

<p>Expedient: 2022/G01_02/000029 (3)</p> <p>Ref.: [REDACTED]</p> <p>Assumpte: Il·legalitat en el procediment de selecció d'empleat públic, contractació en frau de llei, irregularitats en matèria urbanística i incompatibilitats</p> <p>Denunciat: Ajuntament de Quartell</p>	<p>DIRECCIÓN DE ANÁLISIS E INVESTIGACIÓN</p>
---	---

RESOLUCIÓ FINAL D'INVESTIGACIÓ

Vist l'expedient 2022/G01_02/000029, instruït per la Direcció d'Anàlisi i Investigació de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Fraude i la Corrupció de la Comunitat Valenciana, derivat de la presentació d'una alerta sobre **presumptes il·legalitats en el procediment de selecció d'empleat públic, contractació en frau de llei, irregularitats en matèria urbanística i incompatibilitats** i amb base en l'informe final d'Investigació emés el 25 de març de 2024 i els següents antecedents de fet i fonaments de dret, es dicta la present resolució.

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. - Sobre actuacions realitzades per a l'estudi de versemblança.

1) A través dels canals d'aquesta Agència habilitats a aquest efecte es va posar en coneixement d'aquesta entitat una alerta sobre presumptes irregularitats en matèria urbanística, de incompatibilitats i de contractació en frau de llei.

2) La denúncia interposada va donar lloc a l'obertura per part de l'Agència de l'expedient identificat amb el número 2022/G01_02/000029.

3) El 21 de febrer de 2023 esta Agència dirigí un primer requeriment a l'Ajuntament de Quartell per a que aportara la següent documentació:

1. Certificat que acredite si D. [REDACTED] presta o ha prestat els seus serveis en aqueix Ajuntament en virtut d'una relació de caràcter estatutari, laboral o de qualsevol altra naturalesa, i en cas afirmatiu, es deurà detallar en el certificat des què data i/o període ha mantingut la relació, així com identificació del lloc/s de treball que haja ocupat i les funcions de cadascun d'ells, si escau.
2. Certificat que acredite els contractes subscrits por aqueix Ajuntament amb D. [REDACTED] a l'empara de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, des de l'01/01/2019 fins a l'actualitat, indicant l'objecte del contracte, preu, data de adjudicació i durada.
3. La totalitat dels acords de delegació de competències en la Ajuntament de les Valls sobre matèria urbanística.

4) El 9 de març de 2023, no havent rebut resposta i després de constatar que s'havia produït un error material consistent en que es va fer constar com a segon cognom [REDACTED] en lloc de [REDACTED], es va enviar un segon requeriment a l'Ajuntament per a que remetés:

1. Certificat que acredite si D. [REDACTED] presta o ha prestat els seus serveis en aqueix Ajuntament en virtut d'una relació de caràcter estatutari, laboral o de qualsevol altra naturalesa, i en cas afirmatiu, es deurà detallar en el certificat des què data i/o període ha mantingut la relació, així com identificació del lloc/s de treball que haja ocupat i les funcions de cadascun d'ells, si escau.
2. Certificat que acredite els contractes subscrits por aqueix Ajuntament amb D. [REDACTED]

a l'empara de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, des de l'01/01/2019 fins a l'actualitat, indicant l'objecte del contracte, preu, data de adjudicació i durada.

3. La totalitat dels acords de delegació de competències en la Mancomunitat de les Valls sobre matèria urbanística.

5) El 22 de març de 2023 l'Ajuntament de Quartell presentà en el registre d'entrada d'aquesta Agència el formulari de contestació de requeriments, número de registre 2023000296, al que adjuntà el següent:

Adjunte acord de data 24/02/2021 d'adhesió al Servei d'Assistència Tècnica de la Mancomunitat de Les Valls en la modalitat d'arquitectura tècnica. Segons el sol·licitat en el punt 3 dels registres d'eixida 2023000204 i 2023000290.

Queda pendent d'aportació de la documentació relativa al punts 1 i 2 del registre d'eixida 2023000290 (que modifica el 2023000204)

6) El 3 d'abril de 2023 l'Ajuntament de Quartell presentà en el registre d'entrada d'aquesta Agència el formulari de contestació de requeriments, número de registre 2023000349, al que adjuntà el document «Certificat de Secretaria sobre serveis prestats per [REDACTED] ».

SEGON. - Sobre l'inici de les actuacions d'investigació.

Prèvia l'emissió l'11 d'abril de 2023 del preceptiu informe de versemblança, el 12 d'abril de 2023 el director d'aquesta Agència va emetre la resolució número 366 en la que acordà:

TERCER. - INICIAR expedient d'Investigació per a la determinació de l'existència de presumptes irregularitats en matèria de contractació, conflictes d'interés i/o causes d'abstenció, ja que s'ha comprovat l'existència d'indicis raonables de veracitat dels fets dels quals porta causa la denúncia a l'efecte del que es disposa en l'article 12 de la Llei 11/2016, de 28 de novembre.

TERCER. Notificació i requeriment de documentació

1) En la citada resolució 366 es va acordar notificar a l'Ajuntament i sol·licitar-li l'aportació de la documentació següent:

1º.- Còpia completa del contracte, els plecs i les pròrrogues, del contracte de serveis d'assessorament urbanístic 453/2018 adjudicat el 11/03/2020.

2º.- Còpia completa dels expedients dels contractes menors subscrits amb D. [REDACTED] des de l'01/01/2019.

3º.- Certificat que acredite si las actuacions corresponents als contractes menors subscrits amb D. [REDACTED] van ser objecte d'informe tècnic i/o jurídic municipal, i en el seu cas, còpies adreçades dels dits informes.

2) El 12 de maig de 2023, registre d'entrada 2023000474, l'Ajuntament de Quartell presentà el formulari de contestació de requeriments al qual va adjuntar de nou el «Certificat de Secretaria sobre serveis prestats per [REDACTED] el mateix que havia sigut aportat el 03/04/2023. En el formulari va fer constar el següent:

- Resposta a requeriment anterior, rebuda per l'AVAF el 03/04/2023, a les 18:33 hores, s/exp. 2022/G01_02/000029.

Aquest Ajuntament ja va donar resposta dins l'expedient de referència, però dins el nou requeriment eixit de la mateixa Agència no se'n fa cap referència al mateix.

QUART.- Ampliació del termini d'investigació.

Considerant que pel el volum de documentació contingut en l'expedient, la seua complexitat, la concurrència de tres entitats locals i les circumstàncies de cadascuna d'elles, la documentació requerida pendent de remetre's i del seu estudi, que es considera rellevant per al bon

desenvolupament de la investigació, procedia, per donar-se els pressuposts indicats en els articles 13 de la Llei i 37 del Reglament, la ampliació del termini de duració de les actuacions i tramitació, mitjançant la resolució 1135 de 2 de novembre de 2023, el director d'esta Agència acordà:

Ampliar la duració de les actuacions i tramitació en l'expedient 2022/G01_02/000029 por un termini de 6 mesos addicionals al de 6 mesos des de l'acord d'inici de la investigació.

QUINT. - Activitats d'investigació efectuades, resultats.

A) Activitats d' investigació

Una vegada analitzada la documentació rebuda de l'Ajuntament, l'1 d'Agost de 2023 se li va enviar un nou requeriment per a que remetera la següent documentació:

1.- Es reitera, per no haver-se rebut una resposta completa, lo requerit a aqueix Ajuntament en l'apartat 2º del resolc octau de la resolució d'aquesta Agencia número 366, de 12/04/2023, és a dir, còpia completa dels expedients dels contractes menors subscrits amb D. [REDACTED] des de l'01/01/2019.

