



ENCÀRREC DE GESTIÓ DE LA MANCOMUNITAT DE MUNICIPIS DEL BAGES PER AL SANEJAMENT A LA SOCIETAT MERCANTIL AIGÜES DE MANRESA, S.A., QUE CONSTITUEIX MITJÀ PROPI DE LA PRIMERA, PEL QUAL SE LI ATRIBUEIX L'EXECUCIÓ DE LES TASQUES NECESSÀRIES PER A LA GESTIÓ I OPERACIÓ DELS SISTEMES D'EVACUACIÓ I TRACTAMENT D'AIGÜES RESIDUALS DELS MUNICIPIS MEMBRES DE LA MANCOMUNITAT.

REUNITS

D'una part el Sr. Marc Aloy Guàrdia, President de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament, assistit pel Sr. Joan Lluís Obiols Suari, secretari de la Mancomunitat, que dona fe de l'acte.

De l'altra el Sr. Antoni Ventura Ribal, Gerent de la Societat AIGÜES DE MANRESA S.A.

ACTUEN

En nom i representació de les entitats a qui representen degudament facultats a l'efecte de la subscripció del present conveni per acords dels òrgans respectius competents.

EXPOSEN

Primer.- L'Art. 3 dels estatuts de la Mancomunitat de Municipis del Bages pel Sanejament (en endavant MMBS), defineix la seva finalitat i el seu objecte, tot dient que la Mancomunitat ha estat constituïda per a la gestió més eficient dels recursos hídrics i de les obres i les actuacions hidràuliques i per a la prestació dels serveis relacionats.

Constitueix l'objecte de la Mancomunitat la gestió i explotació dels sistemes públics de sanejament d'aigües residuals, sistemes d'abastament d'aigua en alta i de subministrament d'aigua en baixa, així com la reutilització de les aigües regenerades i el retorn a l'aigua del medi, activitats que constitueixen la gestió integrada de l'aigua al seu àmbit territorial, per a la qual cosa la Mancomunitat té plena capacitat.

La MMBS ostenta competències en la gestió del cicle de l'aigua en el territori dels municipis mancomunats per la seva transferència des dels municipis en el moment de la seva incorporació a la Mancomunitat.

Segon.- Als efectes, en l'actualitat el municipis mancomunats són Avinyó, Balsareny, Calders, Callús, Castellbell i el Vilar, Castelnou de Bages, Fonollosa, Gaià, Manresa, Marganell, Monistrol de Montserrat, Navarcles, Navàs, el Pont de Vilomara i Rocafort, Rajadell, Sant Fruitós de Bages, Sant Joan de Vilatorrada, Sant Vicenç de Castellet, Santpedor, Sant Salvador de Guardiola, Santa Maria d'Oló i Súria. Conforme a l'art. 19 dels Estatuts de la Mancomunitat, es poden adherir nous municipis a la Mancomunitat.

Tercer.- En l'actualitat la Mancomunitat, com a administració actuant constituïda en Entitat Local de l'Aigua (ELA), presta diversos serveis als municipis mancomunats entre els que destaca la gestió i explotació del conjunt d'instal·lacions de sanejament en alta, entenent com a tals, el conjunt d'estacions depuradores d'aigües residuals (EDARS) i col·lectors generals que constitueixen els sistemes de sanejament en alta, incloses les instal·lacions de tractament de fangs. En definitiva tots els elements entre les connexions dels sistemes de clavegueram municipals fins el punt de retorn de les aigües tractades al medi natural, amb inclusió de totes les instal·lacions complementàries.



Quart.- En l'actualitat els sistemes gestionats per la Mancomunitat són els següents: Avinyó, Manresa (que inclou els municipis de Manresa, sant Joan de Vilatorrada, Callús), Sant Fruitós de Bages (que inclou els municipis de Sant Fruitós de Bages, Santpedor i Navarces), Sant Salvador de Guardiola, Navàs, El Pont de Vilomara, Castellnou de Bages (zones del Serrat i Pinedes de Castellnou), Castellnou de Bages (nucli de Castellnou i de la Figuerola), el Muijal (al terme municipal de Navàs) Colònia Antius (Callús), La Rovirola (Santa Maria d'Oló), Fonollosa i la Planta de tractament de Fangs de Manresa.

Cinquè.- Al marge d'aquestes funcions, de conformitat amb la legislació d'aigües de Catalunya, la Mancomunitat també realitza el control d'abocaments mitjançant l'emissió de permisos d'abocament al domini públic hidràulic i el manteniment del cens d'establiments industrials inclosos a l'ordenança d'abocaments de la Mancomunitat.

Sisè.- Igualment es realitzen altres activitats com l'execució de reposició i millores dins de cadascun dels sistemes de sanejament.

Setè.- La Mancomunitat pot, per a gestionar els serveis mencionats, acudir a les diverses formes de gestió directa i indirecta, i també pot encarregar l'execució material de les operacions necessàries a un mitjà propi, tot en aplicació de l'art. 32 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes de Sector Públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives de el Parlament Europeu i de Consell 2014/23 / UE i 2014/24 / UE, de 26 de febrer de 2014. (en endavant LCSP), que sota la rúbrica "encàrrecs dels poders adjudicadors a mitjans propis personificats" possibilita que els poders adjudicadors, dels quals n'és exemple la Mancomunitat, puguin organitzar-se executant de manera directa prestacions pròpies dels contractes d'obres, subministraments, serveis, concessió d'obres i concessió de serveis, a canvi d'una compensació tarifària, valent-se d'una altra persona jurídica diferent a ells, ja sigui de dret públic o de dret privat, previ encàrrec a aquesta, amb subjecció al que disposa aquest article, sempre que la persona jurídica que utilitzin mereixi la qualificació jurídica de mitjà propi personificat respecte d'ells de conformitat amb el que disposen els tres apartats següents, i sense perjudici de els requisits establerts per als mitjans propis de l'àmbit estatal en la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del Sector Públic. que no són aplicables al sector públic local.

