

ACTA DE LA SESSIÓ ORDINÀRIA DEL PLE DE LA MANCOMUNITAT DES RAIGUER DE DIA 6 DE SETEMBRE DE 2022

Lloc de la reunió:	Seu de la Mancomunitat des Raiguer (Ajuntament de Binissalem)
Data:	6 de setembre de 2022
Hora d'inici:	13:20 hores
Hora de finalització:	13:50 hores
Membres presents:	- Llorenç Perelló Rosselló, ALARÓ - J. Víctor Martí Vallés, BINISSALEM - Pere Torrens Escales, BÚGER - Rosa Maria Bestard Pons, CAMPANET - Andreu Isern Pol, CONSELL - José Maria Muñoz Pérez, LLOSETA - Guillem Villalonga Ramonell, MANCOR DE VALL - Miquel Cabot Rodríguez, MARRATXÍ - Joan Rotger Seguí, SELVA
Excusa la seva absència:	- Virgilio Moreno Sarrió, INCA - Nicolau Canyelles Parets, SANTA MARIA DEL CAMÍ
Secretari:	Antoni Payeras Beltrán
Gerent:	Joana I. Alba Grau
Caràcter de la sessió:	Ordinària
Convocatòria:	Primera

Ordre del dia:

1. Aprovació d'actes de sessions anteriors
2. Aprovació de la inadmissió la sol·licitud de PreZero España SA de la resolució de mutu acord del contracte de serveis de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent (Lo1 1 del contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària de la Mancomunitat des Raiguer) (expedient 39/2020)
3. Aprovació de la interposició d'una sanció de 1.000 euros al contractista PreZero España,



S.A., per la comissió d'una falta lleu, degut a l'incompliment dels deures i les obligacions del contractista per negligència o descuit inexcusables, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 55/2022)

4. Aprovació de la interposició d'una sanció de 60.451,64 euros al contractista PreZero España, S.A., per la comissió d'una falta molt greu, degut a l'incompliment de les obligacions contractuals essencials previstes en el PCAP, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 57/2022)
5. Aprovació de la interposició d'una sanció de 1.000 euros al contractista PreZero España, S.A., per la comissió d'una falta lleu, degut a un retard, negligència o descuit, en el compliment de les funcions, encàrrecs i serveis, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 71/2022)
6. Donar compte dels decrets de presidència
7. Precs i preguntes

Desenvolupament de la sessió:

Oberta vàlidament la sessió per la Presidència i comprovat pel secretari, l'existència del quòrum necessari, s'entra a la deliberació dels punts de l'ordre del dia.

1. Aprovació d'actes de sessions anteriors

Es sotmeten a la consideració del Ple les actes de les sessions de data 28/06/2022 (sessió ordinària), 15/07/2022 (sessió extraordinària urgent) i 22/07/2022 (sessió extraordinària). **Ja que ningú desitja afegir res, es sotmeten a votació i s'aproven per unanimitat.**

2. Aprovació de la inadmissió la sol·licitud de PreZero España SA de la resolució de mutu acord del contracte de serveis de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent (Lo1 1 del contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària de la Mancomunitat des Raiguer) (expedient 39/2020)

Seguint amb l'ordre del dia, es sotmet a la consideració del Ple la següent Proposta d'acord:

"PROPOSTA D'ACORD

FETS:



1.- A l'any 2021, la Mancomunitat des Raiguer va adjudicar el contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària pels municipis d'aquesta Mancomunitat, mitjançant procediment obert, amb divisió de lots i subjecte a regulació harmonitzada.

El lot 1 d'aquest contracte és el referent al servei de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial de la Mancomunitat i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent, es va adjudicar a l'empresa CESPÀ S.A. (actualment, PreZero España SA) i la seva execució es va iniciar el passat dia 16 de setembre de 2021.

2.- En data 27 de juliol de 2022, l'entitat PreZero España S.A., va presentar per registre d'entrada de la Mancomunitat des Raiguer (E-RE-136), sol·licitud de resolució del contracte indicat per mutu acord.

3.- Per Provisió de Presidència de data 31 d'agost de 2022, es disposa que per Secretaria s'emeti Informe sobre la legislació aplicable i la sol·licitud presentada, en relació amb la possible resolució de mutu acord del contracte esmentat.

4.- En data 1 de setembre de 2022, s'emet Informe per Secretaria, el contingut del qual és el següent:

«Vist l'escrit presentat pel Sr. Julio Bel Mínguez en nom i representació de la mercantil PREZERO ESPAÑA S.A. (abans CESPÀ COMPANÍA ESPAÑOLA DE SERVICIOS PÚBLICOS AUXILIARES, S.A.), que va tenir entrada al registre general de la Mancomunitat des Raiguer el dia 27 de juliol de 2022 (E-RE-136), pel qual es sol·licita la resolució de mutu acord del contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària a l'àmbit de la Mancomunitat des Raiguer (Lot1); en aplicació del que disposa l'apartat 8è de la disposició addicional tercera de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, i les disposicions de l'article 109 del Reglament general de la Llei de contractes de les Administracions Públiques, i en compliment de les disposicions de l'article 3.3 del Reial decret 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris d'Administració Local amb habilitació de caràcter nacional, s'emet aquest informe, d'acord amb els següents:

ANTECEDENTS DE FET

1.- El mes de Novembre de 2019 es va iniciar l'expedient administratiu per a la futura licitació del contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària a l'àmbit de la Mancomunitat des Raiguer, el qual es trobava conformat per 4 lots;

-Lot 1: Servei de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent

-Lot 2: Servei de recollida de residus voluminosos

-Lot 3: Servei de neteja viària

-Lot 4: Servei de transport de caixes dels parcs verds



2.- En data 23 d'octubre de 2020, el Ple de la Mancomunitat des Raiguer va aprovar l'expedient de contractació i els plecs relatius al contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària a l'àmbit de la Mancomunitat des Raiguer així com la publicació de l'anunci de licitació en el perfil del contractant.

