FISCALITZACIÓ DE LES INSTRUCCIONS DE CONTRACTACIÓ DE LES ENTITATS DEPENDENTS DELS AJUNTAMENTS AMB POBLACIÓ SUPERIOR A 50.000 HABITANTS I DE LES DIPUTACIONS PROVINCIALS

ÍNDEX **Pàgina**

1. OBJECTIUS I ABAST DE LA FISCALITZACIÓ 3

2. RÈGIM JURÍDIC DE LES INSTRUCCIONS DE CONTRACTACIÓ 5

3. CONCLUSIONS GENERALS 6

4. ENTITATS PÚBLIQUES FISCALITZADES 8

5. APLICACIÓ DELS PRINCIPIS DE PUBLICITAT I CONCURRÈNCIA 14

6. APLICACIÓ DELS PRINCIPIS D'IGUALTAT I NO DISCRIMINACIÓ 18

7. APLICACIÓ DEL PRINCIPI DE TRANSPARÈNCIA 20

8. APLICACIÓ DEL PRINCIPI DE CONFIDENCIALITAT 23

9. ADJUDICACIÓ A L'OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA 24

10. JUSTIFICACIÓ DE LA NECESSITAT I IDONEÏTAT DEL CONTRACTE 26

11. RECOMANACIONS 28

12. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS 30

ANNEX I: Al·legacions dels comptedants

ANNEX II: Informe sobre les al·legacions

1. OBJECTIUS I ABAST DE LA FISCALITZACIÓ

En virtut del que es disposa en l'article 8.3 de la Llei de la Generalitat Valenciana 6/1985, d'11 de maig, de Sindicatura de Comptes, i conformement al que es preveu en el Programa Anual d'Actuació de 2010, aprovat pel Consell de la Sindicatura de Comptes en la sessió del dia 28 de desembre de 2009, s'ha realitzat la fiscalització de les instruccions de contractació de les societats mercantils i fundacions del sector públic local que depenen dels ajuntaments de la Comunitat Valenciana amb una població superior a 50.000 habitants i de les tres diputacions provincials.

La fiscalització s'ha fet amb l'objectiu de comprovar si les instruccions de contractació són accessibles per Internet, i alhora se n'ha analitzat el contingut i l'adequació a la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (LCSP).

En l'article 175 de la LCSP es disposa que les instruccions de contractació han de ser aprovades per les entitats del sector públic que són poders adjudicadors, però que no tenen el caràcter d'Administració pública, sempre que tinguen per objecte regular els procediments d'adjudicació dels contractes que no estiguen subjectes a regulació harmonitzada, amb la finalitat de garantir el compliment efectiu dels principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no discriminació, per tal que l'adjudicació es faça a favor de qui presente l'oferta econòmica més avantatjosa.

L'aplicació efectiva del citat precepte legal no determina, exclusivament, que les instruccions de contractació enumeren l'aplicació dels dits principis, sinó que exigeix que se'n garantisca l'aplicació efectiva, mitjançant la seua integració en els procediments de contractació regulats per les dites instruccions.

S'ha de tenir en compte que l'article 1 de la LCSP, a més dels citats principis generals, estableix que un dels objectius dels procediments de contractació és d'assegurar una eficient utilització dels fons destinats a la realització d'obres, l'adquisició de béns i la contractació de serveis, mitjançant l'exigència d'una definició prèvia de les necessitats que hom pretén satisfer i la salvaguarda de la lliure competència.

En aqueix sentit, en la LCSP s'estableixen determinades normes que s'apliquen a tots els contractes del sector públic, el desenvolupament de les quals cal incorporar també a les instruccions de contractació, a l'objecte d'unificar en un sol text tota la normativa interna aplicable a la contractació.

En cada una de les societats mercantils i fundacions que depenen dels ajuntaments amb població superior a 50.000 habitants i de les diputacions provincials en les quals tant ajuntaments com diputacions participen de forma majoritària, s’han comprovat les circumstàncies següents:

- L'aprovació de la corresponent instrucció de contractació per part dels òrgans competents.

- La publicació de la instrucció en el perfil de contractant de l'ens al qual s'aplica tal instrucció, ja siga en la seu electrònica pròpia o en la seu de l'entitat local de què depén.

- El contingut de les dites instruccions, a fi de comprovar si garanteixen el compliment dels principis que regeixen la gestió de la contractació pública.

La fiscalització s'ha efectuat conformement al que es disposa en la "Guia de fiscalització de les instruccions de contractació" aprovada pel Consell de la Sindicatura de Comptes el 8 d'abril de 2010, la qual està publicada en la pàgina web de la Institució.

La citada "Guia" s'ha aprovat amb l'objectiu d'establir una sèrie de criteris orientatius –fonamentats en els articles 1 i 175 de la LCSP– que permeten, als distints equips de la Sindicatura de Comptes de la Comunitat Valenciana, dur a terme les fiscalitzacions i emetre els informes corresponents, de forma que s'hi mantinga la major homogeneïtat de criteris possible, tenint en compte les circumstàncies de cada situació.

La informació usada en el desenvolupament del treball de fiscalització s'ha obtingut per mitjà d'Internet, a fi de tenir una visió general del compliment de la normativa relacionada amb la publicitat i accessibilitat; no s'han tramés qüestionaris a les entitats locals, ni s'han fet entrevistes directes. En aquest sentit, en l'apartat 4 de l'Informe s'indica –pel que fa a cada una de les instruccions de contractació– la data en què es va obtenir la informació a través d'internet.

El treball s'ha desenvolupat conformement als "Principis i normes d'auditoria del sector públic", elaborats per la Comissió de Coordinació dels Òrgans Públics de Control Extern de l'Estat Espanyol, i a les normes tècniques de fiscalització aprovades pel Consell de la Sindicatura de Comptes, recollides en el "Manual de fiscalització" de la Institució; per tant, hem efectuat totes les proves que s'han considerat necessàries en cada circumstància, en funció dels objectius perseguits i tenint en compte, a més, la importància relativa de les possibles anomalies i observacions que s'hi han posat de manifest.

2. RÈGIM JURÍDIC DE LES INSTRUCCIONS DE CONTRACTACIÓ

En la fiscalització realitzada, s'ha comprovat si les instruccions de fiscalització s'ajusten a la següent normativa jurídica que hi resulta d'aplicació:

- Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (LCSP).

- Llei 11/2007, de 22 de juny, d'Accés Electrònic dels Ciutadans als Serveis Públics.

- Llei 4/2007, de 3 d'abril, de Transparència de les Relacions Financeres entre les Administracions Públiques i les Empreses Públiques, i de Transparència Financera de determinades Empreses (LTFAP).

- Llei 33/2003, de 3 de novembre, de Patrimoni de les Administracions Públiques (LPAP).

- Reial Decret 817/2009, de 8 de maig, per mitjà del qual es desenvolupa parcialment la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (RCSP).

- Reial Decret 1.098/2001, de 12 d'octubre, per mitjà del qual s'aprova el Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques (RCAP).

- Reial Decret 1.372/1986, de 13 de juny, per mitjà del qual s'aprova el Reglament de Béns de les Entitats Locals (RBEL).

3. CONCLUSIONS GENERALS

Com a resultat del treball efectuat, amb l'abast assenyalat en l'apartat 1 de l'Informe, s'ha posat de manifest (tal com indiquem en l'apartat 4 de l'Informe) que hi ha un nombre significatiu de societats mercantils i fundacions dependents dels ajuntaments de més de 50.000 habitants i de les diputacions provincials de les quals no tenim constatació que estiguen obligades a aprovar les preceptives instruccions de contractació, o que –en el cas d'estar obligades– les hagen aprovades.

En aqueix sentit, cal fer notar que la informació institucional referida a les societats mercantils i fundacions dependents dels ajuntaments de més de 50.000 habitants i de les diputacions provincials que s'ofereix en les pàgines web de cada una d'aqueixes entitats o en la pàgina web de les entitats locals de les quals depenen, no és completa en nombroses ocasions, i que s'hi han produït les circumstàncies següents:

- No hi ha seguretat sobre l'exactitud de la relació detallada d'entitats que s'ofereix en l'apartat 4 de l'Informe, ja que la informació que es recull en les diferents pàgines web consultades no permet concloure, en tots els supòsits, si la participació de les entitats locals en les esmentades societats mercantils i fundacions és majoritària o minoritària, qüestió que pot determinar-ne el caràcter públic i l'obligació d'aprovar la corresponent instrucció de contractació.

- En relació amb algunes de les entitats que apareixen en les pàgines web dels municipis de més 50.000 habitants i de les diputacions provincials, no s'ha pogut conéixer la seua naturalesa jurídica, especialment pel que fa a si es tracta d'entitats de naturalesa pública o privada, o quina classe d'ens públics són; aquestes circumstàncies han fet que no es puga comprovar el grau de subjecció dels dits ens a la LCSP, quant a l'obligació d'aprovar les respectives instruccions de contractació.

D'altra banda, s'han posat de posat de manifest les circumstàncies següents, que representen un incompliment rellevant dels principis recollits en l'article 175 de la LCSP, als quals s'han d'ajustar les instruccions de contractació de les entitats locals:

- En determinades instruccions de contractació no es regula de forma expressa la publicitat de la licitació o de l'adjudicació, a l'objecte de garantir l'aplicació efectiva del principi de publicitat (tal com s'indica en l'apartat 5 de l'Informe).

- En un nombre significatiu d'instruccions de contractació analitzades, no es regulen de forma adequada els procediments que han de garantir l'aplicació dels principis d'igualtat i no discriminació (tal com es detalla en l'apartat 6 de l'Informe).

- En diverses instruccions de contractació no es fa referència als terminis per a la presentació d'ofertes, no s'hi estableixen els criteris objectius aplicables en la valoració de les ofertes presentades, o no s'hi determina a quin òrgan correspon efectuar la proposta d'adjudicació dels contractes, o l'adjudicació dels contractes; circumstàncies

que suposen un incompliment del principi de transparència (i que detallem en l'apartat 7 de l'Informe).

- En determinades instruccions de contractació no es recull de forma expressa l'obligació de justificar les necessitats prèvies que hom pretén satisfer amb els contractes, establint els procediments per mitjà dels quals això s'ha de fer efectiu (segons que indiquem en l'apartat 10 de l'Informe).

4. ENTITATS PÚBLIQUES FISCALITZADES

El treball de fiscalització ha afectat les societats mercantils, ens i fundacions que depenen dels ajuntaments de la Comunitat Valenciana que tenen més de 50.000 habitants i de les diputacions provincials.

En el quadre següent es detallen, per províncies, els ajuntaments de la Comunitat Valenciana que tenen més de 50.000; alhora se n'indica la població de cada un, d'acord amb les xifres declarades oficials pel Reial Decret 1.918/2009, d'11 de desembre, referides al dia 1 de gener de 2009 i publicades per l'Institut Nacional d'Estadística.

Província	Municipi	Població
ALACANT	Alacant	334.757
	Elx	230.112
	Torrevella	101.792
	Oriola	86.164
	Benidorm	71.034
	Alcoi	61.552
	Elda	55.168
	Sant Vicent del Raspeig	53.126
CASTELLÓ	Castelló de la Plana	180.005
	Vila-real	51.205
VALÈNCIA	València	814.208
	Gandia	80.020
	Torrent	78.543
	Sagunt	66.070
	Paterna	64.023
Total població		**2.331.779**

Quadre 1

Com podem comprovar en el quadre anterior, a la Comunitat Valenciana hi ha un total de quinze municipis que tenen una població superior a 50.000 habitants, i sumen un total de 2.331.779 habitants.

S'han agrupat tots els organismes públics dependents dels citats ajuntaments i de les diputacions provincials que figuren en les pàgines web pròpies de cada una d'aqueixes entitats locals, en la base de dades CIVIS de la Generalitat i en la base de dades de la Sindicatura de Comptes relativa a la plataforma de rendició de comptes de les entitats locals, i s'ha posat de manifest que la informació que contenen les dites fonts

d'informació no solament és incompleta, sinó que, a més, presenta divergències substancials.

En aquest context s'ha concretat l'abast de la fiscalització que s'havia de realitzar, mitjançant l'elaboració d'una relació de les societats mercantils i fundacions dependents de les esmentades entitats locals que es troben obligades a aprovar les corresponents instruccions de contractació.

En l'article 3.1 de la LCSP s'indica que, als efectes del que es disposa en aquest mateix text legal, es considera que formen part del sector públic –entre altres– els següents ens, organismes i entitats:

- Les societats mercantils en el capital social de les quals les entitats locals tinguen una participació, directa o indirecta, superior al 50%.

- Les fundacions que es constituïsquen amb una aportació majoritària, directa o indirecta, d'una o de diverses entitats locals o societats mercantils integrades en el sector públic; o que el seu patrimoni fundacional estiga format, amb un caràcter de permanència, en més d'un 50% per béns o drets aportats o cedits per les referides entitats.

Tots aqueixos organismes públics estan obligats a aprovar les corresponents instruccions de contractació, en aplicació del que es disposa en l'article 175.b) de la LCSP.

En conseqüència, han quedat al marge de l'abast de la fiscalització els següents organismes públics locals:

- Els organismes autònoms de les entitats locals en què s'aplica íntegrament la LCSP i no aproven instruccions de contractació.

- Els consorcis dotats de personalitat jurídica pròpia a què es refereix l'article 6.5 de la LRJA, en els quals s'aplica també íntegrament la LCSP i no aproven instruccions de contractació.

- Les societats mercantils i les fundacions en què les entitats locals no tinguen una participació superior al 50% del capital social o del patrimoni fundacional.

A la vista de la informació consultada en les pàgines web de les entitats locals o dels organismes que en depenen, no hi ha constatació de la participació dels ajuntaments i diputacions provincials en determinades societats mercantils i fundacions, circumstància que ha limitat l'abast de la fiscalització realitzada (tal i com s'indica en l'apartat 3 de l'Informe).

Interessa ressaltar que (com s'indica en l'apartat 1 de l'Informe) solament les societats mercantils i fundacions en què les entitats locals posseeixen una participació superior al 50%, tenen l'obligació d'aprovar les corresponent s instruccions per a regular els seus procediments de contractació d'obres, subministraments i serveis.

Les societats mercantils i fundacions vinculades als municipis de més de 50.000 habitants de les quals no ens consta que estiguen obligades a aprovar instruccions de contractació, o aquelles que sí que hi estan obligades però l'òrgan competent seu no ha aprovat les dites instruccions, o aquelles que no han publicat les instruccions en el seu perfil de contractant a la data de realització del present Informe, són les següents:

Ajuntaments	Societats mercantils i fundacions
València	Televisió Digital Municipal Valenciana, S.A. Empresa Municipal de Transports de Valencia, S.A. Fundació José Martí Soler
Alacant	Aigües Municipalitzades d'Alacant, S.A. Aigües Residuals d'Alacant, S.A. Comercial de l'Aigua, S.A. LABAQUA, S.A.
Castelló	Gestió Urbana Municipal de Castelló, S.A.
Oriola	Sociedad Urbanitzadora, S.L. Institut Laboral de Discapacitats d'Oriola, S.L. Oriola Cultural, S.L.
Torrent	Recaptació de Torrent, S.A. Aigües de l'Horta, S.A.
Paterna	Aigües de Paterna, S.A. Desenvolupament Local de Paterna, S.A. Gestió de Centres Municipals de Paterna, S.A. Gestió i Serveis de Paterna, S.L.U.
Gandia	Televisió Pública Gandia, S.L
Elx	Aigües i Sanejament d'Elx, S.A. Manteniment Espais Verds Elx, S.A.
Elda	Empresa Municipal Escorxador Comarcal, S.A. Informació d'Elda, S.A. Iniciatives d'Elda, S.A. Institut de Desenvolupament Local, S.A.
Sant Vicent del Raspeig	Entitat Pública Empresarial Sant Vicent Comunicació
Sagunt	Societat Anònima de Gestió de Sagunt

Quadre 2

En el tràmit d'al·legacions, la societat mercantil "Iniciatives i Transports d'Elx, S.A.", ha comunicat que les seues instruccions de contractació, que inicialment no havien sigut localitzades, es troben publicades en la pàgina web del grup Intesa. En relació amb aquesta circumstància, es considera necessari que la societat mercantil articule uns

mecanismes de més fàcil accés a les seues instruccions de contractació, a les quals s'hauria d'accedir des de la pàgina web de l'Ajuntament d'Elx.

