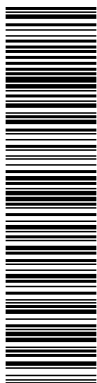


DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS <b>DOC_ID: 10910886</b>
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: <b>NQVOA-BT3FU-IBBY8</b> Data d'emissió: <b>31 de Maig de 2022 a les 14:46:27</b> Pàgina 1 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA <small>Signat 23/11/2021 12:02</small> 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. <small>Signat 23/11/2021 12:24</small> ESTAT <b>APROVAT</b>



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NQVOA-BT3FU-IBBY8 E2C5F5B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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  
 Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

## Proposta d'acord a la Junta de Govern Local

### Fonament

Primer.- Per acord de Junta de Govern del 20 de desembre del 2018, es va iniciar i aprovar l'expedient de contractació administrativa del contracte d'obres de coberta de la pista poliesportiva de Fontajau es va aprovar el plec de clàusules administratives particulars, la despesa, i es va convocar licitació.

Segon.- Per acord de la Junta de Govern Local de 17 d'abril del 2019, es va acordar: ADJUDICAR la contractació de les obres de coberta de la pista poliesportiva de Fontajau a favor de l'UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU - COMSA, SAU , pel preu de cinc-cents sis mil quaranta-vuit euros amb seixanta-set cèntims (506.048,67), IVA inclòs.

Tercer.- El 27 de maig del 2019 es va formalitzar el contracte, essent l'acta de comprovació del replanteig de data 27 de juny del 2019, establint la mateixa que s'iniciaria l'execució de l'obra l'endemà d'aquella.

Quart.- El termini d'execució de l'obra es va fixar en 4 mesos, per tant, les obres havien de finalitzar amb data 28 d'octubre del 2019.

Cinquè.- Per acord de la Junta de Govern Local de 4 d'octubre del 2019, es va acordar ACCEPTAR LA SOL-LICITUD DE PRÒRROGA del termini d'execució de les obres de coberta de la pista poliesportiva de Fontajau, establint com a data de finalització de les mateixes el dia 21 de novembre de 2019.

Sisè.- Amb data 13 de desembre del 2019, l'òrgan de contractació va fixar el dia 19 de desembre a les 10 hores en el lloc de l'obra per comprovar l'estat d'execució de les obres i procedir a la seva recepció.

Setè.- Amb data 19 de desembre del 2019 se signa acta de recepció desfavorable de les obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau.

Vuitè.- Amb data 19 de febrer del 2020, UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU, va presentar escrit per Registre d'Entrada ( 2020013890) sol·licitant la resolució del contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau per causa imputable a l'Administració.

Novè.- Consta informe tècnic de data 15 d'octubre del 2020 emès pel director de les obres i responsable del contracte en el que es transcriuen els fets succeïts durant l'execució de les obres i es pronuncia en relació amb la resolució del contracte d'obres. També consta informe de la mateixa data emès pel Cap d'Obres i Projectes, en el que es proposa desestimar la sol·licitud de resolució de contracte de construcció de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau efectuada per l'empresa adjudicatària UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU; el dia 19 de febrer de 2020 i registre d'entrada 2020008255.

Desè.- Amb data 16 d'octubre del 2020, el Secretari General de l'Ajuntament ha emès informe número 2020/180, relatiu a la resolució del contracte d'obres de la coberta de



Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

la pista poliesportiva de Fontajau adjudicat a la entitat UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU, a la vista de la petició efectuada per l'entitat amb data 19 de febrer del 2020, en la que sol·licita la resolució el contracte d'obres indicat per causa imputable a l'Administració. Concretament, de l'escrit es deriva la concurrència de la causa continguda a l'article 211.1.g) de la LCSP per causa imputable a l'Ajuntament i el desistiment de del contracte per part de la institució.

Onzè.- Amb data 21 de gener del 2021, s'ha emès informe per part de la Direcció facultativa de les obres, en el que es proposa aprovar la liquidació de l'obra amb un import de 40.067,55 €.

Dotzè.- Per acord de la Junta de Govern Local de 29 de gener del 2021, es va acordar, entre altres: Iniciar els tràmits per resoldre el contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau formalitzat amb la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU - COMSA, SAU, amb data 27 de maig del 2019, per causa continguda a l'article 211.1.g de la LCSP.

Tretzè.- L'acord fou notificat a la contractista amb data 1 de febrer del 2021.

Catorzè.- Amb data 8 de febrer del 2021, la representació de la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU ? COMSA, SAU , ha presentat escrit d'oposició a la resolució del contracte de referència.