3.- Una vegada realitzada la corresponent licitació i resoltes les incidències sorgides; què manquen de rellevància a l'efecte del present informe, es va concloure el procediment amb la formalització de cada lot amb els següents adjudicataris:

Lot 1: Servei de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent

Adjudicatari: CESPÀ - actualment PREZERO ESPAÑA S.A

Preu del contracte: 12.080.848,08€ IVA del 10% Exclòs

Data de formalització: 15 de setembre de 2021

Duració: 8 anys

Lot 2: Servei de recollida de residus voluminosos

Adjudicatari: DEIXALLES serveis ambientals E.I. S.L.

Preu del contracte: 661.517,60€ IVA del 10% Exclòs

Data de formalització: 31 de maig de 2021

Duració: 8 anys

Lot 3: Servei de neteja viària

Adjudicatari: MELCHOR MASCARÓ, S.A.U.

Preu del contracte: 1.556.256,72€ IVA del 10% Exclòs

Data de formalització: 15 de setembre de 2021

Duració: 8 anys

Lot 4: Servei de transport de caixes dels parcs verds

Adjudicatari: MELCHOR MASCARÓ, S.A.U.

Preu del contracte: 900.842,96€ IVA del 10% Exclòs

Data de formalització: 15 de setembre de 2021

Duració: 8 anys

4.- Les característiques més significatives del Lot 1 son les següents:

4.1- Contingut del servei:

- Recollida domiciliària porta a porta de les fraccions selectives paper cartó, envasos lleugers, vidre i la fracció orgànica de residus municipals (FORM)
- Recollida domiciliària porta a porta de la fracció rebuig
- Recollida de les fraccions selectives; paper cartó, envasos lleugers, vidre i FORM; així com la fracció rebuig als generadors singulars
- Recollida de les fraccions selectives; paper cartó, envasos lleugers, vidre i FORM; així com la fracció rebuig als Parcs Verds municipals



- Recollida en contenidors de càrrega posterior de la fracció rebuig als nuclis de Biniamar, Caimari i Moscarí
- Recollida porta a porta de bolquers
- Manteniment, neteja i reposició de contenidors

4.2- Adscripció de mitjans mecànics al servei:

D'acord amb el Plec Tècnic del contracte i en atenció a les millores ofertes per l'empresa adjudicatària del LOT 1, els mitjans mecànics d'adscripció obligatòria contracte son els següents:

- 3 unitats de recol·lectors de càrrega posterior de 21 m³
- 2 unitats de recol·lectors de càrrega posterior de 7 m³
- 5 unitats de recol·lectors de càrrega posterior de 5 m³
- 1 unitat de recol·lector de càrrega posterior de 3 m³
- 1 unitat de recol·lector càrrega superior de 21-23 m³
- 1 unitat de caixa oberta 28 m³ per a vehicle càrrega superior
- 1 unitat de vehicle de brigada caixa oberta de 3,5t amb plataforma
- 1 unitat de lava contenidors fixe
- 1 unitat de hidro-netejador sobre bancada. Aigua calenta. Kärcher
- 1 unitat de vehicle d'inspecció Renault Kangoo

Cal destacar que, a excepció del hidro-netejador i del vehicle d'inspecció, actualment, el contractista no disposa de la resta de vehicles i maquinària.

4.3. Amortització de mitjans mecànics.

D'acord amb l'article 14 del Plec de Prescripcions Tècniques del contracte, el material adscrit al servei procedirà serà ofert per l'empresa o empreses adjudicatàries. La totalitat dels mitjans oferts seran de nova adquisició amb règim de propietat i hauran d'estar disponibles com a màxim abans dels sis mesos per a la totalitat dels lots del present plec.

A tots els efectes, els vehicles, la maquinària i la resta de mitjans materials de nova adquisició s'hauran d'amortitzar fins a un període no superior a 8 anys.

Els licitadors inclouran dins l'estudi econòmic una taula d'amortització any a any del pagament de la inversió efectuada per a cada equip que es preveu adquirir i amb valor residual 0 a la fi del contracte, indicant el període d'amortització previst, les quotes d'amortització mensuals i la liquidació mensual d'interessos.

En el desglossament de costos que va servir per calcular el pressupost anual de la licitació – lletra A.2. del quadre resum de la licitació (PCAP) – s'establí un import per



amortització de maquinària de **242.660,17 euros anuals**.

L'empresa adjudicatària del LOT 1, tal com s'establia en els Plecs de la licitació, va presentar juntament amb la seva proposta econòmica, les taules d'amortització anuals per a totes les inversions previstes, als efectes d'establir el valor residual en cas d'incompliment del contracte.

