



INFORME 1/2018 que emet el Director dels Serveis Jurídics de l'Ajuntament de Granollers

SOBRE el conveni transaccional entre l'Ajuntament de Granollers i Sorea SA per a la resolució de discrepàncies en relació al contracte de gestió del servei d'abastament d'aigua potable

CARÀCTER: d'assessorament

## FETS

Primer.- El Servei de distribució d'aigua potable de Granollers és prestat per SOREA, Sociedad Regional de Abastecimiento de Aguas, S.A.U. en règim de concessió administrativa, mitjançant l'adjudicació del corresponent concurs, en data 27 de desembre de 1969. L'adjudicació definitiva es va produir per l'Ajuntament Ple en sessió de 29 de juliol de 1971 i el contracte administratiu es va formalitzar en escriptura pública el 27 d'octubre de 1971.

L'objecte del contracte és l'abastament d'aigua a la població de Granollers amb els cabals procedents de la portada d'aigües del riu Ter, així com l'execució i l'explotació de la xarxa de distribució corresponent.

Segon.- Al llarg de la concessió l'Ajuntament de Granollers i SOREA han convingut diferents modificacions contractuals en execució d'obres i altres inversions:

En sessió celebrada el 29 de setembre de 1975, L'Ajuntament Ple va acordar atribuir a SOREA el finançament de les obres de captació, conducció, elevació i dipòsit del cabal d'aigües procedents del Ter.

Per conveni formalitzat el 23 de novembre de 1992 i ratificat per acord de l'Ajuntament Ple de 14 de desembre de l'any següent, es va acordar que SOREA es faria càrrec del finançament de l'import no subvencionat, corresponent a la construcció d'un nou dipòsit de 8.000 m<sup>3</sup>.

Mitjançant conveni formalitzat el 14 de maig de 1993, SOREA va assumir el finançament de l'adquisició dels terrenys i els drets per fer efectiva la subrogació de l'Ajuntament en l'aprofitament d'aigües de titularitat de Roca Umbert, S.A: per un import de 35 milions de pessetes (210.354,24 €).

El 31 de juliol de 2012, el Ple de l'Ajuntament de Granollers va aprovar la modificació del contracte, mitjançant la incorporació d'una addenda, per tal de mantenir l'equilibri concessional, per l'aplicació del nou règim tarifari i el nou contracte de preus d'inversió: entre altres, va suposar la modificació de l'estructura tarifària de costos del servei i l'actualització dels preus d'obra de les inversions i de les escomeses i comptadors, la supressió de la dotació del fons de reversió, passant l'import acumulat per aquest concepte al fons d'amortització tècnica, i la modificació de la retribució del concessionari del 10% al 14% sobre les despeses d'explotació, excloses les despeses per compra d'aigua.



Tercer.- Atesa la nova revisió de tarifes plantejada per l'empresa concessionària l'exercici 2012, l'Ajuntament de Granollers, en exercici de les seves competències de fiscalització i control de l'activitat del concessionari, l'any 2014 va encarregar a l'empresa Uniaudit Oliver Camps S.L., la realització d'un informe de fiscalització de determinats aspectes del compte de pèrdues i guanys corresponents als exercicis 2012 i 2013 de l'empresa SOREA i de l'estudi presentat pel concessionari, pel qual sol·licitava l'actualització de les tarifes vigents del servei.

L'Ajuntament fa un requeriment d'informació a SOREA sobre un seguit d'aspectes que permetin realitzar correccions ineludibles i prèvies a qualsevol plantejament d'aprovació de noves tarifes i que permetin concloure que les dades recollides als comptes de l'empresa, corresponents al servei prestat a Granollers, son un reflex fidel de les despeses imputables a la prestació del servei.