L'encàrrec que compleixi aquests requisits no tindrà la consideració de contracte i per tant estarà exclòs de l'aplicació de la LCSP.

La legislació de contractes del sector públic diferencia entre els mitjans propis d'una única entitat, en relació vertical amb el seu ens matriu, supòsit contemplat a l'art. 32.2 LCSP, i els mitjans propis contemplats a l'art. 32.4 LCSP que estableix que tindran la consideració de mitjà propi personificat respecte de dos o més poders adjudicadors que siguin independents entre si aquelles persones jurídiques, de dret públic o de dret privat, que compleixin tots i cadascun dels requisits que s'estableixen a continuació. Seguint la relació de requisits que ha de complir el mitjà propi respecte dels seus ens matriu, fer ressaltar, poden ser independents entre ells.

Procedeix a determinar si Aigües de Manresa SA compleix amb els requisits establerts per la Llei per ser considerada mitjà propi, entre d'altres entitats, de la MMBS. Cosa que s'analitza en els apartats que venen a continuació.

Vuitè.- La societat Aigües de Manresa SA (en endavant AdMSA) té, conforme a l'art. 3.1, c) dels seus estatuts, té per objecte la gestió directa dels següents serveis destinats al desenvolupament del municipi de Manresa i de l'àmbit territorial en el que es concreta la seva zona d'influència: c) L'evacuació i depuració d'aigües residuals.



Novè.- AdMSA és una societat de capital íntegrament públic, pertanyent a diversos ajuntaments, al Consell Comarcal del Bages i a la MMBS, compleix la totalitat dels requisits materials i formals per ser considerada mitjà propi controlada per diversos poders adjudicadors, entre ells la pròpia MMBS. Aquests requisits conforme a l'art. 32.4 LCSP, que es compleixen en la seva totalitat com es veurà en els apartats que segueixen.

I. Exercici de control conjunt anàleg al que ostentarien sobre els seus propis serveis o unitats. El primer dels requisits que estableix l'art. 32.4 LCSP és el contingut a la seva lletra a), del tenor literal següent:

a) Que els poders adjudicadors que puguin conferir encàrrecs exerceixin sobre l'ens destinatari de la mateixa un control conjunt anàleg a què ostentarien sobre els seus propis serveis o unitats.

S'entén que hi ha control conjunt quan es compleixin totes les condicions següents:

1r Que en els òrgans decisoris de l'ens destinatari de l'encàrrec estiguin representats tots els ens que puguin conferir encàrrecs, podent cada representant representar diversos d'aquests últims o a la totalitat d'ells.

Aquest requisit es compleix atès que l'art. 10.2 dels estatuts d'AdMSA, en regular la junta general determina:

"2.- La junta general té la composició següent:

- a) La totalitat dels membres corporatius de l'Ajuntament de Manresa.
- b) Un representant de cadascun dels socis accionistes, que serà designat de conformitat amb les seves respectives normes d'organització i funcionament."

En la composició del capital de l'empresa aigües de Manresa hi és partícip la MMBS, que en la seva condició d'accionista, ha nomenat un representant en la Junta General.

També es compleix perquè l'art. 23 dels estatuts d'AdMSA, en regular el consell d'administració és del tenor literal següent:

"Article 23è.- El consell d'administració

1.- El consell d'administració és l'òrgan encarregat de realitzar la gestió ordinària de totes les activitats socials. Estarà integrat per un mínim de vuit i un màxim de quinze vocals anomenats consellers, que seran designats lliurement per la junta general a proposta de l'Ajuntament de Manresa i cadascuna de les entitats accionistes o grups de representació en el consell, i per períodes de quatre anys, com a màxim. Els representants dels Ens locals seran renovats al perdre el seu càrrec a la Corporació o per acord de Ple, o en el seu cas, per l'òrgan superior de l'entitat corresponent. Els consellers esmentats ostentaran la següent representació:

- a) Fins a un màxim de set seran membres de la Corporació Municipal de Manresa, amb una presència majoritària de l'equip de govern i representació dels grups municipals majoritaris.
- b) Un representant del Consell Comarcal del Bages
- c) Un representant de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament
- d) Un representant dels ajuntaments accionistes diferents del de Manresa, que actuarà en representació de tots ells.



- e) Un representant de la Junta de la Sèquia de Manresa.
- f) Un representant dels Propietaris Plomistes.
- g) Un representant dels treballadors de l'empresa.
- h) Un representant dels usuaris.

A més, l'art. 23.2 del estatuts d'AdMSA preveu l'existència un conseller independent, càrrec que ha de recaure en una persona que es destaquï pels seus coneixements en l'àmbit de l'aigua i/o econòmic i/o de l'administració pública local, que haurà de ser aprovat pel consell d'administració a proposta del president.

Del precepte transcrit es desprèn clarament que la MMBS ostenta un lloc al si del Consell d'Administració de la companyia.

2n Que aquests últims puguin exercir directament i conjuntament una influència decisiva sobre els objectius estratègics i sobre les decisions significatives de l'ens destinatari de l'encàrrec.

Aquest requisit es compleix atès que l'art. 10.1 dels estatuts d'AdMSA, en regular la junta general determina:

"1.- La junta general assumeix sense cap limitació la direcció i representació de la companyia, exercint directament una influència decisiva sobre els objectius estratègics i sobre les decisions significatives de la societat."