5.- En data 21 de febrer de 2022, l'adjudicatària del LOT 1 —CESPA-- presenta escrit al registre electrònic general de la Mancomunitat des Raiguer comunicant el canvi de denominació social, passant-se a denominar PREZERO ESPAÑA S.A. (2022-E-RE-8). A dita comunicació s'adjunta escriptura notarial de canvi de denominació social i el corresponent certificat d'inscripció en el Registre Mercantil.

6.- En l'execució del contracte s'han produït les següents incidències en relació al **LOT 1**:

6.1 Informes de qualitat i detraccions en la facturació:

Tal i com indiquen el PCAP i el PPT, amb la facturació de cada mes es fa un informe de qualitat del servei favorable o desfavorable on a través d'uns indicadors es valora i quantifica la qualitat del servei executat.

Fins a la data de tancament del present informe, i sense perjudici dels que puguin emetre's vistes les incidències actuals de l'execució del contracte, s'han realitzat 4 informes desfavorables de qualitat que han tingut com a conseqüència un descompte de l'import de la factura mensual. Els informes desfavorables han estat els dels mesos d'octubre del 2021, gener, febrer i maig del 2022, amb els següents imports:

Octubre 2021	-2.318,65 €
Gener 2022	-1.545,77 €
Febrer 2022	-2.318,65 €
Maig 2022	-21.078,01 €

Aquests imports son sense IVA i s'han aplicat i descomptat de la factura del mes següent.

6.2- Imposició de penalitats:

La clàusula trigèsima del Plec de Clàusules Administratives que regeixen el contracte, preveu el règim d'inspecció dels serveis, així com les infraccions i penalitats per incompliments. En el moment de l'emissió del present informe es té coneixement de la instrucció dels següents expedients:

6.2.1 Procediment sancionador, derivat d'informe desfavorable de qualitat del mes de febrer de l'any 2022. Expedient 55/2022.

Incoació: per acord de Ple en sessió extraordinària urgent de data 15 de juliol de 2022.

Tipus d'infracció: lleu; per incompliment dels deures i les obligacions del contractista per negligència o descuits inexcusables.

Quantia sanció proposada: 1.000 euros.



6.2.2. Procediment sancionador derivat d'incompliment defectuós (mescla de residus). Expedient 57/2022.

Incoació: per Decret de Presidència 2022-0077, de data 25 de juliol de 2022.

Tipus d'infracció: molt greu; per incompliment de les obligacions essencials previstes en el PCAP.

Quantia sanció proposada: 60. 451,64 euros (20.000 euros màxim de sanció prevista al PCAP per les infraccions molt greus, cost d'incineració extra de 15.455,96 euros i pèrdua d'ingressos de 24.995,68 euros).

6.2.3. Procediment sancionador per incompliment de planificació del servei de recollida de contenidors iglú. Expedient 71/2022.

Incoació: per Decret de Presidència 2022-0086, de data 4 d'agost de 2022.

Tipus d'infracció: lleu; per retard, negligència o descuit en el compliment de les funcions, encàrrecs i serveis.

Quantia sanció proposada: 1.000 euros.

6.2.4. Procediment sancionador per incompliment de la planificació del servei de recollida selectiva domiciliària de les fraccions d'envasos lleugers a tots els municipis de la Mancomunitat i de FORM a alguns d'ells. Expedient 80/2022.

Incoació: per Decret de Presidència 2022-91, de data 25 d'agost de 2022.

Tipus d'infracció: lleu; per incompliment dels deures i obligacions del contractista per negligència o descuit inexcusable.

Quantia sanció proposada: 2.000 euros.

6.2.5. Procediment sancionador per incompliment de la planificació del servei de recollida selectiva de les fraccions de paper-cartró/vidre, al municipi de Binissalem. Expedient 81/2022.

Incoació: per Decret de Presidència 2022-90, de data 25 d'agost de 2022.

Tipus d'infracció: lleu; per incompliment dels deures i obligacions del contractista per negligència o descuit inexcusable.

Quantia sanció proposada: 2.000 euros.

6.3.- Altres incidències:

Amb motiu de la convocatòria de vaga per part dels treballadors que va tenir lloc al mes d'octubre, es varen detreure 10.128,00 € a l'empresa adjudicatària degut a que durant la mateixa, no es va realitzar cap servei corresponent al Lot 1 ni tampoc es varen dur a terme els serveis mínims aprovats.

NORMATIVA APLICABLE



- Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local (LRBRL).
- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP).
- Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu de les administracions públiques, en allò que resulti d'aplicació (LPAC), en la modificació realitzada pel Reial decret-Llei 11/2018, de 31 d'agost.
- Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic.
- Reial decret 817/2009, de 8 de maig, pel qual es desenvolupa parcialment la LCSP (RD 817/2009), en allò no derogat i que no s'oposi a la Llei 9/2017.
- Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel que s'aprova el reglament general de la llei de contractes de les Administracions Públiques (RGLCAP), d'acord amb les modificacions introduïdes pel Reial decret 773/2015, de 28 d'agost, en allò que no derogat i que no s'oposi a la Llei 9/2017.
- Text refós de les disposicions legals vigents en matèria de règim local, aprovat pel Reial decret legislatiu 781/1986, de 18 d'abril.
- Reial Decret de 24 de juliol de 1889 pel que es publica el Codi Civil
- Reial Decret 128/2018, de 16 de març, pel que es regula el règim jurídic dels funcionaris d'administració local amb habilitació de caràcter nacional.
- Plecs que regeixen el contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària a l'àmbit de la Mancomunitat des Raiguer, SARA, amb divisió en lots (Exp. 39/2020).