Quart.- En resposta al requeriment d'acreditació documental i de millora de la transparència de l'anàlisi d'imputació de costos, l'empresa SOREA presenta el mes de març de 2017 el compte de pèrdues i guanys de la concessió corresponent a l'exercici 2015. Acompanya a aquest un seguit de documentació extreta de registres de control i seguiment dels ingressos (padrons i registres de facturació) i de despeses (recursos humans, nombre d'usuaris de les concessions gestionades per SOREA, registre d'inversions i amortitzacions, bàsicament) que té per objecte acreditar les dades que figuren als comptes, punt de partida per l'acceptació d'una nova proposta de tarifes. SOREA presenta també un informe realitzat per la firma GNL, Rusell Bedford Auditors, que té per objecte l'anàlisi de la raonabilitat del model d'imputació de costos aplicat pel concessionari a l'hora de justificar els comptes i les tarifes del servei. Aquest compte de pèrdues i guanys de SOREA de l'any 2015 presenta un resultat negatiu de 232 milers d'euros, base per a reclamar l'aprovació de noves tarifes.

Cinquè.- L'ajuntament, el mes de juny de 2017, sol·licita a Uniaudit Oliver Camps els serveis professionals d'assistència tècnica per a analitzar i valorar aquesta documentació presentada per SOREA, valoració de l'informe emès per l'empresa auditora externa, així com l'acompanyament tècnic, en el vessant economicofinancer, en el procés d'estudi i negociació de les tarifes a aplicar i plantejament dels termes del possible conveni transaccional.

Sisè.- En conclusió de la revisió de la documentació aportada per SOREA, l'empresa auditora Uniadit destaca:

\* Que l'informe de l'empresa auditora revisa a fons l'estructura organitzativa de SOREA vinculada a la prestació de serveis d'abastament d'aigua i conclou amb una proposta alternativa sobre els costos que, en opinió de l'auditor UNIAUDIT i d'acord amb l'anàlisi tècnica realitzada, resultarien imputables a les tarifes del servei.

\* Que la millora de la documentació presentada per SOREA ha estat significativa, de manera que les imputacions de costos indirectes es poden considerar validables.

Es completa la documentació sobre les despeses indirectes de personal i despeses generals de la concessió i l'opinió de l'auditor és que la nova proposta que efectua SOREA de repercussió al servei de Granollers de les despeses d'aquesta naturalesa:

- Es troba degudament documentada,



- És conciliable amb els registres comptables de SOREA
- Està tècnicament argumentades, i
- Presenta una raonabilitat econòmica.

El que suposa una millora qualitativa significativa en relació a la informació que es facilitava històricament, tant en les liquidacions del compte de pèrdues i guanys com a l'hora de proposar l'ajust de les tarifes.

Tancat l'expedient d'inspecció, Sorea SA i l'Ajuntament de Granollers han vingut treballant en un acord que cessi les discussions entre ambdós, de forma que el que resti de contracte l'execució contractual estigui equilibrada.

S'emet aquest informe a la vista del conveni i dels informes obrants a l'expedient.

## FONAMENTACIÓ JURÍDICA

### PRIMER.- SOBRE LA NATURALESA JURÍDICA DEL CONVENI

El conveni té per objecte posar fi a 5 anys de discussions entre Sorea SA i l'Ajuntament de Granollers.

Així la *Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques*, preveu la terminació convencional a l'article 86:

*Article 86. Terminació convencional.*

*1. Les administracions públiques poden subscriure acords, pactes, convenis o contractes amb persones tant de dret públic com privat, sempre que no siguin contraris a l'ordenament jurídic ni versin sobre matèries no susceptibles de transacció i tinguin per objecte satisfer l'interès públic que tenen encomanat, amb l'abast, els efectes i el règim jurídic específic que, si s'escau, prevegi la disposició que ho reguli, i aquests actes poden tenir la consideració de finalitzadors dels procediments administratius o inserir-s'hi amb caràcter previ, vinculant o no, a la resolució que hi posi fi.*

*2. Els instruments esmentats han d'establir com a contingut mínim la identificació de les parts intervinents, l'àmbit personal, funcional i territorial, i el termini de vigència, i s'han de publicar o no segons la seva naturalesa i les persones a les quals estiguin destinats.*

*3. Els acords que versin sobre matèries de la competència directa de l'òrgan esmentat requereixen en tot cas l'aprovació expressa del Consell de Ministres o òrgan equivalent de les comunitats autònomes.*