Les societats mercantils i fundacions vinculades a les diputacions provincials de les quals no ens consta que estiguen obligades a aprovar instruccions de contractació, o que sí que hi estan obligades però l'òrgan competent seu no ha aprovat les dites instruccions, o aquelles que no han publicat les instruccions en el seu perfil de contractant a la data de realització del present Informe, són les següents:

Diputacions	**Societats mercantils i fundacions**
Alacant	Alacant Xarxa Ambiental Provincial, S.A.
València	Fundació d'Investigació de l'Hospital General de València Fundació Hospital Reial i General Gestió Integral de Residus, S.A.

Quadre 3

En relació amb les circumstàncies posades de manifest en aquest apartat de l'Informe, interessa destacar les conclusions següents:

- Les societats mercantils i fundacions que no han aprovat la corresponent instrucció de contractació a pesar d'estar obligades a fer-ho, han de formalitzar aquest tràmit tan aviat com siga possible, en compliment del que es disposa en l'article 175.b) de la LCSP. S'ha de dir que, mentre no es produïsca tal aprovació, segons el que s'estipula en la disposició transitòria 6ª.2 de la LCSP, per a l'adjudicació de contractes no subjectes a regulació harmonitzada aquestes entitats es regiran per les normes establides en l'article 174 de la LCSP.

- Les societats mercantils i fundacions que no hagen publicat les instruccions de contractació en el seu perfil de contractant, ja siga en la seu electrònica pròpia o en la de l'entitat de què depenguen, han de formalitzar aquest tràmit tan aviat com siga possible, en compliment del que es disposa en l'article 175.b) de la LCSP.

Les societats mercantils i fundacions, dependents dels ajuntaments de més de 50.000 habitants, que tenen instruccions de contractació publicades en el perfil del contractant i que han sigut objecte de fiscalització, són les que indiquem a continuació, amb expressió de la data en què se n'ha consultat la instrucció:

Ajuntaments	Societats mercantils i fundacions	Consulta
València	Mercavalència, S.A.	12/11/2010
	Activitats Urbanes de València, S.A.	24/11/2010
	Fundació Valenciana Escena Oberta	19/07/2010
Alacant	Mercalacant, S.A.	11/06/2010
Torrent	Nous Espais Torrent	09/09/2010
Paterna	Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A	08/07/2010
Gandia	Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L.	13/09/2010
	Gandiaprotur, S.L.	06/07/2010
	Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L	13/09/2010
	Iniciatives Públiques de Gandia, S.A.	02/06/2010
Elx	Promocions e Iniciatives Municipals d'Elx, S.A.	15/07/2010
Elda	Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A.	24/11/2010

Quadre 4

Les societats mercantils i fundacions, dependents de les diputacions provincials, que tenen instruccions de contractació publicades en el perfil del contractant i que han sigut objecte de fiscalització, són les que indiquem a continuació, amb expressió de la data en què se n'ha consultat la instrucció.

Diputacions	Societats mercantils i fundacions	Consulta
Alacant	Proaguas Costablanca, S.A.	15/07/2010
	Geonet Territorial, S.A.	09/09/2010
	Fundació MARQ	02/06/2010
Castelló	VICASDI, S.A.	25/07/2010
València	Impuls Econòmic Local, S.A.	07/07/2010
	Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A.	02/11/2010

Quadre 5

En l'anàlisi de les instruccions de contractació de les entitats que les han aprovades i publicades en el seu perfil de contractant, i a la vista dels documents que es troben en les corresponents pàgines web que hem analitzat, s'ha comprovat que la signatura d'aprovació de les instruccions no consta en les següents entitats:

- Mercavalència, S.A. (Ajuntament de València)
- Activitats Urbanes de València, S.A. (Ajuntament de València)
- Fundació Valenciana Escena Oberta (Ajuntament de València).
- Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant)
- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)
- Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Gandiaprotur, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A. (Ajuntament d'Elda)
- Geonet Territorial, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)
- Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València)

Es considera que, en aplicació dels principis de seguretat jurídica i de transparència, en les instruccions de contractació publicades en la pàgina web de cada una de les citades entitats, hauria de constar expressament l'òrgan competent que les ha aprovades, la data en què tingué lloc l'aprovació o modificació de les instruccions i la corresponent signatura electrònica.

Les altres circumstàncies d'interés que s'han posat de manifest en la fiscalització realitzada es recullen en els següents capítols de l'Informe.

5. APLICACIÓ DELS PRINCIPIS DE PUBLICITAT I CONCURRÈNCIA

L'article 175.a) de la LCSP indica que els principis de publicitat i concurrència s'aplicaran en tots els casos a l'adjudicació dels contractes, sense excloure'n expressament cap contracte per la seua quantia o per altres raons. En aquest sentit, l'article 175.b) estableix que les instruccions han de garantir l'efectivitat dels dits principis i que hi resulta substancial el principi de publicitat en la fase de licitació i en la comunicació de l'adjudicació.

En relació amb l'aplicació d'aqueixos principis respecte de les instruccions de contractació revisades, s'ha comprovat que en determinats supòsits les instruccions de contractació no regulen de forme expressa la publicitat de la licitació o de l'adjudicació, raó per la qual no s'hi garanteix l'aplicació efectiva del principi de publicitat. Aquesta circumstància es produeix en les següents entitats:

- Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A. (Ajuntament d'Elda)
- Geonet Territorial, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)
- Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València)

En l'aplicació dels dits principis, les instruccions de contractació poden preveure procediments sense publicitat prèvia per raó de la seua quantia –similars al procediment negociat sense publicitat de l'article 162.1 de la LCSP– en els casos on hi haja prou a sol·licitar ofertes, almenys, a tres empreses capacitades per a realitzar l'objecte del contracte, sempre que en els supòsits de contractes d'obres no es supere la xifra de 200.000 euros, o de 60.000 euros en la resta dels supòsits.

En el context anterior, l'anàlisi de l'aplicació del principi de publicitat en les diferents instruccions de contractació ha posat de manifest les següents circumstàncies:

- En la instrucció de contractació de l'entitat Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx), es disposa que en els contractes d'obres, serveis i subministraments de quantia superior a la regulada per als contractes menors però no superior a 206.000 euros, es sol·licitaran ofertes, almenys, a tres empreses, sempre que això siga possible. Aquesta regulació, pel que fa als contractes de serveis i subministraments, no s'ajusta al que es disposa en l'article 162.1 de la LCSP, ja que en

aquests supòsits caldria formalitzar els corresponents anuncis de la convocatòria de licitació, tal com estableix l'article 126.1 de la LCSP.

En la citada instrucció de contractació, d'altra banda, quan es regula el procediment negociat amb publicitat, en aquells contractes d'obres no subjectes a regulació harmonitzada i d'import superior a 206.000 euros i inferior a 2.000.000 d'euros, no es concreta la forma en què s'ha de realitzar la publicitat; aquesta circumstància limita el compliment del principi de publicitat.

- Les instruccions de contractació de les entitats Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant) i Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València), encara que fan menció expressa del procediment negociat sense publicitat, no s'estableixen l'obligació de sol·licitar tres ofertes; circumstància que limita l'aplicació del principi de publicitat.

- En les instruccions de contractació de les societats mercantils Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L., Gandiaprotur, S.L., Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L., i Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (totes de l'Ajuntament de Gandia), s'exceptua de publicitat els contractes d'obra d'import inferior a 1.000.000 d'euros; així com els contractes de serveis i subministraments que superen els 50.000 euros i que no es troben subjectes a regulació harmonitzada. Aquestes excepcions, tanmateix, no s'ajusten al que es disposa en els articles 126.1 i 175.c) de la LCSP.

- Idèntica circumstància es produeix en la instrucció de la Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna), amb la diferència que en aqueixa societat el límit per als subministraments és de 60.000 euros. Tal com hem comentat anteriorment, aquestes excepcions no s'ajusten als articles 126.1 i 175.c) de la LCSP.

- La instrucció de contractació de l'entitat Geonet Territorial, S.A. (Diputació d'Alacant) regula un procediment d'adjudicació que denomina simplificat, l'àmbit objectiu i d'aplicació del qual són els contractes d'obres d'import inferior a 5.150.000 euros, i els menors de 206.000 euros per a la restat de contractes. Es tracta d'un procediment que no s'ajusta als principis recollits en la LCSP.

- La instrucció de contractació de l'entitat Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant), no regula de forma expressa les excepcions al compliment del principi de publicitat per raó de la quantia dels contractes. No s'hi distingeix entre les dues modalitats existents en el procediment negociat, encara que, per als supòsits de contractes d'obres de quantia inferior a 1.000.000 d'euros i de 100.000 euros per a la resta de contractes, s'hi indica que es sol·licitaran com a mínim tres ofertes. Aquesta circumstància suposa una limitació notable de l'aplicació dels principis de publicitat i concurrència que no s'ajusta al que es disposa en l'article 161.2 de la LCSP.

En la citada instrucció, d'altra banda, es regula un procediment restringit de contractació, obligatori en supòsits de contractes d'obres de fins a 1.000.000 d'euros i fins a 100.000 euros en els contractes de serveis i subministraments, que no s'ajusta al

que es disposa en els articles 146 a 152 de la LCSP, ja que no considera els criteris objectius de solvència en funció dels quals es realitzaran les invitacions a presentar ofertes.

També s'ha comprovat que determinades instruccions de contractació no regulen les excepcions a l'aplicació dels principis de publicitat i concurrència en les licitacions i adjudicacions per raó de la quantia dels contractes; això fa que les entitats que indiquem a continuació no puguen acudir a aquest tipus de contractació

- Fundació València Escena Oberta (Ajuntament de València)
- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)

Quant a la possibilitat d'establir el procediment restringit, en el qual es pot limitar el nombre de candidats invitats a presentar una oferta d'acord amb el que es disposa en l'article 146 de la LCSP, aquesta possibilitat solament es considera en les instruccions de contractació de les esmentades entitats Proagauas Costablanca, S.A. i Impuls Econòmic Local, S.A. En la resta de les instruccions analitzades no es recull de forma expressa aquesta possibilitat, de manera que la resta d'entitats no poden utilitzar aquest procediment de contractació.

Els contractes menors estan exclosos de l'aplicació dels principis de publicitat i concurrència, atés que (segons els articles 95 i 122.3 de la LCSP) podran ser adjudicats directament a qualsevol empresari amb capacitat per a actuar i que compte amb l'habilitació professional necessària per a realitzar la prestació, complint les normes establides; en la seua tramitació solament s'exigeix l'aprovació de la despesa i que a aquesta s'incorpore la factura corresponent.

En les instruccions de contractació es poden recollir aquest tipus de contractes, que poden rebre la denominació que l'entitat considere convenient, tot i que s'hauran d'ajustar als límits establits en l'article 122.3 de la LCSP –al qual remet l'article 23.3, d'aplicació a tot el sector públic–, el qual disposa que aquesta modalitat de contractació s'aplicarà als contractes d'import inferior a 50.000 euros quan es tracte de contractes d'obres, o d'import inferior a 18.000 euros quan es tracte d'uns altres contractes.

En aquest sentit, s'ha comprovat que les instruccions de contractació analitzades recullen, per regla general, la dita modalitat de contractació; tanmateix, no està prevista en les instruccions de les entitats següents:

- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)

- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)
- Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València)

S'ha de dir que la possibilitat d'acudir als contractes menors (que és una modalitat on no s'apliquen els principis de publicitat i concurrència), ha d'estar prevista en les instruccions de contractació; de manera que les entitats que no l'hagen regulada de forma expressa no poden acudir a aquesta modalitat de contractes.

Quant a les instruccions de contractació de les entitats Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant) i Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València), interessa destacar que es refereixen al denominat procediment d'adjudicació directa, els límits del qual per a contractar no s'ajusten als prevists en l'article 122.3 de la LCSP, ni expressen tampoc amb suficient concreció l'àmbit subjectiu d'aplicació.

El règim de modificacions i pròrrogues dels contracte és una altra de les qüestions que es regule en les instruccions de contractació, atés que s'hi pot establir una regulació específica que assenyale els supòsits, límits i procediment en què resultaran admissibles, tenint en compte que els terminis de duració del contractes s'han d'ajustar al que es disposa en l'article 23 de la LCSP.

En relació amb les circumstàncies anteriors, cal remarcar que solament les instruccions de la Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna) i de l'Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A. (Ajuntament d'Elda) regulen les modificacions i pròrrogues contractuals. En la resta dels casos, a falta d'una regulació específica, caldrà aplicar el supòsits i límits establits en la LCSP amb caràcter general per a les administracions públiques.

Amb independència de la conclusió anterior, es recomana que les instruccions de contractació regulen de forma expressa el procediment de modificació dels contractes i els seus requisits, i que alhora establisquen una regulació expressa de les pròrrogues dels contractes, amb la finalitat de no desvirtuar l'aplicació efectiva dels principis de publicitat i concurrència.

6. APLICACIÓ DELS PRINCIPIS D'IGUALTAT I NO DISCRIMINACIÓ

L'article 175.a) de la LCSP estableix que els ens, organismes i entitats del sector públic que no tinguen la consideració de poders adjudicador, s'hauran d'ajustar, en l'adjudicació dels contractes, als principis d'igualtat i no discriminació; de manera que les instruccions de contractació han de garantir l'aplicació dels dits principis.

L'aplicació dels principis citats determina la necessitat de realitzar una adequada descripció de l'objecte del contracte, que evite possibles discriminacions entre els potencials licitadors i que, alhora, garantisca la igualtat d'accés per als diferents operadors econòmics, de forma que es facilite a tots la mateixa informació i que s'evite que es puguen produir situacions en què un licitador es beneficie d'un millor tracte que els altres.

En relació amb l'aplicació dels principis d'igualtat i no discriminació en les instruccions de contractació analitzades, s'ha de posar de manifest que hi ha supòsits en els quals no es regulen els procediments que garantisquen l'aplicació dels principis mencionats; circumstància que no s'ajusta al que disposa la normativa que regula la gestió de la contractació d'aquestes entitats. Es tracta dels casos següents.

- Nous Espais Torrent (Ajuntament de Torrent)
- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)
- Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Gandiaprotur, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A. (Ajuntament d'Elda)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Geonet Territorial, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)
- Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València)

És imprescindible que les instruccions de contractació de les entitats citades garantisquen l'aplicació dels principis d'igualtat i no discriminació, mitjançant el compliment de les prescripcions següents:

- Realitzar una descripció adequada de l'objecte dels contractes, sense referències concretes que limiten l'efectiva concurrència en la presentació de les ofertes.

- Arbitrar mecanismes que asseguren la igualtat d'accés a les licitacions de tots els operadors econòmics.

- Garantir que tots els operadors econòmics rebran idèntica informació, a l'objecte que cap d'ells no puga gaudir d'avantatges sobre la resta.

7. APLICACIÓ DEL PRINCIPI DE TRANSPARÈNCIA

L'article 175.a) de la LCSP estableix que els ens, organismes i entitats del sector públic que no tinguen la consideració de poders adjudicadors, s'hauran d'ajustar en l'adjudicació de contractes al principi de transparència; per tant, les instruccions de contractació han de garantir l'aplicació d'aqueix principi.

Amb la finalitat de fer efectiu el principi citat, l'article 175.b) de la LCSP disposa que les instruccions de contractació dels organismes i entitats del sector públic han de regular uns procediments de contractació adequats, de forma que el contracte siga adjudicat a qui presente l'oferta econòmicament més avantatjosa.

L'esmentat precepte legal disposa que les instruccions de contractació s'han de posar a disposició de tots els interessats a participar en els procediments d'adjudicació de contractes regulats per tals instruccions, i que cal publicar-les en el perfil de contractant de l'entitat, de forma que tots els participants puguen conéixer prèviament les normes aplicables al contracte que es pretén adjudicar i tenir la certesa que les dites normes s'apliquen d'igual forma a totes les empreses.

En conseqüència amb això, les instruccions de contractació han de fer una menció expressa a la normativa específica aplicable a l'entitat i ser coherents amb les dites normes, de forma que els procediments de contractació es realitzen d'acord amb el principi de transparència. Aquesta circumstància no es produeix en les instruccions de les entitats següents:

- Mercavalència, S.A. (Ajuntament de València)

- Fundació Valenciana Escena Oberta (Ajuntament de València)

- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)

Es considera necessari que les instruccions d'aquestes entitats facen una menció expressa del principi de transparència i de la normativa aplicable, de forma que els licitadors puguen conéixer-les abans de presentar les seues ofertes.

En l'aplicació del principi de transparència, d'altra banda, és fonamental que els terminis establits per a presentar les ofertes siguen suficients per a permetre a les empreses realitzar una avaluació adequada del procediment i formular les seues ofertes. En aquest sentit, s'ha comprovat que en les instruccions de contractació que enumerem a continuació no es fa referència als terminis per a la presentació d'ofertes:

- Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant)

- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)

- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)

- Geonet Territorial, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)

S'ha de dir que la circumstància anterior no s'ajusta al principi de transparència, raó per la qual caldria que fos resolta per les entitats a l'objecte de garantir l'aplicació efectiva del principi citat, tot establint uns terminis adequats que faciliten la presentació del major nombre d'ofertes econòmiques, amb la finalitat d'obtenir un millor preu en l'adjudicació.