Quinzè.- Amb data 8 de febrer del 2021, la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU ? COMSA, SAU presenta escrit oposant-se a l'acord de Junta de Govern Local de 29 de gener del 2021.

Setzè.- Consta informe del responsable del contracte valorant l'oposició del contractista i quantificant la liquidació del contracte reiterant l'import ja indicat per informe de 21 de gener del 2021.

Dissetè.- Amb data 22 de juliol del 2021 la Cap del Servei de contractació amb la conformitat del Secretari General de la Corporació, emet informe proposta de resolució del contracte.

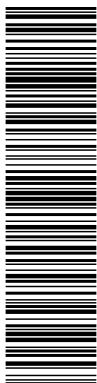
Divuitè.- Amb data 23 de juliol del 2021 la Junta de Govern Local va acordar:

"Primer.- SOL-LICITAR a la Comissió Jurídica Assessora dictamen preceptiu relatiu a la resolució del contracte d'obres de la resolució del contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau adjudicat a la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU, per causa continguda a l'article 211.1.g de la LCSP.

Segon.- SUSPENDRE el termini per resoldre el procediment de resolució del contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau adjudicat a la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU, iniciat per acord de la Junta de Govern Local de data 29 de gener del 2021, fins a la emissió de dictamen per part de la Comissió Jurídica Assessora, termini que en tot cas no podrà excedir de 3 mesos.

Tercer.- Aprovar l'informe de proposta de resolució del contracte d'obres de la coberta

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: <b>NQVOA-BT3FU-IBBY8</b> Data d'emissió: <b>31 de Maig de 2022 a les 14:46:27</b> Pàgina 3 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8 E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

de la pista poliesportiva de Fontajau adjudicat a la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU-COMSA SAU emès per la Cap de Servei de Contractació i Compres el dia 22 de juliol del 2021 i al que ha prestat la seva conformitat el Secretari General de la Corporació en la mateixa data per a la seva remissió a la Comissió Jurídica Assessora."

Dinovè.- Amb data 28 de juliol del 2021 va tenir entrada al Departament de la Presidència de la Generalitat la petició de dictamen signada per l'Alcaldesa de l'Ajuntament el dia 27 de juliol del 2021

Vintè.- Amb data 15 d'octubre del 2021 ( RE. 2021081827 ) ha tingut entrada el Dictamen de la Comissió Jurídica Assessora número 307/2021. En el mateix es conclou que: S'informa favorablement, en els termes i amb els efectes previstos en l'apartat VI del Dictamen, sobre la resolució del contracte subscrit per l'Ajuntament de Girona amb l'empresa UTE Comsa Service Facility Management, SAU - Comsa, SAU, en relació amb les obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau.

Vint-i-unè.- Amb data 12 de novembre s'ha emès per part de l'Arquitecte municipal, i Director de les obres, informe en relació amb l'actuació del contractista i la seva incidència en l'execució de les obres dins el termini contractual.

Vint-i-dosè.- Amb data 15 de novembre del 2021 ha estat emès informe per part del Secretari General de l'Ajuntament en relació amb els efectes de la resolució del contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau.

D'acord amb el previst a l'article 190 de la LCSP, és prerrogativa de l'Administració la resolució dels contractes administratius.

Les causes de resolució dels contractes administratius amb caràcter general es recullen a l'article 211 de la LCSP

En concret, l'article 211.1.g de la LCSP estableix que és causa de resolució del contacte:

g) La impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte conforme als articles 204 i 205; o quan donant-se les circumstàncies establertes en l'article 205, les modificacions impliquin, aïllada o conjuntament, alteracions del preu d'aquest, en quantia superior, en més o en menys, al 20 per cent del preu inicial del contracte, a exclusió de l'Impost sobre el Valor Afegit

La resolució de l'expedient correspon a l'òrgan competent per a l'adjudicació del corresponent contracte, i en tot cas en la resolució haurà de pronunciar-se l'òrgan de contractació envers la garantia definitiva de conformitat amb el disposat a l'art.213.5 de la LCSP, així com s'haurà d'aprovar definitivament la liquidació del corresponent contracte.

El procediment per a la resolució dels contractes es regula bàsicament en els arts.212 de la LCSP i 109 i 110 del RGLCAP, sent objecte d'aplicació supletòria el procediment

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 4 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
	ESTAT <b>APROVAT</b>



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8-E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

regulat a la Llei 39/2015.