2.- Certificat referit als expedients del contractes menors adjudicats a [REDACTED] que consten en el certificat d'aqueix Ajuntament de data 03/04/2023, en el qual s'acredite:

- com es va determinar el preu dels contractes
- si es van sol·licitar ofertes a proveïdors

3.- Es reitera, per no haver-se rebut una resposta completa, lo requerit a aqueix Ajuntament en l'apartat 3º del resolc octau de la resolució d'aquesta Agència número 366, de 12/04/2023, en concret que en els contractes menors adjudicats a [REDACTED] que consten en el certificat d'aqueix Ajuntament de data 03/04/2023:

- es certifique si, a més dels informes de necessitat emesos per la regidora de cultura i administració, es van emetre prèviament altres informes de naturalesa tècnica sobre la seva necessitat, manca de mitjans propis, especificacions tècniques o qualsevol altre aspecte. En cas afirmatiu haurà de remetre's còpia adverada d'aquests informes.
- es remeten còpies adverades dels preceptius informes tècnic i jurídic que obren en els expedients de concessió de llicències d'obres corresponents als contractes menors esmentats en els quals aquestes llicències van ser exigibles.

El 16 d'agost de 2023, dins del termini de resposta al requeriment, va tindre entrada en l'AVAF una sol·licitud d'ampliació de termini de l'Ajuntament de Quartell del següent tenor:

Requerimiento nº 125494

Requerimiento

Atenent que la Corporació Municipal es conformà el passat 17 de juny i les persones que conformem l'equip de govern encara no tenim les eines ni el coneixement necessari del funcionament de l'Administració Pública local.

Atenent que l'Administració municipal està sota mínims amb una jubilació de personal Administratiu; una baixa d'un altre Administratiu; i un Auxiliar Administratiu que passa a Serveis Especials a més de la finalització de la subvenció de l'ADL ens ha deixat pràcticament sense personal a les oficines municipals.

Amb aquestes circumstàncies hem veiem limitats per a aconseguir tota la documentació que se'ns requereix dintre el termini definit en aquest procés.

Per la qual cosa, atenent el seu requeriment i amb la intenció de facilitar i atendre totes les indicacions per part de l'Agència Valenciana Antifrau que garanteixen el bon funcionament de la nostra administració; els preguem una moratòria per tal de poder preparar tota la documentació i justificació de la situació que se'ns reclama.

Mitjançant la resolució 1078 de 23 d'octubre de 2023 del director d'esta Agència acordà:

PRIMER.- Denegar la sol·licitud d'ampliació de termini sol·licitada per l'Ajuntament de Quartell per tractar-se d'un termini vençut a la data d'adoptar la resolució sobre aquesta ampliació, segons el que es preveu en l'apartat 3 del citat article 32 de la Llei 39/2015. Si bé de facto l'ajuntament ja ha disposat d'un termini molt superior per a remetre la documentació sense que s'haja rebut cap documentació sobre aquest tema.

SEGON.- Reiterar el requeriment d'1 d'agost de 2023 a l'Ajuntament de Quartell, atorgant un nou termini de deu dies a comptar des de la notificació.

El 9 de novembre de 2023 l'Ajuntament de Quartell va presentar, amb número de registre d' entrada 1302/2023, el document "Ofici de remissió documentació requeriment" pel que «...remet documentació requerida per l'Agència Valenciana Antifrau , expedient 2022/G01-02/000029 referència I 257», al que adjuntà els arxius següents:

Exp_374_2020_Parc_Infantil	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos
Exp_388_2020_Llavaner	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos
Exp_436_2022_Bous_Festes_2022	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos
Exp_844_2022_Bous_Nadal_2022	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos
Exp_866_2021_Bous_Nadal_2021	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos
L'empaquetat de l'expedient 45_2020 - P...	09/11/2023 14:41	Carpeta de archivos

S'ha procedit a l'estudi detallat i complet de la denúncia, la documentació aportada per l'Ajuntament de Quartell i la recaptada de fonts obertes per a la constatació dels fets posats en coneixement d'esta Agència, resultant el que a continuació s'exposa.

1.- Sobre el compliment de la normativa de contractació.

Contracte 45/2020:

Es un contracte de Servei d'assessorament tècnic urbanístic (dos dies a la setmana), per import de 5.640,00 euros, IVA exclòs, adjudicat por decreto de 27 de febrer de 2020, amb una durada de 6 mesos i 6 possibles pròrrogues, havent-se materialitzat totes elles. Tal com s'assenyala en el punt 2.2) del present apartat, **existix una possible duplicitat entre este contracte i els contractes. 866/2021, 436/2022 i 844/2022.** S'observa, així mateix, el possible exercici de funcions reservades a funcionaris, qüestió que s'analitza en el número 7.

Contracte 374/2020:

És un **contracte menor** de servicis que, segons es desprén de la documentació remesa per l'Ajuntament, a saber, el certificat de la secretaria de 3 d'abril de 2023 i els documents remesos sota este epígraf el 9 de novembre de 2023, inclou les següents prestacions:

- Redacció de Projecte i Estudi de Seguretat i Salut del Pla d'Inversions 2020-2021 de la Diputació Provincial de València, reforma i condicionament del Parc dels Titos, per import de 4.516,85 euros. IVA exclòs.

- Direcció d'obra i coordinació de Seguretat i Salut, reforma i condicionament del Parc dels Titos, per import de 2.749,39, IVA exclòs.

No consta en l'expedient remés l'emissió de l'informe de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat del contracte i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llindars descrits en l'article 118 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual 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), ni l'aprovació de la despesa ni la factura corresponent, ni la publicació en la forma prevista en l'article 63.4 de l'esmentada LCSP.

No s'inclou cap pressupost.

Contracte 388/2020:

És un **contracte menor** de servicis que, segons la documentació remesa per l'Ajuntament i precisada en el contracte 374/2020, inclou les següents prestacions:

- Redacció de projecte de [REDACTED] 2014-2020: Condicionament del Llavaner de Quartell com a Sala Expositiva Permanent del Museu del Molí Nou, per import de 2.693,81 euros.
- Direcció d'obra i coordinació de Seguretat i Salut. Condicionament del Llavaner de Quartell com a Sala Expositiva Permanent del Museu del Molí Nou, per import de 1.224,51 euros.

No consta en l'expedient remés l'emissió de l'informe de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat del contracte i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llandars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de la despesa ni la factura corresponent, ni la publicació en la forma prevista en l'article 63.4 de l'esmentada LCSP.

S'inclou un pressupost d'honoraris de [REDACTED] de data 02/02/2021, per redacció del projecte, estudi bàsic de seguretat i salut, estudi de gestió de residus, direcció d'obra i coordinació de seguretat i salut, per import de 4.610,07 euros, IVA inclòs.

