



Ajuntament de
Cabrera de Mar

Ple extraordinari de data vint-i-u d'abril de dos mil setze.

A Cabrera de Mar, comarca del Maresme, a vint-i-u d'abril de dos mil setze, es reuneixen a la Casa Consistorial per tal de celebrar sessió extraordinària de primera convocatòria del Ple Municipal, sota la presidència de l'Il·lm. Sr. Alcalde, Jordi Mir i Boix, els senyors/res regidor/res que seguidament s'esmenten: Sr. Enric Mir i Nuet, Sra. Núria Pera Maltes, Sra. Anna Teixidó Sardà, Sra. Montserrat Reig Pascual, Sra. Maria José Cortada Manchado, Sr. Antoni Garcia Lozano i Sr. Sergi Teodoro José. Excusa l'assistència la Sra. Anna Maluquer, el Sr. Antoni Abel i el Sr. Daniel Meroño.

Hi assisteix el Secretari de l'Ajuntament, Sr. Francesc Simona i Altimir, que certifica.

Hi ha quòrum de constitució segons l'article 98. c) del Text refós de la llei municipal i de règim local de Catalunya, aprovat per Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril.

A les vuit del vespre es declara oberta la sessió per ordre de la Presidència i es dóna compte dels punts que consten a la convocatòria i que ja són del coneixement dels senyors/res regidors/res.

El Sr. Alcalde dóna el bon vespre a tothom, benvinguts a la sessió extraordinària del Ple Corporatiu corresponent al deu de març de dos mil setze.

Benvinguts als assistents i als oients de Ràdio Cabrera de Mar.

1. SERVEIS

1.1. RESOLUCIÓ RECURS REPOSICIÓ PRESENTAT PER ESPAI SALUTCABRERA, SL CONTRA L'ACORD DEL PLE DE 17 DE DESEMBRE DE 2015

El Sr. Alcalde manifesta que avui tenim dos punts a l'ordre del dia, en aquest ple extraordinari. El primer d'ells és la resolució del recurs de reposició presentat per Espai Salut-Cabrera S.L., contra l'acord del ple de desembre de 2015.

Bé, en aquest ple del 17 de desembre, el que vam fer va ser, si ho recorden, excloure tots els licitadors presentats per no complir amb les prescripcions del plec de clàusules administratives particulars. Concretament, l'empresa esmentada, Espai Salut-Cabrera S.L., que va ser una de les tres empreses que es va presentar, va quedar exclosa perquè no estava inscrita l'empresa en el registre mercantil. Ells van presentar, aquesta empresa va presentar el recurs, en el qual al·legaven que amb data 4 de l'11 del 2015 es va atorgar escriptura de constitució de la societat mercantil davant del notari de Vilassar de Mar, Albert Domingo Castellà, sent posteriorment inscrita en el registre mercantil. Per això considerava que la societat mercantil tenia plena capacitat d'obrar en el moment de presentar la seva instància per participar en la licitació de la concessió administrativa, i sol·licita que s'anul·li la resolució impugnada, dictant-se resolució considerant admesa la societat impugnant, i seguint la tramitació del procediment de contractació.

Bé, i l'informe de l'advocat municipal, que no els el llegiré tot, conclou que procedeix desestimar aquest recurs de reposició interposat contra la resolució adoptada pel ple de l'ajuntament, que declara exclosos tots els licitadors, atès que la mercantil no tenia capacitat d'obrar per poder contractar amb l'Administració per la manca d'inscripció registral.



És a dir, que el que fem és desestimar l'al·legació perquè s'entén que, efectivament, tal com vam dir en el seu dia, no estava inscrita dins de termini. I per tant, conclou proposar al ple la desestimació del recurs de reposició interposat, i per tant, confirmar que l'acte objecte de recurs és ajustat a dret.

Algun dubte, pregunta? No? Doncs, sotmetem aquest punt a votació.

Vots a favor?

Sotmès l'assumpte a votació, el Consistori per unanimitat dels assistents (4 CiU, 2 ERC, 2 GxC), acorda aprovar la proposta que és del següent tenor literal:

“Expedient 2014/424, relatiu a l'aprovació del Plec de clàusules administratives particulars que han de regular la gestió del servei i l'execució d'obra, mitjançant concessió administrativa, de determinades instal·lacions esportives de Cabrera de Mar i convocatòria de licitació.

Fets

1. El 4 de febrer de 2016 la mercantil Espai Salut Cabrera, SL va presentar escrit número 2016/932 del Registre General d'Entrades de l'Ajuntament, interposant recurs de reposició contra la resolució adoptada pel Ple de l'Ajuntament en sessió extraordinària de data 17/12/2015 que declara *“exclosos a tots els licitadors presentats per no complir amb les prescripcions del Plec de clàusules administratives particulars”*.