Pel que fa al termini per a resoldre el procediment de resolució aquest serà de VUIT MESOS, tal i com preveu l'article 212.8 de la LCSP, sent la incoació i resolució del procediment competència de l'òrgan competent per a l'adjudicació del propi contracte, i en tot cas haurà de donar-se audiència tant al propi contractista com en el seu cas als avalistes o asseguradors si es proposa la incautació de la garantia per un termini de 10 dies naturals de conformitat amb el que disposa l'art.109 del RGLCAP.

En relació amb el termini màxim per a resoldre l'expedient i notificar-ne la resolució, l'article 212.8 de l'LCSP estableix que "Els expedients de resolució contractual s'han d'instruir i resoldre en el termini màxim de vuit mesos". L'article 21.3.b) de l'LPAC estableix que, en els procediments iniciats a sol·licitud d'interessat, el termini s'ha de comptar des de la data en què la sol·licitud hagi tingut entrada al registre electrònic de l'Administració competent per a tramitar-la. Així, doncs, el dies a quo del còmput del termini màxim de durada del procediment en aquest cas és el 19 de febrer de 2020 (data en la que la contractista va sol·licitar la resolució del contracte).

El termini de 8 mesos per resoldre el contracte ja ha finat, no obstant, l'Administració segueix estant obligada a dictar i notificar la resolució expressa del procediment, sense quedar vinculada pel sentit negatiu del silenci produït (article 24.3.b) de l'LPAC).

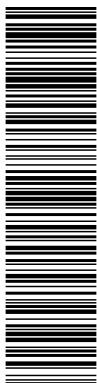
Per tant es necessari procedir a dictar resolució sobre la resolució del contracte d'obres de referència.

D'acord al previst a l'article 191.3.a) de la LCSP, d'acord amb el qual, és necessari el dictamen perceptiu de la Comissió jurídica assessora en els casos de resolució de contractes, si hi ha oposició per part del contractista, i d'acord amb l'article 8.3.e) de la llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessora.

Vist el dictamen número 307/2021, de la Comissió Jurídica Assessora, el qual informa favorablement, en els termes i amb els efectes previstos en l'apartat VI del Dictamen, sobre la resolució del contracte subscrit per l'Ajuntament de Girona amb l'empresa UTE Comsa Service Facility Management, SAU - Comsa, SAU, en relació amb les obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau. Concretament i en relació amb la causa de resolució del contracte informa favorablement, mentre que en relació amb els efectes de la resolució contractual, i concretament en el que es refereix a la indemnització al contractista previst a 213.4 de l'LCSP, entén a diferència del criteri de l'Ajuntament, que aquesta s'ha de satisfer a la contractista.

Vist 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).

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 5 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

En relació amb l'exposat, vist el dictamen de la Comissió Jurídica Assessora:

Pel què fa a la resolució del contracte, la mateixa entén que la causa que concorre és l'apreciada per l'Ajuntament de Girona, continguda a l'article 211.1.g) de la LCSP, i que en cap cas existeix desistiment unilateral per part de l'Ajuntament. Per tant, el criteri de l'Ajuntament en relació amb la causa de resolució del contracte és d'acord amb el contingut en el Dictamen emès per la Comissió Jurídica Assessora.

Pel què fa als efectes de la resolució del contracte, en aquest aspecte el parer de la Comissió Jurídica Assessora dista del de l'Ajuntament, en el que es refereix a l'aplicació dels efectes continguts a l'article 213.4 de la LCSP, concretament la Comissió declara que:

"En l'escrit inicial, el contractista es refereix als efectes de la resolució contractual que considera procedents, que ja s'han detallat: una indemnització pels danys i perjudicis irrogats al contractista (article 213.2 de l'LCSP); una indemnització del 3 % de l'import de la prestació deixada de realitzar (article 213.4 de l'LCSP), i l'import que resulti del mesurament i la liquidació de les obres realitzades -tant les projectades com les no projectades, però que s'han executat per ordre de la direcció facultativa-, així com la provisió de material a peu d'obra (articles 246.1 de l'LCSP i 171.1 de l'RGLCAP).

S'inclou un informe a l'expedient, del responsable del contracte, de gener de 2021, sobre el final de les obres. S'informa que en l'acta de recepció de 19 de desembre de 2019, amb resultat desfavorable, es va fixar la data per a comprovar l'amidament general de l'obra, que es va dur a terme el mes següent. D'aquests treballs, efectuats per la direcció facultativa en presència del contractista, es va concloure que l'obra estava executada en un 15,31 %, amb el detall que es realitzava, i que el total de l'obra executada era de 77.5191,31 euros -dels quals ja s'havia liquidat en la primera certificació de 13 de novembre de 2019 l'import de 37.451,76 euros-.