L'art. 15è, per la seva part estableix com a facultats de la Junta General:

"Article 15è.- Facultats de la junta general

La junta general, tant ordinària com extraordinària, és el poder suprem de la companyia i tindrà atribuïdes, amb caràcter exclusiu, les següents facultats:

- a) Determinar els objectius estratègics i prendre les decisions significatives de la societat
- b) L'aprovació dels comptes anuals, l'aplicació del resultat i l'aprovació de la gestió social.
- c) El nomenament, renovació i separació dels administradors, dels liquidadors i, si s'escau, dels auditors de comptes, així com l'exercici de l'acció social de responsabilitat contra qualsevol d'ells.
- d) La modificació dels estatuts socials.
- e) L'augment i la reducció del capital social.
- f) La supressió o limitació del dret de subscripció preferent i d'assumpció preferent.
- g) L'adquisició, l'alienació o l'aportació a una altra societat d'actius essencials. Es presumeix el caràcter essencial de l'actiu quan l'import de l'operació superi el vint per cent del valor dels actius que figurin en l'últim balanç aprovat.
- h) La transformació, la fusió, l'escissió o la cessió global d'actiu i passiu i el trasllat de domicili a l'estranger.
- i) La dissolució de la societat.
- j) L'aprovació del balanç final de liquidació.
- k) L'emissió d'obligacions.
- l) Qualsevol altres assumptes que determinin la llei.



Com es pot veure aquest òrgan ostenta les potestats requerides per l'art. 32.4,a) LCSP, atès que té atribuïda de manera inequívoca la influència decisiva sobre els objectius estratègics i sobre les decisions significatives de la societat, essent en aquest aspecte l'òrgan suprem.

Amb aquestes previsions estatutàries no seria suficient per predicar un control conjunt anàleg de la MMBS respecte de AdMSA, atès que malgrat la MMBS està present en els òrgans decisoris de la societat, Junta General i Consell d'Administració, segon consultes fetes a la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat, que va ser contestada per informe de 9 de maig de 2019, i la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya, contestada per informe de 1/2019, de 13 de març, de la (Comissió Permanent), això no seria suficient si un dels membres, en aquesta cas l'ajuntament de Manresa, ostenta una majoria en la junta general de la companyia de tal manera que pot imposar en tots els casos els seus criteris a la resta de membres d'aquests.

És en compliment d'aquest criteri que es va procedir a la modificació dels estatuts d'AdMSA de tal manera que, sobre la base de l'art. 188.3 del Reial decret legislatiu 1/2010, de 2 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de societats de capital, es va donar un nou redactat a l'art. 18, que quedà del tenor literal següent:

"Article 18è.- Dret a vot

"1.- Els accionistes tindran dret a un vot per cada acció que posseeixin, excepte l'Ajuntament de Manresa:

L'Ajuntament de Manresa té limitat el seu número màxim de vots, de tal manera que sempre sigui igual al número de vots en junt, que sumin la resta d'accionistes titulars del capital social de la societat.

2.- En el cas de l'Ajuntament de Manresa, els vots de les seves accions seran distribuïts entre els seus membres corporatius a parts iguals, corresponent la resta del quocient a la presidència."

Això suposa que l'ajuntament de Manresa per molt que sigui el partícip majoritari en el capital d'AdMSA, mai no tindrà ni un sol vot més a la junta general que la suma de la resta de socis, independentment del capital que aquests en junt o separatament ostentin. Cosa per la qual no podrà imposar el seu criteri de manera unilateral.

Per reblar el clau, fent ús de la facultat que atorga l'art. 200 de la Llei de societats de capital, es modificà l'art. 20 dels estatuts, que quedà del tenor literal següent:

"Article 20è.- Adopció d'acords

Els acords socials s'adoptaran per majoria de dos terços dels vots dels accionistes presents o representats a la junta, excepte per l'exercici de l'acció de responsabilitat contra els administradors i l'acord de cessament dels administradors, que s'adoptaran per majoria simple dels vots dels accionistes presents o representats, entenent adoptat l'acord quan obtingui més vots a favor que en contra del capital present o representat."

Si queda algun dubte sobre aquesta qüestió, l'adopció de qualsevol acord requereix la majoria de 2/3 dels accionistes, per la qual cosa l'ajuntament de Manresa, per si sol, mai no pot imposar el seu criteri de maner unilateral.

Pel cas del consell d'administració, resulta que conforme a l'art. 23 dels estatuts d'AdMSA l'ajuntament de Manresa ostenta un total de 7 vots d'un total de 15, per tant tampoc no ostenta la majoria per si sol en el si d'aquest òrgan.



3r Que l'ens destinatari de l'encàrrec no persegueixi interessos contraris als interessos dels ens que puguin conferir encàrrecs.

Aquest requisit es compleix, atès que l'art. 3 dels estatuts d'AdMSA diu:

"1.- La societat té per objecte la gestió directa dels següents serveis destinats al desenvolupament del municipi de Manresa i de l'àmbit territorial en el que es concreta la seva zona d'influència:

a) El subministrament d'aigua potable al terme municipal de Manresa, la gestió de l'abastament als termes municipals de la rodalia amb els que concerta aquest servei i la gestió dels sanejaments respectius.

b) La captació, emmagatzematge i tractament d'aigües pel seu subministrament a la població; la conducció i distribució d'aigua potable per a usos urbans, agrícoles i industrials.

c) L'evacuació i depuració d'aigües residuals."

Per la seva part, l'art. 3 dels estatuts de la MMBS estableixen:

"Article 3 Finalitat i objecte

La Mancomunitat ha estat constituïda per a la gestió més eficient dels recursos hídrics i de les obres i les actuacions hidràuliques i per a la prestació dels serveis relacionats.

Constitueix l'objecte de la Mancomunitat la gestió i explotació dels sistemes públics de sanejament d'aigües residuals, sistemes d'abastament d'aigua en alta i de subministrament d'aigua en baixa, així com la reutilització de les aigües regenerades i el retorn a l'aigua del medi, activitats que constitueixen la gestió integrada de l'aigua el seu àmbit territorial, per a la qual cosa la Mancomunitat té plena capacitat."

Els interessos com es veu són coincidents, totes dues entitats tenen les mateixes finalitats i la societat AdMSA és una societat totalment pública que és per definició un mer instrument de gestió, els interessos del qual han de coincidir necessàriament amb els dels ens dels quals és mitjà propi i servei tècnic.