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA.- L'entitat PREZERO, **sol·licita la resolució de mutu acord** del contracte de serveis de recollida de residus en l'àmbit territorial de la Mancomunitat des Raiguer (LOT 1), al·legant que existeix una crisi econòmica i de carència de matèries primeres que els impedeix adquirir els camions i la resta de maquinària a la que es van comprometre en el moment de la formalització del contracte. Aquesta suposada carència de materials, i per tant, de camions, els impedeix, segons la petició presentada, prestar el servei en les condicions idònies, obligant-los a suplementar; segons diuen; molts dels serveis amb personal extra, ja que els camions de que disposen requereixen de dos operaris, mentre que els camions que havien d'adquirir precisaven únicament d'un operari. Segons manifesten, per a la prestació del servei estan emprant 11 operaris de més.

Això, segons indiquen, suposa un cost afegit per a l'empresa, una conflictivitat constant entre els treballadors, i la impossibilitat de complir els terminis de recollida previstos. En definitiva, manifesten que estan suportant un desequilibri econòmic en el contracte.

En segon lloc, l'entitat adjudicatària manifesta que en data 25 d'abril de 2022 es va aprovar el nou Conveni Col·lectiu d'àmbit autonòmic, del sector de neteja pública viària, regs, recollia



domiciliària d'escombraries, neteja de platges, tractament i eliminació de residus, recollida selectiva, punts verds i plantes de reciclatge. Que dit conveni estableix una entrada en vigor condicionat a l'inici de les noves contractes, i que la pròpia Mancomunitat des Raiguer es va comprometre amb els representants dels treballadors a estudiar les vies per a l'aplicació del nou conveni.

També indica que el Sindicat ha anunciat vagues en cas que no s'apliqui el nou conveni i que "Queda fora de tot dubte que una vaga indefinida suposarà un perjudici per a totes les parts contrari a l'interès general, i que un increment del 35% queda fora de qualsevol previsió de revisions salarials que podria derivar-se a un risc i ventura, inclòs tenint en consideració que en el moment de la presentació de la oferta del servei el IPC era pràcticament 0 i les previsions no sobrepassaven el 4% pels organismes més optimistes".

Per aquets motius, PREZERO considera que és impossible la prestació del contracte en els seus propis termes i a tal efecte interessa la resolució de mutu acord del mateix.

Cal esmentar en aquest punt que els contractes de les administracions públiques s'extingeixen per compliment o per resolució, la qual s'ha de regir pel que regulen els articles 208 i següents de la LCSP.

L'article 211 estableix com a causes de resolució dels contractes, entre d'altres, la resolució de mutu acord entre l'administració i el contractista o l'incompliment de la obligació principal del contracte o de les obligacions essencials, motiu pel qual es considera adient procedir a la anàlisi de la concurrència o no de dites causes.

SEGONA.- Resolució de Mutu acord

L'article 212 de la LCSP estableix que la resolució per mutu acord **només podrà tenir lloc quan no concorri una altra causa de resolució que sigui imputable al contractista, i sempre que raons d'interès públic facin innecessària o inconvenient la permanència del contracte.**

En el supòsit que ens ocupa, i vista la petició de l'entitat interessada, no s'hi troba, ni s'ha justificat a l'expedient, l'existència de cap causa d'interès públic que aconselli la resolució del contracte.

És més, es indubtable que tracta d'un servei de naturalesa essencial del que emana un interès prioritari en la seva correcta execució, però les causes manifestades per l'adjudicatari responen més bé a un interès particular de l'empresa que a l'existència d'un interès públic que motivi la resolució del contracte. D'altre ordre, no es pot ometre que el contracte què es pretén resoldre, va ser cuitosament elaborat, essent així que cap dels recursos administratius presentats contra els plecs i/o el procediment varen ser estimats. S'ha obtingut un preu de contracte ajustat als estudis de costos presentats, que va comptar amb el recolzament de la Junta Consultiva de contractació de les Illes Balears.



Per tant, a falta d'acreditació d'interès públic a la resolució del contracte, caldria esbrinar si existeix algun inconvenient en la permanència del contracte.

L'adjudicatària menciona dos factors per a ella determinants que aconsellen la resolució. Un és la falta de camions i maquinària, que impedeix la correcta prestació del servei, i l'altre és la futurible vaga del personal adscrit al servei.

(i) Pel que fa a la primera, si bé s'han aportat documents que pareixen provar dificultats a l'hora d'adquirir nova maquinària, no és menys cert que la mercantil comptava amb 6 mesos per a l'adquisició de la mateixa, essent així que aquesta, havia de disposar de mitjans per prestar el servei des del moment de la formalització del contracte fins a l'arribada de la maquinària.

Aquest fet permet concloure que el servei es pot prestar, ja que de no ser així seria reconèixer que la contractista va formalitzar un contracte que li era d'impossible compliment. Per tant, el retard en l'arribada dels camions i de la maquinària, suposa una circumstància organitzativa a resoldre per l'adjudicatària del contracte, la qual no es nega que pugui tenir un impacte econòmic per a la mateixa. De tots és coneguda la circumstància actual i la crisi de subministrament i per aquest motiu la mancomunitat no ha penalitzat, fins el moment, l'incompliment d'aquesta condició del contracte. A més, s'ha d'assenyalar que des de la Mancomunitat s'ha posat en marxa el canvi de calendari de recollida previst als Plecs i que, malgrat no hagin arribat els camions, això suposa una millor execució del contracte i una major facilitat a l'hora del seu desenvolupament.