En l'expedient s'inclouen diversos documents en els quals consta que D. [REDACTED] actua en qualitat de tècnic de l'Ajuntament. Són els següents:

- Memòria valorada, de 29/06/2020, per a la sol·licitud de subvenció a l'Agència Valenciana de Foment i Garantia Agrària (AVFGA), en la qual s'identifica com a tècnic municipal de l'Ajuntament de Quartell..
- Certificat de 02/02/2021 en el qual s'identifica com Arquitecte Tècnic Municipal de l'Ajuntament de Quartell e informa «Que per a l'execució de l'obra Condicionament del Llavaner de Quartell com a sala expositiva permanent del Museu Molí” no és necessària l'autorització ambiental integrada, ni estudi d'integració paisatgística ni avaluació d'impacte ambiental i així mateix informe que no fa falta la declaració d'interès comunitària per a aquest edifici». Esta actuació constituïx, como s'assenyala en el número 3 del present apartat, un indici que emet un informe en qualitat de tècnic municipal en un expedient en el qual és al mateix temps contractista de l'Ajuntament. - Memòria per a la sol·licitud de subvenció signada el 01/03/2021 amb un certificat electrònic d'empleat públic, i identificant-se en l'epígraf C Dades del personal tècnic de l'apartat 1 PRESENTACIÓ, com a «tècnic municipal de l'Ajuntament de Quartell».
- Relació valorada de les millores que poden realitzar les empreses licitadores, signat el 31/03/2021 amb un certificat electrònic d'empleat públic, i identificant-se en l'antesignatura com a «Arquitecte Tècnic Municipal».

Contracte 866/2021:

És un **contracte menor** de servicis per a l'elaboració de l'Informe, Pla de Contingència i certificat de Bous al Carrer de les festes de Nadal de 2021, per import de 530,00 euros

L'Informe de seguretat va ser elaborat el 18/11/2021. No consta en l'expedient remés l'informe de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat del contracte i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llandars

descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de la despesa, ni la factura corresponent, ni la publicació en la forma prevista en l'article 63.4 de l'esmentada LCSP.

No s'inclou cap pressupost.

Contracte 436/2022:

Contracte menor de servicis per a l'elaboració del Informe de Seguretat i certificat de muntatge de Bous al carrer de les festes patronals del municipi de Quartell- Juliol de 2022, per import de 636,00 euros.

No consta en l'expedient remés l'informe de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat del contracte i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llindars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de la despesa, ni la factura corresponent, ni la publicació en la forma prevista en l'article 63.4 de la citada LCSP.

Tampoc hi consta cap pressupost.

Contracte 844/2022:

Contracte menor de servicis per a l'elaboració de l'Informe i certificat de Bous al carrer de les festes de Nadal de 2022, per import de 530,00 euros.

No consta en l'expedient remés l'informe de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat del contracte i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llindars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de la despesa, ni la factura corresponent, ni la publicació en la forma prevista en l'article 63.4 de la citada LCSP.

Tampoc hi consta cap pressupost.

2.- Sobre la duplicitat de funcions i concurrència de contractes:

2.1) A pesar que l'Ajuntament no ha proporcionat una resposta expressa a la qüestió formulada per esta Agència en el requeriment de 9 de març de 2023 sobre si «D. [REDACTED] presta o ha prestat els seus servicis en eixe Ajuntament en virtut d'una relació de caràcter estatutari, laboral o de qualsevol altra naturalesa», del certificat emés per la Secretaria el 3 d'abril de 2023, en el qual es relacionen exclusivament contractes administratius, cal concloure que D. [REDACTED] no ha mantingut amb l'Ajuntament de Quartell cap relació de naturalesa funcional, estatutària o laboral. En conseqüència, **no podria haver-se produït una duplicitat de funcions com a conseqüència d'haver mantingut la condició d'adjudicatari de contractes administratius al mateix temps que una relació d'ocupació amb l'Ajuntament.**

2.2) Pel que respecta a la possible coincidència de prestacions objecte de **contractes amb les garantides pel servici d'assessorament tècnic urbanístic de la Mancomunitat** cal tenir en compte que:

Segons el certificat de la secretària-interventora de la Mancomunitat de les Valls de 26 d'abril de 2023:

La Memòria Justificativa d'Implantació del Servei d'Assistència Tècnica per la Mancomunitat de les Valls, aprovada pel ple en sessió del dia 2 de febrer de 2021, Les tasques que preveu, entre altres, les següents:

- Redactar informes i dictàmens facultatius de tota mena, a manera enunciativa:

o Emissió d'informes sobre seguiment i gestió del planejament municipal, sobre llicències d'ocupació, sobre llicències d'obres i labors d'inspecció, sobre llicències d'activitats, sobre

- qualificació urbanística de terrenys, sobre declaracions de ruïnes d'edificis i sobre llicències i/o autoritzacions en sòl no urbanitzable.
- o Emissió d'informes relatius a certificacions d'obres, comprovació del replanteig i recepció d'obra, quan no tinga assignada la direcció facultativa.
 - o Emissió d'informes tècnics en la tramitació d'expedients de contractació i elaboració de plecs de prescripcions tècniques per a l'adjudicació de contractes, relatius a la seua àrea.
 - o Emissió d'informes en tramitació d'expedients d'expropiació.
 - o Emissió d'informes sobre infraccions urbanístiques i actuacions a seguir.
 - o Dictàmens, peritatges, informes i actuacions tècniques en assumptes judicials, taxacions i valoracions, treballs topogràfics, partions i replantejos.
- Replanteig d'alineació i rasants de vies públiques.
 - Ajuda tècnica en la preparació d'expedients de contribucions especials i CC.UU, referides a mesuraments i mòduls de repartiment.
 - Emissió de valoracions estimatives sobre béns, obres i inversions municipals.
 - Supervisar, inspeccionar i vigilar obres i activitats exercides a l'empara de declaracions responsables, comunicacions i llicències urbanístiques.
 - Controlar i realitzar seguiment de manteniment d'edificacions i terrenys en condicions de seguretat i salubritat i la incoació d'expedients relatius a ordre d'execució, execució subsidiària o ruïna.
 - Assessorament en gestió cadastral i tramitació de canvis de titularitat.
 - Elaborar la documentació tècnica necessària per a sol·licitar subvencions i col·laborar en la coordinació dels treballs realitzats.
 - Realitzar a sol·licitud de l'administració la inspecció tècnica d'edificis de titularitat pública.
 - Acompanyar i assessorar a autoritats i personal funcionari en les seues visites a organismes públics.
 - Assistir, a l'efecte d'assessorament a òrgans col·legiats (ple, JGL, taula de contractació...), quan així siga sol·licitat.
 - Dirigir obres de promoció municipal i dirigir i inspeccionar obres d'intervenció pública i redactar memòries tècniques.
 - Col·laborar en la gestió preventiva amb els ajuntaments i fer la interlocució amb el servei de prevenció i salut, vigilant l'aplicació del Pla i mesures que es produïsquen.
 - Assessorament per a actuacions professionals en matèria de parcs, jardins i zones esportives; camins rurals, vies pecuàries, pavimentacions; captació i aprovisionament d'aigua per a reg i proveïment.
 - Assessorament en la prevenció, qualitat i control ambiental, plans municipals de gestió Integral de residus, en l'ordenació del territori i medi ambient. Intervenció professional, en l'àmbit de la seua competència, en matèria d'instal·lacions tèrmiques, instal·lacions contra incendis, elèctriques i en matèria d'urbanisme i construcció.
 - Realització d'estudis tècnic-econòmics sobre costos de serveis i seguiment per a una millor eficàcia i rendiment en el servei.
 - En general, quantes altres funcions se li encomanen per la Mancomunitat o els Ajuntaments, pròpies de la seua titulació d'Arquitecte Tècnic per a les quals tinga l'aptitud professional.

I que segons el certificat de la secretària-interventora de la Mancomunitat de les Valls de 26 d'abril de 2023,

CERTIFICA: que ZZZ amb DNI núm ZZZ, va ser nomenada funcionària interina a jornada completa per Resolució de la Presidència núm. 2021-0044, de data 31 de maig i va prendre possessió de l'esmentat lloc, el dia 1 de juny de 2021 tal com consta en l'acta de presa de possessió, càrrec que ocupa en l'actualitat.