En les instruccions de contractació de les societats mercantils Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia); Gandiaprotur, S.L. (Ajuntament de Gandia); Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia) i Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia), es regula la publicitat de les licitacions en els procediments d'adjudicació amb publicitat, així com en els que es realitza per invitació, però no s'estableixen els terminis per a un altre tipus d'adjudicacions, com és el cas dels contractes menors.

Per a plasmar adequadament el principi de transparència, és imprescindible que les instruccions de contractació establisquen els criteris objectius aplicables en la valoració de les ofertes presentades. En aquest sentit, s'ha comprovat que, en els supòsits que indiquem a continuació, no s'ha actuat d'aquesta manera:

- Fundació Valenciana Escena Oberta (Ajuntament de València)
- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)
- Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Gandiaprotur, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- VICASDI, S.A (Diputació de Castelló)

- Empresa General Valenciana de l'Aigua, S.A. (Diputació de València)

La circumstància descrita ha de ser resolta en les instruccions de contractació de les entitats citades, atés que és necessari establir de forma precisa i amb caràcter previ els criteris objectius que s'aplicaran en la valoració de les ofertes, a l'objecte de facilitar la selecció de l'oferta econòmica més avantatjosa.

En últim lloc, interessa assenyalar que, per a una gestió transparent de la contractació d'aquestes entitats, és necessari que les instruccions de contractació concreten de forma clara i prèvia, amb anterioritat a l'inici del procediment, l'òrgan al qual correspondrà efectuar la proposta d'adjudicació del contracte, així com l'òrgan competent per a efectuar-ne l'adjudicació definitiva.

En aqueix sentit, s'ha comprovat que en les instruccions de contractació de les següents entitats no es concreta quin és l'òrgan de contractació de l'entitat:

- Fundació Valenciana Escena Oberta (Ajuntament de València)

- Societat Urbanística Municipal de Paterna, S.A. (Ajuntament de Paterna)

- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)

Cal dir que el fet de no indicar en les instruccions de contractació quin és l'òrgan de contractació, representa que no s'aplica adequadament el principi de transparència.

L'aplicació del principi de transparència, d'altra banda, exigeix que en les pàgines web dels ajuntaments i diputacions provincials hi haja enllaços directes amb les pàgines web de les societats mercantils i les fundacions que depenen de les esmentades entitats locals, de forma que es puga tenir fàcil accés a les instruccions de contractació.

8. APLICACIÓ DEL PRINCIPI DE CONFIDENCIALITAT

L'article 124 de la LCSP disposa que, sense perjudici de les disposicions relatives a la publicitat de l'adjudicació i a la informació que s'ha de donar als candidats i als licitadors, els òrgans de contractació no podran divulgar la informació facilitada pels empresaris que aquests hagen designat com a confidencial; aquest caràcter afecta, en particular, els secrets tècnics o comercials i els aspectes confidencials de les ofertes.

En aqueix sentit, el contractista haurà de respectar el caràcter confidencial d'aquella informació a què tinga accés per raó de l'execució del contracte i a la qual s'haja donat el referit caràcter en els plecs o en el contracte, o que per la seua pròpia naturalesa haja de ser tractada com a tal. Aquest deure es mantindrà durant un termini de cinc anys des del coneixement de la informació, tret dels supòsits en què els plecs o el contracte establisquen un termini major.

L'article 175.b) de la LCSP disposa que les instruccions de contractació dels poders adjudicadors que no tinguen caràcter d'Administració pública, han de regular procediments que garantisquen –entre altres– el compliment del principi de confidencialitat, ja siga fent una remissió expressa al dit principi, o bé establint una regulació específica que el prenga com a referència.

S'ha comprovat que, per regla general, les instruccions de contractació revisades compleixen la previsió legal comentada; llevat de les relatives a les entitats següents:

- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)

S'ha de dir que les instruccions de contractació de les entitats esmentades no s'ajusten al que es disposa en l'article 175 de la LCSP, el qual exigeix l'aplicació del principi de confidencialitat, i que, per tant, les entitats citades han de resoldre.

9. ADJUDICACIÓ A L'OFERTA ECONÒMICAMENT MÉS AVANTATJOSA

L'article 175 de la LCSP disposa que, en les instruccions de contractació de les entitats que siguen poder adjudicador, però que no detinguen la condició d'Administració pública, s'han d'establir procediments que garantisquen que les adjudicacions estiguen sotmeses als principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no discriminació, amb la finalitat que els contractes siguen adjudicats als qui presenten les ofertes econòmicament més avantatjoses, conformement al principi general que s'estableix en l'article 1 de la LCSP.

En la valoració de les proposicions i en la determinació de l'oferta econòmicament més avantatjosa, d'acord amb el que es disposa en l'article 134.1 de la LCSP, l'entitat pot decidir la combinació de diversos criteris objectius, directament vinculats a l'objecte del contracte, de forma que solament s'haurà de fer l'adjudicació al preu més baix en els supòsits en què solament s'utilitze un criteri d'adjudicació.

Cal tenir en compte que, per a fer efectiva l'exigència que el contracte siga adjudicat a l'oferta econòmicament més avantatjosa, aquella ha d'anar acompanyada de l'adopció de mesures que asseguren el correcte exercici de la discrecionalitat, en aquells casos en què s'adopten criteris que depenguen de l'apreciació de l'òrgan de contractació. En qualsevol cas, sempre que siga possible s'ha de donar preponderància als criteris que puguen ser quantificats mitjançant la mera aplicació de fórmules objectives, i establint sempre la ponderació relativa que s'atribueix a cada un dels criteris utilitzats.

En conseqüència amb això, les instruccions de contractació s'han de pronunciar expressament sobre la necessitat d'adjudicar el contracte a l'oferta econòmicament més avantatjosa, i desenvolupar les directius o els criteris per a fer-ho efectiu. S'ha comprovat que, per regla general, les instruccions analitzades expressen que l'adjudicació del contracte es farà a l'oferta econòmicament més avantatjosa, alhora que estableixen criteris i directrius per a valorar les ofertes.

En les instruccions de contractació de les entitats Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx) i Fundació MARQ (Diputació d'Alacant), es fa menció al principi d'adjudicar el contracte a l'oferta econòmicament més avantatjosa; però no s'hi estableixen les directrius o els criteris per a avaluar les ofertes de manera que es garantisca l'aplicació efectiva del principi citat.

Les dites omissions haurien de ser resoltes, tan aviat com siga possible, per les entitats esmentades, amb la finalitat de garantir l'efectiva aplicació del principi general d'adjudicar sempre els contractes al licitador que presente l'oferta econòmicament més avantatjosa, tot establint els criteris i les directrius perquè es puga aplicar de forma efectiva.

En les instruccions de contractació de la Fundació València Escena Oberta (Ajuntament de València) i de VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló) les instruccions de

contractació fan menció a l'adjudicació a l'oferta econòmicament més avantatjosa; però no detallen ni regulen les directrius o els criteris per a avaluar les ofertes.

En relació amb les citades instruccions de contractació, és necessari que les entitats promoguen una major concreció del principi general d'adjudicar sempre els contractes al licitador que presente l'oferta econòmicament més avantatjosa, mitjançant l'establiment dels criteris i les directrius que permeten aplicar el dit principi de forma efectiva.

10. JUSTIFICACIÓ DE LA NECESSITAT I IDONEÏTAT DEL CONTRACTE

L'article 22 de la LCSP estableix que els ens, organismes i entitats del sector públic només podran efectuar els contractes que siguen necessaris per al compliment i la realització dels seus fins institucionals. A aqueix efecte, la naturalesa i extensió de les necessitats que hom pretén cobrir per mitjà del contracte projectat, així com la idoneïtat del seu objecte i contingut per a satisfer-les, han de ser determinades amb precisió i se n'ha de deixar constatació en la documentació preparatòria abans d'iniciar el procediment encaminat a la seua adjudicació.

La justificació de la necessitat i idoneïtat del contracte s'ha de fer abans d'iniciar el procediment d'adjudicació i s'ha de deixar constatació en la documentació preparatòria de les circumstàncies establides en el citat article 22 de la LCSP, d'acord amb el procediment que s'establisca de forma expressa en les corresponents instruccions de contractació.

En la fiscalització realitzada s'ha comprovat que, en les instruccions de contractació de les entitats que indiquem a continuació, no consta de forma expressa l'obligació de justificar les necessitats prèvies que hom pretén satisfer amb el contracte, ni el procediment per a portar-ho a efecte.

- Activitats Urbanes de València, S.A. (Ajuntament de València)
- Nous Espais Torrent (Ajuntament de Torrent)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Empresa Municipal d'Urbanitzacions d'Elda, S.A. (Ajuntament d'Elda)
- Proaguas Costablanca, S.A. (Diputació d'Alacant)
- Fundació MARQ (Diputació d'Alacant)
- Impuls Econòmic Local, S.A. (Diputació de València)

La circumstància descrita no s'ajusta al que es disposa en l'article 22 de la LCSP i és imprescindible que les entitats citades resolguen la situació anterior, recollint de forma expressa en les seues instruccions de contractació l'obligació de justificar les necessitats prèvies que hom vol satisfer amb els contractes, i establint els procediments per mitjà dels quals això s'ha de fer efectiu.

En la instrucció de contractació de l'Entitat Fundació València Escena Oberta (Ajuntament de València), malgrat que s'hi fa menció a la necessitat de justificar la idoneïtat del contracte, no es detalla el procediment ni el contingut de la documentació preparatòria que s'ha de realitzar; circumstància que limita l'aplicació efectiva d'aquest principi.

En la resta de les instruccions de contractació revisades, es considera de forma expressa l'obligació de justificar la necessitat i idoneïtat del contracte, alhora que s'hi estableixen els procediments per a fer-la efectiva.

11. RECOMANACIONS

Com a resultat de la fiscalització realitzada, de revisió de les instruccions de contractació dels poders adjudicadors que no són administracions públiques dependents dels ajuntaments de la Comunitat Valenciana amb una població superior a 50.000 habitants i de les diputacions provincials, d'acord amb l'abast explicat en l'apartat 1 de l'Informe, i amb independència dels incompliments rellevants dels principis de contractació pública recollits en l'apartat 3 de l'Informe, es formulen les recomanacions següents:

a) Les societats mercantils i fundacions que no hagen aprovat la corresponent instrucció de contractació, o que no l'hagen publicada en el seu perfil de contractant, han de formalitzar aquests tràmits tan aviat com siga possible, en compliment del que es disposa en l'article 175.b) de la LCSP, a fi que no es produïsquen les circumstàncies expressades en l'apartat 4 de l'Informe.

b) Les instruccions de contractació han de tenir un fàcil accés des d'internet per a les persones interessades, i han d'estar recollides de forma expressa en la corresponent pàgina web de cada una de les societats mercantils en les quals siguen aplicables. En aquest sentit, en les pàgines web de les entitats locals de les quals depenen, ha d'haver un enllaç específic que permeta accedir a les pàgines web de les citades societats mercantils.

c) En la publicació de les instruccions de contractació en el perfil del contractant, ha de constar de forma expressa l'òrgan que les ha aprovades, la data en què se'n va produir l'aprovació o la modificació de les dites instruccions i la signatura electrònica corresponent (d'acord amb el que s'ha expressat en l'apartat 4 de l'Informe).

d) Les instruccions de contractació han de regular de forma expressa els diversos procediments d'adjudicació, conformement al que es disposa en la LCSP, evitant que es produïsquen les situacions descrites en l'apartat 5 de l'Informe; al mateix temps han d'indicar la forma en què s'ha de materialitzar la publicitat de les licitacions i adjudicacions.

e) En els casos en què l'entitat vulga acudir als supòsits en què no s'apliquen els principis de publicitat i concurrència en les licitacions i adjudicacions, per raó de la quantia dels contractes, o que vulga recórrer a la formalització de contractes menors, cal recollir aquestes possibilitats de forma expressa en les instruccions de contractació (conformement al que s'ha dit en l'apartat 5 de l'Informe).

f) Es recomana que les instruccions de contractació regulen de forma expressa els procediments de modificació dels contractes i els seus requisits, així com les pròrrogues, amb la finalitat de no desvirtuar l'aplicació efectiva dels principis de publicitat i concurrència (tal com es detalla en l'apartat 5 de l'Informe).

g) És necessari que les instruccions de contractació facen una adequada descripció de l'objecte del contracte, que evite possibles discriminacions entre els potencials licitadors i que garantisca la igualtat d'accés per als diferents operadors econòmics, de forma que se'n facilite a tots la mateixa informació i s'eviten discriminacions entre ells (d'acord amb el que s'expressa en l'apartat 6 de l'Informe).

h) Les instruccions de contractació han de fer menció del principi de transparència, recollint també expressament la normativa aplicable als procediments de contractació i facilitant que els licitadors puguen conéixer la dita normativa abans de presentar les seues ofertes; cal establir els terminis adequats per a presentar-les, els òrgans que han de resoldre els procediments i els criteris objectius aplicables en la valoració de les ofertes presentades (en la línia del que hem comentat en l'apartat 7 de l'Informe).

i) En les pàgines web dels ajuntaments i les diputacions provincials, hauria d'haver enllaços directes amb les pàgines web de les societats mercantils i fundacions dependents de les dites entitats locals, de forma que es puga tenir un fàcil accés a les instruccions de contractació, en aplicació del principi de transparència (d'acord amb el que s'ha expressat en l'apartat 7 de l'Informe).

j) Les instruccions de contractació dels poders adjudicadors que no tinguen el caràcter d'Administració pública, han de regular procediments que garantisquen el compliment del principi de confidencialitat, fent una remissió expressa a aquest principi i establint alhora una regulació específica que prenga el dit principi com a referència (tal com s'indica en l'apartat 8 de l'Informe).

k) Les instruccions de contractació s'han de pronunciar expressament sobre la necessitat d'adjudicar el contracte a l'oferta econòmicament més avantatjosa i desenvolupar les directrius o els criteris que faran efectiu aquest principi (en la línia del que s'ha dit en l'apartat 9 de l'Informe).

l) En les instruccions de contractació cal recollir de forma expressa l'obligació de justificar les necessitats prèvies que hom pretén satisfer amb els contractes, establint els procediments per mitjà dels quals això s'ha de fer efectiu, *així com la documentació preparatòria corresponent* a l'objecte de garantir l'aplicació efectiva del citat principi (en la línia del que s'ha expressat en l'apartat 10 de l'Informe).

12. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS

En compliment del que va acordar el Ple de les Corts Valencianes en la reunió del dia 22 de desembre de 1986, així com de l'Acord del Consell d'aquesta Sindicatura de Comptes per mitjà del qual prengué coneixement de l'esborrany de l'Informe de fiscalització, es va trametre als gestors de les entitats fiscalitzades l'esmentat esborrany, amb la finalitat que –si era el cas– hi formulessen al·legacions dins del termini concedit.

En relació amb el contingut de les al·legacions i del seu tractament, cal assenyalar el següent:

1) Els òrgans fiscalitzats han formulat –si era el cas– al·legacions i consideracions que afecten determinades parts o qüestions de l'Informe.

2) Totes les al·legacions han sigut analitzades amb deteniment.

3) Les al·legacions admeses han sigut incorporades al contingut de l'Informe.

El text de les al·legacions formulades, així com l'informe motivat que s'hi ha emés (el qual ha servit perquè aquesta Sindicatura les haja estimades o desestimades), s'adjunta en els annexos I i II del present Informe.

APROVACIÓ DE L'INFORME

D'acord amb els articles 17.f) de la Llei de la Generalitat Valenciana 6/1985, d'11 de maig, de Sindicatura de Comptes, i 60.e) del seu Reglament, i en compliment del Programa Anual d'Actuació de 2010 d'aquesta Institució, el Consell de la Sindicatura de Comptes, en la reunió del dia 28 de desembre de 2010, aprovà aquest Informe de fiscalització.

València, 28 de desembre de 2010

EL SÍNDIC MAJOR

Rafael Vicente Queralt

ANNEX I

AL·LEGACIONS DEL COMPTEDANT

MERCADOS CENTRALES DE ABASTECIMIENTO DE ALICANTE SA Empresa Mixta. NIF. A-03021961
Carretera de Madrid Km. 4 Teléfono 966 081 001 e mail merca@mercalicante.com
03007 Alicante Fax 966 081 010 Web www.mercalicante.com
mercalicante

CERTIFICADO ISO 14001

Correos 13-12-10 SUC-1 ALICANTE

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 14/12/2010 12.00
Núm: 201001958 ENTRADA

SINDICATURA DE COMPTES

C/ Sant Vicent, 4

46002 VALENCIA

Asunto: Traslado de alegaciones de MERCALICANTE al "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales".