En la proposta de resolució s'indica que en l'acord d'inici es va aprovar provisionalment la liquidació del contracte, i es determinava la part de l'obra realment executada, i la Direcció facultativa, en l'informe de 21 de gener de 2021, va manifestar l'existència d'una part de l'obra executada, la certificació de la qual no es va aprovar, ni tampoc es va abonar.

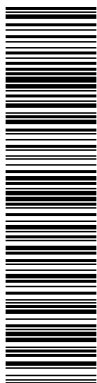
Pel que fa a la garantia, l'Ajuntament esmenta l'article 111.1 de l'LCSP -que disposa que "La garantia no s'ha de tornar o cancel·lar fins que s'hagi produït el venciment del termini de garantia i complert satisfactòriament el contracte de què es tracti, o fins que se'n declari la resolució sense culpa del contractista"- i s'assenyala que es proposa la resolució del contracte sense culpa del contractista, i, per tant, en els termes exposats, en relació amb l'article 213.5 de l'LCSP, procedeix en l'acord de resolució contractual a pronunciar-se sobre la garantia definitiva i a acordar-ne la devolució.

La Comissió indica que no s'acredita l'incompliment per part de l'Administració de les obligacions del contracte, per la qual cosa no resulta d'aplicació l'article 213.2 de l'LCSP, al·legat pel contractista, que disposa que aquest incompliment "determina per a aquella, amb caràcter general, el pagament dels danys i perjudicis que per tal causa s'irroguen al contractista".

Tampoc no resulta d'aplicació l'article 213.3 de l'LCSP, perquè no es dona l'incompliment culpable del contractista, i no és procedent, doncs, confiscar la garantia definitiva ni el contractista ha d'indemnitzar l'Administració pels danys i perjudicis ocasionats en l'import que excedeixi el de la garantia confiscada.

És procedent aplicar l'article 213.4 de l'LCSP, que determina que "Quan la resolució s'acordi per les causes que recull la lletra g de l'article 211, el contractista té dret a una

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 6 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8-E2C5F5B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

indemnització del 3 per cent de l'import de la prestació deixada de realitzar, llevat que la causa sigui imputable al contractista o aquest rebutgi la modificació contractual proposada per l'Administració a l'empara de l'article 205".

Anteriorment ja s'ha establert que no es considera que la causa de la resolució es pugui atribuir al contractista i que l'Administració va considerar que la modificació del contracte requerida seria substancial i no va tramitar-ne l'expedient corresponent, ni es va pronunciar sobre la sol·licitud de modificació efectuada pel contractista.

En suma, un cop acceptat que és procedent resoldre el contracte, les conseqüències econòmiques de l'extinció, d'acord amb les consideracions formulades anteriorment, han de ser les següents:

- a) Abonament de la factura presentada al seu dia pel contractista, per valor de 40.067,55 euros (IVA inclòs), corresponents a la segona certificació que es va emetre però que no es va aprovar al gener de 2020, i als treballs realitzats durant els mesos d'octubre i novembre de 2019, en concepte de liquidació.
- b) Abonament de la quantitat de 1.010,25 euros, IVA inclòs, en concepte d'obra executada fora de pressupost.
- c) Indemnització del 3% de l'import de la prestació deixada de realitzar. D'acord amb la segona certificació d'obra emesa al seu dia, i de l'informe del responsable del contracte de 15 d'octubre de 2020, es dedueix que la quantitat pendent d'executar és de 428.529,36 euros, IVA inclòs, corresponent al 84,68 % del total de l'obra adjudicada. El contractista també accepta aquesta quantia com a base per al càlcul de la indemnització del 3 %. Per tant, l'import d'aquesta indemnització ha de ser de 12.855,88 euros."

Consta a l'expedient informe jurídic del Secretari General de l'Ajuntament de 15 de novembre del 2021, en el que analitza novament els efectes de la resolució contractual, en la línia del ja analitzat per informe jurídic 2020/180 de 16 d'octubre del 2020, relatiu a sol·licitud de resolució del contracte d'obres per a l'execució del projecte de coberta de la pista poliesportiva de Fontajau presentada per la contractista UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT S.A. - COMSA amb data 19 de febrer de 2020, en el mateix informe que: "Respecte els efectes derivats de la concurrència de l'esmentada causa de resolució el posicionament de qui subscriu el present informe diferia de l'establert per la Comissió Jurídica Assessora, per entendre l'existència de concurrència d'incompliments, i per tant, la necessitat de modular els efectes derivats de la causa de resolució establerta a l'art.211.1 g).