- II.** Que més del 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec es duguin a terme en l'exercici de les comeses que li han estat confiats pels poders adjudicadors que el controlen. L'art. 34.4 b) TRLCSP exigeix també que més del 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec es duguin a terme en l'exercici de les comeses que li han estat confiats pels poders adjudicadors que el controlen o per altres persones jurídiques controlades pels mateixos poders adjudicadors. El càlcul de l'80 per cent es farà d'acord amb el que estableix la lletra b) de l'apartat 2 d'aquest article.

L'art. 32.2, b) LCSP estableix que el càlcul del 80% es farà segons els següents criteris:

- Per calcular el 80 per cent de les activitats de l'ens destinatari de l'encàrrec es prendran en consideració la mitjana del volum global de negocis, les despeses que ha tingut els serveis prestats al poder adjudicador en relació amb la totalitat de les despeses en què hagi incorregut el mitjà propi per raó de les prestacions que hagi



realitzat a qualsevol entitat, o un altre indicador alternatiu d'activitat que sigui fiable, i tot això referit als tres exercicis anteriors al de formalització de l'encàrrec.

- Quan a causa de la data de creació o d'inici d'activitat del poder adjudicador que fa l'encàrrec, o a causa de la reorganització de les activitats d'aquest, el volum global de negocis, o un altre indicador alternatiu d'activitat, d'acord amb allò establert a el paràgraf anterior, no estigueren disponibles respecte dels tres exercicis anteriors a la formalització de l'encàrrec o n'haguessin perdut la vigència, serà suficient justificar que el càlcul del nivell d'activitat es correspon amb la realitat, en especial mitjançant projeccions de negoci.

Aquest requisit és de caràcter econòmic i es pot comprovar amb l'anàlisi dels comptes d'AdMSA dels darrers tres exercicis. Consta a l'expedient certificat d'AdMSA conforme es compleix aquest requisit.

III. Que es compleixin els requisits que estableix l'art. 32. 2 lletres c) i d) LCSP. L'art. 32.2, c) LCSP diu:

"c) Quan l'ens destinatari de l'encàrrec sigui un ens de personificació jurídica privada, a més, la totalitat del seu capital o patrimoni haurà de ser de titularitat o aportació pública."

En el cas que ens ocupa, AdMSA es una societat mercantil, per tant un ens de de personificació jurídica privada, el seu capital, és segons documentació que consta a l'expedient, 100% d'entitats públiques. Per la qual cosa aquest requisit es compleix.

Consta a l'expedient certificat d'AdMSA conforme es compleix aquest requisit.

L'art. 32.2, d) LCSP, en cadascun dels seus apartats exigeix:

"d) La condició de mitjà propi personificat de l'entitat destinatària de l'encàrrec respecte del poder adjudicador concret que fa l'encàrrec s'haurà de reconèixer expressament en els seus estatuts o actes de creació, amb el compliment previ dels requisits següents:

1r Conformitat o autorització expressa del poder adjudicador respecte del que sigui mitjà propi.

2n Verificació per l'entitat pública que depengui l'ens que sigui mitjà propi, que compta amb mitjans personals i materials apropiats per a la realització dels encàrrecs de conformitat amb el seu objecte social."

(...)

En tot cas, es presumeix que compleix el requisit establert al número 2n de la present lletra quan hagi obtingut la corresponent classificació respecte als grups, subgrups i categories que ostenti.

Aquests requisits es compleixen, atès que l'Assemblea General de la MMBS, per acord de 3 d'abril de 2018 es va aprovar acordar MOSTRAR LA CONFORMITAT I AUTORITZAR expressament Aigües de Manresa SA per tal que sigui mitjà propi instrumental i servei tècnic de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament.

I posteriorment, a l'Assemblea de 17 de desembre de 2018 es va acordar VERIFICAR que l'entitat Aigües de Manresa SA disposa de mitjans personals i materials apropiats



per a la realització dels encàrrecs de conformitat amb el seu objecte social i les especificacions que s'indiquen en l'expositiu de la proposta. Atès que AdMSA està classificada per a dur a terme les tasques pròpies de l'encàrrec, i així consta a l'expedient tramitat en el seu moment.

L'art. 32.2, d) LCSP també exigeix:

"Els estatuts o l'acte de creació de l'ens destinatari de l'encàrrec ha de determinar: el poder adjudicador respecte del qual té aquesta condició; precisar el règim jurídic i administratiu dels encàrrecs que se'ls puguin conferir; i establir la impossibilitat que participin en licitacions públiques convocades pel poder adjudicador del qual siguin mitjà propi personificat, sens perjudici que, quan no hi concorri cap licitador, se'ls pugui encarregar l'execució de la prestació objecte d'aquestes."

Aquest requisit es compleix, pel següent:

1.- Els estatuts de l'ens han de determinar el poder adjudicador respecte del qual té aquesta condició (de mitjà propi):

Els estatuts AdMSA, al seu article 2.1, diuen:

"1.- AIGÜES DE MANRESA, S.A. té la consideració de mitjà propi instrumental i servei tècnic de l'Ajuntament de Manresa, del Consell Comarcal del Bages, **de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament**, els Ajuntaments de: Castellfollit del Boix, Castelnou de Bages, El Pont de Vilomara, Navarces, Rajadell, Sant Mateu de Bages, Sant Salvador de Guardiola, Calders, l'Entitat Municipal descentralitzada de Sant Martí de Torruella i d'aquells ajuntaments i d'altres entitats del sector públic, administracions públiques o no, que conjuntament, conforme a aquests estatuts, exerceixen sobre la societat un control anàleg al que ostenten sobre els seus propis serveis o unitats, per estar, directament o per representació per d'un d'ells, representats en els seus òrgans decisoris de tal manera que tots ells exerceixen directa i conjuntament una influència decisiva sobre els objectius estratègics i sobre les decisions significatives de l'ens destinatari de la societat."

2.- Els estatuts de l'ens han de precisar el règim jurídic i administratiu dels encàrrecs que se'ls puguin conferir.