Estimado Sr.:

Sirva la presente para darle traslado de las alegaciones de MERCALICANTE al "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales" para su remisión a la Sindicatura de Cuentas de la Comunidad Valenciana.

Alicante, 13 de diciembre de 2010.

Jose Ramón Sempere Vera
DIRECTOR GERENTE

SINDICO DE CUENTAS ANTONIO MIRA-PERCEVAL PASTOR

MERCADOS CENTRALES DE ABASTECIMIENTO DE ALICANTE SA Empresa Mixta. NIF. A-03021961
Carretera de Madrid Km. 4 Teléfono 966 081 001 e mail merca@mercalicante.com
03007 Alicante Fax 966 081 010 Web www.mercalicante.com
mercalicante
CERTIFICADO ISO 14001

Recibido por la gerencia de MERCALICANTE, S.A. "Informe de fiscalización de las Instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamiento con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales"se realizan al mismo las siguientes:

ALEGACIONES

I. GENERALES

A lo largo de todo el informe se hace exclusivamente mención a las entidades del sector público que son poderes adjudicadores pero no tienen la consideración de Administraciones Públicas, sujetas al régimen de contratación establecido en el artículo 175 de la LCSP.

MERCALICANTE, S.A. es una sociedad mercantil de capital mayoritariamente público perteneciente al Ayuntamiento de Alicante y la mercantil Mercados Centrales de Abastecimiento, S.A. (MERCASA) cuyo capital pertenece íntegramente a la Administración General del Estado.

MERCASA formuló consulta a la Abogacía del Estado sobre el régimen de contratación aplicable tanto a MERCASA como a las sociedades mercantiles integrantes de la Red de Mercas que fue informada en el dictamen de 22 de abril de 2008 (A.G. Entes públicos 48/2008) que concluyó:

> *Primera.- A la vista de lo dispuesto en el Decreto de 25 de abril de 1966 de creación de MERCASA, en el artículo 4 de la Ley de Régimen Jurídico de las Entidades Estatales Autónomas, 26 de diciembre de 1958 y en el artículo 2 de los Estatutos de MERCASA, ha de concluirse que dicha sociedad mercantil se constituyo como una empresa nacional, sujeta al Derecho Privado, dado el carácter mercantil de objeto social de MERCASA y de acuerdo con lo establecido en el artículo 3.3 de la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, ha de concluirse que le corresponde la condición de poder no adjudicador a los efectos de determinar el concreto régimen jurídico de contratación que le resulta de aplicación.*
>
> *Segunda.- Para determinar el carácter que corresponda a cada una de las sociedades mercantiles integrantes de la red de Mercas habrá de examinarse, cada caso, atendiendo principalmente al objeto de la sociedad, tal y como aparezca delimitado en sus estatutos, para determinar si tiene la condición de poder adjudicador, como sucederá si dicho objeto social no tiene carácter mercantil o industrial, o de poder no adjudicador, si su objeto social*

tiene carácter mercantil o industrial. Teniendo en cuenta, en su caso, las consideraciones que se realizan en el apartado III del presente informe en relación con los supuestos de realización por parte de la Merca de actividades netamente mercantiles junto a otras actividades que deban calificarse como estrictamente públicas.

Como apuntaba el informe siendo el objeto social de MERCALICANTE, S.A. casi coincidente con el de MERCASA, se consideró igualmente el carácter mercantil y por consiguiente su condición de poder no adjudicador, siendo su régimen jurídico aplicable el definido en el artículo 176 de la LCSP para las entidades del sector público que no tiene la consideración de poderes adjudicadores, en cuyo desarrollo se elaboraron sus Instrucciones de Contratación siguiendo el modelo de las Instrucciones de Contratación de MERCASA que fue informado favorablemente por la Abogacía del Estado en dictamen de fecha 30 de abril de 2008 (Ref. Entes Públicos 82/08).

II. Al INFORME

4. ENTIDADES PÚBLICAS FISCALIZADAS

En los última página del apartado 4 del Informe de fiscalización "Entidades Públicas Fiscalizadas" expone *"que no se tiene constancia de la firma de aprobación de las instrucciones que afectan a MERCALICANTE, S.A. Se considera que, en aplicación de los principios de seguridad jurídica y de transparencia, en las instrucciones de contratación publicadas en la página web de cada una de las citadas entidades, debería constar expresamente el órgano competente que las ha aprobado, la fecha en que se produjo la aprobación o modificación de las instrucciones, así como la correspondiente firma electrónica."*

Las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE, S.A. fueron aprobadas por el Consejo de Administración de la sociedad celebrado el 23 de octubre de 2008, en cuanto a la publicación en la web de la constancia de su aprobación y de la firma electrónica de la misma se procederá a su formalización a la mayor brevedad posible.

5. APLICACIÓN DE LOS PRINCIPIOS DE PUBLICIDAD Y CONCURRENCIA.

En el párrafo 2 de este apartado del Informe se expone que *"En relación con la aplicación de estos principios respecto de las instrucciones de contratación revisadas, no sea comprobado que, en determinados supuestos, las instrucciones de contratación no regulan no regulan de forma expresa la publicidad de la licitación o de la adjudicación, por lo que no se garantiza la aplicación efectiva del principio de publicidad. Esta circunstancia se produce en relación a las siguientes entidades: - MERCALICANTE, S.A. (Ayuntamiento de Alicante)"*

En esta página en su penúltimo párrafo señala: "Las instrucciones de contratación de las entidades de MERCALICANTE, S.A. (Ayuntamiento de Alicante) y (...), aunque hacen

mención expresa al procedimiento negociado sin publicidad, no establecen la obligatoriedad de solicitar tres ofertas, circunstancias que limita la aplicación del principio de publicidad.

No se comparte lo señalado en el informe dado que las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE, S.A. en sus puntos 2 y 3 de la letra a) Publicidad del apartado IV Principios de publicidad establecen que:

> *"2. En los contratos de obras cuyo importe sea igual o superior a 200.000 euros y en los contratos de suministros y servicios iguales o superiores a 60.000 euros se entenderán cumplidas las exigencias derivadas del principio de publicidad con la inserción del anuncio en el perfil del contratante de MERCALICANTE, sin perjuicio de la posibilidad de utilizar otros medios alternativos o adicionales de publicidad. En todo caso, las empresas interesadas pueden recabar información adicional en el domicilio social sito en Alicante, carretera de Madrid, 4 (03007)"*
>
> *3" La adjudicación de los contratos que hayan sido objeto de publicidad será asimismo publicada en el perfil del contratante accesible en la página web de MERCALICANTE."*

De igual manera las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE, S.A. en el punto 2 de la letra b) Principio de concurrencia el apartado IV Principios de publicidad establece que:

> *2. En los contratos de obras de importe inferior a 200.000 euros, en los de suministros y servicios de importe inferior a 60.000 euros, y en todos los contratos en los que concurran los supuestos de exclusión de publicidad antes relacionados será necesario solicitar ofertas, al menos, a tres empresas con la capacidad y solvencia necesarias para la realización del objeto del contrato, siempre que ello sea posible.*

Se considera que las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE regulan de forma expresa la publicidad en su contratación garantizando el cumplimiento de este principio, de la misma manera que establecen la obligación de de solicitar al menos tres ofertas dando cumplimiento al principio de concurrencia.

7 APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE TRANSPARENCIA

El informe inicia este apartado señalando *"El artículo 176* (aunque por error cita el articulo 175 a)) *de la LCSP establece que los entes, organismos entidades del sector público que no tengan la consideración de poderes adjudicadores deberán ajustarse, en la adjudicación de los contratos, al principio de transparencia, por lo que las instrucciones de contratación deben garantizar la aplicación de este principio."*

En particular, señala el informe en este mismo apartado que "En la aplicación del principio de transparencia, por otra parte, es fundamental que los plazos establecidos para presentar ofertas sean suficientes para permitir a las empresas realizar una evolución

adecuada del procedimiento y formular sus ofertas. En este contexto se ha comprobado que en las Instrucciones de contratación que se indican a continuación no se hace referencia a los plazos para la presentación de ofertas: -MERCALICANTE, S.A. (Ayuntamiento de Alicante).

Las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE, S.A. si hacen referencia a la necesidad de fijar plazos suficientes para permitir a las empresas una adecuada presentación de sus ofertas. En el punto 2 de la letra c) Principio de Transparencia señalan:

> *2. En los anuncios se fijarán plazos adecuados para la presentación de ofertas que deberán ser suficientes para permitir a las empresas realizar una evaluación adecuada y formular sus proposiciones.*

En último lugar en relación con el principio de transparencia señala el informe que: "*....las instrucciones de contratación concreten de forma clara y previa, con anterioridad al inicio del procedimiento, el órgano al que le corresponde efectuar la propuesta de adjudicación del contrato, así como el órgano competente para efectuar la adjudicación definitiva del mismo. En este sentido, se ha comprobado que en las instrucciones de contratación de las entidades que se indican, no se concreta quién es el órgano de contratación de la entidad: -MERCALICANTE, S.A. (Ayuntamiento de Alicante).*"

Las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE dedican un apartado completo (V) al Órgano de Contratación y Competencias.

1. *El órgano de contratación es el Consejo de Administración de MERCALICANTE, sin perjuicio de la delegación de facultades que el mismo efectúe en el Director Gerente y otros cargos.*
2. *La adjudicación de los contratos superiores a 300.000 € se efectuará por acuerdo del Consejo de Administración.*
3. *En el ejercicio de estas facultades delegadas, la adjudicación de los contratos inferiores a 300.000 € se llevará a cabo por el Director Gerente que actuará mancomunadamente junto con el Presidente, Vicepresidente Segundo o, en su caso, con el Consejero que se designe por el Consejo de Administración de la Sociedad cuando se supere el límite de 100.000 €.*
4. *El Director Gerente, esté o no apoderado para adjudicar, es el responsable de instruir el expediente de contratación, así como de la proponer la adjudicación al segundo apoderado o, en su caso, al Consejo de Administración.*

En conclusión, a excepción de lo señalado sobre la publicación en la web del órgano y fecha de la aprobación de las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE y la firma digital de la misma, que se procederá a su formalización a la mayor brevedad posible, el resto de las observaciones no se corresponden con el contenido de las Instrucciones de Contratación de MERCALICANTE, S.A.

SINDICATURA DE COMPTES
DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 15/12/2010 13.00
Núm: 201001972 ENTRADA

Ref.:523/2010-AC

ALFONSO CALERO DEL CASTILLO, mayor de edad, con D.N.I. nº 21.386.320-T y don domicilio a efecto de notificaciones en Alicante, calle Alona nº 31, ante V.E. comparezco y como mejor proceda en Derecho **DIGO:**

1.- Que comparezco ante V.E. en nombre y representación de la Sociedad Mercantil **"AGUAS MUNICIPALIZADAS DE ALICANTE, EMPRESA MIXTA (AMAEM)",** como apoderado de la misma, representación que acredito mediante copia del Poder que acompaño a este escrito, como **documento nº 1**, sin perjuicio de la aportación del original, si fuere necesario.

2.- Que el pasado día 9 de diciembre de 2010, se ha recibido en esta Sociedad escrito del Excmo. Ayuntamiento de Alicante, de fecha 7 de diciembre anterior, acompañando oficio de esa Sindicatura de Comptes, de 29 de noviembre de 2010, al que se adjuntaba el borrador del ***"Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales (Ayuntamiento de Alicante)",*** en lo referente a aquellos apartados que afectan a dicto Ayuntamiento, así como a las entidades dependientes del mismo, a efectos de que, en su caso, se efectúen las alegaciones que se estime oportuno.

3.- Que dentro del plazo concedido y en relación con el citado Informe, se formulan las siguientes

ALEGACIONES:

PRIMERA.- Entidades que forman parte del sector público.

Como bien se establece en el apartado 4 del Informe objeto de estas alegaciones, el art. 3 de la Ley de Contratos del Sector Público (**LCSP**), dispone:

> *"1. Alos efectos de esta Ley, se considera que forman parte del sector público los siguientes entes, organismos y entidades:*
> *.../...*
> *d)* ***Las sociedades mercantiles en cuyo capital social, directa o indirecta, de entidades de las mencionadas*** *en las letras a) a f) del presente apartado* ***sea superior al 50%".***

Entre dichas entidades se encuentran las Entidades Locales.

Por lo tanto, **solo tienen obligación de aprobar las correspondientes Instrucciones Internas de Contratación, la sociedades mercantiles vinculadas a las entidades locales, en cuyo capital participen éstas en más de un 50%.**

SEGUNDA.- Las entidades públicas fiscalizadas vinculadas al Ayuntamiento de Alicante.

En el apartado 4 del citado Informe, se indica que entre las sociedades mercantiles vinculadas al Ayuntamiento de Alicante, cuyas instrucciones de contratación no han sido aprobadas o publicadas en el perfil del contratante, figuran las siguientes:

- Aguas Municipalizadas de Alicante, Empresa Mixta (**AMAEM**).
- Empresa Mixta de Aguas Residuales de Alicante, S.A. (**EMARASA**).
- Comercial del Agua, S.A. (**COMAGUA**).
- Labaqua, S.A. (**LABAQUA**).

La participación del Ayuntamiento de Alicante en las referidas empresas es la siguiente:

- AMAEM 50%
- EMARASA 50%

En COMAGUA y LABAQUA actualmente no tiene el Ayuntamiento de Alicante participación alguna, ni tampoco la tuvo nunca directamente. Cuando entró en vigor la Ley 30/2007 de CSP, la participación del Ayuntamiento, indirectamente, era la siguiente:

- En COMAGUA.
    - AMAEM 45%
    - EMARASA 5%

Es decir, el Ayuntamiento tenía el 50% del 50% del capital.

- En LABAQUA
    - AMAEM 30´36%, es decir, el Ayuntamiento tenía el 50% del 30´36%.

Por acuerdo de los respectivos Consejos de Administración de AMAEM y EMARASA, de fecha 12 de diciembre de 2009, se acordó la venta de las acciones de ambas empresas en COMAGUA y LABAQUA a la Sociedad General Aguas de Barcelona, S.A., que fueron vendidas en escritura pública de fecha 21 de diciembre de 2009.

Cuanto se indica puede ser justificado si la Sindicatura de Comptes lo considera oportuno.

Por lo tanto, **ninguna de la sociedades mercantiles indicadas está obligada a elaborar las instrucciones internas de contratación** reguladas en el art. 175 de la LCSP, en relación con el art. 3,1 de la misma.

TERCERA.- Instrucciones Internas de Contratación de AMAEM.

No obstante lo anterior, tras la entrada en vigor de la LCSP, AMAEM elaboró unas Instrucciones Internas de Contratación que fueron aprobadas por el Consejo de Administración, en reunión de fecha 10 de junio de 2008, pero que al no ser obligada su aprobación no están publicadas en el perfil del contratante. Se utilizan como normas internas de contratación cuando se superan los límites establecidos en la normativa vigente.

En su virtud,

SOLCITO de V.E. que teniendo por presentado este escrito, en tiempo y forma, se sirva admitirlo y tener por formuladas las alegaciones que en el mismo se contienen al borrador del ***"Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales (Ayuntamiento de Alicante)"***, elaborado por esa Sindicatura de Comptes.

Alicante, a diez de diciembre de dos mil diez.

Aguas Municipalizadas de Alicante
EMPRESA MIXTA

EXCMO. SR. SINDIC DE COMPTES
Sindicatura de Comptes de la Generalitat Valenciana.
C/. Sant Vicent, 4
VALENCIA

Ajuntament d'ELX

Negociat:	Intervención
Data:	13 de diciembre de 2010
Assumpte:	Contestación escrito de referencia 201004440

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 15/12/2010 10:52
Núm: 201001967 ENTRADA

AJUNTAMENT D'ELX
REGISTRO GENERAL
REGISTRE GENERAL
FECHA DATA 13 DIC 2010
SALIDA EIXIDA Nº. 50040

Sindicatura de Comptes de la Comunitat Valenciana
c/ Sant Vicent,4
46002 Valencia

Por la presente les presentamos las siguientes alegaciones al borrador del "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y Diputaciones Provinciales".

En primer lugar les informo que actualmente no existe ninguna empresa municipal denominada Estación de Autobuses de Elche S.A. puesto que esta sociedad modificó su denominación social para convertirse en Iniciativas y transporte de Elche S.A. con fecha de escritura 16 de octubre de 1.997; por lo tanto las empresas municipales dependientes del Ajuntament son Promociones e Iniciativas Municipales de Elche S.A., Iniciativas y Transportes de Elx, S.A., Manteniment d'Espais Verds d'Elx S.A., Aigües i Sanejament d'Elx S.A.