D'altra banda, l'11 de març de 2020 s'havia adjudicat a D. [REDACTED] el contracte 45/2020 d'Assessorament tècnic urbanístic, elaboració d'informes de caràcter tècnic i urbanístic de l'Ajuntament de Quartell, amb un període d'execució de 6 mesos i possibilitat de 6 pròrrogues i que, com es van executar totes, el contracte s'estén fins a setembre de 2023. D'acord amb l'estipulat en el Plec de Prescripcions Tècniques, el contracte de servicis 45/2020, la prestació té como a objecte de contractació en servei d'arquitectura, construcció, enginyeria i inspecció. En concret els serveis son:

- a) Emetre informes preceptius en els expedients d'obres subjectes a llicència i/o declaració responsable i comunicació, segons normativa urbanística vigent, així com la funció de supervisió, inspecció, vigilància i control de les obres que s'executen a l'empar d'aquestes.
- b) Emetre els corresponents informes per a la concessió de llicències de primera i segona ocupació.
- c) Controlar i realitzar el seguiment a l'acabament de les obres realitzades, expedint l'oportuna certificació acreditativa del valor real de l'obra executada o comprovant aquesta valoració en la certificació final de l'obra expedida pel tècnic director; tot açò a l'efecte de la liquidació definitiva dels drets que corresponga reportar en la llicència concedida.
- d) Emetre informes preceptius en els expedients d'activitats, tan sotmeses a llicència ambiental, com a comunicació prèvia, així com funcions de supervisió, inspecció, vigilància i control d'activitats que s'exerciten a l'empar d'aquests.
- e) Controlar i realitzar el seguiment necessari per a mantenir les edificacions, urbanitzacions, terrenys o instal·lacions en condicions de seguretat, salubritat i ornaments públics. I la possible incoació d'expedients relatius a ordre executió, execucions subsidiàries o ruïna.
- f) Estendre actes d'alineacions i rasants.
- g) Elaborar Projectes simplificats relatius a actuacions en sòl no urbanitzat.
- h) Elaborar la documentació tècnica necessària per a la sol·licitud de subvencions per part de l'Ajuntament i col·laborar en la coordinació de treballs realitzats amb treballadors/es subvencionats/des.
- i) Redactar projectes simplificats relatius a actuacions encarregades per l'Ajuntament, així com la redacció de plans de seguretat i salut i assumir la direcció d'obra dels mateixos emetent les corresponents certificacions d'obra, actes de replanteig, recepció d'obra, etc.
- j) Realitzar a sol·licitud de l'Ajuntament la inspecció tècnica d'edificis municipals.
- k) Emetre els informes tècnics que siguen precisos en la tramitació dels expedients de contractació, inclosos els relatius a la modificació i resolució de contractes.
- l) Efectuar les valoracions de béns urbans i rústics sol·licitades per l'Ajuntament.
- m) Emetre informes en relació amb la procedència de la devolució de les garanties dipositades.
- n) Emetre informes per al desenvolupament del planejament urbanístic vigent així com en relació amb els convenis urbanístics.
- o) Informar en expedients de restauració de la legalitat urbanística.
- p) Emetre informes relatius al cicle integral de l'aigua (altes, baixes, etc.) i oferir assessorament tècnic en l'elaboració i seguiment dels programes d'autocontrol necessaris (analítiques, etc.).
- q) Acompanyar i assessorar a l'Alcaldia, a les autoritats i funcionaris/es municipals en les seues visites als diversos organismes públics.
- r) Assistir, a l'efecte d'assessorament, a òrgans col·legiats, Comissions Informatives, Plens, Mesa de contractació, reunions, etc., quan així li siga sol·licitat.
- s) I, en general, emetre informes tècnics a petició de l'Ajuntament en relació a temes urbanístics, d'eficiència energètica, cicle integral de l'aigua, etc.

I les condicions de la prestació:

El servei es prestarà amb la següent assignació horària setmanal:

12 hores/setmana, repartides en 2 dies per setmana

En virtut de tot l'anterior s'observa que existí coincidència temporal, des de l'1 de juny de 2021, entre la prestació del servei d'assessorament tècnic urbanístic de la Mancomunitat i el contracte 45/2020, així como coincidència de funcions entre les tasques assignades a tots dos. Això podria suposar una duplicitat per dos motius. Un per prestar-se el Servei d'assessorament urbanístic de

manera redundant, dedicant l'Ajuntament un excés de recursos per a la satisfacció d'esta necessitat. I dos, per existir coexistir de forma simultània dos tipus de prestacions per a un mateix objecte o unitat funcional.

Respecte al primer, resulta que la prestació de Servicis en el cas del contracte 45/2020 és de 12 hores setmanals i que l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat, atés que repartix el seu temps entre els quatre municipis adherits al servici, dedica a Quartell poc més de 9 hores i 20 minuts setmanals. La suma de tots dos períodes llança un total d'aproximadament 21 hores i 20 minuts setmanals, temps inferior a la prestació a temps parcial al 60%, que era la previsió de la plaça d'arquitecte tècnic en la RPT, segons consta en la deliberació del Ple de l'Ajuntament en la seua sessió de data 24 de febrer de 2021.

El segon motiu planteja la qüestió de si l'Administració pot prestar part dels servicis que són de la seua competència de manera directa (mitjançant els seus empleats públics) i una altra part de manera indirecta (mitjançant contractes administratius), i en concret si això contravé la normativa de funció pública o de contractació del sector públic.

El relatiu a la normativa de funció pública s'analitza en el número 7 del present apartat d'activitats d'investigació. Pel que respecta a la normativa sobre contractació pública, la qüestió ha sigut analitzada i resolta per la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat, qui en l'expedient 112/18 va concloure literalment el següent:

1. La entidad pública contratante puede gestionar un servicio de modo directo y ello no obsta a que, si el servicio crece o se incrementa en su extensión y el ente carece de medios suficientes para prestarlo en su integridad, pueda también celebrar uno o varios contratos públicos en la parte no cubierta con los propios servicios de la entidad contratante.
2. Esta posibilidad no es contraria a lo dispuesto en el artículo 308 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, siempre que en los contratos que se celebren se respeten escrupulosamente las condiciones que marca el precepto.

És a dir, i segons el citat expedient, pot succeir «... que concurren dos sistemas de prestación del servicio diferentes (directo e indirecto) sobre servicios similares o próximos, siempre que ello esté justificado atendiendo a las capacidades y medios de la Administración 6 contratante, supuesto en el que no existiría ningún obstáculo jurídico para su admisión». Per això, la coexistència dels treballs realitzats per la funcionària interina de la Mancomunitat i el contracte d'assessorament urbanístic, en principi i sempre que quede acreditada la insuficiència de mitjans, la complementarietat de totes dues prestacions i el compliment de la reserva de funcions a empleats públics, **pot no suposar una duplicitat de prestacions entre el servici d'assessorament urbanístic prestat per la Mancomunitat i el contracte d'assistència d'arquitectura tècnica en l'Ajuntament de Quartell.**

Pel que fa a la relació entre el servici prestat per la Mancomunitat i els contractes menors, no hi ha coincidència en el temps entre aquell, que, com hem vist, es va iniciar l'1 de juny de 2021, i els contractes 374/2020 i 388/2020, que van ser adjudicats en data anterior.