*4. Els acords que se subscriguin no han de suposar una alteració de les competències atribuïdes als òrgans administratius, ni de les responsabilitats que corresponguin a les autoritats i els funcionaris, relatives al funcionament dels serveis públics.*

*5. En els casos de procediments de responsabilitat patrimonial, l'acord assolit entre les parts ha de fixar la quantia i el mode d'indemnització d'acord amb els criteris que per calcular-la i abonar-la estableix l'article 34 de la Llei de règim jurídic del sector públic.*



Aquest acord no és contrari a l'ordenament jurídic com veurem a continuació i no versa sobre matèries no susceptibles de transacció, doncs són quantitats econòmiques en el marc de l'execució contractual i de forma clara té per objecte satisfer l'interès públic i té la consideració de finalitzador dels procediments administratius d'inspecció oberts l'any 2012.

En paraules del Tribunal Suprem (STS de la sala de lo civil de 20.12.2000), "*La transacción es un contrato por el cual las partes, dando, prometiendo o reteniendo cada una alguna cosa, evitan la provocación de un pleito o ponen término al que había comenzado, y así, la causa de la transacción como acuerdo de voluntades es poner término a una relación jurídica incierta.*"

Per tant ens trobem davant un conveni, que posa fi a un procediment administratiu i que té naturalesa transaccional, doncs les parts, delimitant unes posicions irrenunciabls per ambdues, arriben a un acord perquè en cas de portar-se a judici l'assumpte, el resultat és del tot incert, tant en el temps com en el resultat.

#### SEGON.- RÈGIM JURÍDIC DEL CONVENI I CAUSA: ATORGAR CERTESA ON NO N'HI HA

D'acord amb l'article 47.2, c) de la *Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic*, es tracta d'una modalitat de "*convenis signats entre una Administració Pública o organisme o entitat de dret públic i un subjecte de dret privat.*"

L'Ajuntament de Granollers ha volgut que abans d'aprovar el conveni les parts realitzin una doble operativa:

Per la part municipal, que totes i cadascuna de les quantitats que es citen en el conveni siguin auditades i sigui l'auditor independent el que digui que són certes.

Per la part de Sorea SA, que atès que el conveni posa fi a incerteses jurídiques, s'ha volgut evitar que s'adueixi error en el contingut del mateix i per tant es va celebrar una reunió el divendres 9.2.2018 a les dependències municipals on es va lliurar còpia del conveni amb anterioritat i es va demanar de forma expressa l'acceptació del mateix.

Aquesta es va fer per part de la gerent de concessions en data 12.2.2018, en un escrit entrat al registre general on de forma literal diu:

*I.- Que en la reunió del divendres 9 de febrer de 2018 celebrada a l'Ajuntament de Granollers, entre els serveis tècnics municipals i SOREA, se'ns va donar trasllat del Conveni transaccional per a la resolució de discrepàncies en relació al contracte de gestió del servei d'abastament d'aigua potable.*

*II.- Que, en relació amb aquest conveni, per mitjà del present escrit SOREA manifesta la seva conformitat amb el seu contingut i, en conseqüència renuncia al tràmit d'audiència, que amb aquest escrit es dona per evacuat.*

*Sol·licito: que tingui per presentat aquest escrit i per efectuades les manifestacions que en el mateix es contenen als efectes oportuns.*



Per tant, les parts són plenament coneixedores del contingut del conveni i de la causa del mateix: és atorgar certesa jurídica a un dubte evident, la voluntat de les parts d'evitar aquesta incertesa substituint-la per una certesa i per tant les parts es fan recíproques concessions. (complint els requisits de la jurisprudència segons STSJ Navarra de 2 de novembre de 2004 <sup>[1]</sup> y STS, Sala de lo Civil de 27 de novembre de 1987):<sup>1</sup>

Els efectes de la transacció els trobem a l'article 1816 del Codi Civil:

*Artículo 1816.*

*La transacción tiene para las partes la autoridad de la cosa juzgada; pero no procederá la vía de apremio sino tratándose del cumplimiento de la transacción judicial.*