En segundo lugar les adjuntamos las alegaciones realizadas por los gerentes de las mercantiles Promociones e Iniciativas Municipales de Elche S.A., Iniciativas y Transportes de Elche S.A. y Aigües i Sanejament d'Elx S.A. sobre los incumplimientos indicados en el borrador de informe para su estudio y valoración.

Quedamos a su disposición para cualquier consulta o comentario que quieran realizar.

Atentamente,

El Interventor Acctal.

Intervención. c/ Troneta, 6 - 1º, 03203, Teléfono 966658039, Fax 966658134, Correo electrónico interventor@ayto-elche.es

grupo intesa
INICIATIVAS Y TRANSPORTE DE ELCHE, S.A.

SINDICATURA DE COMPTES
C/ San Vicent, nº4
46002 Valencia

ANTONIO HERNÁNDEZ GARCÍA, en nombre y representación de la mercantil **INICIATIVAS Y TRANSPORTE DE ELCHE S.A.**, provista de CIF: A-03126711, con domicilio social a efectos de notificaciones en Av. Ferrocarril, nº4, 03202 Elche, ante este Organismo comparezco y, como más proceda en Derecho, DIGO:

Habiendo recibido "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales", es por lo que por medio del presente escrito, y dentro del plazo legal al efecto conferido, venimos a manifestar las siguientes ALEGACIONES:

En cumplimiento de lo dispuesto en los arts. 175 b), 42 y concordantes de la LCSP, les comunico que **las Instrucciones de Contratación están publicadas en nuestra web** de Grupo Intesa, siendo el mapa web el siguiente:

- pestaña de Grupo Intesa
- pestaña Perfil del Contratante
  - Información útil
  - Instrucciones de Contratación
  - Anuncios
    - Anuncios Licitaciones
    - Adjudicaciones
    - Procedimientos Anulados
  - Pliegos de Condiciones

Puntualizar que la a la mercantil Estación de Autobuses de Elche S.A. constituida en fecha 6 de mayo de 1983 ante el Notario de Elche D. Joaquin Tenas Casajona, bajo el nº 1.131 de su protocolo, se le modificó la denominación social, mediante escritura de fecha 16 de octubre de 1997 ante el Notario de Elche D. Manuel Miñarro Muñoz, pasando a denominarse Iniciativas y Transporte de Elche S.A., inscrita en el Registro Mercantil de la provincia al tomo 1.696, folio 147, hoja nº A-26.610.

En virtud de lo expuesto SOLICITO A LA SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNIDAD VALENCIANA, que habiendo por presentado este escrito, tenga por cumplimentado el trámite dentro del plazo legal al efecto conferido.

Elche a 10 de Diciembre de 2010

Iniciativas y Transporte de Elche, S.A.
Director-Gerente

grupo intesa
INICIATIVAS Y TRANSPORTE DE ELCHE
N.I.F. A-03126711
AVDA. DEL FERROCARRIL, 4
03202 ELCHE (Alicante)

Ajuntament d'ELX
Registre General
Data: 13 DIC 2010
Entrada Nº 76.211

D. Antonio Martínez Gómez, con N.I.F. 21.975.339-N, en nombre y representación como Gerente de la mercantil "Promociones e Iniciativas Municipales de Elche, S.A." (PIMESA), con C.I.F. número A03475001, y domicilio en Elche (Alicante), calle Diagonal del Palau, 7, código postal 03202,

EXPONE

Que con fecha 9 de diciembre de 2010 ha recibido oficio del Negociado de Intervención del Ayuntamiento de Elche mediante el que se da traslado del "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y Diputaciones Provinciales", en lo referente a las entidades dependientes del Ayuntamiento de Elche, elaborado por la Sindicatura de Comptes de la Comunitat Valenciana.

En dicho informe se analizan las instrucciones de contratación de PIMESA desde el punto de vista de la aplicación de los principios de publicidad y concurrencia, igualdad y no discriminación, transparencia, adjudicación a la oferta económica más ventajosa y justificación de la necesidad de idoneidad del contrato regulados en la Ley 13/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, realizándose una serie de recomendaciones en cuanto a la necesidad de ampliar en determinados aspectos el contenido de la información contenida en las instrucciones de contratación de la Sociedad, estableciendo la posibilidad de efectuar las alegaciones que se estimen pertinentes respecto al contenido del informe de fiscalización redactado por la Sindicatura de Comptes de la Comunitat Valenciana, por lo que dentro del plazo establecido al efecto, se realizan las siguientes

ALEGACIONES

Primera: La Sociedad "Promociones e Iniciativas Municipales de Elche, S.A." (PIMESA) se constituyó el 5 de enero de 1990 como un instrumento de gestión directa de las competencias de carácter urbanístico y de vivienda del Ayuntamiento de Elche.

PIMESA es una sociedad mercantil local, cuyo capital social pertenece íntegramente al Ayuntamiento de Elche, es una sociedad anónima que se rige, según lo establecido en la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local, íntegramente por el ordenamiento jurídico privado, salvo las materias en que le son de aplicación la normativa presupuestaria, contable, de control financiero, de control de eficacia y contratación.

El marco regulador de su régimen de contratación con terceros se encuadra en el artículo 3.1 d) de la Ley de Contratos del Sector Público.

El Consejo de Administración de PIMESA aprobó el día 13 de julio de 2009 las Instrucciones Internas por las que se regulan los procedimientos de contratación de la

PROMOCIONES E INICIATIVAS MUNICIPALES DE ELCHE, SOCIEDAD ANÓNIMA.
Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante en el tomo 1.165, folio 52, hoja nº A-325, inscripción 1ª. • C.I.F. A-03475001

Sociedad, de acuerdo con lo establecido en el artículo 175 b) de la citada Ley. Dichas Instrucciones están publicadas en el Perfil del Contratante de la entidad, que está disponible en su página web www.pimesa.es, junto con la legislación de referencia y aplicación.

En las Instrucciones publicadas consta de forma expresa el órgano que las aprobó, el Consejo de Administración de PIMESA, y la fecha de adopción del acuerdo, estando firmadas todas sus hojas por la Secretaria de dicho Consejo.

El contenido de las Instrucciones Internas por las que se regulan los procedimientos de contratación de PIMESA se complementa en todo caso con lo dispuesto en la legislación vigente de Contratos del Sector Público y que resulta de aplicación a las sociedades mercantiles públicas, y con lo establecido en los Pliegos de Condiciones que aprueba el Consejo de Administración de PIMESA con objeto de regular las distintas licitaciones, los cuales son publicitados según indica la legislación vigente y publicados en el Perfil del Contratante.

Segunda: En lo relativo a la aplicación de los principios de publicidad y concurrencia, para contratos de obras que no superen la cifra de 200.000 euros, o de 60.000 euros en el resto de los supuestos, las Instrucciones de PIMESA establecen que con carácter general en relación con los contratos no sujetos a regulación armonizada, se elaborará un Pliego de Condiciones que formará parte integrante del contrato y que será publicado en la página web, www.pimesa.es, para el conocimiento y estudio de los posibles interesados. El hecho de que "no se concreta la forma en que ha de realizarse la publicidad", no significa que "no se ajusta a lo dispuesto en el artículo 162.1 de la LCSP, pues en estos supuestos debería formalizarse los correspondientes anuncios de la convocatoria de licitación, tal y como se establece en el artículo 126.1 de la LCSP", ya que lo dispuesto en las Instrucciones de PIMESA se completa necesariamente con lo establecido en los artículos 162.1 y 126.1 de la LCSP, y que esta Sociedad está cumpliendo de forma escrupulosa, lo cual se acredita mediante los anuncios publicados para los diferentes expedientes de contratación que se encuentran disponibles para ser consultados en el apartado denominado "Anuncio de la licitación" del Perfil del Contratante.

No obstante, no existe ningún impedimento en ampliar el contenido de las Instrucciones de PIMESA, expresando la forma en que va a realizarse la publicidad en estos casos, lo que se someterá a aprobación del Consejo de Administración de la Sociedad en su próxima reunión.

Tercera: En relación con el procedimiento restringido que no se recoge expresamente en la Instrucciones de PIMESA, cuya regulación está en el artículo 146 y siguientes de la LCSP, el Consejo de Administración no consideró oportuno su desarrollo en las citadas Instrucciones ya que es una modalidad de contratación que PIMESA no va a utilizar, como consecuencia de las actividades que realiza relacionadas con el objeto social de la Sociedad.

PROMOCIONES E INICIATIVAS MUNICIPALES DE ELCHE, SOCIEDAD ANÓNIMA.
Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante en el tomo 1.165, folio 52, hoja nº A-325, Inscripción 1ª. • C.I.F. A-03475001

PROMOCIONES E INICIATIVAS MUNICIPALES DE ELCHE, SOCIEDAD ANÓNIMA.
Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante en el tomo 1,165, folio 52, hoja nº A-325, inscripción 1ª • C.I.F. A-03475001

Cuarta: En cuanto a que no se regulan en las Instrucciones de PIMESA las modificaciones y prórrogas contractuales, se hace en los correspondientes Pliegos de Condiciones que son aprobados por el Consejo de Administración de la Sociedad y que posteriormente son publicitados en los medios previstos en la LCSP y se publican en el Perfil del Contratante, estando además a disposición de los interesados en las instalaciones de PIMESA.

No existe ningún inconveniente en ampliar el contenido de las Instrucciones de PIMESA, incorporando un texto genérico sobre las modificaciones y prórrogas contractuales, lo que se someterá a aprobación del Consejo de Administración de la Sociedad en su próxima reunión.

Quinta: En cuanto a las prescripciones relacionadas con la garantía en la aplicación de los principios de igualdad y no discriminación, PIMESA está realizando una descripción adecuada del objeto de los contratos en los Pliegos de Condiciones que aprueban sus Órganos de Contratación y que se publicitan en cada caso según lo establecido en la LCSP y se publican en el Perfil del Contratante de la Sociedad, lo que además asegura la igualdad de acceso a los licitadores y que obtengan idéntica información.

Sexta: En lo que hace referencia a la aplicación del principio de transparencia se afirma que en las Instrucciones de PIMESA no se establecen unos plazos adecuados que faciliten la presentación del mayor número de ofertas económicas, con la finalidad de obtener un mejor precio en la adjudicación, en este sentido PIMESA estudia cada procedimiento de contratación fijando un plazo adaptado a la complejidad del propio contrato, poniéndolo siempre en conocimiento de los interesados al publicar la convocatoria de la licitación.

No existe ningún inconveniente en incorporar a las Instrucciones de PIMESA un apartado en el que se concreten los criterios para el establecimiento de los plazos para formular las ofertas, lo que se someterá a aprobación del Consejo de Administración de la Sociedad en su próxima reunión.

Séptima: En cuanto a que es imprescindible que las Instrucciones de contratación establezcan los criterios objetivos aplicables en la valoración de las ofertas presentadas, PIMESA las concreta siempre en los Pliegos de Condiciones que aprueba su Consejo de Administración para cada contrato, lo que publica según lo establecido en la legislación vigente y en el Perfil del Contratante.

No existe ningún inconveniente en incorporar a las Instrucciones de PIMESA un texto en el que se indique que los criterios objetivos aplicables en la valoración de las ofertas presentadas se incorporan de forma detallada en los correspondientes Pliegos de Condiciones que aprueben los Órganos de Contratación de PIMESA, lo que se someterá a aprobación del Consejo de Administración de la Sociedad en su próxima reunión.

Octava: En lo relativo a la justificación de la necesidad e idoneidad del contrato según el artículo 22 de la LCSP, PIMESA lo cumple con el acuerdo del Consejo de Administración aprobando el inicio del procedimiento de contratación.

Sin embargo, no existe ningún inconveniente en incorporar a las Instrucciones de PIMESA un apartado en el que se detalle cómo se va a justificar la necesidad e idoneidad del cada contrato, lo que se someterá a aprobación del Consejo de Administración de la Sociedad en su próxima reunión.

Por todo lo anteriormente expuesto,

SOLICITA

Que teniendo por presentado este escrito, dé traslado del mismo a la Sindicatura de Comptes de la Comunitat Valenciana.

Elche, 13 de diciembre de 2010

DECRETO DE DISTRIBUCIÓN.– Pase al negociado de ..INTERVENCION..... a efectos de la pertinente tramitación.

Elche, a 13 DIC 2010

El Secretario General,

PROMOCIONES E INICIATIVAS MUNICIPALES DE ELCHE, SOCIEDAD ANÓNIMA
Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante en el tomo 1.165, folio 52, hoja nº A-325, Inscripción 1ª • C.I.F. A-03475001

SR. ALCALDE PRESIDENTE DEL AYUNTAMIENTO DE ELCHE

Aigües d'Elx

REGISTRO INTERVENCION
Fecha 10-12-2010
Número 80916

Excmo. Ayuntamiento de Elche
A/A: Sr. Interventor Acctal.

9 de diciembre de 2010

Muy Sr. Nuestro:

En relación a su escrito, recibido en nuestras oficinas en el día de hoy, por el que se nos da traslado del borrador del "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y Diputaciones Provinciales", les informamos que:

Sin perjuicio de llegar a entender que esta entidad ha podido no proceder a la aprobación de la correspondiente instrucción y publicación en el perfil del contratante del modo expreso y exacto al que se indica en el Informe de Fiscalización, Aigües i Sanejament d'Elx sí ha llevado a cabo actuaciones análogas a las referidas.

Tales actuaciones realizadas por Aigües i Sanejament d'Elx, las cuales se relacionan a continuación, sirven por sí mismas para garantizar los mismos aspectos perseguidos por los requisitos de aprobación y publicación de instrucción, como son los principios de igualdad, publicidad y libre concurrencia.

En cualquier caso, aun entendiendo que las garantías perseguidas se encuentran totalmente salvaguardadas con las actuaciones llevadas a cabo por esta entidad, manifestamos que si a pesar de ello se considera necesario realizar de forma expresa la aprobación y publicación de las instrucciones indicadas en el Informe de Fiscalización, esta entidad procederá de conformidad con ello.

A continuación se relacionan diferentes aspectos sobre las actuaciones realizadas por Aigües i Sanejament d'Elx.

El órgano de contratación para la licitación y adjudicación corresponde al Consejo de Administración.

Que la página web de Aigües i Sanejament d´Elx, S.A., se denomina **"aigueselx.com "**.

Que en dicha página se dispone del apartado correspondiente al **PERFIL DEL CONTRATANTE**, donde se pueden consultar los expedientes de contratación y otra información de relevancia.

Que la estructura que sigue dicha página web, es la siguiente:

Página principal de la web; aigueselx.com:

- Perfil del contratante

Aigües i Sanejament d'Elx, S.A. Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante, Tomo 2432, Folio 24, Hoja A- 64388, Inscripción 1ª - C.I.F.: A-53555967

Plaça de La Llotja, s/n.
03202 Elx
www.aigueselx.es

Tel. 96 661 38 00
Fax: 96 545 33 39

Agbar qualitat
ISO 9001
ISO 14001

- Perfil del contratante
- Normas de homologación de contratistas; incluye documentación a presentar y modelo de solicitud.
- Licitaciones y concursos:
  - Anuncios
  - Publicación de la Licitación
  - Documentación del concurso público para la contratación de las obras de ..... (incluye la siguiente documentación):
    - Pliego de Condiciones Generales Económico-Administrativas
    - Pliego de Condiciones Particulares
    - Cuadro de características del concurso
    - Modelo de proposición
    - Modelo de fianza provisional
    - Modelo de fianza definitiva
    - Modelo de contrato a suscribir con el adjudicatario
- Aperturas y adjudicaciones
  - Resultado de la apertura de ofertas
  - Adjudicación
- Normativa Técnica
  - Normativa técnica de proyectos y obras
  - Planos

A modo de ejemplo y por si es de su interés, adjunto le remitimos varios de los expedientes de contratación instruidos, con las publicaciones y procedimiento seguido;

- Colector de pluviales en la avenida Llauradors.
- Construcción de infraestructuras de aguas pluviales en el polígono de Carrús.
- Renovación de la tubería de abastecimiento en las calles Cristobal Sanz y José María Pemán.
- Colector de saneamiento de Perleta a Valverde.
- Renovación de infraestructuras hidráulica y urbanización de la calle Solars.

No obstante lo anterior, quedamos a su disposición para cualquier indicación o mejora a realizar, atentamente.