En canvi, existix una possible duplicitat per coincidència de funcions amb els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022, ja que l'objecte d'estos tres contractes menors va ser la realització de l'informe de seguretat per a la celebració dels Bous al Carrer, i les prestacions del servici d'assistència tècnica per l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat inclouen «Redactar informes i dictàmens facultatius de tota mena», així com «En general, quantes altres funcions se li encomanen per la Mancomunitat o els Ajuntaments, pròpies de la seua titulació d'Arquitecte Tècnic per a les quals tinga l'aptitud professional».

A fi d'aclarir esta possible duplicitat, l'Ajuntament no ha acreditat els motius pels quals no es va encomanar a l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat l'elaboració d'estos informes. I això sense perjudici de la idoneïtat de la utilització del contracte menor per a este fi, qüestió que s'analitza més endavant.

2.3) Per a determinar la possible adjudicació de contractes amb períodes d'execució superposats per a un mateix objecte, procedix analitzar les coincidències entre els diferents contractes menors entre si i de cadascun d'ells amb el 45/2020 d'assessorament urbanístic de l'Ajuntament.

Respecte a això últim, cal tenir en compte que per la seua durada el contracte 45/2020 coincideix en el temps amb els contractes menors 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022, resultant que l'objecte dels contractes 374/2020 (Redacció de projecte i estudi de seguretat i salut reforma del Parc dels Titos) i 388/2020 (redacció del projecte de condicionament del llavaner), coincideix amb els servicis prevists en la lletra i) del PPT del contracte 45/2020; i que el dels contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022, tots ells d'elaboració d'informes i certificats de seguretat de l'activitat "bous al carrer", coincideix amb els servicis previstos en la lletra s) del PPT del contracte 45/2020. **Existix, per tant, una possible duplicitat entre els contractes menors i el contracte d'assessorament urbanístic.**

Pel que respecta a la relació entre els diferents contractes menors entre si, és clar que no hi ha coincidència d'objecte entre els contractes 374/2020 i 388/2020, ja que es referixen a obres diferents. No hi ha coincidència entre estos i els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2020, per ser el seu objecte diferent. Tampoc es dona entre estos tres últims entre si, ja que, encara que l'objecte siga en tots ells l'elaboració d'informes i certificats de seguretat de l'activitat "bous al carrer", corresponen a esdeveniments diferents, sense perjudici de la idoneïtat de la utilització del contracte menor per a este fi, qüestió que s'analitza més endavant.

Per tant no existix duplicitat entre els contractes menors entre si.

3.- Sobre la incompatibilitat en l'exercici de funcions consistent en el visat de projectes o redacció d'informes com a arquitecte municipal i ser contractista d'eixos mateixos projectes.

Pel que fa a l'aspecte de la denúncia relatiu a l'exercici de les funcions d'arquitecte municipal com a autor d'informes en els projectes dels quals és redactor o contractista, cal indicar, en primer lloc, que els límits a l'actuació d'empreses i professionals venen establits en les condicions especials de compatibilitat de l'article 70 de la LCSP, segons el qual «L'òrgan de contractació prendrà les mesures adequades per a garantir que la participació en la licitació de les empreses que hagueren participat prèviament en l'elaboració de les especificacions tècniques o dels documents preparatoris del contracte o hagueren assessorat l'òrgan de contractació durant la preparació del procediment de contractació, no falsege la competència». Este precepte, segons la jurisprudència i la doctrina administrativa (resolucions 121/2016 i 12/2020 del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals i Informe 9/2017, de 17 d'octubre, de la Junta Consultiva de Contractació de la Generalitat de València) no determina l'exclusió de la licitació per la participació prèvia *per se*, sinó solament quan esta participació pugua falsejar la concurrència o implicar un tracte de favor contrari al principi d'igualtat entre els licitadors.

No hi ha indicis sobre esta possible causa d'incompatibilitat, ja que, encara que no hi ha cap informació sobre l'empresa adjudicatària del contracte de "Obres de reforma del parc infantil municipal, situat en la confluència dels carrers Barraques, Quart, Faura i Constitució", expedient 374/2020/4, no hi ha constància de relació de D. [REDACTED] amb les empreses participants; tampoc n'hi ha amb l'adjudicatària del contracte d'obres de "Condicionament del LLavaner de Quartell com a sala expositiva permanent del Museu Molí Nou", expedient 388/2020-2, que consta en la documentació inclosa en l'expedient remés ([REDACTED]); ni indici de tracte de favor o alteració de la competència. Adicionalment, este supòsit no és aplicable als contractes menors adjudicats a D. [REDACTED] ja que esta figura, com té dit la Junta Consultiva de Contractació de l'Estat (Expedient 8/20) «constituye una suerte de excepción a la aplicación de ciertas reglas comunes a otros procedimientos de selección del contratista, y de modo muy particular, de algunas relativas a la publicidad previa, a la concurrencia y al procedimiento de

adjudicació», per la qual cosa no pot haver-se incorregut en falsejament de la competència o tracte de favor.

D'altra banda, s'hauria produït un cas d'incompatibilitat funcional o deontològica (no necessàriament urbanística) en el cas d'haver-se emés informes, en l'exercici de les funcions contractades per l'Ajuntament, en projectes en els quals s'haguera tingut algun tipus de participació o interès a títol privat. Això hauria sigut possible solament en dos supòsits.

En primer lloc, per la participació o interès de D. [REDACTED] en els contractes d'obres 374/2020/4 i 388/2020-2, dels quals va ser director d'obra i coordinador de seguretat i salut, de la que no hi ha cap constància.

En segon, si s'hagueren emés informes durant l'acompliment de les funcions d'assessorament urbanístic del contracte 45/2020, tenint en compte que en el període de vigència d'este contracte li van ser adjudicats els ja citats menors 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022. A pesar que l'Ajuntament no ha respost al requeriment concret realitzat per esta Agència en l'apartat 3r del resolc octau de la resolució número 366, de 12/04/2023, reiterat l'1 d'agost de 2023, sobre l'emissió d'informes de naturalesa tècnica o qualsevol altre aspecte en els contractes menors adjudicats a D. [REDACTED] en la documentació aportada el 9 de novembre de 2023 s'inclou per al contracte 374/2020 exclusivament el projecte d'execució d'obra i l'informe proposta d'aprovació del pla de seguretat i salut, i tots dos corresponen amb les obligacions de D. [REDACTED] com a adjudicatari del contracte menor de redacció de projecte i coordinació de seguretat i salut. No hi ha constància de l'emissió d'informes per cap tècnic municipal en els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022. Finalment, de la documentació inclosa en el contracte 388/2020, el projecte d'obra, una relació valorada de millores, l'estudi de seguretat i salut, l'informe proposta d'aprovació del pla de seguretat i salut, l'acta de replanteig i l'acta de recepció de les obres, corresponen amb les obligacions de D. [REDACTED] com a adjudicatari del contracte menor de redacció de projecte, direcció d'obra i coordinació de seguretat i salut. No obstant això, consta a més un informe de data 2 de febrer de 2021, elaborat per [REDACTED] en qualitat de "arquitecte tècnic municipal", en el qual s'indica que «no és necessària l'autorització ambiental integrada, ni estudi d'integració paisatgística ni avaluació d'impacte ambiental i així mateix informe que no fa falta la declaració d'interès comunitària...».