En concret, en l'informe 180/2020 es va manifestar, que davant l'absència de regulació en la normativa administrativa contractual sobre els efectes que es derivaran en la resolució d'un contracte quan hi ha concurrència d'incompliments de les parts contractants, tant la doctrina com la jurisprudència han manifestat que l'efecte que es derivarà es modular els efectes normatius inherents a l'incompliment.

En aquest sentit, i pel que fa a les actuacions de la contractista en relació al contracte adjudicat a la mateixa per a l'execució del projecte de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau, ja es va manifestar que la contractista adjudicatària en cap moment va qüestionar la viabilitat del projecte ni en la fase de licitació del contracte, ni en el moment de realització de les operacions de comprovació del replanteig, tenint en compte a més que les operacions de comprovació del replanteig tenen com a finalitat

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 7 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8 E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

que la contractista en presència de la direcció facultativa, en representació de l'òrgan de contractació, pugui formular les reserves que estimi procedents no només respecte la geometria de les obres i la disponibilitat dels terrenys sinó sobre qualsevol aspecte del projecte, i per tant, també dels defectes estructurals del mateix, reserves que comporten la suspensió automàtica de l'inici de l'execució de les prestacions contractuals en tant en quan no es pronunciés l'òrgan de contractació ( art.139 RGLCAP ).

La contractista no va formular cap reserva en les esmentades operacions, però es més no havent sol·licitat cap aclariment en el procés de licitació, havent presentat la proposta, i acceptant per tant, incondicionadament les condicions contractuals, i no havent formulat cap reserva en les operacions de comprovació del replanteig, els dubtes sobre la viabilitat del projecte li sorgeixen a la contractista no havent transcorregut ni deu dies des de l'inici de l'execució de les obres tenint en compte el període prorrogat, en particular els dubtes es plantegen sobre la part o una de les parts més important de les actuacions a executar com son les encavallades.

Però com ja es va manifestar en l'informe 180/2020, el més sorprenent es que s'afirmés per la contractista que aquests dubtes no es podien preveure ni plantejar sinó es en seu d'execució de l'obra, ja que la geometria i la curvatura de les bigues de fusta laminar de grans llums es poden apreciar en la pròpia documentació que integra el projecte, en concret en els plànols 4a i 5a, de seccions i façanes, i en els plànols E-03, E-04, i E-05 d'estructura, en els quals a més de la geometria i la curvatura dibuixades a escala, també consten detalls d'execució dels ancoratges. Aquesta documentació gràfica a escala 1:200 és suficient per a que qualsevol empresa o persona amb coneixements tècnics, i per tant, la contractista adjudicatària si es té en compte la seva solvència acreditada en el procediment de licitació, pugui obtenir la informació necessària per saber quin tipus de biga es tracta de construir.

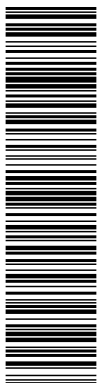
En quan a l'execució de les obres adjudicades a la contractista, la Comissió Jurídica Assessora manifesta que "...es dedueix de les actuacions que precisament aquestes discrepàncies tècniques amb la direcció facultativa, en relació amb les quals el contractista considerava que s'havia de fer un canvi estructural, que requeria una nova planimetria, van ser la causa principal que es retardés i s'aturés l'execució de l'obra..."

En aquest sentit, va ser la contractista adjudicatària qui en seu d'execució va qüestionar de manera unilateral la viabilitat del projecte, en concret va pretendre modificar la geometria de les jàsseres, pretensió que mai va ser acceptada per la Direcció Facultativa, i de fet la Comissió Jurídica Assessora en el seu dictamen manifesta :

"...Així, doncs, els suposats defectes en el projecte constructiu, quant al disseny de l'estructura de fusta, o les altres mancances d'aquest, com la manca d'inclusió del preu del transport excepcional requerit, com s'ha vist, no han estat acceptades per l'Administració..."  
( el subratllat i la intensitat dels caràcters és de qui subscriu el present informe )

Es a dir, en seu d'execució d'obra la Direcció Facultativa mai va acceptar la proposta de modificació instada per la contractista, i en aquest sentit es manifesta per l'Arquitecte municipal, director facultatiu de les obres en informe emès amb data 15 de novembre de 2021 arrel del dictamen emès per la Comissió Jurídica Assessora," i en el que conclou": L'actitud i comportament de l'empresa UTE COMSA SERVICE FACILITY

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 8 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

MANAGEMENT, SAU-COMSA, malgrat el DICTAMEN 307/2021 de la Comissió Jurídica de la Generalitat de Catalunya, ha de continuar essent considerats susceptibles de ser negligents."