2. Atès que la mercantil ESPAI SALUT CABRERA, S.L interposa recurs de reposició contra la resolució adoptada pel Ple de l'Ajuntament en sessió extraordinària de data 17/12/2015 que declara *“exclosos a tots els licitadors presentats per no complir amb les prescripcions del Plec de clàusules administratives particulars”*. En síntesis, al·lega el recurrent que en data 04/11/2015 es va atorgar Escripura de constitució de la societat mercantil davant del Notari de Vilassar de Mar, Albert Domingo Castellà, sent posteriorment inscrita en el Registre Mercantil. Per això, considera que la societat mercantil tenia plena capacitat d'obrar en el moment de presentar la seva instància per participar en la licitació de la concessió administrativa i sol·licita que s'anul·li la resolució impugnada, dictant-se resolució considerant admesa la societat impugnant i seguint la tramitació del procediment de contractació.

3. Atès que l'article 72.1 del TRLCSP determina que l'acreditació de la capacitat d'obrar dels empresaris que siguin persones jurídiques es realitza *“mitjançant l'escriptura o document de constitució, els estatuts o l'acte fundacional, en què constin les normes per les quals es regula la seva activitat, degudament inscrits, si s'escau, en el registre públic que correspongui, segons el tipus de persona jurídica de què es tracti”*. Per tant, de la lectura d'aquest precepte legal se'n dedueix l'obligatorietat de la inscripció en el Registre Mercantil de les societats de capital per tal d'acreditar la seva capacitat d'obrar, i no només l'atorgament de l'escriptura pública de constitució.

Tanmateix, l'Informe 5/99, de 17 de març, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa –i, en aquest mateix sentit, l'Informe 54/96, de 18 d'octubre- determina que *“de conformidad con el artículo 15.2 de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas y el artículo 4 del Real Decreto 390/1996, de 1 de marzo, el requisito de la personalidad es exigible para contratar con las Administraciones Públicas y careciendo de tal requisito las sociedades mercantiles no inscritas en el Registro Mercantil (artículo 7.1 de la Ley de Sociedades Anónimas y artículo 11.1 de la Ley de Sociedades de Responsabilidad Limitada)*



no pueden contratar con las citadas Administraciones, sin que a esta conclusión pueda oponérsele el que el artículo 15 de la Ley primeramente citada, aplicable a las sociedades de responsabilidad limitada, en virtud de lo preceptuado en el artículo 11.3 de su Ley reguladora, prevea que, antes de la inscripción, una vez otorgada la escritura de constitución se puedan realizar actos y celebrar contratos en nombre de la sociedad, de los que responderá la sociedad, siempre que sean indispensables para la inscripción de la sociedad, sean realizados por los administradores dentro de las facultades que les confiere la escritura para la fase anterior a la inscripción o sean estipulados en virtud de mandato específico por las personas a tal fin designadas por todos los socios, pues es evidente que, como se decía en nuestro anterior informe de 18 de octubre de 1996 ni el tenor literal, ni el significado y alcance de tal precepto, puede ser el de comprender, entre la asunción de derechos y obligaciones que faculta, las derivadas de un contrato administrativo. En particular, hay que insistir en el criterio del citado informe que los requisitos de la contratación (solvencia o clasificación, constitución de garantías, etc...) no pueden ser cumplidos por las sociedades sin personalidad y que los efectos que consagra el citado artículo 15 (asunción de obligaciones por la sociedad, cuando se inscriba y responsabilidad de los administradores, socios y patrimonio aportado por estos últimos) resultan incompatibles con la finalidad de interés público que debe presidir la celebración de un contrato administrativo que no es otra que la de lograr su correcta ejecución, sin que la misma pueda quedar condicionada a la inscripción futura de la fundación o, caso contrario, a sustituir la ejecución por la responsabilidad de administradores, socios o patrimonio de la sociedad". Per tot això conclou que "las sociedades anónimas y de responsabilidad limitada, no inscritas en el Registro Mercantil, al carecer de personalidad no pueden contratar con las Administraciones Públicas".

De l'anàlisi del Full registral que aporta el recurrent -i com assenyala el propi recurrent en el seu recurs- la inscripció de la mercantil ESPAI SALUT CABRERA, S.L en el Registre Mercantil de Barcelona no es produí fins la data 19/11/2015 ("Fecha de Inscripción: 19/11/2015"). I tenint en compte que en data 09/11/2015 finalitzava el termini de presentació de les proposicions per la licitació de la concessió administrativa, segons consta a l'expedient administratiu, la mercantil recurrent no disposava de la necessària capacitat d'obrar que estableix TRLCSP en data 04/11/2015 (moment en que va presentar la seva proposició).

4. Atès que l'article 34.1 del TRLCSP determina que la revisió dels actes preparatoris i dels actes d'adjudicació dels contractes de les administracions públiques s'ha de fer de conformitat amb el que estableix el capítol primer del títol VII de la Llei 30/1992, de 26 de novembre.