## 2.1.- CONTINGUT DEL CONVENI

El present conveni té naturalesa administrativa i té el seu fonament en posar fi amb certesa, allò que és incert i per tant, les parts no podran adduir error en la formació de la voluntat

L'Ajuntament de Granollers exigeix a Sorea SA i aquesta reconeix les següents quantitats:

- L'import de la revalorització practicada (any 1997) va ser de 1.658.454,45€, i SOREA no està d'acord amb aquesta objecció perquè entén que la revalorització d'actius té com a objectiu la recuperació del valor de la inversió via amortització es realitzi d'acord al valor actualitzat de les esmentades inversions. Si aquestes amortitzacions anuals no repercutides en el corresponent expedient de tarifes, la revalorització dels actiu efectuada no tindria l'efecte econòmic corresponent.
- En aplicació de les conclusions de l'informe de fiscalització de l'empresa Uniaudit Oliver Camps S.L., es concreta el requeriment al concessionari per part de la Intervenció Municipal d'una major eficiència en el servei, via ajustament a la baixa de determinats costos. La tasca facilita la fiscalització i control de concessionari i permet exercir les funcions de direcció del servei que atorga la legislació de règim local a l'Ajuntament de Granollers. Abans de l'ajustament de la tarifa per l'increment de preus d'ATLL, això ha suposat un ajust a la baixa de les partides de manteniment, transports i

---

1 “• La existencia de una **relación jurídica incierta o dudosa** («incertidumbre razonable»)

• La intención de las partes de eliminar tal incertidumbre sustituyendo la relación jurídica afectada por ella por una relación totalmente **cierta y definida** en todos sus aspectos sustanciales de manera clara

• La instrumentación de esa eliminación de la incertidumbre mediante **recíprocas concesiones.**”





despeses generals per import de 125.590 euros, respecte de la proposta inicial de tarifes presentada pel concessionari l'any 2017.

La racionalització de la despesa que assumeix l'empresa concessionària en cap cas pot incidir negativament en la prestació del servei de manteniment que precisi la concessió. Segons estableix el contracte vigent, hi ha una dotació extraordinària anual per manteniment preventiu de 110.000 €. Les despeses incloses a materials de conservació i treballs de tercers es fixen en un màxim de 313.000 € anuals, i en cas que calgui efectuar despesa addicional de manteniment preventiu, el concessionari l'assumeix pel seu compte i risc, renunciant a qualsevol reclamació per aquest concepte. SOREA és creditora de l'Ajuntament de Granollers i aquest ho reconeix:

- Des de l'aprovació de l'últim estudi de tarifes al mes d'octubre de l'any 2012, ha efectuat inversions per un valor de 933.418,97 euros (es desglossa en el conveni)
- Sorea SA no ha pogut repercutir a tarifes del Servei els preus vigents d'ATLL corresponents als anys 2013 a 2017 respectivament, havent-se produït un dèficit per SOREA d'1.011.646,48 euros.

Tenint en compte, tant les inversions com el dèficit per la compra d'aigua a ATLL, l'import per la suma de conceptes a assumir de l'Ajuntament de Granollers amb SOREA ascendeix a 1.945.065,45, euros.

Ambdues parts per assolir un equilibri entre les reclamacions pendents de les parts, Sorea SA accepta renunciar a la quantitat de 286.611 euros, assumint un 28,3% del cost no cobert en tarifes de la compra d'aigua.

Així mateix en la mateixa sessió plenària d'aprovació del present conveni, l'Ajuntament de Granollers porta l'expedient d'aprovació de la proposta de tarifes presentada per Sorea en data 12 de febrer del 2018 i que en síntesis suposa un augment del 2,63%, més un 6,40% per l'augment del preu de la compra d'aigua que ha entrat en vigor l'1 de gener de 2018 i que és comú a tots els Ajuntaments que es proveeixin d'aigua d'ATLL. Així, en el marc de la proposta de tarifes i perquè l'impacte al consumidor final sigui el mínim possible, s'acorda ajustar a la baixa el cànon concessional, que es planteja per tal de no haver d'augmentar les tarifes per sobre del 2,63% resultant. L'ingrés en concepte de cànon passaria a 220.000 euros, sense que aquest afecti el contracte, doncs es recull a l'estudi de tarifes.