Enrique Sáez Solano
Director Gerente

Aigües i Sanejament d'Elx, S.A. Inscrita en el Registro Mercantil de Alicante, Tomo 2432, Folio 24, Hoja A- 64388, Inscripción 1ª. - C.I.F.: A-53555967

Plaça de La Llotja, s/n.
03202 Elx
www.aigueselx.es

Tel. 96 661 38 00
Fax: 96 545 33 39

Agbar qualitat
ISO 9001
ISO 14001

SINDICATURA DE COMPTES
DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 16/12/2010 10:50
Núm: 201001985 ENTRADA

AJUNTAMENT DE GANDIA
REGISTRE GENERAL
DATA 13 DIC 2010
ENTR. / EIXIDA 33476

AJUNTAMENT DE GANDIA

Plaça Major, 1
46701 GANDIA
Tel.: 96 295 94 00
Fax.: 96 295 94 82

De conformidad con lo previsto en el art. 38.4b) de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y Procedimiento Administrativo Común, y en aplicación del Convenio Marco, de 22 de mayo de 2007, entre la administración General del Estado y la Comunitat Valenciana, adjunto le remito, a los efectos procedentes, instancia presentada en el Registro de Entrada del Ayuntamiento de Gandia el día 13 de diciembre de 2010 por:

Nombre	Nº Reg. Entrada
ALFREDO BOIX PASTOR	45791

Gandia, 15 de diciembre de 2010

EL SECRETARIO GENERAL
Lorenzo Pérez Sarrion

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
C/ SANT VICENT, 4
46002 VALÈNCIA

AJUNTAMENT DE GANDIA
REGISTRE GENERAL
DATA 13 DIC 2010
ENTR. 45791 EIXIDA /

AJUNTAMENT DE GANDIA

Plaça Major, 1
46700 GANDIA
Tel.: 96 295 94 00
Fax.: 96 295 94 82

Departamento: *Coordinación de Gobierno y Administración General*

Asunto: *Remisión INFORME DE ALEGACIONES EN RELACIÓN A LA FISCALIZACIÓN DE LAS INSTRUCCIONES DE CONTRATACIÓN DE LAS ENTIDADES DEPENDIENTES DEL AYUNTAMIENTO DE GANDIA.*

V/RFª: *Nº. 20100443*

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
C/. Sant Vicent, 4
46002 - València

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 16/12/2010 10:50
Núm: 201001985 ENTRADA

En contestación a su informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes del Ayuntamiento de Gandia, remitido a este Ayuntamiento, mediante escrito de fecha 29.11.2010, RGE núm. 44923 (01/12/2010) y dentro del plazo concedido al efecto, se remite la siguiente documentación:

Informe de alegaciones respecto de la fiscalización de las instrucciones de contratación aprobadas por el órgano competente de las distintas entidades dependientes, suscrito por el responsable de la asesoría jurídica.

Gandia, 13 de diciembre de 2010

AJUNTAMENT DE GANDIA

Alfredo Boix Pastor,
Teniente de Alcalde de Coordinación de Gobierno y Administración General

www.gandia.org email: ajuntament@gandia.org
Núm. REL 01461311
CIF P-4613300-E

Plaça Major, n.1 - 46701 Gandia | www.gandia.org iniciatives@gandia.org | T. 962 959 527 F. 962 959 526
Registre Mercantil de València: tom 8.490, llibre 5.780, fol. 187, full V 115.282, inscripció 1ª - CIF A-97767032

ASUNTO: ALEGACIONES AL INFORME DE FISCALIZACIÓN DE LAS INSTRUCCIONES DE CONTRATACIÓN DE LAS ENTIDADES DEPENDIENTES. AYUNTAMIENTOS CON POBLACIÓN SUPERIOR A 50.000 HABITANTES Y DIPUTACIONES PROVINCIALES.

El día 1 de diciembre de 2010, tuvo entrada en el Registro General del Ayuntamiento de Gandia, NERG 44923, el escrito del Síndico de Cuentas de la Comunidad Valenciana, de fecha 29.11.2010, por el cual se da traslado del borrador del "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes", emitido por la propia Sindicatura de Cuentas de la Comunidad Valenciana, Rfª. Núm. 201004443, cuyo objetivo es comprobar si las instrucciones de contratación son accesibles por Internet, analizándose su contenido y su adecuación a la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público (LCSP). En el mismo escrito de concede un plazo que finaliza el día 13 de diciembre de 2010 a los efectos de que se puedan efectuar alegaciones.

Del borrador del informe se dio traslado a las entidades dependientes, a los efectos de su examen por parte de los responsables y gestores interesados.

A la vista de las consideraciones hechas por los distintos gestores interesados y de acuerdo con el informe jurídico elaborado al efecto, se hace necesario poner de manifiesto las siguientes,

ALEGACIONES

PRIMERA.- Consideración Previa.

Como consideración previa a las alegaciones que se desarrollan en el presente documento, debemos expresar que las normas aplicables a los poderes adjudicadores que no tengan el carácter de Administración Pública, se desarrollan únicamente en la Sección 1ª, Capítulo II, Título I, Libro III de la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público (LCSP), siempre y cuando no se aprobase por el correspondiente poder adjudicador las instrucciones internas de contratación, tal y como establece las Disposición transitoria sexta de la mencionada ley, en cuyo caso

Plaça Major, n.1 46701 Gandia | www.gandia.org iniciatives@gandia.org | T. 962 959 527 F. 962 959 526

Registre Mercantil de València: tom 8.490, llibre 5.780, fol 187, full V 115.262, inscripció 4ª -CIF A-97767032

las contrataciones se regirían por las condiciones establecidas en el artículo 174 de la LCSP en relación a los contratos sujetos a regulación armonizada.

Es por ello que entendemos que el legislador ha querido diferenciar claramente un régimen especial en materia de contratación a los entes calificados como poderes adjudicadores y que no tienen el carácter de Administración Pública, arbitrando la posibilidad de regular a través de una normativa interna, aprobada por sus propios órganos, los procedimientos de contratación a desarrollar por esos entes y que deben cumplir en todo caso los principios generales establecidos en el artículo 175 apartado a) de la LCSP.

En consecuencia la normativa interna en los poderes adjudicadores debe gozar de un importante margen respecto del sistema de contratación arbitrado por la LCSP respecto de las Administraciones Públicas, ya que cuando el legislador ha querido restringir dicho margen lo ha realizado a través de los denominados contratos sujetos a regulación armonizada, en los que cabe reproducir con unas pequeñas adaptaciones las normas establecidas de forma general al procedimiento de contratación de las Administraciones Públicas.

SEGUNDA.- Respecto de los principios de publicidad y concurrencia.

Se señala en el informe de fiscalización notificado que las excepciones de publicidad incluidas en las normas internas de contratación no se ajustan a lo dispuesto en los artículos 126.1 y 175.c) de la LCSP.

A este respecto debemos alegar que el artículo 126.1 de la LCSP hace referencia expresa a los procedimientos para la adjudicación de contratos de las Administraciones Públicas, cuando las normas internas objeto de la fiscalización no vienen referidas en ningún caso a Administraciones Públicas, sino a poderes adjudicadores que se encuentran en el ámbito de la Sección 1ª del Capítulo II al que se ha hecho referencia anteriormente, y por tanto no sujetos a los condicionantes de publicidad establecidos en el citado artículo 126, salvo en aquellos procedimientos de contratación que desarrollen esos poderes adjudicadores que se encuentren sujetos a regulación armonizada.

En cuanto a los señalado en el artículo 175.c) de la LCSP respecto de la inserción de la información de los contratos cuyo importe supere los 50.000 euros en

Registre Mercantil de València: tom 8.490, llibre 6.780, foli 187, full V 115.262, inscripció 4ª - CIF A97767032 | Plaça Major, nº 1 - 46701 Gandia | www.gandia.org iniciatives@gandia.org | T. 962 959 527 F. 962 959 526

el perfil del contratante, señalar que los artículos 25 o 26, según los casos de las normas internas de contratación de las distintas entidades dependientes objeto de fiscalización, se realiza referencia a la publicidad respecto de la información a incluir en el perfil del contratante de los contratos señalados en este apartado del informe de fiscalización.

No obstante lo anterior, se toma cuenta de la recomendación realizada en aras a perfeccionar los elementos de publicidad a incluir a través del perfil del contratante.

En relación con la falta de regulación del procedimiento restringido al que hace alusión el informe de fiscalización, sobre la base de lo dispuesto en el artículo 146 de la LCSP, debemos reiterar lo señalado anteriormente respecto de que dicho artículo no se encuentra entre los contemplados en la Sección 1ª, Capítulo II, Título I, Libro III de la LCSP, que es de aplicación a los poderes adjudicadores que no tienen el carácter de Administración Pública.

Con respecto a la falta de regulación expresa sobre las modificaciones de los contratos a la que se hace referencia en el informe de fiscalización, señalar que los artículos 31 o 32, según los casos, de las normas internas de contratación de las distintas entidades analizadas se hace referencia expresa a las variaciones del contrato y que vienen referidas a las condiciones de modificación del mismo.

Así mismo en relación con la falta de regulación respecto de las prórrogas contractuales señalada en el informe de fiscalización, indicar que el párrafo tercero de los artículos 12 o 13, según los casos, de las normas internas de contratación se hace referencia al régimen de prórrogas aplicable en términos generales, todo ello además de las especificaciones que a este respecto se incluyen en la totalidad de los pliegos de condiciones que rigen los procedimientos de contratación llevados a cabo.

TERCERA.- Aplicación de los principios de igualdad y no discriminación.

En el informe de fiscalización se establece la necesidad de garantizar la aplicación de los principios de igualdad y no discriminación mediante el cumplimiento de las siguientes prescripciones:

- Realizar una descripción adecuada del objeto de los contratos, sin referencias concretas que limiten la efectiva concurrencia en la presentación de ofertas.

Plaça Major, n.1 - 46701 Gandia | www.gandia.org | iniciatives@gandia.org | T. 962 959 527 | F. 962 959 526

Registre Mercantil de València: tom 8.490, llibre 5.780, foli 187, full V 115.282, inscripció 4ª -CIF A97767032

- Arbitrar mecanismos que aseguren la igualdad de acceso a las licitaciones a todos los operadores económicos.

- Garantizar que todos los operadores económicos reciban idéntica información, al objeto de que ninguno de ellos pudiera disfrutar de ventajas respecto al resto.

Tal y como se puede apreciar, el informe de fiscalización se refiere a unas prescripciones generalistas sin que se señale de forma concreta que precepto o preceptos de las normas internas de contratación vulneran alguno de esos principios o prescripciones, por lo que no es posible realizar alegaciones concretas al respecto, si bien al respecto se pueden realizar las siguientes consideraciones:

- En los pliegos de condiciones de las contrataciones efectuadas en desarrollo de las normas internas de contratación objeto de fiscalización, aparecen suficientemente detallados los objetos de los contratos, tal y como otra parte se señala en el artículo 6 de las citadas normas de contratación.

- Con respecto a la igualdad de acceso a las licitaciones y la aportación de idéntica información a los operadores económicos, señalar que las normas internas objeto de fiscalización incluyen en sus artículo 36 o 37, según los casos, referencias a la aplicación de los principios de igualdad y no discriminación, tanto en las convocatorias, como en las licitaciones y en los contratos. Así mismo señalar que durante los procesos de licitación desarrollados sobre la base de las normas internas de contratación objeto de fiscalización, no se ha recibido ninguna reclamación ni alegación de los interesados en los procedimientos de contratación realizados por las sociedades municipales dependientes del Ayuntamiento, con respecto del trato de igualdad y sobre acceso a la información de la licitación.

CUARTA.- Aplicación del principio de transparencia.

Con respecto a la aplicación del principio de transparencia, el informe de fiscalización señala que las instrucciones de contratación no hacen referencia a los plazos para la presentación de ofertas. A este respecto es necesario señalar que los artículos 23 o 24, según los casos, apartado 5, regula la regla general del plazo para presentar ofertas, si bien al establecer la posibilidad de modificar dicho plazo por

parte del Consejo de Administración, todo ello en función del tiempo razonable para preparar las ofertas, los pliegos de condiciones aprobados para cada caso son los que establecen los plazos que rigen en cada licitación para presentar las ofertas.

No obstante lo expuesto en los distintos apartados de las presentes alegaciones, las recomendaciones generales realizadas en el apartado 11 del borrador de informe de fiscalización notificado, que sean susceptibles de aplicarse en las normas internas de contratación aprobadas por las distintas Sociedades Municipales, serán tomadas en consideración con objeto de ir perfeccionando y enriqueciendo los elementos regulados a través de dichas normas.

En Gandia a, 13 de diciembre de 2010.

INICIATIVES
Públiques
de Gandia, S.A.

Juan Antonio Juárez Izquierdo,
Responsable Asesoría Jurídica, sociedad Iniciatives Públiques de Gandia, S.A.

Plaça Major, n.1 - 46701 Gandia | www.gandia.org iniciatives@gandia.org | T. 962 959 527 F. 962 959 526

Registre Mercantil de València: tom 8.490, llibre 6.780, fol 187, full V 115.262, inscripció 4ª -CIF A-97767032

DIPUTACIÓ DE CASTELLÓ

38556
16/12/10

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 20/12/2010 12.00
Núm: 201002013 ENTRADA

Visto su Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes, Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales, que acompaña a su escrito de fecha 29 de noviembre de 2010, se toma nota de las observaciones y recomendaciones que se formulan para su subsanación y le indicamos que las instrucciones de contratación de la empresa VICASDI, S.A., fueron aprobadas por el Pleno de la Diputación Provincial, en sesión de fecha 30 de Junio de 2009.

Por otra parte, le comunicamos que antes de la finalización del presente año, vamos a proceder a utilizar la plataforma de la Generalitat, en lo concerniente al perfil de contratante.

Castellón, a 13 de diciembre de 2010.

EL PRESIDENTE.

D. Carlos Fabra Carreras

EL SINDICO DE CUENTAS
SINDICATURA DE CUENTAS DE LA COMUNIDAD VALENCIANA

Ayuntamiento de Orihuela
Concejalía de Contratación
C/ Marqués de Arneva, 1
03300 Orihuela (Alicante)
Tel.: 96 673 68 64
Fax: 96 674 13 97

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: **17/12/2010 14.00**
Núm: **201002008** **ENTRADA**

EXCMO AYUNTAMIENTO DE ORIHUELA
023630 13.DIC 2010
REGISTRO DE SALIDA

En relación al escrito procedente de esa Sindicatura de Comptes, número de registro de salida 201004445 de fecha 26 de noviembre de 2010, por el que se remite a este Ayuntamiento el "INFORME DE FISCALIZACIÓN DE LAS INSTRUCCIONES DE CONTRATACIÓN DE LAS ENTIDADES DEPENDIENTES. AYUNTAMIENTOS CON POBLACIÓN SUPERIOR A 50.000 HABITANTES Y DIPUTACIONES PROVINCIALES", pongo en su conocimiento lo siguiente:

a) Se aceptan las recomendaciones señaladas en las conclusiones del citado informe.

b) Siguiendo sus instrucciones se ha dado traslado del mismo a los Consejos de Administración y Gerentes de las entidades dependientes del Ayuntamiento de Orihuela

Orihuela a 10 de diciembre e 2010

LA ALCALDESA DEL EXCMO. AYTO. DE ORIHUELA

EXCMO. AYUNTAMIENTO ORIHUELA

Fdo.: *Mónica I. Lorente Ramón*

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA

Ajuntament d'Alcoi
Contractació

SINDICATURA DE COMPTES DE LA COMUNITAT VALENCIANA
REGISTRE GENERAL
DATA: 21/12/2010 12.00
Núm: 201002021 ENTRADA

Refª.: D.G.M.
Reg. Salida:
Fecha salida: 17.DIC.2010 24763

En relación con sus escritos de fecha 29 de noviembre de 2010, con registros de entrada en este Ayuntamiento 36196 y 36197, en fecha 3 de diciembre de 2010, atinentes a: "Informe especial de fiscalización de perfil de contratante del Ayuntamiento de Alcoi y organismos autónomos dependientes" e "Informe de fiscalización de las instrucciones de contratación de las entidades dependientes. Ayuntamientos con población superior a 50.000 habitantes y diputaciones provinciales", le comunico:

1º.- Que el organismo autónomo municipal "Centre d'Esports d'Alcoi" fue disuelto con efectos de 31 de diciembre de 2007, por acuerdo del Pleno del Ayuntamiento de fecha 21 de diciembre de 2007, pasando el citado servicio a prestarse directamente por el Ayuntamiento.