5. De conformitat amb l'article 116.1 de la LRJAP-PAC els actes administratius que exhaureixin la via administrativa poden ser recorreguts potestativament en reposició davant el mateix òrgan que els hagi dictat.

6. Atès que, com s'ha vist, el recurs s'interposa contra la resolució adoptada pel Ple de l'Ajuntament en sessió extraordinària de data 17/12/2015, és el Ple l'òrgan competent per resoldre aquest recurs.

Fonaments de dret

1. Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP).

2. Plec de clàusules particulars.



3. Reial decret 1784/1996, de 19 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament del Registre Mercantil.
4. Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya (TRLMLRC).
5. Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (LRJAP-PAC).
6. Informe jurídic de data 5 d'abril de 2016, emès per l'advocat municipal.

Per tot l'esmentat es proposa al Ple l'adopció dels següents acords:

Primer: Desestimar el recurs de reposició interposat per Espai Salut Cabrera, SL, contra la resolució adoptada pel Ple de l'Ajuntament en sessió extraordinària de data 17/12/2015 que declara "*exclosos a tots els licitadors presentats per no complir amb les prescripcions del Plec de clàusules administratives particulars*" atès que la mercantil no tenia capacitat d'obrar per poder contractar amb l'Administració per la manca d'inscripció registral i **CONFIRMAR** l'acte objecte de recurs per ser ajustat a Dret.

Segon: Notificar el present acord a la mercantil Espai Salut Cabrera, SL, advertint-lo que contra aquesta resolució que és definitiva en la via administrativa, es podrà interposar recurs contenciós administratiu davant els Jutjats contenciosos administratius de la província de Barcelona, en el termini de dos mesos a comptar des del dia següent al de la recepció de la notificació corresponent. Tanmateix podrà interposar qualsevol altre recurs o reclamació que s'estimi legalment oportú.

Tercer: Facultar a l'Il·lm. Sr. Alcalde tan àmpliament com sigui menester i en dret es requereixi per a l'efectivitat dels presents acords."

1.2. DESIGNACIÓ DELS MEMBRES DEL COMITÈ D'EXPERTS PER A L'ADJUDICACIÓ DEL CONTRACTE DE GESTIÓ DEL SERVEI I L'EXECUCIÓ D'OBRA, MITJANÇANT CONCESSIÓ ADMINISTRATIVA, DE DETERMINADES INSTAL·LACIONS ESPORTIVES DE CABRERA DE MAR

El Sr. Alcalde dóna pas al següent punt, que és la designació dels membres del comitè d'experts per a l'adjudicació del contracte de gestió del servei i l'execució d'obra, mitjançant concessió administrativa de determinades instal·lacions esportives de Cabrera de Mar. Això es refereix també al mateix procediment de licitació, i ens presenta aquest punt, ens el comenta el regidor d'Obres, Serveis i Sostenibilitat, Enric Mir. Quan vulguis.

Intervé el Sr. Enric Mir Nuet, regidor de Serveis Públics, que dóna les gràcies i el bon vespre. Bé, l'acord de designació de membres del comitè d'experts és el següent:

"Atesa la voluntat municipal d'adjudicar la concessió de la gestió del servei d'execució d'obra mitjançant concessió administrativa de determinades instal·lacions esportives de Cabrera de Mar.

Vist el que disposa l'article 27 del plec de clàusules administratives particulars que ha de regular l'esmentada adjudicació, aprovat pel ple municipal de data 14 de gener del 2016, i vista la proposta de nomenament dels membres del comitè d'experts formulada pel Cap de



Ajuntament de
Cabrera de Mar

la Unitat Tècnica, Sr. Ramon Vila Bot, per tot l'esmentat es proposa al ple l'adopció dels següents acords:

Primer: Nomenar com a membres del comitè d'experts les següents persones:

- la Sra. Meritxell Ibáñez Gassiot, que és enginyera tècnica;
- el Sr. Josep Gaspar Alba, arquitecte;
- i un membre designat pel Consell Català de l'Esport de la Generalitat de Catalunya;

Segon: Notificar el present acord als membres del comitè d'experts als efectes procedents;

Tercer: Facultar l'Il·lm. Sr. Alcalde tan àmpliament com sigui menester i en dret es requereix per a l'efectivitat dels presents acords.”

Intervé el senyor alcalde per manifestar si hi ha alguna pregunta o comentari? No? Doncs, passem a votació.

Vots a favor?

Molt bé. Doncs, queda aprovat per unanimitat dels assistents, 8 vots a favor (4 CiU, 2 ERC, 2 GxC).

Molt bé. Doncs, res més. Moltes gràcies, això és tot. Bona nit a tothom. Gràcies.

I no havent-hi res més de què tractar, s'aixeca la sessió d'ordre de la Presidència, essent les vuit i cinc del vespre, en lloc i data UT SUPRA, que com a Secretari en certifico.

El Secretari

Vist i Plau,
L'Alcalde