part que excedeixi de l'import de la garantia incautada, i l'article 113 del RGLCAP, recull que en els casos de resolució per incompliment



BG/irc  
Exp.: 2015019056 - C. 06.115.001

culpable del contractista, la determinació dels danys i perjudicis que hagi d'indemnitzar aquest es durà a terme per l'òrgan de contractació en decisió motivada prèvia audiència del mateix, atenent, entre altres factors, al retard que impliqui la inversió projectada i a les majors despeses que ocasioni a l'Administració.

D'acord amb l'informe emès pel Secretari General de la Corporació, resolt el corresponent contracte, s'hauria d'incoar el corresponent procediment per a la determinació dels danys i perjudicis derivats de la resolució anticipada del contracte de conformitat amb el que disposa l'article 113 del RGLCAP.

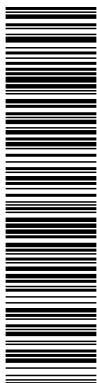
L'article 100 del TRLCSP recull que la garantia respondrà, entre altres de la incautació que pugui decretar-se en els casos de resolució del contracte, d'acord amb el que en ell o en aquesta llei s'estableixi.

En relació amb l'exposat la comissió jurídica assessora ha declarat que:

"Amb la qual cosa esdevé d'aplicació l'article 225.3 del TRLCSP, d'acord amb el qual "Quan el contracte es resolgui per incompliment culpable del contractista, aquest ha d'indemnitzar l'Administració pels danys i perjudicis ocasionats. La indemnització s'ha de fer efectiva, en primer terme, sobre la garantia que, si s'escau, s'hagi constituït, sense perjudici de la subsistència de la responsabilitat del contractista pel que fa a l'import que excedeixi el de la garantia confiscada". I, així, aquesta Comissió Jurídica Assessora ha indicat, en els dictàmens 3/2015, 79/2015 i 170/2015, que la confiscació de la garantia no té un efecte automàtic, sinó que està subordinada a l'existència d'un incompliment culpable i a la determinació i quantificació dels perjudicis causats. L'Ajuntament de Girona proposa retenir la garantia definitiva (19.456,67 euros) provisionalment i d'una manera preventiva, mentre no es resolgui la determinació de danys i perjudicis ocasionats, per fer efectiva la quantia resultant a favor de l'Ajuntament. Es justifica com a mesura cautelar en aplicació del previst en l'article 72 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, que seria aplicable per raons temporals, atesa la data d'inici de l'expedient.

Aquesta fórmula de retenció de garantia d'una manera provisional fins que no es determinin els danys i perjudicis ha estat acceptada per aquesta Comissió: "L'article 225.3 del TRLCSP diu que, "Quan el contracte es resolgui per incompliment culpable del contractista, aquest ha d'indemnitzar l'Administració pels danys i perjudicis ocasionats. La indemnització s'ha de fer efectiva, en primer terme, sobre la garantia que, si s'escau, s'hagi constituït, sense perjudici de la subsistència de la responsabilitat del contractista pel que fa a l'import que excedeixi el de la garantia confiscada". I en el punt 4 indica que, "En tot cas, l'acord de resolució ha de contenir pronunciament exprés sobre la procedència o no de la pèrdua, devolució o cancel·lació de la garantia que, si s'escau, hagi estat constituïda".

En el cas que s'ha sotmès a consideració d'aquesta Comissió, aquesta segona possibilitat no ha estat l'escollida per l'Ajuntament [...]. Tanmateix, amb la finalitat de reconduir les actuacions als seus justos termes, i tenint en compte que no s'ha dictat la resolució definitiva, la Comissió suggereix a l'Ajuntament [...] que: a) obri un procediment específic per tal d'acreditar els danys i perjudicis que l'incompliment culpable del contractista li hagi ocasionat amb les garanties i el contingut que estableix l'article 113 de l'RLCAP, i b) si ho fa així, acordi, en el present expedient, amb caràcter provisional, la retenció total de la garantia per a fer efectiva, sobre



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 4296992.OHVJC-9JUXA-DR6VT 794BE2C989217BC6B7EEDA4ACD4CCBE6FC64D26) 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

aquesta, la indemnització que si escau es fixi, com autoritza l'article 225.3 del TRLCSP" (Dictamen 3/2015)."

Atès que la competència en matèria de contractació, d'acord amb el Decret de l'Alcaldia de 4 de juny del 2018 està delegada a la Junta de Govern Local, i és a qui correspon la resolució del present contracte.

Primer.- Inadmetre la prova proposada per la mercantil COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA, en l'escrit presentat amb data 28 de març del 2019, per no ser pertinent, d'acord amb els fets i fonaments exposats.

Segon.- Resoldre el contracte d'obres per la contractació conjunta d'elaboració del projecte executiu, inclosa l'adequació del projecte bàsic i altres documents tècnics, corresponents a la legalització de les instal·lacions elèctrica i de parallamps, i projecte d'activitats per a l'obtenció de llicència ambiental, i d'execució de les obres per a la construcció de la 1A fase del Pavelló esportiu PAV-2 a l'Escola Cassià Costal de Girona adjudicat a COBRA INSTALACIONES Y SERVICIOS, SA, amb NIF A64146387, amb data 8 d'abril del 2016, per causa imputable al contractista, d'acord amb els fets i fonaments exposats.

Tercer.- Instar a l'Àrea d'Urbanisme de l'Ajuntament, que determini els danys i perjudicis ocasionats com a conseqüència de la resolució d'aquest contracte, als efectes d'incoar el procediment recollit 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.

Quart.- Retenir provisionalment, i de manera preventiva, la garantia definitiva, mentre no s'acreditin els danys i perjudicis efectivament ocasionats, per a fer efectiva, si fos el cas, la quantitat resultant a favor de l'Ajuntament per aquest concepte.

Cinquè.- Donar trasllat de la present resolució a la Comissió Jurídica Assessora per tal de donar compliment al previst a l'article 13.5 de la llei 5/2005, de 2 de maig de la Comissió jurídica assessora."

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

Vist i plau  
L'alcaldesa presidenta  
  
Marta Madrenas i Mir

Traspasat a signatura en data 10 de maig de 2019