2º.- Que en relación con la Cía. Mercantil Transporte Urbano de Autobuses de Alcoi, S.A. (TUA,S.A.), de la que era único socio el Ayuntamiento de Alcoy, el Ayuntamiento Pleno, por acuerdo de 16 de diciembre de 1999, adjudicó el "Concurso convocado para seleccionar un comprador de 27.825 acciones de la compañía mercantil TUA, S.A., de la que es único socio el Ayuntamiento de Alcoy, y encomendarle la gestión del servicio municipal del transporte urbano", a la Unión Temporal de Empresa denominada "Alcoyana", constituida por las empresas "Autobuses Playa de San Juan, S.A. (AUPLASA)" y "Alcoyana de Limpieza Urbana, S.A."

Alcoy, 14 de diciembre de 2010.

EL ALCALDE,

AJUNTAMENT D'ALCOI
Alcaldia

Fdo.: Jorge Sedano Delgado

SINDICATURA DE COMPTES
c/ Sant Vicent, 4

46002 - VALENCIA

ANNEX II

INFORME SOBRE LES AL·LEGACIONS

I. INTRODUCCIÓ

En data 13 de desembre de 2010 es va trametre als ajuntaments amb població superior a 50.000 habitants i a les diputacions provincials l'esborrany de l'informe de fiscalització realitzat sobre les instruccions de contractació dels ens dependents d'aqueixes entitats locals, conformement al que es preveia en el Programa Anual d'Actuació de 2010.

Durant el tràmit esmentat hem rebut escrits d'al·legacions referits als següents ens dependents de les entitats locals amb població superior a 50.000 habitants i de les diputacions provincials:

- Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant)
- Aigües Municipalitzades d'Alacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant)
- Promocions i Iniciatives Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Iniciatives i Transport d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Aigües i Sanejament d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Estació d'Autobusos d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Promocions Municipals d'Elx, S.A. (Ajuntament d'Elx)
- Agència d'Habitatge i Urbanismes de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Gandiaprotur, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. (Ajuntament de Gandia)
- Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia)
- Televisió Pública Gandia, S.L.
- VICASDI, S.A. (Diputació de Castelló)
- Societat Urbanitzadora, S.L. (Ajuntament d'Oriola)
- Institut Laboral de Discapacitats d'Oriola, S.L. (Ajuntament d'Oriola)
- Oriola Cultural, S.L. (Ajuntament d'Oriola)
- Transport Urbà d'Autobusos d'Alcoi, S.A. (Ajuntament d'Alcoi)

L'esborrany de l'Informe de fiscalització, l'ha elaborat la Sindicatura de Comptes amb l'objectiu de comprovar si les diverses entitats dependents dels ajuntaments de més de

50.000 habitants i de les diputacions provincials compten amb les preceptives instruccions de contractació, i si aquestes són accessibles per Internet; alhora se n'ha analitzat el contingut i l'adequació a la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (LCSP).

Tal i com ve sent habitual, el present informe sobre les al·legacions s'ha elaborat a l'objecte que el Consell de la Sindicatura de Comptes puga valorar els escrits d'al·legacions presentats i, si és el cas, modificar l'actual redacció de l'informe de fiscalització de les instruccions de contractació de les entitats dependents dels ajuntaments amb població superior a 50.000 habitants i de les diputacions provincials.

II. AL·LEGACIONS DE MERCALACANT, S.A. (Ajuntament d'Alacant)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 13 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Les instruccions de contractació foren aprovades pel Consell d'Administració de la societat en la sessió del dia 23 d'octubre de 2008. La publicació de l'aprovació en la web, així com de la signatura electrònica, es portarà a efecte tan aviat com siga possible.

Comentaris: No es tracta pròpiament d'una al·legació, sinó d'una confirmació de la circumstància que es posa de manifest en l'esborrany de l'Informe, la qual serà esmenada per l'entitat.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

2.- Apartat 5, paràgraf segon de la pàgina 15 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Les instruccions de contractació de la societat, en els punts 2 i 3 de la lletra a), "Publicitat", de l'apartat IV, "Principis de publicitat", estableixen que, en els contractes d'obres d'import superior a 200.000 euros i en els de subministraments i serveis iguals o superiors a 60.000 euros, s'entendran complides les exigències derivades del principi de publicitat amb la inserció de l'anunci en el perfil de contractant de la societat. En l'escrit d'al·legacions s'indica, així mateix, que l'adjudicació dels contractes que hagen sigut objecte de publicitat serà publicada en el perfil del contractant.

Comentaris: En l'escrit d'al·legacions no es fa cap referència al contingut concret de les instruccions de contractació, en els quals es regula de forma molt genèrica i amb escassa precisió el contingut de la publicació de la licitació.

En aqueix sentit, en les citades instruccions es diu que es publicaran els aspectes essencials dels contractes, la qual cosa requereix una major precisió; per tant, es pot concloure que no s'hi regula de forma expressa la publicitat de la contractació en general, especialment en els contractes als quals no es fa menció expressa en l'al·legació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

3.- Apartat 5, paràgraf tercer de la pàgina 15 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Les instruccions de contractació de la societat, en el punt 2 de la lletra b), "Publicitat", de l'apartat IV, "Principis de publicitat", estableix que en els contractes d'obres inferiors a 200.000 euros, en els de subministraments i serveis d'import inferior a 60.000 euros i en tots els contractes en què concórreguen supòsits d'exclusió de publicitat, serrà necessari sol·licitar ofertes almenys a tres empreses amb la capacitat i solvència per a realitzar l'objecte del contracte, sempre que això siga possible.

Comentaris: Les instruccions fan menció al procediment negociat sense publicitat, el qual indica que cal sol·licitar almenys tres ofertes, sempre que això siga possible. S'ha de dir, no obstant això, que és obligat presentar tres ofertes com a mínim, i no solament en els supòsits en què siga possible, en virtut del que es preveu en l'article 175.a) de la LCSP.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

4.- Apartat 7, paràgraf sisé de la pàgina 20 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Les instruccions de contractació sí que fan referència a la necessitat de fixar terminis suficients perquè les empreses puguen presentar ofertes de forma adequada. En aquest sentit, en el punt 2 de la lletra c), "Principi de transparència", s'assenyala que en els anuncis es fixaran terminis adequats per a la presentació d'ofertes, els quals hauran de ser suficients perquè les empreses puguen realitzar una avaluació adequada i formular les seues proposicions.

Comentaris: Com es pot comprovar, en la mateixa al·legació es posa de manifest que les instruccions de contractació de la societat remeten als anuncis de licitació per a determinar els terminis als quals s'ajustarà cada contractació. Aquesta circumstància implica un marge de discrecionalitat que no resulta adequat i posa de manifest una falta evident de transparència, atés que, prèviament a les licitacions, les empreses han de tenir la possibilitat de conéixer els terminis que l'entitat aplica en la gestió de la seua contractació, terminis que han d'estar establits en les mateixes instruccions de contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

5.- Apartat 7, paràgraf tercer de la pàgina 22 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Quant a la concreció sobre l'òrgan al qual correspon efectuar la proposta d'adjudicació del contracte, així com de l'òrgan competent per a efectuar

l'adjudicació definitiva, les instruccions de contractació dediquen l'apartat IV a regular la dita circumstància i deixen clar que l'òrgan de contractació és el Consell d'Administració de Mercalacant, S.A.; sense perjudici de la delegació de facultats que el consell mateix puga efectuar en el director gerent.

Comentaris: En atenció al contingut de l'escrit d'al·legacions, i una vegada revisades les instruccions de contractació de l'entitat, s'ha comprovat que la societat té raó en la seua al·legació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa modificar la redacció del paràgraf tercer de la pàgina 22 de l'esborrany de l'Informe, suprimint la referència a la societat "Mercalacant, S.A. (Ajuntament d'Alacant).

III. AL·LEGACIONS D'AIGÜES MUNICIPALITZADES D'ALACANT, S.A. (Ajuntament d'Alacant)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions s'indica que, d'acord amb el que es disposa en l'article 3 de la LCSP, solament tenen l'obligació d'aprovar les corresponents instruccions internes de contractació les societats mercantils vinculades a les entitats locals en el capital social de les quals aquestes participen en un percentatge superior al 50%.

A part d'això, el Consell d'Administració de la societat mercantil Aigües Municipalitzades d'Alacant, S.A., en data 10 de juny de 2008, aprovà unes instruccions de contractació que, com que no era obligat aprovar-les, no es van publicar en el perfil del contractant. S'hi indica que les dites instruccions s'utilitzen com a normes internes de contractació quan es superen els límits establits en la normativa vigent.

Comentaris: Els arguments que utilitza la citada societat mercantil per a justificar que no està obligada a aprovar les instruccions de contractació, no s'ajusten al que es disposa en la LCSP. L'entitat parteix de la premissa que la societat mercantil no és sector públic, ja que la participació de l'Ajuntament en la societat no supera el 50%, raó per la qual no hi seria exigible la dita obligació.

Tanmateix, cal fer notar que, per a qualificar una entitat com a pertanyent al sector públic, el criteri que aplica l'Ajuntament (que és la participació majoritària en el capital social) no és l'únic que es recull en la LCSP, ja que l'article 3.1.h) d'aqueix text legal (que es refereix a l'àmbit subjectiu d'aplicació de la Llei) estableix que formen part del sector públic qualssevol ens, organismes o entitats amb personalitat jurídica pròpia que hagen sigut creats específicament per a satisfer necessitats d'interés general que no tinguen caràcter industrial o mercantil, sempre que un o diverses subjectes pertanyents al sector públic financen majoritàriament la seua activitat, en controlen la gestió o nomenen més de la meitat del membres del seu òrgan d'administració, direcció o vigilància.

A part d'això, interessa posar de manifest que la contractació d'aquesta societat –en principi, per raó del seu objecte social– estaria subjecta a l'àmbit d'aplicació de la Llei 31/2007, de 30 d'octubre, sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis socials. En conseqüència, en aplicació de la disposició addicional quarta del citat text legal, a tots aquells contractes adjudicats per aquestes societats als quals no siga d'aplicació la Llei 31/2007, els serà aplicable la LCSP.

L'aplicació de la LCSP es realitzarà mitjançant l'aprovació de les instruccions internes de contractació, tal i com s'estableix en l'article 176.3 de la LCSP, el qual disposa que, en aquestes instruccions internes en matèria de contractació que aproven les dites entitats, es disposarà el que calga per a assegurar l'efectivitat dels principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no discriminació.

Les citades instruccions s'han de posar a disposició de tots els interessats a participar en els procediments d'adjudicació de contractes regulats per tals instruccions, i cal publicar-les en el perfil de contractant de l'entitat.

En conseqüència amb el que s'ha expressat, l'entitat està obligada a aprovar i publicar unes instruccions internes de contractació per a aquells contractes que realitze i als quals no siga possible aplicar la Llei 31/2007, de 30 d'octubre.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

IV. AL·LEGACIONS DE PROMOCIONS I INICIATIVES MUNICIPALS D'ELX, S.A. (Ajuntament d'Elx)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 13 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: El Consell d'Administració de la societat mercantil aprovà les instruccions de contractació en la sessió del dia 13 de juliol de 2009. En les instruccions publicades consta de forma expressa l'òrgan que les va aprovar i la data d'adopció de l'acord i tots els seus fulls estan signats per la secretària del citat Consell d'Administració.

Comentaris: Hem revisat novament les instruccions de contractació de la societat mercantil i no s'hi ha pogut comprovar la circumstància expressada en l'escrit d'al·legacions. És cert que en tos els fulls de les instruccions hi ha una signatura, però no s'identifica a qui correspon, ni s'hi especifica la data de la firma. Finalment, interessa posar de manifest que tampoc no s'ha pogut verificar que en les instruccions figure la data en què foren aprovades, malgrat el que s'afirma en l'escrit d'al·legacions.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe

2.- Apartat 5, paràgraf segon de la pàgina 14 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En relació amb l'aplicació dels principis de publicitat i concurrència per a contractes d'obres que no superen els 200.000 euros, o els 60.000 euros per a la resta del supòsits, les instruccions de la societat estableixen que, amb caràcter general, per als contractes no subjectes a regulació harmonitzada s'elaborarà un plec de condicions que formarà part del contracte i que serà publicat en la pàgina web de la societat.

En l'escrit d'al·legacions s'indica que el procediment esmentat s'ajusta al que es disposa en l'article 162.1 de la LCSP, atés que allò que es disposa en les instruccions de contractació de l'entitat es complementa necessàriament amb el que s'estableix en els article s 162.1 i 126.1 de la LCSP.

Amb independència de les consideracions anteriors, la societat mercantil manifesta que no té cap inconvenient a ampliar el contingut de les seues instruccions de contractació per tal de recollir-hi l'observació de l'esborrany de l'Informe de fiscalització.

Comentaris: Les instruccions de contractació estableixen, com a norma general, l'adjudicació pel procediment negociat amb publicitat en aquells contractes no subjectes a regulació harmonitzada que tinguen un import superiora 206.000 euros i inferior a 2.000.000 d'euros; encara que no especifiquen ni concreten en què ha de consistir tal publicitat. Per als contractes d'obra superiors a 2.000.000 d'euros, es diu que s'usarà el procediment obert amb publicitat en la pàgina web de la societat; mentre que per als contractes inferiors a 206.000 euros s'hi estableix que es sol·licitarà oferta almenys a tres empreses, sempre que això siga possible.

En conseqüència amb tot això, es pot concloure que la regulació efectuada en les instruccions de contractació no té la concreció necessària i suficient per a garantir el compliment del principi de publicitat tal com està expressat en l'article 175 de la LCSP.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

3.- Apartat 5, paràgraf quart de la pàgina 16 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: El procediment restringit no es recull expressament en les instruccions de la societat perquè el Consell d'Administració no considerà oportú desenvolupar-lo, atés que es tracta d'una modalitat de contractació que la societat no ha d'utilitzar, per raó de les activitat que realitza.

Comentaris: Amb independència que els actuals gestors consideren que no usaran el dit procediment de contractació, com que tal procediment està regulat de forma expressa en la LCSP i pot ser utilitzat en qualsevol moment, caldria que les instruccions de contractació el regulessen, ja que, en el cas contrari, si en algun moment es volgués utilitzar seria necessari modificar les instruccions de contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

4.- Apartat 5, paràgraf sisé de la pàgina 17 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En les instruccions de contractació de la societat no està regulat el procediment de modificacions i pròrrogues dels contractes, però sí que es fa en els corresponents plecs de condicions que aprova el Consell d'Administració i que posteriorment es publiquen en el perfil del contractant, conformement al que es disposa en la LCSP.

Amb independència d'això, la societat manifesta que no té cap inconvenient a ampliar el contingut de les seues instruccions de contractació per a recollir-hi l'observació de l'esborrany de l'Informe de fiscalització.

Comentaris: En l'escrit d'al·legacions s'indica que les instruccions de contractació de la societat remeten als anuncis de licitació per a saber el règim de modificacions i pròrrogues dels contractes, cosa que dóna un marge de discrecionalitat que no resulta adequat i que posa de manifest una falta evident de transparència, ja que, amb anterioritat a les licitacions, les empreses han de poder conéixer el règim de modificacions i pròrrogues que l'entitat aplica en la gestió de la seua contractació.

El compliment adequat del principi de transparència exigeix que el procediment de modificació i pròrroga dels contractes estiga establit en les pròpies instruccions de contractació, de manera que els licitadors puguen conéixer de forma prèvia totes les normes aplicables a la contractació; les instruccions han de fer menció expressa de la normativa específica que s'aplica a l'entitat i ser coherents amb les dites normes.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

5.- Apartat 6, paràgraf tercer de la pàgina 18 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: La societat, en allò que afecta les prescripcions relatives a l'aplicació dels principis d'igualtat i no discriminació, realitza una descripció expressa de l'objecte del contracte en el plec de condicions que l'òrgan de contractació aprova i que es publiquen en cada cas d'acord amb el que s'estableix en la LCSP. Aquest procediment assegura la igualtat d'accés dels licitadors i que obtinguen una informació idèntica.

Amb independència d'això, la societat manifesta que no té cap inconvenient a ampliar el contingut de les seus instruccions de contractació per a recollir-hi l'observació de l'esborrany de l'Informe de fiscalització.

Comentaris: Els plecs de condicions a què fa referència la societat mercantil determinen les condicions concretes per a una determinada contractació, i no una regulació general

dels procediments que la societat utilitzarà per a garantir el compliment dels principis d'igualtat i no discriminació.

És a dir, els licitadors han de conéixer de forma prèvia totes les normes que s'apliquen en la contractació; en conseqüència., les instruccions han de fer menció expressa a la normativa específica aplicable a l'entitat, i ser coherents amb aquestes normes.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

6.- Apartat 7, últim paràgraf de la pàgina 20 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions s'indica que, en relació amb la regulació dels terminis adequats, la societat mercantil estudia cada procediment de contractació i fixa un termini adequat a la complexitat del contracte de què es tracte, i que sempre el posa en coneixement dels interessat al publicar la convocatòria de licitació.