**TERCER.- L'ELEMENT VERITABLEMENT TRANSACCIONAL ÉS LA CONCRECIÓ DE LES MESURES D'ESTALVI I EFICIÈNCIA I LA INTERPRETACIÓ DE L'APLICACIÓ REAL DECRETO-LEY 7/1996, DE 7 DE JUNIO, SOBRE MEDIDAS URGENTES DE CARÀCTER FISCAL Y DE FOMENTO Y LIBERALIZACIÓN DE LA ACTIVIDAD ECONÓMICA**

Els acords que es plantegen, en opinió del que sotscriu tenen una quàdruple naturalesa.



Els que suposen satisfer deutes reconeguts i no discutits, són acords de compliment d'una obligació (per exemple el pagament de la compra d'aigua i les inversions: com que no es van poder imputar a tarifes, es deuen a Sorea SA i s'han de liquidar.

Els que suposen el manteniment de l'equilibri concessional (repercussió de l'augment del preu de la compra de l'aigua, amb rebaixa del cànon i la tarifa social).<sup>2</sup>

Els que són exercits en virtut de les potestats de direcció i control del servei competència de l'Ajuntament de Granollers (els reajustos en les despeses i la reducció de les mateixes)

I els que deriven de l'aplicació del *Real Decreto-ley 7/1996, de 7 de junio, sobre medidas urgentes de carácter fiscal y de fomento y liberalización de la actividad económica*.

Només aquests dos darrers tenen una veritable naturalesa transaccional per la seva incertesa en un judici.

Pel que fa als acords en virtut de les potestats de direcció i control del servei competència de l'Ajuntament de Granollers (els reajustos en les despeses i la reducció de les mateixes), la tasca facilita la fiscalització i control de concessionari i permet exercir les funcions de direcció del servei que atorga la legislació de règim local a l'Ajuntament de Granollers però la seva concreció, és acceptada per Sorea SA, quan d'acord amb els informes que presenta, podien rebatre-ho. En efecte de la documentació aportada per la concessionària es fa molt difícil la descomposició numèrica de cadascuna de les magnituds i per tant les xifres acceptades, contrastades pels auditors nomenats per l'Ajuntament de Granollers, les accepta sense recórrer-les.

A més cal sumar l'element que un expedient d'inspecció, d'acord amb la legislació de contractes no pot tenir una durada de 6 anys, pel que l'acord en aquest extrem, fa que s'ordini la concessió i augmenti la transparència.

Pel que fa als acords en virtut de l'aplicació del *Real Decreto-ley 7/1996, de 7 de junio, sobre medidas urgentes de carácter fiscal y de fomento y liberalización de la actividad económica*, el tractament de la revalorització practicada per SOREA l'any 1996 sobre els actius concessionals, sense posar en discussió la seva aplicabilitat als efectes comptables i fiscals, la postura de l'Ajuntament és clara: en cap cas han de rescabalar-se al concessionari, a través de la tarifa, despeses o costos que no li hagin suposat una aplicació o sortida de recursos. Per tant, calia procedir al reintegrament dels imports repercutits en tarifes per SOREA per aquest concepte. Tot i que SOREA no comparteix el criteri de l'Ajuntament, les dues parts han acordat transaccionar al respecte.

El preàmbul del text legal és clar:

*“En materia de actualización de balances, para nadie es desconocido el amplio arraigo y significación que, en nuestra práctica tributaria, han tenido y tienen las normas de*

---

2 Cal fer especial esment que el plec concessional diu de forma expressa que aquesta quantitat del preu de la compra d'aigua la satisfarà l'Ajuntament de Granollers quan sigui per sobre de “2 pesetas el metro cúbico”. Aquí Sorea SA l'accepta com un element a compensar, fet que cal valorar molt favorable als interessos públics.