Els estatuts AdMSA, al seu article 2.5, diuen:

"5.- Els encàrrecs de gestió que realitzin les entitats de les quals AIGÜES DE MANRESA, S.A. és mitjà propi, es regiran pel següent règim jurídic:

a) Els encàrrecs a AIGÜES DE MANRESA, S.A. es formalitzaran en un document en el que consti la definició de l'objecte del contracte, la contraprestació respecte de les tarifes o preus aprovats o a aprovar i la resta de clàusules necessàries per la correcta execució de la prestació, tals com el termini d'execució o durada, aspectes tècnics, règim econòmic, qüestions socials i de protecció de la salut i seguretat en el treball, qüestions ambientals i d'altres que sigui d'aplicació a l'execució de l'encàrrec tot de conformitat amb la legislació aplicable, entre d'altres.

b) L'encàrrec i el document de formalització seran aprovats per l'òrgan competent de l'administració encarregant segons la seva distribució competencial interna.



c) L'encàrrec serà acceptat imperativament per AIGÜES DE MANRESA, S.A.

d) La contraprestació econòmica es referenciarà a les tarifes o preus mencionats a l'apartat 4 d'aquest article, aprovades per l'administració encarregant."

3. Els estatuts de l'ens han d'establir la impossibilitat que participin en licitacions públiques convocades pel poder adjudicador del qual siguin mitjà propi personificat, sens perjudici que, quan no hi concorri cap licitador, se'ls pugui encarregar l'execució de la prestació objecte d'aquestes.

Els estatuts AdMSA, al seu article 2.3, diuen:

3.- Ni AIGÜES DE MANRESA, S.A., ni les seves filials o participades majoritàriament, podran participar en els procediments per a l'adjudicació de contractes convocats per les administracions públiques i poders adjudicadors de les que siguin mitjà propi. No obstant, quan no concorri cap licitador podrà encarregar-se a AIGÜES DE MANRESA, S.A., les seves filials o participades majoritàriament, l'execució de l'activitat objecte de licitació pública.

Es veu clarament que aquests requisits formals són contemplats a les previsions estatutàries d'AdMSA.

IV. Compensació per les tasques encarregades al mitjà propi. L'art. 32.4 LCSP, estableix:

"La compensació s'establirà, per referència a tarifes aprovades per l'entitat pública de què depèn el mitjà propi personificat per a les activitats objecte d'encàrrec realitzades pel mitjà propi directament i, en la forma que es determini per reglament, atenent el cost efectiu suportat per el mitjà propi per a les activitats objecte de l'encàrrec que se subcontractin amb empresaris particulars en els casos en què aquest cost sigui inferior al resultant d'aplicar les tarifes a les activitats subcontractades.

Aquestes tarifes es calcularan de manera que representin els costos reals de realització de les unitats produïdes directament pel mitjà propi."

Els estatuts AdMSA, al seu article 2.3, diuen:

"4.- L'import de les obres, dels treballs, dels projectes, dels estudis, dels subministraments o de la gestió de serveis públics realitzats per AIGÜES DE MANRESA, S.A. per a les administracions públiques i d'altres entitats del sector públic de les que sigui mitjà propi, es determinarà aplicant a les unitats executades les tarifes o preus corresponents, que hauran de ser objecte d'aprovació per l'administració de la qual depengui. Aquestes tarifes o preus es calcularan de manera que representin els costos reals d'execució i la seva aplicació a les unitats produïdes servirà de justificant de la inversió, dels estudis, dels subministraments, dels serveis realitzats o gestionats."

Així es contempla als estatuts de la societat i així ha de verificar-se a la realitat, serà necessari doncs, tramitar un expedient en el que es fixin aquestes tarifes de la manera que estableixen aquests preceptes.

V. Requisits formals de l'encàrrec . L'art. 32.6 LCSP determina uns requisits formals addicionals:



"Els encàrrecs que realitzin les entitats del sector públic a un ens que, d'acord amb els apartats segon, tercer o quart d'aquest article, pugui ser qualificat com a mitjà propi personificat del primer o primers, no tindran la consideració jurídica de contracte, havent de complir únicament les normes següents:

a) El mitjà propi personificat haurà d'haver publicat a la Plataforma de Contractació corresponent la seva condició de tal; respecte de quins poders adjudicadors l'ostenta; i els sectors d'activitat en què, compresos en el seu objecte social, seria apte per executar les prestacions que siguin objecte d'encàrrec.

Segons consta per certificat de la societat que obra a l'expedient, AdMSA té perfil del contactant obert a la plataforma de contractació i en ella consta que és mitjà propi o servei tècnic, entre d'altres, de la MMBS.

b) L'encàrrec haurà de ser objecte de formalització en un document que serà publicat a la Plataforma de Contractació corresponent en els supòsits previstos de l'article 63.6 LCSP. El document de formalització estableix el termini de durada de l'encàrrec.

En el present document es plasma l'encàrrec, tot de conformitat amb l'art. 2.5 del Estatuts d'AdMSA i la legislació d'aplicació.

L'art. 63.6 LCSP estableix que la formalització dels encàrrecs a mitjans propis l'import dels quals sigui superior a 50.000 euros, IVA exclòs, seran objecte, així mateix, de publicació al perfil de contractant.

En compliment d'aquest precepte, atès que la quantia de l'encàrrec serà superior a 50.000 euros, el document d'encàrrec, un cop aprovat i formalitzat, haurà de ser publicat a la plataforma de contractació de la MMBS.

La durada de l'encàrrec no podrà ser superior a la establerta per l'art. 49 de la Llei 40/2015

Desè.- És d'aplicació del Decret 130/2003, de 13 de maig, pel qual s'aprova el Reglament dels serveis públics de sanejament, així com l'aprovació de l'Ordenança d'abocament d'aigües residuals publicada en el Butlletí Oficial de la Província núm. 178 de data 27/07/2006, on es defineix plenament la regulació del marc jurídic d'actuació de la Mancomunitat com a ens actuant amb plenes competències en matèria de Sanejament.

Onzè.- La MMBS vol encarregar les tasques d'operació de les plantes d'altres d'assistència tècnica a AIGÜES DE MANRESA SA, i és per això que s'atorga aquest document.