Amb independència d'això, la societat manifesta que no té cap inconvenient a ampliar el contingut de les seues instruccions de contractació per tal de recollir-hi l'observació de l'esborrany de l'Informe.

Comentaris: No sembla raonable que, vist que la LCSP regula els terminis de presentació de les ofertes, la societat manifeste que per a cada cas concret de contractació establisca uns terminis diferents. Les instruccions de contractació han de regular de forma general el règim de terminis aplicable a la gestió de la contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

7.- Apartat seté, paràgraf tercer de la pàgina 21 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Pel que fa a la necessitat que les instruccions establisquen els criteris objectius aplicables a la valoració de les ofertes presentades, la societat mercantil manifesta que tals criteris es concreten sempre en el plec de condicions que l'òrgan de contractació aprova i que es publiquen en cada cas conformement al que s'estableix en la LCSP.

Amb independència d'això, la societat mercantil manifesta que no té cap inconvenient d'ampliar el contingut de les seues instruccions de contractació per tal que recullen l'observació de l'esborrany de l'Informe.

Comentaris: El plec de condicions d'un determinat contracte és una norma particular que no pot substituir la norma general, la qual ha de ser establida de forma preceptiva en les instruccions de contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

8.- Apartat 10, paràgraf tercer de la pàgina 26 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Quant a la necessitat de justificar la idoneïtat del contracte conformement al que es disposa en l'article 22 de la LCSP, es manifesta en l'escrit d'al·legacions que la societat realitza aquest tràmit mitjançant l'acord del Consell d'Administració que aprova l'inici del procediment.

Amb independència de la consideració anterior, la societat mercantil manifesta que no té cap inconvenient d'ampliar el contingut de les seues instruccions de contractació per tal que recullen l'observació de l'esborrany de l'Informe de fiscalització.

Comentaris: En les instruccions de contractació no consta de forma expressa l'obligació de justificar les necessitats prèvies que hom pretén satisfer amb el contracte, ni el procediment per a fer-ho. Cal fer notar que aquesta circumstància és independent del fet que consten en els expedients de contractació, ja que es traca d'una exigència dels articles 1 i 22 de la LCSP.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

V. AL·LEGACIONS D'INICIATIVES I TRANSPORT D'ELX, S.A. (Ajuntament d'Elx)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions la societat mercantil indica que les instruccions de contractació estan publicades en la pàgina web del Grup INTESA i que alhora s'hi donen una sèrie d'instruccions per a localitzar-les.

Comentaris: Les instruccions de contractació de la societat mercantil no són de fàcil accés, ja que no es troben en la pàgina web de l'Ajuntament i tampoc no s'han pogut trobar utilitzant els cercadors d'ús més freqüent. Hem comprovat que, efectivament, la societat mercantil té les instruccions de contractació en el perfil de contractant de la pàgina web del Grup INTESA.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa suprimir la menció a l'entitat Iniciatives i Transport d'Elx, S.A. que apareix en el quadre número 2 de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe.

Així mateix, es proposa incloure un nou paràgraf a continuació del citat quadre 2, que tindria la redacció següent: "En el tràmit d'al·legacions, la societat mercantil Iniciatives i Transport d'Elx, S.A. ha comunicat que les seues instruccions de contractació, que inicialment no havien sigut localitzades, estan publicades en la pàgina web del Grup INTESA. En relació amb aquesta circumstància, es considera necessari que la societat mercantil articule mecanismes de més fàcil accés a les seues instruccions de contractació, a les quals s'hauria d'accedir des de la pàgina web de l'Ajuntament d'Elx".

Com a complement del que s'expressa en el nou paràgraf proposat, seria convenient introduir una nova recomanació, com a paràgraf tercer de la pàgina 28 de l'esborrany de l'Informe, que tindria la redacció següent: "b) Les instruccions de contractació han de tenir un accés fàcil des d'Internet per a totes les persones interessades, i han d'estar recollides de forma expressa en la corresponent pàgina web de cada una de les societats mercantils en què siga d'aplicació. En aquest sentit, en les pàgines web de les entitats locals de què aquelles depenguen, ha d'haver un enllaç específic que permeta accedir a les pàgines web de les esmentades societats mercantils".

VI. AL·LEGACIONS D'AIGÜES I SANEJAMENT D'ELX, S.A. (Ajuntament d'Elx)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions s'indica que no s'han aprovat ni publicat en el perfil del contractant les instruccions de contractació, però que sí que s'ha dut a terme alguna de les actuacions anàlogues a les referides. En aquest sentit, s'adjunten a l'escrit d'al·legacions diversos documents que posen de manifest els procediments de contractació que usa la societat mercantil.

Comentaris: Es considera que no cal fer comentaris, ja que l'entitat mateixa reconeix que manca de la preceptiva instrucció de contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

VII. AL·LEGACIONS DE L'AJUNTAMENT D'ELX REFERIDES A ESTACIÓ D'AUTOBUSOS D'ELX, S.A. I PROMOCIONS MUNICIPALS D'ELX, S.A. (Ajuntament d'Elx)

1.- Apartat 4, paràgraf primer de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: S'hi indica que la societat mercantil Estació d'Autobusos d'Elx, S.A., constituïda en data 6 de maig de 1983, experimentà un canvi en la seua denominació social –per mitjà d'escriptura formalitzada el dia 16 d'octubre de 1997– i que passà a denominar-se Iniciatives i Transport d'Elx , S.A.

En relació amb la societat mercantil Promocions Municipals d'Elx, S.A., s'ha de dir que aquesta no figura entre les societats mercantils que depenen de l'Ajuntament, tal com s'expressa en l'escrit de l'interventor de l'entitat.

Comentaris: Durant els treballs de fiscalització realitzats no tinguérem coneixement de les circumstàncies expressades, ja que això no es reflecteixen en cap de les bases de dades utilitzades i tampoc no figura cap informació en aqueix sentit en la pàgina web de l'Ajuntament.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de modificar l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe, en el sentit de suprimir les mencions a les entitats Estació d'Autobusos d'Elx,

S.A. i Promocions Municipals d'Elx, S.A. que apareixen en el quadre 2 de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe.

VIII. AL·LEGACIONS DE L'AJUNTAMENT DE GANDIA REFERIDES A L'AGÈNCIA D'HABITATGE I URBANISME DE GANDIA, S.L., GANDIAPROTUR, S.L., INICIATIVES ESPORTIVES DE RECREACIÓ I OCI DE GANDIA, S.L. I INICIATIVES PÚBLIQUES DE GANDIA, S.A.

1.- Apartat 5, paràgraf quart de la pàgina 15 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: L'Ajuntament considera que el que s'estableix en l'article 126.1 de la LCSP quant a la publicitat de les licitacions, és aplicable exclusivament a les administracions públiques; mentre que les instruccions de contractació vénen referides a poders adjudicadors que no són administracions públiques; en conseqüència, no poden estar subjectes als condicionants de publicitat establits en l'esmentat article 126.1 de la LCSP.

D'altra banda, l'entitat pren en consideració la recomanació exposada en l'esborrany de l'Informe de la Sindicatura de Comptes referida a l'article 175.c), quant a la inserció en el perfil del contractant de la informació dels contractes que superen els 50.000 euros.

Comentaris: Les instruccions de contractació que han d'aprovar les entitats del sector públic que són poders adjudicadors, però que no tenen el caràcter d'administracions públiques, segons el que es disposa en l'article 175 de la LCSP tenen per objecte regular els procediments d'adjudicació dels contractes no subjectes a regulació harmonitzada, de tal forma que garantisquen el compliment efectiu dels principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no discriminació –als quals l'adjudicació s'ha de sotmetre en tots els casos– i que els contractes seran adjudicats a qui presente l'oferta econòmicament més avantatjosa.

Segons el citat precepte legal, no basta que les instruccions de contractació enumeren l'aplicació dels principis esmentats, sinó que la LCSP exigeix que se'n garantisca l'aplicació efectiva, mitjançant la seua integració en els procediments de contractació regulats per les dites instruccions.

En el senti expressat, l'article 1 de la LCSP, a més dels principis generals, estableix que un dels objectius del citat text legal és d'assegurar una eficient utilització dels fons destinats a la realització d'obres, l'adquisició de béns i la contractació de serveis, mitjançant l'exigència d'una definició prèvia de les necessitats que hom pretén satisfer, la salvaguarda de la lliure competència i la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa.

En últim lloc, interessa destacar que la LCSP estableix en el seu articulat determinades normes que són d'aplicació a tota la contractació del sector públic, el desenvolupament de les quals s'ha d'incorporar també a les instruccions de contractació, amb l'objectiu d'unificar en un sol text tota la normativa interna aplicable a la contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

2.- Apartat 5, paràgraf quart de la pàgina 16 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Es tracta d'una reiteració de l'al·legació anterior, puix que l'Ajuntament manté que les seues entitats dependents són poders adjudicadors que no tenen el caràcter d'Administració pública, raó per la qual no estan subjectes al que estableix l'article 146 de la LCSP.

Comentaris: Hi són d'aplicació els comentaris efectuats en l'al·legació número 1.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

3.- Apartat 4, paràgraf cinqué de la pàgina 17 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions s'indica que els articles 31 i 32 de les instruccions de contractació de les seues entitats dependents fan referència expressa a les variacions del contracte i a les condicions per a modificar-los.

Comentaris: S'ha comprovat que els preceptes citats en l'escrit d'al·legacions de l'Ajuntament estableixen el contingut del contracte, però no la regulació del règim de modificacions aplicable a la gestió de la contractació per part d'aquestes entitats dependents de l'Ajuntament.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

4.- Apartat 4, paràgraf sisé de la pàgina 17 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions s'indica que en el paràgraf tercer dels articles 12 i 13 de les instruccions de contractació de les seues entitats dependents fan referència expressa al règim de pròrrogues aplicable en termes generals.

Comentaris: S'ha comprovat que els preceptes citats preveuen que podrà haver pròrrogues dels contractes, però no regulen les condicions ni la forma en què caldrà gestionar-les.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

5.- Apartat 6, paràgraf primer de la pàgina 19 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En els plecs de condicions de les contractacions efectuades apareix suficientment detallat l'objecte dels contractes, d'acord amb el que disposa l'article 6 de les instruccions de contractació.

Comentaris: En l’esborrany de l’informe de fiscalització no es menciona que en les instruccions es detalle l’objecte del contracte, sinó que les instruccions de contractació establisquen els principis i les regles perquè es garantisca el compliment dels principis d’igualtat i no discriminació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

6.- Apartat 6, paràgraf primer de la pàgina 19 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: En relació amb la igualtat d’accés a les licitacions i amb l’aportació d’una informació igual per a tots els operadors econòmics, en els articles 36 i 37 de les instruccions de contractació es fa referència a l’aplicació d’aquests principis d’igualtat i no discriminació, tant en les convocatòries, com en les licitacions i els contractes.

En l’escrit d’al·legacions es manifesta, d’altra banda, que en els processos de licitació desenvolupats no s’ha rebut cap reclamació ni al·legació quant a la igualtat de tracte i l’accés a la informació de la licitació.

Comentaris: Els citats articles de les instruccions de contractació es refereixen, en termes generals, a l’aplicació dels dits principis; però no regulen expressament la forma en què se’n garantirà el compliment, ja que no estableixen les condicions en què les entitats hauran de gestionar la contractació per tal d’assegurar els principis d’igualtat i no discriminació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

7.- Apartat 7, paràgraf sisé de la pàgina 20 de l'esborrany de l'Informe

7.- Apartat 7, paràgraf sisé de la pàgina 20 de l'esborrany de l'Informe

Resum de l'al·legació: Quant a l’aplicació del principi de transparència, en l’escrit d’al·legacions s’indica que els articles 23 i 24 de les instruccions de contractació regulen la regla general del termini per a presentar ofertes; encara que el Consell d’Administració pot modificar el termini en els plecs de condicions que aprove.

Comentaris: Hem revisat les instruccions de contractació i s’ha aprovat que aquestes regulen la publicitat de les licitacions en els procediments d’adjudicació amb publicitat, així com en els que realitzen per mitjà d’invitació; però no s’hi estableixen els terminis per a uns altres tipus d’adjudicacions, com és el cas dels contractes menors.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa suprimir la menció que es fa de les societats mercantils Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L., Gandiaprotur, S.L. Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. i Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (Ajuntament de Gandia) que apareixen en el paràgraf sisé de la pàgina 20 de l’esborrany de l’Informe.

Així mateix, es proposa introduir un nou paràgraf a continuació del paràgraf primer de la pàgina 21 de l'esborrany de l'Informe que tindrà la redacció següent: En les instruccions de contractació de les societats mercantils Agència d'Habitatge i Urbanisme de Gandia, S.L.; Gandiaprotur, S.L.; Iniciatives Esportives de Recreació i Oci de Gandia, S.L. i Iniciatives Públiques de Gandia, S.A. (totes quatre de l'Ajuntament de Gandia), es regula la publicitat de les licitacions en els procediments d'adjudicació amb publicitat, així com en els que es realitza per invitació, però no s'estableixen els terminis per a un altre tipus d'adjudicacions, com és el cas dels contractes menors."

IX. AL·LEGACIONS DE LA DIPUTACIÓ DE CASTELLÓ REFERIDES A VICASDI, S.A

Resum de l'al·legació: En relació amb el contingut de l'esborrany de l'informe d'auditoria, i pel que fa a l'empresa VICASDI, S.A., la Diputació Provincial de Castelló expressa que pren nota de les observacions i recomanacions que s'hi formulen.

També s'indica en l'escrit d'al·legacions que les instruccions de contractació de l'empresa citada van ser aprovades pel Ple de la Diputació Provincial en la sessió de 30 de juny de 2009.

Comentaris: No es tracta pròpiament d'una al·legació al contingut de l'esborrany de l'Informe, sinó de l'acceptació de les recomanacions que s'hi recullen, i alhora expressa que aquestes seran implementades.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

X. AL·LEGACIONS DE L'AJUNTAMENT D'ORIOLA REFERIDES A LA SOCIETAT URBANITZADORA, S.L., L'INSTITUT LABORAL DE DISCAPACITATS D'ORIOLA, S.L. I A ORIOLA CULTURAL, S.L.

Resum de l'al·legació: En relació amb el contingut de l'esborrany de l'informe d'auditoria, i pel que fa a les societats mercantils que depenen de l'Ajuntament d'Oriola, l'entitat manifesta que accepta les recomanacions formulades en les conclusions de l'Informe citat.

En l'escrit d'al·legacions s'indica que, seguint les instruccions de la Sindicatura de Comptes, ha traslladat l'esborrany de l'informe als consells d'administració i als gerents de les entitats que depenen de l'Ajuntament.

Comentaris: No es tracta pròpiament d'una al·legació al contingut de l'esborrany de l'Informe, sinó de l'acceptació de les recomanacions que s'hi recullen, i al mateix temps es dóna a entendre que les posaran en pràctica.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa de mantenir l'actual redacció de l'esborrany de l'Informe.

XI. AL·LEGACIONS DE L'AJUNTAMENT D'ALCOI REFERIDES A LA SOCIETAT MERCANTIL TRANSPORT URBÀ D'AUTOBUSOS D'ALCOI, S.A.

Resum de l'al·legació: En l'escrit d'al·legacions que ha presentat l'Ajuntament s'indica que les 27.825 accions de la societat mercantil Transport Urbà d'Alcoi, S.A., l'únic soci de la qual era l'Ajuntament d'Alcoi, van ser adjudicades a la unió temporal d'empreses denominada "Alcoyana", en virtut del concurs convocat a aqueix efecte.

Amb l'adjudicació esmentada, es va encomanar la gestió del servei municipal de transport urbà a la citada unió temporal d'empreses, constituïda per les societats mercantils Autobuses Playa San Juan, S.A. i Alcoyana de Limpieza Urbana, S.A., en virtut de l'Acord del Ple de l'Ajuntament de 16 de desembre de 1999, del qual s'adjunta una certificació a l'escrit d'al·legacions.

Comentaris: Hem revisat la documentació aportada per l'Ajuntament, juntament amb l'escrit d'al·legacions i hem comprovat que l'empresa Transport Urbà d'Alcoi, S.A. és de titularitat privada i no està obligada a aprovar la corresponent instrucció de contractació.

Conseqüències en l'Informe: Es proposa suprimir la menció a l'entitat Transport Urbà d'Alcoi, S.A. que es fa en el quadre 2 de la pàgina 10 de l'esborrany de l'Informe.