*actualización de balances. En efecto, con una cierta periodicidad, la autoridad económica, consciente de las dificultades que las tensiones inflacionistas causan a nuestras empresas, ha procedido a la autorización de la actualización monetaria de valores contables sin carga fiscal o con una carga fiscal simbólica.”*

I prossegueix:

*“A partir de la entrada en vigor del presente Real Decreto-ley existirán dos regímenes diferentes; uno, el aplicable a las plusvalías y minusvalías resultantes de elementos patrimoniales adquiridos a partir de su entrada en vigor. Este nuevo sistema gravará las plusvalías reales, y para las obtenidas en más de dos años, contará, en la generalidad de los casos, con un mínimo exento de 200.000 pesetas y un tipo del 20 por 100; y otro, el transitorio, aplicable a los incrementos y disminuciones derivados de elementos adquiridos con anterioridad a la entrada en vigor de esta norma. Este último, se caracteriza porque, por una parte, consolidará una reducción del incremento de patrimonio del doble de aquélla a que tuviese derecho el sujeto pasivo, con arreglo al régimen anterior de este Real Decreto-ley, un límite temporal: 31 de diciembre de 1996; y, por otra, porque no reducirá las disminuciones de patrimonio. A ello deberá añadirse, de un lado, la corrección del valor de adquisición si el elemento se transmitiese a partir de 1997 y, de otro, el tipo de gravamen, que para 1996 será el vigente hasta la entrada en vigor del Real Decreto-ley, si bien limitando al 20 por 100 el tipo aplicable a incrementos de patrimonio irregulares y que para las transmisiones que se efectúen a partir de 1 de enero de 1997 el tipo aplicable será el señalado para el nuevo sistema.”*

L'Ajuntament de Granollers no reconeix aquesta aplicació de la revalorització, sense un augment de les inversions reals i Sorea SA ho discuteix.

Aquí la incertesa en aquest extrem és absoluta per tres motius:

- En primer lloc, perquè l'Ajuntament de Granollers demana el compliment d'unes inversions de l'any 1997, l'any 2018, fet que fa que la part contrària invoqui evidentment el termini de prescripció de les mateixes.
- En segon lloc, perquè amb la quantia que tractem, és un matèria que com a mínim arribaria al TSJCAT o fins i tot al Tribunal Suprem, amb un resultat incert. Aquest fet dificultaria al màxim l'expedient futur que s'haurà de preparar a partir del 2018-2019 ja que l'actual concessió finalitza el 2021. No és recomanable implantar un servei tant rellevant com l'aigua en un marc d'incertesa que super els 1.5 M d'euros.
- En tercer lloc, perquè en el moment de la signatura Sorea SA ens aporta un informe jurídic on clarament defensa que la revalorització l'han fet de forma correcte.

Per aquest motiu, l'acord és clarament protector dels interessos públics: no observo ni una sola renúncia municipal a deutes pocs clars ni observo, d'acord amb l'informe de l'auditor Jordi Oliver ni la tècnica del Servei, que les finances municipals es vegin afectades, llevat millor criteri de l'Interventor, perquè la incertesa d'aquesta reclamació municipal és absoluta.





#### QUART.- L'EXERCICI DE LES POTESTATS DE CONTROL DE L'AJUNTAMENT DE GRANOLLERS VERS EL CONCESSIONARI

El DECRET 179/1995, de 13 de juny, pel qual s'aprova el Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals diu de forma literal en els arts 248 i 249:

##### *Article 248*

##### *Potestats de l'ens concedent*

*L'ens concedent té les potestats següents:*

- a) Ordenar discrecionalment les modificacions que l'interès públic exigeix, de la mateixa manera que quan es gestiona directament el servei i, entre d'altres, la variació de la qualitat, la quantitat, el temps o el lloc de les prestacions en què consisteix el servei, i l'alteració de la retribució del concessionari, sens perjudici del règim específic en aquest supòsit, en especial quan la modificació de les tarifes depèn de l'autorització d'una altra administració.*
- b) Fiscalitzar la gestió del concessionari. A aquest efecte, l'ens local pot inspeccionar el servei, les obres, les instal·lacions i els locals, i la documentació relacionada amb l'objecte de la concessió, i dictar les ordres per mantenir o restablir la prestació corresponent.*
- c) Assumir temporalment la gestió directa del servei en els casos en què no el presti o no el pugui prestar el concessionari per circumstàncies que li siguin o no imputables.*
- d) Imposar al concessionari les sancions pertinents per raó de les infraccions que hagi comès en la prestació del servei.*
- e) Rescatar la concessió.*
- f) Suprimir el servei.*
- g) Extingir el contracte per qualsevol de les causes previstes a l'ordenament.*

