

<i>Dependencia</i>	<i>Sello o Certificación Mecánica</i>	
CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela		
77.- TMARE		
<i>Documento</i>	<i>Expediente</i>	<i>Fecha</i>
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

Número 4 .. Proposta da concelleira delegada de Medio Ambiente e Parques e Xardíns relativa á incoacción do expediente de "Concesión de uso privativo do dominio público municipal para a explotación da cafetería sita no parque da Granxa do Xesto"

Destinatario

15078DCMG13I1IK



A Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela, na sesión ordinaria que tivo lugar o día 02 de setembro de 2019 adoptou o seguinte acordo:

NÚMERO 4 .- PROPOSTA DA CONCELLEIRA DELEGADA DE MEDIO AMBIENTE E PARQUES E XARDÍNS RELATIVA Á INCOACCIÓN DO EXPEDIENTE DE "CONCESIÓN DE USO PRIVATIVO DO DOMINIO PÚBLICO MUNICIPAL PARA A EXPLOTACIÓN DA CAFETERÍA SITA NO PARQUE DA GRANXA DO XESTO".

Dáse conta á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela da proposta da concelleira delegada de Medio Ambiente e Parques e Xardíns, de data 8 de agosto de 2019. Así mesmo, do informe con observacións da Viceinterventora, número 747/2019 de data 30.8.19.

A devandita proposta é do seguinte teor literal:

"**Milagros Castro Sánchez**, concelleira delegada de políticas socias e saúde, medio ambiente e parques e xardíns, e presidenta da mesa de contratación da licitación "Concesión de uso privativo do dominio público municipal para a explotación da cafetería sita no parque da Granxa do Xesto", consonte aos termos establecidos no artigo 326 da Lei 9/2017, de 8 de novembro, de contratos do sector público, en relación co art. 22 do RD 817/2009 de 8 de maio, e en virtude das competencias delegadas por decreto de Alcaldía do 17/06/2019,

EXPÓN:

Primeiro: Con data 23 de xullo de 2019, celébrase a mesa de contratación na que se acorda deixar deserta a licitación, ante a

<p>Dependencia CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela 77.- TMARE</p>		
Documento	Expediente	Fecha
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

falta da documentación técnica e económica esixidas nos pregos de aplicación nas propostas dos dous licitadores presentados.

Segundo: Con data 8 de agosto seguinte, o xefe de sección de contratación emite informe que, literalmente, indica

"Antecedentes

O Concello xa fai anos que edificou no parque da Granxa do Xesto un local para prestar servizo de cafetería. A imposibilidade de xestionar este local con persoal propio determinou que xa dende o primeiro momento se optara por poñelo en funcionamento primeiro por medio dun aluguer e máis tarde cunha autorización para a ocupación de dominio público que se adxudicaban tras unha licitación aberta.

Non obstante, nos últimos anos as licitacións convocadas non tiveron o resultado esperado, estando nestes momentos o local vacío e sen servizo.

Así, a Xunta de Goberno Local, en sesión celebrada o 22 de setembro de 2017 acordou declarar deserta xa unha primeira licitación para a "explotación da cafetería sita na Granxa do Xesto (Reservado a centros especiais de emprego e empresas de inserción D.A. 5º do TRLCSP)".

Xa con data 1 de marzo de 2019 a Xunta de Goberno Local acorda outra vez deixar deserta unha nova licitación convocada co mesmo obxecto, ante a retirada da única oferta presentada.

Finalmente, e nun expediente actualmente en tramitación, iniciado por acordo de Xunta de Goberno Local de 10 de maio pasado, a mesa de contratación propón na súa reunión de 23 de xullo deixar deserta a licitación, iso sí, dispoñendo neste caso de dúas ofertas, que resultan excluídas ante unha omisión insubsanable na documentación requirida.