En conseqüència, **podria haver-se produït una situació d'incompatibilitat deontològica per haver emés un informe en qualitat de tècnic municipal en un expedient en el qual era, al mateix temps, contractista de l'Ajuntament.**

4.- Sobre la procedència de la figura del contracte menor per als servicis de direcció d'execució d'obra, coordinació de seguretat i salut

Els contractes 374/2020 i 388/2020 de redacció de projectes, direcció d'execució d'obra i coordinació de seguretat i salut, es van celebrar mitjançant la modalitat del contracte menor.

Segons l'Informe 16/2017 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat, «Esta clase de contratos no podrían ser, con carácter general, objeto de un contrato menor salvo en supuestos excepcionales, ya que habitualmente el plazo de duración de la asistencia sería superior al año previsto para el contrato menor». La seua duració és, òbviament, la de l'execució del contracte d'obres al qual estan vinculats més el període de garantia necessari per a procedir a la liquidació de les obres, període que segons l'article 243.3 de la LCSP no pot ser, excepte casos excepcionals, inferior a un any. El mateix Informe contempla la possibilitat que el contracte de direcció d'obra se circumscriba a l'execució material d'esta, però això només en el cas en què les funcions de l'article 243.3 siguen realitzades per un tècnic municipal, ja que l'eventual celebració d'un nou contracte per a la fase de garantia suposaria un frau de llei conduent a un fraccionament il·lícit del contracte.

En el contracte 388/2020, atés que l'acta de recepció de les obres va ser realitzada per D. [REDACTED] el 27/08/2021 i que el contracte s'havia adjudicat el 03/02/2021, l'emissió de l'informe per la direcció facultativa exigida pel citat article 243.3 de la LCSP s'hauria produït en una data anterior als quinze dies anteriors al compliment del termini de garantia, incomplint, per tant, el que s'estableix en este article. No s'acredita en quin moment i qui va emetre l'informe de la direcció facultativa en el contracte 374/2020.

En virtut de l'anterior, **el contracte 374/2020 hauria pogut ser de duració superior a un any. incomplint la duració màxima establida en l'article 29.8 de la LCSP, i en el contracte 388/2020 s'hauria produït un incompliment del termini per a l'emissió de l'informe establert en l'article 243.3 de l'esmentada LCSP.**

5.- Sobre el possible fraccionament de contractes

No s'aprecia possible fraccionament irregular entre els contractes 374/2020 i 388/2020 atés que no tindrien objectes equivalents, al no ser inseparables per a l'assoliment d'una mateixa finalitat ni imprescindibles per al correcte funcionament d'allò que es pretén aconseguir (per tots Expedient 111/18 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat).

Tampoc s'aprecia possible fraccionament irregular entre els contractes 866/2021, 436/2022 i el 844/2022 ja que, fins i tot en el cas que tots tres pogueren conformar l'objecte d'un únic contracte, com efectivament sembla, totes tres prestacions també hagueren pogut dur-se a terme recurrent a la subscripció d'un contracte menor per ser la suma de tots inferior al llindar per a esta modalitat (Informe 14/2014, de 22 de juliol, de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya -Comissió Permanent-).

6.- Sobre la possible contractació en frau de llei per constituir els contractes administratius una relació laboral:

La qüestió dels criteris determinants que permeten dilucidar la complexa distinció entre el contracte de servicis i la relació laboral ha sigut resolta pel Tribunal Suprem mitjançant reiterada i consolidada jurisprudència, resumida en la sentència 79/2023, de 31-01-2023, dictada en cassació per a la unificació de doctrina, en concret en el seu fonament de dret tercer que a continuació es reproduïx:

«TERCERO.- Doctrina general de la Sala.

Reiterada doctrina jurisprudencial ha afrontado la diferenciación entre las relaciones laborales y vínculos de naturaleza semejante. Las SSTs de 7 de octubre 2009 (rcud. 4169/2008); 25 de marzo de 2013 (rcud.1564/2012) y 4 de febrero de 2020 (rcud. 3008/2017), entre otras, argumentan:

"c) La línea divisora entre el contrato de trabajo y otros vínculos de naturaleza análoga [particularmente la ejecución de obra y el arrendamiento de **servicios**], regulados por la legislación civil o mercantil, no aparece nítida [...] En consecuencia, la materia se rige por el más puro casuismo, de forma que es necesario tomar en consideración la totalidad de las circunstancias concurrentes en el caso, a fin de constatar si se dan las notas de ajenidad, retribución y dependencia, en el sentido en que estos conceptos son concebidos por la jurisprudencia [...]

d) Profundizando en estas razones, la doctrina de la Sala ha sentado una serie de criterios [...] en el contrato de arrendamiento de **servicios** el esquema de la relación contractual es un genérico intercambio de obligaciones y prestaciones de trabajo con la contrapartida de un precio o remuneración de los **servicios**. En el contrato de trabajo dicho esquema o causa objetiva del tipo contractual es una especie del género anterior que consiste en el intercambio de obligaciones y prestaciones de trabajo dependiente por cuenta ajena a cambio de retribución garantizada. Así, pues, cuando concurren, junto a las notas genéricas de trabajo y retribución, las notas específicas de ajenidad del trabajo y de dependencia en el régimen de ejecución del mismo nos encontramos ante un contrato de trabajo, sometido a la legislación laboral. En sentido contrario, *A sensu contrario* para la declaración de existencia de arrendamiento de **servicios** y no de una relación laboral se exige que la prestación el demandante se limite a la práctica de actos profesionales concretos, sin sujeción

ninguna a jornada, vacaciones, ordenes, instrucciones practicando su trabajo con entera libertad; esto es, realizando su trabajo con independencia y asunción del riesgo empresarial inherente a toda actividad de esta naturaleza.

2. La dependencia -entendida como situación del trabajador sujeto, aún en forma flexible y no rígida, a la esfera organicista y rectora de la empresa -, y la ajenidad, respecto al régimen de retribución, constituyen elementos esenciales que diferencian la relación de trabajo de otros tipos de contrato. Tanto la dependencia como la ajenidad son conceptos de un nivel de abstracción bastante elevado, que se pueden manifestar de distinta manera según las actividades y los modos de producción, y que, además, aunque sus contornos no coincidan exactamente, guardan entre sí una estrecha relación. De ahí que en la resolución de los casos litigiosos se recurra con frecuencia para la identificación de estas notas del contrato de trabajo a un conjunto de indicios o hechos indiciarios de una y otra. Estos indicios son unas veces comunes a la generalidad de las actividades o trabajos y otras veces específicos de ciertas actividades laborales o profesionales.

3. Los indicios comunes de dependencia más habituales en la doctrina jurisprudencial son seguramente la asistencia al centro de trabajo del empleador o al lugar de trabajo designado por éste y el sometimiento a horario. También se utilizan como hechos indiciarios de dependencia, entre otros, el desempeño **personal** de trabajo (STS de 23 de octubre de 1989), compatible en determinados **servicios** con un régimen excepcional de suplencias o sustituciones (STS de 20 de septiembre de 1995); la inserción del trabajador en la organización de trabajo del empleador o empresario, que se encarga de programar su actividad (STS de 8 de octubre de 1992, STS de 22 de abril de 1996); y, reverso del anterior, la ausencia de organización empresarial propia del trabajador. Indicios comunes de la nota de ajenidad son, entre otros, la entrega o puesta a disposición del empresario por parte del trabajador de los productos elaborados o de los **servicios** realizados (STS de 31 de marzo de 1997); la adopción por parte del empresario y no del trabajador de las decisiones concernientes a las relaciones de mercado o de las relaciones con el público, como fijación de precios o tarifas, selección de clientela, indicación de personas a atender (STS de 11 de abril de 1990, STS de 29 de diciembre de 1999); el carácter fijo o periódico de la remuneración del trabajo (STS de 20 de septiembre de 1995); y el cálculo de la retribución o de los principales conceptos de la misma con arreglo a un criterio que guarde una cierta proporción con la actividad prestada, sin el riesgo y sin el lucro especial que caracterizan a la actividad del empresario o al ejercicio libre de las profesiones (STS de 23 de octubre de 1989) [...]»