##### *Article 249*

##### *Deures de l'ens concedent*

*L'ens local titular del servei objecte de la concessió ha de:*

- a) Atorgar al concessionari la protecció adequada per tal que pugui prestar-lo degudament.*
- b) Mantenir l'equilibri financer de la concessió. A aquest efecte, ha de compensar econòmicament el concessionari, per raó de les modificacions que li ordeni introduir al servei que incrementin les despeses o disminueixin la retribució, i ha de revisar les tarifes i subvencions quan, encara que no hi hagi modificacions del servei, circumstàncies anormals i imprevisibles sobrevingudes determinin, en qualsevol sentit, la ruptura de l'equilibri econòmic.*
- c) Indemnitzar el concessionari pels danys i perjudicis que li ocasioni l'assumpció directa de la gestió del servei quan es produeix per motius d'interès públic que determinen el rescat de la concessió, independentment de la culpa de l'empresari, o en cas de supressió del servei.*



El conveni no només no és una renúncia les prerrogatives de control, sinó que són una manifestació del seu exercici en un camp de màxima dificultat tècnica com és la comptabilitat en el camp privat.

## CINQUÈ.-L'ADEQUACIÓ DEL CÀNON, NO SUPOSA UNA MODIFICACIÓ CONTRACTUAL

El contracte del 1971, diu de forma literal a la clàusula setena:

### *SEPTIMA.- RETRIBUCIONES DEL CONCESIONARIO*

*Las retribuciones que percibirá el concesionario seran las siguientes:*

*1.- Las contribuciones especiales.*

*2.- Las tarifas aprobadas por la Superioridad y que comprenderán los gastos de explotación del servicio y los financieros para la ejecución de las obras que el concesionario tiene obligación de realizar, a cuyo cálculo, que vendrá detallado en la Memoria o documento de cálculo de tarifas que proponga el concursante, se añadirá el canon no inferior a una peseta, por metro cúbico, establecido de la Base Cuarta.*

*En la memoria o cálculo de tarifas que proponga el concursante se tendrán en cuenta los elementos que estime pertinentes el concursante, partiendo de la base de que el precio de compra del agua en los depósitos que construirá la Confederación Hidrográfica del Pirineo Oriental para la ciudad de Granollers, sea el de dos pesetas metro cúbico, por lo que si éste fuese superior a la expresada cantidad, el Ayuntamiento de Granollers se hará cargo de la diferencia, en tanto no pudiera aplicarse nueva tarifa que cubriera la totalidad del precio de la compra.*

*3.- Los derechos de enganche, que deberán liquidar los promotores de viviendas, locales, urbanizaciones, etc, debidamente aprobarse también propondrá en el documento en que proponga las tarifas.*

*4.- Aquellas cantidades que el Ayuntamiento, en vista de la realización del Servicio, acordará siempre que lo estime oportuno, conceder voluntariamente al concesionario.*

Es preveu de forma expressa que el cànon s'inclogui en l'estudi de tarifes i per tant, l'adequació del mateix no és una modificació contractual. El mateix s'incardina en la voluntat municipal de no traslladar a l'usuari l'augment del preu del cost de l'aigua provinent dels preus fixats per l'ATLL.

SISÈ.- LA PERSPECTIVA 2012 (DATA INICI TREBALLS AUDITORIA) – 2021 (DATA DE FINALITZACIÓ DEL CONTRACTE): LA VOLUNTAT DE L'AJUNTAMENT DE GRANOLLERS D'EQUILIBRAR EL CONTRACTE I DE NO TRASLLADAR INCERTESSES JUDICIALS (DE FONTS I DE TERMINI) A LA FORMA QUE ES TRIÏ PER LA CIUTAT PER PRESTAR EL SERVEI MUNICIPAL D'ABASTAMENT I SANEJAMENT D'AIGUA. LA PROTECCIÓ DELS INTERESSOS PÚBLICS

6.1.- LA CERTESA DELS DEUTES DE L'AJUNTAMENT DE GRANOLLERS AMB SOREA



Les quantitats recollides en el conveni estan auditades.