Fundamentos xurídicos

Primeiro: O artigo 4 da Lei 9/2017, de 8 de novembro, de contratos do sector público (en adiante LCSP) sinala que "as relacóns xurídicas, os negocios e os contratos citados nesta sección quedan excluídos do ámbito da presente lei e rexeranse polas súas normas especiais, e aplicaranse os principios desta lei para resolver as dúbidas e lagoas que se puidesen presentar". E así, no artigo 9.1 desta mesma sección da lei, encontramos referencia expresa as autorizacións e concesións sobre bens de dominio público e os

<i>Dependencia</i> CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela 77.- TMARE		
Documento	Expediente	Fecha
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

contratos de explotación de bens patrimoniais que, sinala, "se regularán pola súa lexislación específica, salvo nos casos en que expresamente se declaren de aplicación as prescripcións da presente lei".

En relación con isto, e de conformidade co establecido no artigo 75 do Regulamento de bens das entidades locais (en adiante RBEL) e no artigo 85 da Lei 33/2003, de 3 de novembro, do patrimonio das administracións públicas (en adiante LPAP), na utilización dos bens de dominio público se estima que existe uso común especial de concorrer circunstancias deste carácter, pola peligrosidade, intensidade do uso ou calquera outra semellante, que determinan un exceso de utilización sobre o uso que corresponde a todos ou un menoscabo deste, dispoñéndose no artigo 77 do RBEL e no artigo 86.2 da LPAP que o uso común especial dos bens de dominio público suxeitarase á licencia axustada á natureza do dominio, aos actos da súa afectación e apertura ao uso público e a os preceptos de carácter xeral.

A este respecto, reiterada xurisprudencia do Tribunal Supremo estableceu que o uso especial do dominio público municipal só pode realizarse válidamente mediante un acto específico de tolerancia da administración o que determina a necesidade de previa licencia ou de autorización demanial. A súa denegación ou concesión constitúe un acto básicamente discrecional do ente titular do dominio público que debe quedar fundamentada en algúns dos parámetros legais establecidos no citado artigo 77 do RBEL.

Segundo: O artigo 96.4 da LPAP dispón ao regular o outorgamento de autorizacións e concesións en réxime de concorrenza, o seguinte:

"1. O procedemento para o outorgamento das autorizacións e concesións en réxime de concorrenza poderá iniciarse de oficio ou a solicitude de persoa interesada.

2. Para a iniciación de oficio de calquera procedemento de outorgamento dunha autorización ou concesión, o órgano competente deberá xustificar a necesidade ou conveniencia da mesma para o cumprimento dos fins públicos que lle competen, que o ben continuará sendo de dominio público, e a procedencia da adxudicación directa, no seu caso.

3. A iniciación de oficio realizarase mediante convocatoria aprobada polo órgano competente, que se publicará no «Boletín Oficial do Estado», ou no da comunidade autónoma, ou provincia, segundo cal

<p>Dependencia CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela 77.- TMARE</p>		
Documento	Expediente	Fecha
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

sexa a Administración actuante, sen prexuízo da posibilidade de usar outros medios adicionais de difusión. Os interesados disporán dun prazo de trinta días para presentar as correspondentes peticionns.

4. Nos procedementos iniciados de oficio a petición de particulares, a Administración poderá, por medio de anuncio público, invitar a outros possibles interesados a presentar solicitudes. Si non media este acto de invitación, darase publicidade ás solicitudes que se presenten, a través da súa publicación no «Boletín Oficial do Estado», da comunidade autónoma ou da provincia, dependendo do ámbito competencial da Administración actuante, e sen prexuízo da posible utilización doutros medios adicionais de difusión, e abrirase un prazo de 30 días durante o cal poderán presentarse solicitudes alternativas por outros interesados.

5. Para decidir sobre o outorgamento da concesión ou autorización, atenderase ao maior interese e utilidade pública da utilización ou aproveitamento solicitado, que se valorarán en función dos criterios especificados nos pregos de condicións".