"...".

( el subratllat i la intensitat dels caràcters és de qui subscriu el present informe )

En definitiva, la contractista adjudicatària, restava obligada a executar les prestacions contractuals dins del termini establert, termini que va finalitzar el dia 21 de novembre de 2019 de conformitat amb la pròrroga atorgada per la Junta de Govern Local en sessió celebrada el dia 4 d'octubre de 2019, i aquesta no podia irrogar-se prerrogatives que corresponien a la Direcció Facultativa, i si s'escau a l'òrgan de contractació, i paraitzar de manera unilateral l'execució de les obres, com bé es va manifestar en diferents escrits presentats per la contractista adjudicatària en el Registre General de documents de la Corporació durant l'execució de les obres.

De fet, els tècnics municipals encarregats de la direcció de les obres, com bé manifesta la Comissió Jurídica Assessora, van manifesta en els informes que obren a l'expedient que el contractista "ha tractat de traspasar de manera insistent i continuada la seva incapacitat d'organització i gestió a la direcció facultativa, fent-li preguntes innecessàries i redundants sobre temes ja tractats, obviant quines són les obligacions del contractista", i per tant, el retard en l'execució, o fins i tot la paraització de les obres, no era conseqüència de les discrepàncies tècniques sorgides en seu d'execució d'obra, sinó de la manca de compliment de les obligacions de la pròpia contractista. Aquesta circumstància resta acreditada a més pel fet que únicament va ser executada dins del termini contractual un 15,32% de la totalitat de l'obra, i bàsicament l'obra executada respon a la realització d'actuacions de moviments de terra i fonamentació, com bé es desprèn de l'informe emès per la Direcció Facultativa i que obra a l'expedient.

La contractista adjudicatària atribuïa aquesta manca d'execució de les prestacions contractuals en el termini contractual per part de la mateixa a la manca de diligència de la direcció facultativa i a l'existència de defectes en el projecte constructiu que feien inviable la seva execució, quan com be s'ha manifestat anteriorment la contractista adjudicatària, era coneixedora de les condicions tècniques del projecte, i no va qüestionar mai aquestes, ni en la fase de licitació ni en les operacions de comprovació del replanteig, i a més la Direcció Facultativa va actuar de manera responsable en seu d'execució, circumstància que es reconeix per la pròpia Comissió Jurídica Assessora.

En efecte, manifesta la Comissió Jurídica Assessora " De la mateixa manera, l'interessat qualifica diverses actuacions com incompliments de l'Administració, però aquesta Comissió no dona per acreditat el suposat funcionament deficient de l'Administració en l'exercici de les funcions de la direcció facultativa, com a responsable del contracte.

Consta documentat que va efectuar les seves funcions segons el seu parer tècnic i que va exercir la funció, reconeguda en l'article 238 de l'LCSP, d'emetre instruccions per al contractista, en el marc de la interpretació tècnica del projecte que serveix de base al contracte." .

En definitiva, qui subscriu el present informe entén, que si bé es cert que, un cop finalitzat el període contractual, es podria derivar un posicionament diferent de la Direcció Facultativa en quan a la geometria de les encavallades, respecte el posicionament mantingut en seu d'execució contractual, amb la finalitat de facilitar la seva execució, i en particular pel que fa al radi de curvatura de les mateixes tenint en compte el gruix de les làmines previst en el projecte aprovat per la Junta de Govern



DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 9 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8-E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

Local en sessió celebrada el dia 23 de novembre de 2018 atenent a la seva dificultat de construcció que no impossibilita, no es menys cert que la Direcció Facultativa en seu d'execució d'obra, i durant el termini per a l'execució de les mateixes establert en el PCAP, mai va modificar el seu posicionament en quan a la viabilitat de la execució del projecte, i de fet manté aquest posicionament un cop finalitzat el període contractual, si bé per facilitar

l'execució de les obres, considera que es podria modificar la geometria de els encavallades, i per tant, la contractista havia d'haver executat les prestacions a les que restava obligada dins del termini establert en el propi contracte, sota les instruccions de la Direcció Facultativa.