Pel que fa a la pèrdua econòmica que podria suposar a la mercantil la no arribada dels camions, cal treure a col·lació la innumerable jurisprudència sobre el risc i ventura existent en tot contracte administratiu; també consagrat en l'article 197 de la LCSP.

El Tribunal Suprem en la seva sentència 1868/2018, de 20 de juliol, menciona que «en el que concerneix les alteracions de l'economia del contracte, l'expressa aplicabilitat del principi de risc i ventura fa que el contractista, igual que es beneficia dels majors avantatges que en relació amb les previstes li ofereixi la dinàmica del contracte, ha de suportar la major onerositat que per a ell pugui significar la seva execució»

Segons el parer del Tribunal Suprem, aquest principi de risc i ventura posseeix de manera intrínseca un element d'aleatorietat dels resultats econòmics del contracte, de manera que la frustració de les expectatives econòmiques que pogués albergar l'adjudicatari en formalitzar el contracte no li dispensen de complir els pactes i tampoc l'habiliten per apartar-se del vincle contractual o reclamar la seva modificació contractual.

En definitiva, el risc i ventura en aquesta tipologia contractual recau en el contractista i si per



circumstàncies alienes al propi contracte no està obtenint els beneficis esperats, això no pot ser emprat com a mecanisme per justificar una incorrecta prestació del servei ni molt menys, una pretesa resolució de mutu acord.

En última instància, cal també posar de manifest que els documents aportats pel contractista en la seva sol·licitud són càlculs propis dels que no s'aporta cap justificació o documentació fefaent; per tot això, en cas que l'òrgan de contractació es volgués separar del criteri de qui subscriu, s'hauria almenys de sol·licitar una millor acreditació d'aquests extrems.

Una resolució del contracte de mutu acord, no sols manca d'interès públic, sinó que a més, seria contrària als interessos de la Mancomunitat, ja que implicaria haver d'iniciar una nova licitació amb els costos associats a aquesta i; molt previsiblement, un augment general del cost del contracte, amb les conseqüents implicacions que això podria suposar per tots els ciutadans dels pobles que conformen la Mancomunitat.

(ii) En segon lloc, l'adjudicatària del contracte indica que la inaplicació del nou conveni col·lectiu pot suposar l'existència de vagues dels treballadors en un futur i per tant dificultats en la prestació del servei.

En relació a aquest aspecte, no cal sinó advertir que en el moment de la negociació del conveni col·lectiu, en la que hi van participar les parts afectades, això és, l'associació d'empreses de recollida de residus i les organitzacions sindicals més representatives, **es va acordar de manera expressa que el nou conveni no seria d'aplicació als contractes existents**. Per tant, no és imputable a aquesta Administració l'adequació o no de l'acord que es va prendre, ni si el mateix satisfà les expectatives concretes dels treballadors de PREZERO. Dita entitat és responsable de vetllar la pau social entre els seus treballadors i de la prestació efectiva i en els seus termes, del contracte subscrit amb la Mancomunitat.

Per tant, les incidències que es puguin produir, derivades del malestar dels treballadors; què no es nega puguin existir, són circumstàncies alienes total i absolutament a la Mancomunitat i al contracte subscrit, i s'han de resoldre entre empresa i treballadors, però no a costa d'un increment del preu del contracte ni de la resolució per mutu acord del mateix quan no hi existeixen causes que avalin l'adopció d'aquesta postura per la Mancomunitat.

Els eventuais increments dels costos de personal durant l'execució del contracte com a conseqüència d'acords de caràcter laboral vinculats als costos de mà d'obra constitueixen una contingència que ha de ser prevista diligentment per les empreses licitadores a l'hora de confeccionar les seves ofertes, perquè entra dins del risc i ventura propi dels contractistes ex article 197 de la LCSP, sense que sigui possible la seva compensació posterior per via de la revisió de preus o la modificació del contracte (en aquest sentit, per totes, la Resolució 27/2019 i l'Informe 2/2011, de 14 d'abril, de la Junta Consultiva de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya, l'Informe 16/2016, de 20 de juliol, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa d'Aragó, i la Recomanació de 10 de desembre de 2018, de la



Junta Consultava de Contractació Pública de l'Estat).

Considerar, que la falta dels camions i el detriment econòmic que això podria suposar pel contractista, i entendre que fos l'administració la responsable de satisfer les demandes dels treballadors, seria com si convertir-la en asseguradora universal de tot imprevist que pogués sorgir en els contractes que tingués subscrits. I és que, com afirma la sentència de 3 d'abril de 2006, del Tribunal Superior de Justícia de Madrid, "el contractista no té una espècie d'assegurança a càrrec de l'Administració que li cobreixi de tots els riscos de la seva activitat, perquè l'activitat empresarial és per essència imprevisible, i de la mateixa manera que la marxa dels esdeveniments pot determinar guanys per a l'empresari, aquesta mateixa marxa pot fer que sofreixi pèrdues i no per això tals pèrdues ha de compartir-les sempre, i en tot cas, l'altra part contractant —perquè el que arrisca els seus diners en un negoci assumeix com a premissa que determinades activitats són en si mateix una aposta en la qual es pot guanyar o perdre"

Per tot l'exposat, qui subscriu considera que no es donen els supòsits per resoldre de Mutu acord el contracte, i que acudir a aquesta via seria jurídicament incorrecte.