En el contracte 45/2020, de Servei d'assessorament tècnic urbanístic (dues dies a la setmana), s'observa l'existència d'elements coincidents amb els indicis comuns de dependència i alienitat assenyalats en l'apartat 3 de la sentència transcrita, a saber, l'assistència al centre de treball de l'ocupador (les dependències de l'Ajuntament) i la utilització dels mitjans materials d'este, el sotmetiment a un horari determinat (12 hores/setmana, repartides en 2 dies per setmana), la programació del treball per l'ocupador (la prestació de servicis no ve determinada pel contractista sinó per les necessitats de l'Ajuntament), la posada a la disposició de l'empresari dels servicis realitzats (els informes i la resta d'actuacions), la retribució per temps de dedicació i no pel resultat aconseguit, o l'absència del risc i el lucre especial propi de l'activitat empresarial o professional.

A l'anterior s'afeg l'indici de la inserció del treballador en l'organització de treball de l'ocupador o empresari que proporciona el fet que el contractista s'identifique com a Arquitecte tècnic de l'Ajuntament o tècnic municipal en diversos documents que obren en l'expedient del contracte 388/2020, assenyalats en el número 1 del present apartat, i la utilització d'un certificat d'empleat públic per a la signatura d'almenys un informe en eixe mateix expedient.

En virtut de l'anterior, atesos els elements assenyalats i donada la similitud que existeix en el present cas amb el del servici d'assistència tècnica prestada a l'empared del Conveni de col·laboració subscrit entre la Diputació de València i el Col·legi Territorial d'Enginyers Agrònoms de València (CIAV), que va ser declarat com a relació laboral per diverses sentències dels Jutjats socials de València (231/2021 del número 11, 395/2017 del número 17...), per la 3662/2018 de 11-12-2018 del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, i confirmada per la citada

79/2023 del Tribunal Suprem, **hi ha indicis per suposar que la prestació del contracte 45/2020 podria ser constitutiva d'una relació laboral fraudulenta.**

L'existència d'una relació laboral en frau de llei així com l'exercici de funcions reservades a funcionaris a que es referix el punt següent, suposaria que a D. [REDACTED] li resultaven d'aplicació les normes legals del règim d'incompatibilitats vigents, és a dir, la Llei 53/1984, de 26 de desembre, d'Incompatibilitats del Personal al Servei de les Administracions Públiques i el seu reglament. Trobar-se sotmés al règim d'incompatibilitats aplicable als empleats públics li impediria actuar com a contractista de servicis, en el municipi de Quartell en tot cas, i, assumint que no hi haguera incompatibilitat absoluta per a prestar servicis en altres municipis, hauria necessitat disposar del preceptiu reconeixement de compatibilitat.

7.- Sobre la possible irregularitat en els contractes de servicis per assignar funcions reservades a funcionaris:

L'ordenament jurídic reserva al personal funcionari les funcions que impliquen la participació directa o indirecta en l'exercici de les potestats públiques o en la salvaguarda dels interessos generals. Així ho expressen tant el Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic en el seu article 9.2, com la Llei 4/2021, de 16 d'abril, de la Funció Pública Valenciana en el 17.2. En el mateix sentit es pronuncia la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local en el seu article 92.3, la qual, afig en el seu apartat 2 que «Amb caràcter general, els llocs de treball en l'Administració local i els seus Organismes Autònoms seran exercits per personal funcionari». Per part seua, la LCSP en el seu article 17 prohibix contractar els servicis que impliquen exercici de l'autoritat inherent als poders públics.

El Tribunal Suprem (sentència 1160/2020 de 14 de setembre de 2020) inclou en esta reserva a la tramitació dels procediments administratius. Literalment afirma que::

[...] la tramitación de los procedimientos administrativos, en cuanto constituyen la actividad indispensable, técnica y ordinaria de las Administraciones, queda reservada para los funcionarios públicos integrados en los respectivos órganos que tienen asumida las competencias correspondientes, lo cuales, conforme a la planificación de los recursos humanos que se dispone en el artículo 69 del Estatuto Básico, han de tomar en consideración las necesidades que esa actividad ordinaria comporta.

Per tant, cal deduir que correspon en exclusiva a funcionaris públics de l'Administració local l'exercici de funcions relacionades amb les potestats administratives municipals, entre les quals s'inclourien expressament les d'expropiació, inspecció, sanció o concessió de subvencions, així com la instrucció dels procediments administratius en el seu àmbit. En canvi, com té dit el Tribunal Superior de Justícia de Castella-la Manxa en la seua sentència 262/2019, de 21 d'octubre de 2019, la norma no exigix que els informes tècnics hagen de ser emesos necessàriament per funcionaris de carrera, encara que sí per empleats públics que compten amb competència per raó de la seua integració en l'ajuntament o en l'organisme públic que li preste assistència.

Però res de l'anterior exclou la possibilitat de la celebració de contractes administratius a l'empara de la LCSP per a la realització de funcions, diferents de les anteriors, pròpies de la competència professional de tècnics. Així, la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'estat, contempla expressament en el seu expedient 92/2018 la possibilitat que la LCSP permeta emprar el contracte menor per a la contractació de projectes d'obres o instal·lacions o qualsevol altra prestació d'arquitectura, enginyeria, consultoria i urbanisme sempre que es complisquen les condicions que permeten accedir a esta categoria jurídica.

En virtut de l'anterior, no s'aprecia, en principi, irregularitat per la prestació de serveis de redacció de projectes, direcció d'obra i coordinació de seguretat i salut en els contractes menors 374/2020 i 388/2020, ja que no són funcions reservades a funcionaris. Però **podrien haver-se infringit les**

previsions legals citades en el contracte 45/2020, d'assessorament urbanístic, ja que segons el Plec de Prescripcions Tècniques, en les funcions a realitzar s'inclouïa l'emissió d'informes preceptius segons la normativa urbanística i ambiental, la funció de supervisió, inspecció, vigilància i control de les obres i de les activitats i realitzar la inspecció tècnica d'edificis municipals, entre altres. I també en els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 en la mesura en què estos contractes inclouen l'emissió d'informes tècnics per personal que no té la condició d'empleat públic.

B) Resultats. Fets analitzats i constatats.

Primer. – Respecte a la duplicitat de funcions i concurrència de contractes, no s'aprecien duplicitats de funcions entre la condició d'adjudicatari de contractes administratius al mateix temps que una relació d'ocupació amb l'Ajuntament, el servei d'assessorament urbanístic prestat per la Mancomunitat i el contracte d'assistència d'arquitectura tècnica en l'Ajuntament de Quartell, ni entre els contractes menors entre si; tampoc hi ha coincidència de funcions entre el servei prestat per la Mancomunitat i els contractes menors.

Existix, però, una possible duplicitat per coincidència de funcions entre la prestació del servei d'assistència tècnica per l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat i els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 i entre estos tres contractes menors i el contracte d'assessorament urbanístic 45/2020. Cal aclarir per l'Ajuntament els motius pels quals no es va encomanar a l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat ni al contracte 45/2020 l'elaboració dels informes dels tres contractes menors referits als bous al carrer.