En la seva virtut:

ACORDEN

Primer.- Objecte del Conveni

L'objecte d'aquest conveni és l'encàrrec de gestió, dels regulats per l'article 32 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, per el que es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les Directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP), pel qual la **MANCOMUNITAT DE MUNICIPIS DEL BAGES PER AL SANEJAMENT (MMBS)** atribueix a la **SOCIETAT MERCANTIL MUNICIPAL AIGÜES DE MANRESA, S.A. (AdMSA)**, que constitueix mitjà propi de la primera, l'execució de les tasques necessàries per a la gestió i operació dels sistemes



d'evacuació i tractament d'aigües residuals dels municipis membres de la mancomunitat amb la finalitat d'assegurar el seu funcionament normal, així com d'altres els treballs d'Assistència Tècnica a la MMBS en els assumptes relacionats amb els diferents sistemes de sanejament en alta del seu àmbit territorial.

Aquest encàrrec de gestió, conforme a l'establert a l'art. 32.1 LCSP, no té consideració de contracte.

Segon.- Objecte de l'encàrrec: Serveis encarregats.

Per aquest acord, la MMBS encarrega a AdMSA les tasques d'explotació, conservació i manteniment dels sistemes de sanejament en que la MMBS n'és Administració Actuant, inclosa l'execució de les actuacions ordinàries del Pla de Reposicions i Millores (RIM d'aquí en endavant), les Direccions d'Obres i Coordinacions de Seguretat que puguin ser necessàries per una correcta execució de les mateixes.

L'encàrrec també comprèn els treballs d'Assistència Tècnica a la MMBS en els assumptes relacionats amb els diferents sistemes de sanejament en alta del seu àmbit territorial, com són, entre d'altres:

- Planificació de les inspeccions als establiments industrials
- Autorització d'abocaments en cisternes
- Determinacions analítiques en abocaments de cisternes
- Determinacions analítiques en col·lectors
- Informes sobre autoritzacions d'abocament als sistemes
- Preparació de plans, programes i informes sobre grau de saturació instal·lacions
- Negociació de solucions
- Relació amb entitats municipalistes
- Certificats sobre capacitats dels sistemes de sanejament
- Elaboració d'estudis d'explotació dels sistemes de sanejament
- Redacció dels plans de reposició i millores
- Elaboració de memòries i projectes constructius per als plans de reposició i millores
- Execució o llicitació, si s'escau, de les actuacions del Pla de Reposicions i Millores
- Confecció i seguiment dels plans de riscos laborals, comunicació de situacions d'emergència i activitats relacionades
- Elaboració de certificacions

La definició detallada de l'encàrrec es troba al Plec de prescripcions tècniques que regeix l'encàrrec d'operació, obres de reposició i inversió dels sistemes de sanejament en alta administrats per la Mancomunitat de Municipis del Bages pel Sanejament, que forma part indestruïble d'aquest document.

Tercer.- Titularitat del Servei.

Els serveis objecte del present document, mantindran en tot moment, la naturalesa de serveis públics.

La titularitat del servei li correspon a la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament. La titularitat del servei es mantindrà per part de l'ens administratiu amb independència de les obligacions consignades en aquest encàrrec.

AdMSA, com a mitjà propi està obligada a seguir en tot moment les instruccions que li imparteixi la MMBS en execució d'aquest encàrrec.



La titularitat dels resultats de les tasques encarregades correspon a la MMBS.

Quart.- Documents constitutius d'aquest encàrrec.

Aquest encàrrec consta dels documents següents:

- 1.- Encàrrec de gestió de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament a la Societat Mercantil Municipal Aigües de Manresa, S.A., que constitueix mitjà propi de la primera, pel qual se li atribueix l'execució de les tasques necessàries per a la gestió i operació dels sistemes d'evacuació i tractament d'aigües residuals dels municipis membres de la mancomunitat.
- 2.- Plec de prescripcions tècniques que regeix l'encàrrec d'operació, obres de reposició i inversió dels sistemes de sanejament en alta administrats per la Mancomunitat de Municipis del Bages pel Sanejament.
- 3.- Memòria justificativa de l'encàrrec, acreditativa de la major eficiència des d'un punt de vista econòmic d'aquesta figura respecte de la contractació pública.

Tots els documents descrits tenen caràcter vinculant per les dues parts.

Cinquè.- Contraprestació.

La contraprestació que rebrà AdMSA per l'execució dels serveis definits en aquest document resultaran de l'aplicació de les tarifes aprovades per l'Assemblea General en sessió de data 24 d'abril de 2023, les quals seran aplicables a aquest encàrrec. Les tarifes atenen el cost efectiu suportat per AdMSA per a les activitats objecte de l'encàrrec que se subcontractin amb empresaris particulars en els casos en què aquest cost sigui inferior al resultant d'aplicar les tarifes a les activitats subcontractades.

Respecte de les unitats produïdes directament per AdMSA les tarifes es calculen de manera que representin els costos reals de la seva realització.

Els treballs efectivament prestats es documentaran en una factura mensual o trimestral. Aquesta factura serà comprovada pels serveis tècnics de la MMBS i es tramitarà pel seu pagament i justificació davant de l'ACA i en el seu cas, d'altres administracions.

Aquestes factures seran satisfetes per la MMBS a AdMSA contra el pressupost de la MMBS, concretament a l'aplicació pressupostària 1600.227.09 – Clavegueram – Encàrrecs de Gestió. Les corresponents partides pressupostàries seran dotades suficientment per a cada exercici de durada de l'encàrrec o les seves pròrroques.

Sisè.- Incompliment de les obligacions i compromisos assumits.

En cas d'incompliment de les seves obligacions per part de la MMBS, principalment el pagament de les seves obligacions dins els terminis establerts, serà d'aplicació la Llei 3/2004, de 29 de desembre, per la qual s'estableixen mesures de lluita contra la morositat a les operacions comercials, o la legislació que la substitueixi.