## 6.2.- LA INCERTESA DELS DEUTES DE SOREA AMB L'AJUNTAMENT DE GRANOLLERS

Les quanties que l'Ajuntament de Granollers reclama a Sorea SA, van ser acceptades per l'Ajuntament de Granollers en l'expedient de tarifes de 1997. Això posa en dubte els actes propis municipals i el termini de prescripció.

## 6.3.- LA DOCTRINA DELS TRIBUNALS SOBRE ELS ACTES PROPIS I EL TERMINI PER RECLAMAR ELS CONTRACTISTES PRESTACIONS

Nombrosa és la jurisprudència que delimita la figura dels actes propis. A tal d'exemple la STS 31/01/1995:

*“esta Sala viene exigiendo, para que los denominados actos propios sean vinculantes, que causen estado, definiendo inalterablemente la situación jurídica de su autor, o que vayan encaminados a crear, modificar o extinguir algún derecho opuesto a sí mismo (SS., entre muchas otras, de 27 de julio y 5 de noviembre de 1987; 15 de junio de 1989; 18 de enero y 27 de julio de 1990), además de que el acto ha de estar revestido de cierta solemnidad, ser expreso, no ambiguo y perfectamente delimitado, definiendo de forma inequívoca la intención y situación del que lo realiza (SS de 22 de septiembre y 10 de octubre de 1988), lo que no puede predicarse de los supuestos en que hay error, ignorancia, conocimiento equivocado o mera tolerancia”*

Així la comissió de preus i l'Ajuntament de Granollers en l'expedient de tarifes del 1997 van aprovar les dites tarifes que incloïen la revalorització.

La teoria general per la reclamació d'una execució contractual són el termini de 5 anys que estableix la Llei General Pressupostaria. En aquest sentit la sentència del Tribunal Suprem de 27 de gener de 2003, dictada en recurs de cassació per la unificació de doctrina. El TS diu:

*«Estamos, en efecto, ante la exigencia de una obligación de Derecho Público, la contraída por la Diputación Regional de Cantabria, en virtud del principio de prohibición del enriquecimiento injusto, al beneficiarse de unas obras realizadas por X, que no ha retribuido. Por eso, las reglas a observar en lo que a la prescripción se refiere no son las del Código Civil, sino las establecidas en la Ley General Presupuestaria...»*

El dies a que, seria el de l'aplicació de la revalorització.

Però és que en qualsevol de les interpretacions possibles (quinze anys com a termini general de les accions civils o 5 a partir del 2015 amb la modificació de la Llei d'Enjudiciament Civil), en cap cas un litigi donaria més quantitat que l'acordada per les parts.

Per tant l'acord és satisfactori per l'interès públic.

Resulta central que el futur expedient d'implantació del servei i la nova forma de prestació, es faci amb el contracte “net” i que no restin assumptes amb l'anterior concessionari que facin incerta la nova execució del servei.



## SETÈ.- COMPETÈNCIA

El DECRET 336/1988, de 17 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament del patrimoni dels ens locals.

### *Article 172*

*Els ens locals no es poden avenir a les demandes judicials, fer transaccions sobre els seus béns o drets, ni sotmetre a arbitratge les conteses que se suscitin sobre aquest si no és mitjançant acord del ple adoptat per majoria absoluta del nombre legal de membres de la corporació.*

## CONCLUSIÓ

ÚNICA.- En la meua opinió el conveni transaccional entre l'Ajuntament de Granollers i Sorea SA per a la resolució de discrepàncies en relació al contracte de gestió del servei d'abastament d'aigua potable, s'ajusta a Dret pels motius exposats en el cos del present informe.

Granollers a 15 de febrer de 2018

El Director dels Serveis Jurídics