TERCERA.- Impossibilitat d'executar el contracte en els termes inicialment pactats.

La LCSP, a l'hora de regular aquest motiu de resolució indica en l'article 211.2.g):

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

Aquesta causa de resolució va ser introduïda per a aquells supòsits en els quals es pretén modificar un contracte, però aquesta modificació no pot dur-se a terme perquè no es donen els requisits legals per a això i, no sent modificable el contracte, existeix impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, o existeix la possibilitat de lesió greu per a l'interès públic en cas de continuar-se la seva execució.

En l'anterior apartat s'ha indicat que el sobrecost experimentat per la mercantil per la falta de maquinària forma part del risc i ventura de tot contracte. Dita entitat aporta certificats de distints fabricants i proveïdors de camions i maquinària en que s'indica que existeixen dificultats productives en el mercat i que es preveu un retard en l'entrega. En relació a aquest aspecte són diversos els dubtes que sorgeixen, com és si la mercantil té subscrit amb els seus proveïdors, clàusules de indemnització per demora en l'entrega, o si va realitzar les comandes de camions amb la diligència deguda.



En tot cas, i sense perjudici d'aquests extrems, es podria plantejar una modificació del contracte per ampliar els terminis pactats per implantació del contracte i d'adquisició de maquinaria, emperò aquest fet no pot ser considerat causa suficient per resoldre el contracte atès que —i seguint amb el contingut de l'article 211.2.g)— no implica la impossibilitat d'executar el contracte en els termes inicialment pactats.

Que no existeix impossibilitat d'executar el contracte es constata pel mencionat a l'apartat anterior; l'adjudicatària tenia mitjans per prestar el servei durant els primers mesos d'implantació del contracte. I en l'actualitat, en millor o menor qualitat, segueix realitzant les recollides de residus corresponents. A més, el contractista ho indica en el seu escrit, no existeix una impossibilitat, sinó que prestar el servei amb la maquinària de que disposa, li suposa pèrdues.

Per tot l'anterior, qui subscriu considera que no es dona una impossibilitat d'execució del contracte en els termes pactats.

CONCLUSIÓ.

En conclusió, i segons el parer de qui subscriu, la Mancomunitat des Raiguer no pot procedir a la resolució de mutu acord del contracte de recollida de residus, ja que no es donen els pressupòsits de fet que requereix aquest tipus de resolució contractual.»

5.- Vist l'Informe de Secretaria, es conclou que no es pot procedir a la resolució de mutu acord del contracte indicat, ja que no es donen els requisits necessaris per a que esdevengui aquest tipus de resolució.

Per l'anterior, es sotmet a consideració del Ple de la Mancomunitat des Raiguer, la següent **Proposta d'Acord:**

Primer.- Inadmetre la sol·licitud referent a la resolució de mutu acord del contracte de serveis de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent (Lo1 1 del contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària de la Mancomunitat des Raiguer), pels motius exposats a la present Resolució.

Segon.- Notificar aquesta Resolució al contractista-adjudicatari, amb indicació dels recursos que procedeixin.”

Exposada la proposta, aquesta és sotmesa a **votació** pels membres assistents a la sessió i **s'aprova per unanimitat.**



3. Aprovació de la interposició d'una sanció de 1.000 euros al contractista PreZero España, S.A., per la comissió d'una falta lleu, degut a l'incompliment dels deures i les obligacions del contractista per negligència o descuit inexcusables, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 55/2022)

Seguint amb l'ordre del dia, es sotmet a la consideració del Ple la següent Proposta d'acord:

"PROPOSTA D'ACORD

FETS:

1.- La Mancomunitat des Raiguer va iniciar un procediment de licitació per la contractació del serveis de recollida de residus i neteja viària, resultant com adjudicatària del lot 1, és a dir, del servei de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent, l'entitat Cespa, Compañía Española de Servicios Públicos Auxiliares, S.A. (actualment PreZero España, S.A).

L'execució del contracte es va iniciar el passat dia 16 de setembre de 2021.

2.- El Plec de prescripcions tècniques, i més concretament el capítol 8, preveu un control i seguiment de qualitat del servei de recollida de residus domèstics per part dels tècnics de la Mancomunitat, el resultat del qual pot incidir directament sobre la facturació mensual.

En data 26 d'abril de 2022, els serveis tècnics de la Mancomunitat varen elaborar un informe tècnic sobre el control de qualitat del servei prestat durant el mes de febrer de l'any 2022. El resultat va ser desfavorable, per la qual cosa i no havent-se formulat al·legacions al respecte per part del contractista, es va procedir a la deducció de la quantia corresponent sobre la factura del mes de març.

3.- Vist l'Informe tècnic de dia 26 d'abril de 2022, sobre l'incompliment de qualitat del servei de recollida de residus per part de l'empresa adjudicatària PreZero España, S.A. i el posterior informe tècnic derivat d'aquest, de data 14 de juliol de 2022.

4.- Vist el plec de càrrecs elaborat per la responsable del contracte de data 14 de juliol de 2022, sobre l'incompliment referit i vista la seva proposta.