En cas d'incompliment per part d'AdMSA de les seves obligacions, aquesta serà requerida formalment per la MMBS a efectes de que procedeixi a corregir els esmentats incompliments en el termini que es fixi, tot indicant les actuacions a efectuar amb valoració de les mateixes. De no ser atès el requeriment a plena satisfacció de la MMBS, aquesta podrà executar subsidiàriament les actuacions, per si o per un tercer designat a l'efecte, detraient el seu import dels pagaments a efectuar a AdMSA, amb una penalització del 5% addicional.



En aquest cas, AdMSA, haurà de permetre l'execució subsidiària, la negativa pot comportar la suspensió temporal de l'encàrrec per l'element afectat.

La reiteració dels incompliments pot comportar la revocació d'aquest encàrrec.

Setè.- Negocis jurídics que els ens destinataris de l'encàrrec celebrin en execució de l'encàrrec rebut.

Conforme a l'art. 32.7 LCSP estableix que als negocis jurídics que AdMSA hagi de dur a terme en execució d'aquest encàrrec, se li aplicaran les regles següents:

a) El contracte queda sotmès a la LCSP, en els termes que siguin procedents, d'acord amb la naturalesa d'AdMSA i el tipus i el valor estimat d'aquests.

D'acord amb això, AdMSA quedarà sotmesa a la normativa de contractació en tots els contractes que realitzi en execució del contracte, d'acord amb el règim que li sigui d'aplicació en la seva condició de poder adjudicador no administració pública, tot conforme al que disposa l'art. 3.3, d) LCSP.

b) L'import de les prestacions parcials que el mitjà propi pugui contractar amb tercers no pot excedir el 50 per cent de la quantia de l'encàrrec. No es consideraran prestacions parcials aquelles que el mitjà propi adquireixi a altres empreses quan es tracti de subministraments o serveis auxiliars o instrumentals que no constitueixen una part autònoma i diferenciable de la prestació principal, encara que siguin part del procés necessari per produir aquesta prestació.

L'encàrrec contempla la realització de les obres necessàries per a la reposició i millores dels sistemes de sanejament conforme al que està definit al plec de prescripcions tècniques, definició que té caràcter de programació i que es durà a terme només en el cas que existeixi finançament per part de l'ACA. Aquestes actuacions es podran dur a terme directament per AdMSA, a través dels seu propis mitjans o podrà ser contractada amb els límits establerts.

Vuitè.- Incorporació de nous sistemes de sanejament

Aquest encàrrec ho és pels sistemes de sanejament i per les tasques que constitueixen el seu objecte i que estan definits al plec de prescripcions tècniques que en formen part inseparable d'aquest document de formalització.

Això no obsta perquè es puguin incorporar nous sistemes de sanejament i instal·lacions de qualsevol classe que corresponguin al sanejament en alta i la depuració en els municipis actualment mancomunats o els que es puguin mancomunar en el futur. Als efectes serà necessari redactar una addenda que serà aprovada i formalitzada de manera similar al present document que contingui els següents extrems:

- a. Subjectes que subscriuen el conveni i la capacitat jurídica amb què actua cadascuna de les parts. Municipi i en el seu cas nucli del que es tracta amb el nom de la instal·lació
- b. Plec de prescripcions tècniques respecte de les instal·lacions que s'afegixen a l'addenda, manera similar al plec de prescripcions tècniques que formen part d'aquest document de formalització
- c. Règim econòmic de la seva explotació.
- d. Sotmetiment exprés a les condicions de l'encàrrec continguts en aquest document de formalització.
- e. Termini de durada de l'encàrrec que haurà d'ajustar-se al termini de durada d'aquesta document de formalització d'encàrrec, de tal manera que en renovar-se aquest es renovi per la totalitat de sistemes i instal·lacions als que afecta, des d'ara o els afegits per les successives addendes.

Novè.- Relacions amb entitats municipalistes



Les funcions relacionades amb la relació amb entitats municipalistes, en referència a la participació en les meses paritàries que preveu el Decret 130/2003, de 13 de maig, pel qual s'aprova el Reglament dels serveis públics de sanejament, on en la seva disposició addicional primera estableix el següent "Es constitueix una mesa tècnica paritària, integrada per tres representants de l'Agència Catalana de l'Aigua, un representant de l'Entitat Metropolitana de Serveis Hidràulics i Tractament de Residus i dos representants de les associacions representatives dels interessos dels ens locals amb més implantació a Catalunya, amb la funció de fer el seguiment i realitzar propostes de revisió sobre l'aplicació del règim econòmic establert en aquest Reglament i de valoració dels actius a transmetre", seran realitzades per la MMBS com a titular i responsable de la direcció del servei. Tot sens perjudici de la possible assistència de membres d'AdMSA a efectes d'assistència tècnica.

Desè.- Emergències

En cas de problemes greus ocasionats per catàstrofes o accidents greus que afectin les instal·lacions, el gestor del servei adoptarà les mesures pertinents adequades, informant alhora a la Mancomunitat, a l'Agència Catalana de l'Aigua i a l'Ajuntament/s afectats dels motius o les causes d'actuació, de les mesures adoptades o dels que s'ha d'adoptar i de la durada prevista d'aquestes. I tot això, sense perjudici de les mesures siguin procediments en aplicació de la normativa vigent en matèria de protecció civil, si és el cas.

Onzè.- Qüestions socials i de protecció de la salut i seguretat en el treball, qüestions ambientals i d'altres

En aquest encàrrec serà d'aplicació tota la normativa relativa a protecció de la salut i seguretat en el treball, sempre adequada al diversos llocs de treball que realitzin tasques en execució d'aquest encàrrec.

També serà d'aplicació tota la normativa laboral i de seguretat social, sense que AdMSA pugui ocupar cap persona en l'execució dels treballs encarregats que no estigui donada d'altra en el règim corresponent de la seguretat social.

Igualment AdMSA es mantindrà en tot moment al corrent en el pagament de les seves obligacions amb la Seguretat Social i amb les diferents administracions tributàries.