Per tant, qui subscriu el present informe, dit amb tots els respectes, discrepa dels efectes derivats de la resolució contractual establerts per la Comissió Jurídica Assessora, i en l'expedient objecte d'anàlisi s'han de tenir en compte els diferents incompliments de la contractista-adjudicatària als que s'ha fet esment amb anterioritat, i posats de manifest per la Direcció Facultativa en el seu informe emès amb data 15 d'octubre de 2020 i pel Cap de servei de Projectes i Obres en el seu informe de la mateixa data, i en aquest sentit aquest incompliments modularien les conseqüències que es derivarien de l'art.213.4 de la LCSP, no havent de satisfer-se per la Corporació municipal el 3% de les obres pendents d'executar.

De fet la pròpia Comissió Jurídica Assessora reconeix que globalment es donen "...els requisits relatius a la causa de resolució del contracte recollida en la lletra d) de l'article 211.1 de l'LCSP, relativa a la demora en el compliment dels terminis per part del contractista...", per tant, reconeix que les obres no varen ser executades en termini per la contractista, si bé diu que aquesta manca d'execució responia a un problema tècnic que va comportar que s'aturessin les obres, i es aquí on qui subscriu el present informe discrepa obertament amb la Comissió Jurídica Assessora, ja que com bé manifesta la Direcció Facultativa l'execució del projecte era viable i qui qüestiona la seva viabilitat es la contractista, i en aquest sentit es contundent la Direcció Facultativa novament en l'informe anteriorment transcrit quan manifesta que : "...El projecte de construcció del cobert de la pista poliesportiva de Fontajau és un projecte totalment construïble i els seus elements són transportables a peu d'obra per a ser ubicats en el seu lloc definitiu per assolir l'objectiu del mateix que no és altre que la construcció de la coberta d'una pista poliesportiva existent per a poder ser usada conjuntament per la pràctica de l'esport de carrer i per altres activitats promogudes per l'associació de veïns del barri amb majors prestacions que les actuals..."

En definitiva, la Direcció Facultativa be a dir que no existia cap problema tècnic que impedís l'execució de les obres de conformitat amb el projecte aprovat ja que aquest era "totalment construïble", i que aquest suposat problema tècnic va ser plantejat per la contractista i la Direcció Facultativa mai el va acceptar.

Aquesta modulació dels efectes ja ha estat admesa tant per la doctrina com pels propis Tribunals, i en aquest sentit cal reiterar els pronunciaments tant del Consell d'Estat en el seu Dictamen 1270/1993, de 2 de desembre on es preveu : "...no es inusual una concurrència de comportamientos culposos del contractista y de la Administración, supuestos en el que es mas ajustado al elemento justificativa de la garantia el moderar los efectos normativas inherentes al incumplimiento...", o be del propi TS en sentència de data 25 de gener de 2005 on es preveu :

"Pues si bien es cierto, que la Ley de Contratos de las Administraciones Publicas, en su artículo 112, cuando regula y define las causas de resolución del contrato, lo hace, a

DOCUMENT Resolucions: JG CONTRACTACIÓ I COMPRES - 2021034285 - RESOLUCIÓ CONTRACTE	IDENTIFICADORS DOC_ID: 10910886
ALTRES DADES Codi de verificació CSV: NQVOA-BT3FU-IBBY8 Data d'emissió: 31 de Maig de 2022 a les 14:46:27 Pàgina 10 de 11	SIGNATURES El document ha estat signat o aprovat per : 1.- Regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior de l'AJUNTAMENT DE GIRONA Signat 23/11/2021 12:02 2.- Interventora de l'AJUNTAMENT DE GIRONA. Signat 23/11/2021 12:24
ESTAT <b>APROVAT</b>	



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8-E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

salvo el supuesto de mutuo acuerdo, enumerando por separado, las causas derivadas de la actuación o culpa del contratista, de aquellas que lo son por la actuación o culpa de la Administración, y que no hace, al menos referencia expresa, a la posible concurrencia de culpas de parte del contratista y de la Administración, sin embargo, además de que es ciertamente difícil, que la Ley resuelva directa y acabadamente, toda la amplia gama de posibilidades de la actuación de la Administración y el contratista en la resolución del contrato, y estando, como están obligados los órganos judiciales, a resolver todas las cuestiones planteadas, artículo 1 del Código Civil, es claro, que la Sala de Instancia estaba obligada a resolver la cuestión planteada, de acuerdo, en primer lugar, con las normas, que regulan la resolución de los contratos, artículos 112 y siguientes de la Ley y después en su caso, con el resto del ordenamiento artículo 4 del Código Civil, y que, por ello, la solución así dada era un verdadero y real juicio en derecho y no un arbitraje de equidad, como la parte recurrente refiere.