5.- El Ple de la Mancomunitat des Raiguer, en sessió extraordinària urgent de data 15 de juliol de 2022, va acordar la iniciació d'un expedient sancionador contra el contractista PreZero España, S.A, pels esmentats fets comesos durant el mes de febrer de 2022.

Vista la proposta d'acord del Ple de la Mancomunitat des Raiguer d'interposar al contractista una sanció de 1.000 euros per la comissió d'una falta lleu, ja que els fets comesos constitueixen un incompliment dels deures i les obligacions del contractista per negligència o per descuit inexcusables.



6.- En data 28 d'agost de 2022, va finalitzar el termini d'audiència de cinc dies naturals atorgat al contractista i a l'entitat avaladora per a la vista de l'expedient, la formulació d'al·legacions i la presentació de proves, sense que se n'hagin presentat.

Per l'anterior, es sotmet a consideració del Ple de la Mancomunitat des Raiguer, la següent
Proposta d'Acord:

Primer.- *Interposar al contractista PreZero España, S.A., una sanció de 1.000 euros per la comissió d'una falta lleu, degut a l'incompliment dels deures i les obligacions del contractista per negligència o descuit inexcusables, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte.*

Segon.- *Descomptar en els imports de la pròxima factura la quantia de 1.000 euros, corresponent a la sanció de la falta considerada com a lleu.*

Tercer.- *Notificar la present Resolució al contractista-adjudicatari, amb indicació dels recursos que procedeixin."*

Exposada la proposta, el president de la mancomunitat ofereix la paraula als assistents a la sessió. El Sr. Joan Rotger sol·licita la paraula per mostrar el seu recolzament a la proposta d'acord. Indica que espera i confia que en un futur pròxim l'empresa PREZERO pugui resoldre els problemes que esta tenint amb el subministrament de camions i amb els treballadors, però com exposa l'informe de secretaria, la mancomunitat no es pot responsabilitzar dels problemes interns de la empresa. Diu també que espera que la empresa realitzi els esforços necessaris per aconseguir prestar el servei de manera òptima, ja que actualment esta perjudicant a tots els veïns dels pobles en que presta el servei de recollida.

El Sr. Víctor Martí demana la paraula per agrair al secretari el seu informe i també a la resta de treballadors de la mancomunitat per la feina feta tant en la preparació del contracte com amb els problemes que estan sorgint ara. Diu que és impermissible la manera en que s'està prestant el servei en l'actualitat i que espera que la empresa faci els canvis i moviments necessaris per tal de prestar el servei de manera òptima.

La proposta és sotmesa a **votació** pels membres assistents a la sessió i **s'aprova per unanimitat**.

4. Aprovació de la interposició d'una sanció de 60.451,64 euros al contractista PreZero España, S.A., per la comissió d'una falta molt greu, degut a l'incompliment de les obligacions contractuals essencials previstes en el PCAP, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 57/2022)



Seguint amb l'ordre del dia, es sotmet a la consideració del Ple la següent Proposta d'acord:

"PROPOSTA D'ACORD

FETS:

1.- En data 11 d'abril de 2022, es va rebre un correu electrònic i una cridada telefònica al departament de Medi Ambient de la Mancomunitat des Raiguer de l'empresa TIRME, concessionària del Consell Insular de Mallorca que gestiona les plantes de tractament i les estacions de transferència que hi ha a l'illa de Mallorca.

El motiu de la cridada era que havien detectat que uns camions del servei de recollida de residus de la Mancomunitat havien abocat gran quantitat d'envasos al contenidor de l'estació de transferència de Binissalem corresponent a la fracció rebuig. Aquest fet havia tingut lloc durant dos divendres seguits i aportaven evidències fotogràfiques del succeït durant el segon divendres.

Així mateix, en data 29 de juny de 2022 la Mancomunitat des Raiguer va rebre per registre d'entrada 2022-E-RC-333, informe elaborat pel servei de residus del Consell Insular de Mallorca, pel que es comunicava la mateixa incidència.

2.- Vist l'informe tècnic de data 22 de juliol de 2022, sobre l'incompliment defectuós del servei per part de l'empresa de recollida PreZero España, S.A.

3.- Vist el plec de càrrecs elaborat per la responsable del contracte de data 22 de juliol de 2022, sobre l'incompliment referit i vista la seva proposta.

4.- Per Decret de Presidència número 2022-0077, de data 25 de juliol de 2022, es va acordar la iniciació d'un expedient sancionador contra el contractista PreZero España, S.A, pels esmentats fets comesos.

Vista la proposta d'interposar al contractista una sanció de 20.000 euros per la comissió d'una falta molt greu per la prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les obligacions contractuals essencials previstes en el PCAP, i la indemnització, a favor de la Mancomunitat, en concepte de danys i perjudicis per una quantia de 40.451,64 euros.

La quantia proposta ve determinada pel màxim de 20.000 euros establert al règim sancionador degut a la gran multitud de circumstàncies modificatives de responsabilitat que hi tenen cabuda, el cost d'incineració extra de 15.455,96 euros assumit pels municipis afectats, i la pèrdua d'ingressos de 24.995,68 euros, pels envasos incinerats.

5.- En data 28 d'agost de 2022, va finalitzar el termini d'audiència de cinc dies naturals atorgat al contractista i a l'entitat avaladora per a la vista de l'expedient, la formulació d'al·legacions i la presentació de proves, sense que se n'hagin presentat.