També aplicarà tota la legislació ambiental que sigui adient, en especial allò establert a Decret legislatiu 3/2003, de 4 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la legislació en matèria d'aigües de Catalunya, el Decret 130/2003, de 13 de maig, pel qual s'aprova el reglament dels serveis públics de sanejament i l'Ordenança d'abocament d'aigües residuals de la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament . (BOP 178 de 27 de juliol de 2006), amb la seva modificació de la Disposició Final (BOP 285 de 29 de novembre de 2006).

Qualsevol altre que sigui d'aplicació

Dotzè.- Règim de modificació del conveni.

Aquest conveni documenta un encàrrec de gestió de la MMBS, administració actuant en matèria de sanejament en l'àmbit dels municipis mancomunitats, a AdMSA mitjà propi de conformitat amb l'art. 32 LCSP, per la qual cosa el primer ostenta un control anàleg al que ostentaria sobre els seus propis serveis, això comporta que aquest conveni podrà ser modificat unilateralment per la MMBS havent AdMSA de complir amb les ordres i instruccions que emanin de la primera, que podran documentar-se en modificacions d'aquest conveni o podran



revestir qualsevol altre forma jurídica, tal com instruccions, nous encàrrecs, ordres directes, etc...

Les modificacions que s'introdueixin d'aquesta manera, de tenir impacte econòmic seran retribuïdes conforme al règim tarifari vigent en cada moment. Podent-se aprovar modificacions a les tarifes vigents o tarifes especials, en cas que els treballs no estiguin contemplats en elles.

Tretzè.- Mecanismes de seguiment, vigilància i control de l'execució del conveni i dels compromisos adquirits pels signants.

Als efectes del seguiment, vigilància i control de l'execució del conveni i dels compromisos adquirits pels signants, estableix una comissió de seguiment composta, com a mínim, per les següents persones:

- a. El president o presidenta de la MMBS, que presidirà la comissió.
- b. El vice-president o vicepresidenta de la MMBS, que serà membre de ple dret de la comissió i que la presidirà en absència del president o presidenta.
- c. La persona que ostenti la secretaria-intervenció de la MMBS
- d. La persona que ocupi la gerència d'AdMSA
- e. La persona designada per AdMSA que tingui responsabilitat en l'execució de l'encàrrec.
- f. La persona designada per AdMSA que tingui responsabilitat econòmica i comptable

A aquesta comissió podran assistir les persones que siguin convidades per la presidència de la MMBS, siguin pertanyents a qualsevol de les entitats signants, com també externes en casos de tractar algun aspecte puntual.

La comissió estarà assistida per una persona que actuarà de secretari/a i que aixecarà acta del que es tracti i de les conclusions a les quals s'arribi. Aquesta persona tindrà veu, però no vot.

El règim de sessions s'establirà en la seva primera reunió, i també en ocasió de la constitució de la MMBS en cada mandat o en cas de canvi en la presidència de la MMBS. En tot cas hi haurà convocatòria amb ordre del dia, feta per mitjans electrònics amb una antelació mínima d'un dia hàbil.

La comissió discutirà els assumptes i arribarà als consensos necessaris, en cas de no arribar a cap consens, prevaldrà el criteri de la MMBS expressada per la persona que ocupi la seva presidència.

Aquesta comissió també resoldrà els problemes d'interpretació i compliment que puguin plantejar-se respecte d'aquest conveni.

Catorzè.- Reversió

Expirat el termini de vigència del conveni, revertiran a la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament, els equips, instal·lacions i obres afectades a l'explotació.

AdMSA té el deure d'entregar els sistemes de sanejament i d'altres instal·lacions, així com a totes les seves instal·lacions i maquinaria en bon estat de conservació i funcionament i mai en pitjor estat de conservació en que es troben al inici de l'encàrrec.

Quinzè.- Termini de vigència del conveni tenint en compte les regles següents:

El termini de vigència de l'encàrrec documentat en aquest conveni és de TRES anys (3 anys) a comptar de l'endemà de la seva signatura.



En qualsevol moment abans de la finalització del termini que preveu l'apartat anterior, la MMBS podrà acordar unilateralment la seva pròrroga per un període de fins a tres anys addicionals o la seva extinció.

Setzè.- Naturalesa del conveni i jurisdicció competent

El present conveni té naturalesa administrativa. Per la resolució de qualsevol controvèrsia en l'aplicació efectiva del present conveni, que no pugui ser resolta per la comissió de seguiment, les parts es sotmetran als Jutjats i tribunals contenciosos administratius amb competència a la ciutat de Manresa.

I en prova de conformitat es signa a Manresa, en la data de la signatura electrònica d'aquest document.

ANNEX: És annex i forma part indestruïble d'aquest document a tots els efectes el plec de prescripcions tècniques que regeix l'encàrrec d'operació, obres de reposició i inversió dels sistemes de sanejament en alta administrats per la Mancomunitat de Municipis del Bages per al Sanejament, així com la Memòria justificativa de l'encàrrec, acreditativa de la major eficiència des d'un punt de vista econòmic d'aquesta figura respecte de la contractació pública.

Marc Aloy
Guàrdia - DNI

(TCAT)

Signat digitalment per
Marc Aloy Guàrdia -
DNI (TCAT)
Data: 2023.04.27
12:27:50 +02'00'

Sr. Marc Aloy Guàrdia
President Mancomunitat

ANTONI
VENTURA (R:
A08294282)

Signat digitalment
per
ANTONI VENTURA
(R: A08294282)
Data: 2023.04.28
10:51:30 +02'00'

Sr. Antoni Ventura Ribal
Gerent d'Aigües de Manresa SA

- DNI

(AUT)

Signat
digitalment per

- DNI
(AUT)

Data: 2023.04.28
11:31:05 +02'00'

En dono fe,
Sr.
Secretari-interventor
Mancomunitat

DOCUMENT SIGNAT ELECTRÒNICAMENT