Terceiro: De conformidade co establecido no artigo 127.1 da Lei 7/1985, de 2 de abril, reguladora das bases de réxime Local, a Xunta de Goberno da Cidade de Santiago de Compostela ten a competencia para o outorgamento de calquera licencia salvo que a lexislación sectorial a atribúa expresamente a outro órgano. Tendo a autorización de ocupación de dominio público municipal natureza de licencia, a competencia para a súa concesión corresponde ao mencionado órgano.

Conclusión

Visto canto antecede, entendo que no procedemento seguido ata este momento cumpríronse todos os requirimentos recollidos no antedito artigo 96.4 da LPAP. Así:

. o interese en xestionar a cafetaría, verbalmente expresada polos dous licitadores tanto na concellería de parques como neste departamento de contratación, que determinou a posta en marcha deste expediente, así como, finalmente, a presentación das dúas ofertas, rexeitadas por motivos puramente formais, permítanos califícalo como un procedemento iniciado de oficio a petición de particulares.

. a esixencia de publicidade pode entenderse sobradamente cumplida tras a apertura de dous prazos de 30 días hábiles que marca a lei nos últimos quince meses.

<p>Dependencia CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela 77.- TMARE</p>		
Documento	Expediente	Fecha
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

Polo tanto, considerando que pervive o interese público que defende o Concello e que se concreta en poder ofrecer canto antes aos usuarios da zona verde na que se ubica a cafetería un servicio de bebidas e aseos, e que este interese se vería seriamente menoscabado efectuando novamente o trámite de publicidade de 30 días que determina a LPAP, prazo que persigue unha finalidade última xa sobradamente cumplida coa tramitación realizada ata o de agora ao terse levado a cabo xa esa convocatoria pública ata en dúas ocasións como xa se sinalou, entendo que podemos formalizar invitación aos dous interesados, utilizando ademáis como medio adicional de difusión o perfil do contratante municipal, abrindo un prazo de 5 días hábiles para que presenten as súas ofertas con suxección as bases aprobadas, transcorrido o cal procederá a valoración das mesmas e o outorgamento da autorización".

En consecuencia, e consonte ao acordado na antedita reunión da mesa de contratación, e de conformidade co informado polo xefe de sección de contratación, esta concellería procede a realizar a seguinte:

PROPOSTA Á XUNTA DE GOBERNO

Primeiro: Deixar deserta a licitación iniciada por acordo desta Xunta de Goberno Local de 10 de maio pasado, ante a falta da documentación técnica e económica esixidas nos pregos de aplicación nas propostas dos dous licitadores presentados.

Segundo: Abrir un novo procedemento, formalizando invitación aos dous interesados, utilizando ademáis como medio adicional de difusión o perfil do contratante municipal, concedendo un prazo de 5 días hábiles para a presentación de ofertas con suxección as bases aprobadas, transcorrido o cal procederá a valoración das mesmas e o outorgamento da autorización."

Informados/as os/as concelleiros/as, a Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela acorda por unanimidade dos seus membros presentes:

Primeiro: Deixar deserta a licitación iniciada por acuerdo da sesión de 10 de maio pasado, ante a falta da documentación técnica e económica esixidas nos pregos de aplicación nas propostas dos dous licitadores presentados.

<i>Dependencia</i> CMG.- Asistencia á Xunta de Goberno da cidade de Santiago de Compostela 77.- TMARE		
Documento	Expediente	Fecha
CMG13I1IK	CON/12/2019	02-09-19 13:25

Segundo: Abrir un novo procedemento, formalizando invitación aos dous interesados, utilizando ademáis como medio adicional de difusión o perfil do contratante municipal, concedendo un prazo de 5 días hábiles para a presentación de ofertas con suxección as bases aprobadas, transcorrido o cal procederá a valoración das mesmas e o outorgamento da autorización.

O CONCELLEIRO SECRETARIO DA XUNTA DE GOBERNO DA CIDADE DE
SANTIAGO