De otra parte se ha significar, que como la sentencia recurrida, no acuerda ni la incautación de la fianza, a que se refiere el artículo 114.4, de la Ley 13/95 de 18 de junio, ni la indemnización de daños y perjuicios a favor del contratista a que también se refiere el citado artículo 114.3, es claro, que ni está apreciando la culpa exclusiva de la Administración, ni la del contratista, pues según el citado artículo, el incumplimiento de la Administración genera la obligación de indemnización a favor del contratista de los daños y perjuicios causados, y, el incumplimiento culpable del contratista genera la incautación de la fianza".

....  
A la vista del manifestat, entén qui subscriu el present informe que procediria l'abonament a la contractista-adjudicatària de la part d'obra executada per evitar-ne un enriquiment injust de la Corporació municipal, part de l'obra a la que es fa esment per part de la Comissió Jurídica Assessora en el seu dictamen ( 40.067,55 euros ( IVA inclòs ) corresponent a la segona certificació i 1.010,25 euros ( IVA inclòs ) en concepte d'obra executada fora de contracte ), però tenint en compte els incompliments i actuacions de la entitat contractista adjudicatària reflectits en els informes tècnics que consten a l'expedient, entén qui subscriu el present informe que no procediria l'abonament del 3% de la part de l'obra no executada"

En conseqüència, per l'exposat, procediria l'abonament al contractista de l'import que resulti del mesurament i la liquidació de les obres realitzades -tant les projectades com les no projectades, però que s'han executat per ordre de la direcció facultativa, concretament l'import de ( 40.067,55 euros ( IVA inclòs ) corresponent a la segona certificació i 1.010,25 euros ( IVA inclòs ) en concepte d'obra executada fora de contracte.

No obstant, i atesa la concurrència d'incompliments del contractista, no procediria l'abonament del 3% de la part d'obra no executada regulada a l'article 213.4 LCSP, a diferència del manifestat per la Comissió Jurídica Assessora.

Pel què fa a la devolució de la garantia:

D'acord amb l'article 213.3 de la LCSP, la incautació de la garantia procedirà en els



CÒPIA DEL DOCUMENT ORIGINAL (Ref.: 6928063 NOVOA-BT3FU-IBBY8-E2C5F8B1F3E2E4FF8D59AE7CC4204B17440FAF2) 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

Exp.: 2018048511 - C. 06.115.001

supòsits que es resolgui el contracte per causa imputable al contractista que a més haurà d'indemnitzar dels danys i perjudicis ocasionats.

D'acord amb el previst a l'article 213.5 de la LCSP, " en tot cas l'acord de resolució continuarà pronunciant expressament sobre la procedència o no de la pèrdua, devolució o cancel·lació de la garantia que en el seu cas hagués estat constituïda"

Atès que l'adopció d'aquest acord és competència d'aquesta Junta de Govern en virtut de la delegació efectuada per l'alcaldeessa presidenta, mitjançant Decret núm. 2021000576, de data 13 de gener de 2021.

#### Proposta d'acord

Primer.- Resoldre el contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau, adjudicades a la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU - COMSA, SAU per causa continguda a l'article 211.1.g de la LCSP d'acord amb els fets i fonaments exposats.

Segon.- Fixar la liquidació definitiva del contracte d'obres de la coberta de la pista poliesportiva de Fontajau, adjudicades a la UTE COMSA SERVICE FACILITY MANAGEMENT, SAU - COMSA, SAU, xifrant-ne l'import en 41.077,80 €, en els termes del previst a l'informe emès pel Director Facultatiu de les obres de data 16 de juliol del 2021.

Imputar 40.067,55€ amb càrrec la partida 2021 511 34209 60908 (operació comptable AD 220190021393)

Imputar 1.010,25€, corresponents a l'obra executada fora de pressupost, amb càrrec a la partida 2021 300 15100 60100 (operació comptable RC 220210067741)

Tercer.- RETORNAR la garantia definitiva d'import 20.911,02 € dipositada amb data 27 de març del 2019, amb número de rebut 320190002242.

Quart.- Posar en coneixement de l'adopció del present acord a la Comissió Jurídica Assessoradora per donar compliment al previst a l'article 13.5 de la llei 5/2005, de 2 de maig, de la Comissió Jurídica Assessoradora.

Girona, 23 de novembre de 2021

La regidora delegada d'Hisenda i Règim Interior

M. Àngels Planas i Crous

La validació d'aquest document es realitza mitjançant signatura digital d'acord amb la Política Operativa sobre la gestió de resolucions digitals dels diferents òrgans de govern, aprovada per la Junta de Govern Local de 7 de juny de 2019.