Per l'anterior, es sotmet a consideració del Ple de la Mancomunitat des Raiguer, la **Proposta**



d'Acord següent:

Primer.- Interposar al contractista PreZero España, S.A., una sanció de 20.000 euros per la comissió d'una falta molt greu, degut a l'incompliment de les obligacions contractuals essencials previstes en el PCAP, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte.

Segon.- Indemnitzar a aquesta Mancomunitat, per part del contractista, en concepte de danys i perjudicis ocasionats, per una quantia de 40.451,64 euros.

Tercer.- Descomptar en els imports de la pròxima factura la quantia de 20.000 euros, corresponent a la sanció de la falta considerada com a molt greu i la quantia de 40.451,64 euros en concepte d'indemnització pels danys i perjudicis ocasionats.

Quart.- Notificar la present Resolució al contractista-adjudicatari, amb indicació dels recursos que procedeixin."

Exposada la proposta, el Sr. Joan Rotger demana la paraula per mostrar el seu recolzament a l'expedient sancionador i diu que és intolerable que la mancomunitat estigui fent un gran esforç en educar als ciutadans per aconseguir una adequada recollida selectiva, i que després la empresa procedeixi a mesclar tots els residus ja separats. Això demostra una falta de lleialtat per part de l'empresa adjudicatària.

La proposta és sotmesa a **votació** pels membres assistents a la sessió i **s'aprova per unanimitat**.

5. Aprovació de la interposició d'una sanció de 1.000 euros al contractista PreZero España, S.A., per la comissió d'una falta lleu, degut a un retard, negligència o descuit, en el compliment de les funcions, encàrrecs i serveis, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte (expedient 71/2022)

Seguint amb l'ordre del dia, es sotmet a la consideració del Ple la següent Proposta d'acord:

"PROPOSTA D'ACORD

FETS:

1.- A l'any 2021, la Mancomunitat des Raiguer va adjudicar el contracte de serveis de recollida de residus i neteja viària pels municipis d'aquesta Mancomunitat, mitjançant procediment obert, amb divisió de lots i subjecte a regulació harmonitzada.



El lot 1 d'aquest contracte referent al servei de recollida de residus domèstics generats en l'àmbit territorial de la Mancomunitat i el seu transport a l'estació de transferència o planta corresponent, es va adjudicar a l'empresa CESPÀ S.A. (actualment, PreZero España SA) i la seva execució es va iniciar el passat dia 16 de setembre de 2021.

A efectes de vetllar per la correcta execució del servei per part de l'adjudicatària en base al contracte signat, la Mancomunitat des Raiguer té la responsabilitat de verificar que els serveis que s'han contractat s'estiguin realitzats de forma correcta.

2.- Vist l'informe tècnic de data 3 d'agost de 2022, sobre l'incompliment defectuós del servei per part de l'empresa de recollida PreZero España, S.A.

3.- Vist el plec de càrrecs elaborat per la responsable del contracte de data 4 d'agost de 2022, sobre l'incompliment referit i vista la seva proposta.

4.- Per Decret de Presidència número 2022-0086, de data 4 d'agost de 2022, es va acordar la iniciació d'un expedient sancionador contra el contractista PreZero España, S.A, pels esmentats fets comesos.

Vista la proposta d'interposar al contractista una sanció de 1.000 euros per la comissió d'una falta lleu per la prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les obligacions contractuals previstes en el PCAP.

5.- En data 28 d'agost de 2022, va finalitzar el termini d'audiència de cinc dies naturals atorgat al contractista i a l'entitat avaladora per a la vista de l'expedient, la formulació d'al·legacions i la presentació de proves, sense que se n'hagin presentat.

Per l'anterior, es sotmet a consideració del Ple de la Mancomunitat des Raiguer, la següent **Proposta d'Acord:**

Primer.- Interposar al contractista PreZero España, S.A., una sanció de 1.000 euros per la comissió d'una falta lleu, degut a un retard, negligència o descuit, en el compliment de les funcions, encàrrecs i serveis, el que suposa una prestació defectuosa dels serveis amb incompliment de les condicions dels Plecs i del contracte.

Segon.- Descomptar en els imports de la pròxima factura la quantia de 1.000 euros, corresponent a la sanció de la falta considerada com a lleu.

Tercer.- Notificar la present Resolució al contractista-adjudicatari, amb indicació dels recursos que procedeixin."

Exposada la proposta, aquesta és sotmesa a **votació** pels membres assistents a la sessió i s'aprova per unanimitat.



6. Donar compte dels decrets de presidència

La gerent presenta als membres del Ple un llistat dels Decrets dictats per la Presidència, que van des del número 2022-0061 al 2022-0097, que és consultat pels assistents.

7. Precs i preguntes

El Sr. Pere Torrens, demana per un decret en el que apareix una factura d'Aqualand. La gerent de la mancomunitat explica que es tracta d'una activitat executada en l'àmbit dels serveis socials.

I no havent-hi més assumptes a tractar, el president aixeca la sessió essent les 13:50 hores, de la que s'estén la present acta, i jo com a secretari, en don fe.

El secretari en acumulació per substitució
Antoni Payeras Beltrán

El president
Andreu Isern Pol



DILIGÈNCIA per fer constar que la següent acta va ser aprovada en sessió de ple ordinari de data 15 de juny de 2023, d'acord amb la normativa aplicable en matèria d'aprovació d'actes.

La secretària-interventora
Elena Palacio Tuñón