Segon.- Podria haver-se produït una situació d'incompatibilitat deontològica per haver emés D. [REDACTED] un informe en qualitat de tècnic municipal en l'expedient del contracte 388/2020, en el qual era, al mateix temps, contractista de l'Ajuntament.

Tercer.- No consten en els expedients remesos dels contractes 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 l'emissió dels l'informes de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat dels contractes i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels l'indars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de les despeses ni les factures corresponents, ni les publicacions en la forma prevista en l'article 63.4.

No consten en els expedients del contractes 374/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 les ofertes demanades al adjudicatari.

Quart.- El contracte 374/2020 hauria pogut ser de duració superior a un any, incomplint la duració màxima establida en l'article 29.8 de la LCSP, i en el contracte 388/2020 s'hauria produït un incompliment del termini per a l'emissió de l'informe establilit en l'article 243.3 de l'esmentada LCSP.

Quint.- No s'aprecia possible fraccionament irregular entre els contractes 374/2020 i 388/2020 ni entre els 866/2021, 436/2022 i 844/2022.

Sext.- Hi ha indicis per suposar que la prestació del contracte 45/2020 podria ser constitutiva d'una relació laboral.

Sèptim.- Podrien haver-se infringit les previsions legals respecte a l'exercici de funcions reservades a funcionaris i a empleats públics en el contracte 45/2020 d'assessorament urbanístic. També en els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 en la mesura en què estos contractes inclouen l'emissió d'informes tècnics per personal que no té la condició d'empleat públic.

SEXT.- Conclusions provisionals aconseguides: Irregularitats detectades.

Després de l'estudi detalladament de la totalitat de la documentació requerida i obtinguda per esta Agència en la fase d'investigació de l'expedient número 2022/G01_02/000029 i considerant el fins

ací exposat, es conclou provisionalment l'existència de possibles irregularitats en les actuacions realitzades per l'Ajuntament de Quartell que a continuació es relacionen:

Primera: Existix una possible duplicitat per coincidència de funcions entre la prestació del servici d'assistència tècnica per l'arquitectura tècnica de la Mancomunitat i els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 i entre estos tres contractes menors i el contracte d'assessorament urbanístic 45/2020. Per aclarir esta qüestió es necessari que l'Ajuntament acredite els motius pels quals no es va encomanar a l'arquitectura tècnica de la Mancomunitat ni al contracte 45/2020 l'elaboració dels informes dels tres contractes menors referits als bous al carrer.

Segona.- Podria haver-se produït una situació d'incompatibilitat deontològica consistent en l'emissió per D. [REDACTED] d'un informe en qualitat de tècnic municipal en un expedient (contracte 388/2020) en el qual era així mateix contractiste de l'Ajuntament.

Tercera.- No consten en els expedients dels contractes 515/2020, 431/2021, 468/2022 i 607/2022 les factures corresponents, que, encara que obren en poder del departament de comptabilitat, deuen necessàriament formar part de l'expedient de contractació, segons previsió expressa de l'article 118.3 de la Llei 9/2017, de Contractes del Sector Públic.

Quarta.- No consten en els expedients remesos dels contractes 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 l'emissió dels informes de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat dels contractes i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels llinars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de les despeses ni les factures corresponents, ni les publicacions en la forma prevista en l'article 63.4.

Quinta.- No consten en els expedients dels contractes 374/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 les ofertes demandades al adjudicatari.

Sexta.- El contracte 374/2020 hauria pogut ser de duració superior a un any, incomplint la duració màxima establida en l'article 29.8 de la LCSP, i en el contracte 388/2020 s'hauria produït un incompliment del termini per a l'emissió de l'informe establert en l'article 243.3.

Sèptima.- Hi ha indicis per suposar que la prestació del contracte 45/2020 podria ser constitutiva d'una relació laboral mantinguda amb D. [REDACTED]

Octava.- A conseqüència de l'existència d'una relació laboral en frau de llei amb l'ajuntament s'hauria incomplert la normativa sobre incompatibilitats dels empleats públics.

Novena.- Podrien haver-se infringit les previsions legals respecte a l'exercici de funcions reservades a funcionaris i a empleats públics en el contracte 45/2020 d'assessorament urbanístic. També en els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 en la mesura en què estos contractes inclouen l'emissió d'informes tècnics per personal que no té la condició d'empleat públic.

SÉPTIM. - Al·legacions i tràmit d'audiència.

En compliment del que s'estableix en l'article 37.9 del Reglament de funcionament i règim interior de l'Agència de 27 de juny de 2019 (DOGV núm. 8582, de 2.07.2019), es va concedir un termini de 15 dies hàbils a l'Ajuntament de Quartell i a D. [REDACTED] perquè presentaren les al·legacions al present informe provisional que consideraren oportunes.

De conformitat amb el que s'estableix en l'article 10 de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Frau i la Corrupció de la Comunitat Valenciana, es va notificar l'informe provisional d'investigació a D. [REDACTED] per la seua implicació en els fets objecte d'investigació, i se li va concedir el tràmit d'audiència i accés a l'expedient.

1.- Al·legacions de l'Ajuntament.

El 20 de febrer de 2024, l'Ajuntament de Quartell presentà una instància amb número de registre d'entrada 388/2024 a la que adjuntà un escrit d'al·legacions a l'Informe Provisional d'Investigació.

La primera al·legació es referix al compliment de la normativa de contractació i es basa en el fet que ni la llei ni les bases d'execució del pressupost exigixen la sol·licitud de diverses ofertes per a la contractació menor; i que la necessitat dels diferents contractes de servicis resulta de la manca de mitjans propis per estar vacant la plaça d'arquitecte municipal i per rebre l'assistència de l'arquitecta de la Mancomunitat solament una vegada per setmana.

En efecte, l'article 118 de la LCSP estableix un contingut mínim per a l'expedient dels contractes menors, en el que no s'exigeix l'oferta a proveïdors. D'altra banda, podria al·legar-se que l'oferta en el cas del contracte menor té valor auxiliar o de suport (p. e. perquè l'òrgan de contractació s'assegure que el valor estimat del contracte no supera el llindar que resulte aplicable en funció del tipus de contracte), i que, per tant, no ha de formar part de l'expedient administratiu segons el que es preveu en l'article 70 de la LPAC.

Fins i tot no sent legalment exigible, d'acord amb el principi de competència i com a mesura antifrau i de lluita contra la corrupció, és convenient aplicar en la tramitació dels contractes menors el que es preveu en l'apartat II de la Instrucció 1/2019, de 28 de febrer, de l'Oficina Independent de Regulació i Supervisió de la Contractació, que a continuació es reproduïx:

... el órgano de contratación solicitará, al menos, tres presupuestos, debiendo quedar ello suficientemente acreditado en el expediente.

Si las empresas a las que se les hubiera solicitado presupuesto declinasen la oferta o no respondiesen al requerimiento del órgano de contratación, no será necesario solicitar más presupuestos.

Las ofertas recibidas así como la justificación de la seleccionada formarán, en todo caso, parte del expediente.

De no ser posible lo anterior, deberá incorporarse en el expediente justificación motivada de tal extremo.

Per tot això esta al·legació ha de ser desestimada.

En la **segona al·legació** es debat la possible duplicitat de funcions amb un argument doble, a saber, que el Sr. [REDACTED] no ha mantingut amb l'Ajuntament una relació funcional, estatutària o laboral; i que, a causa de la falta de mitjans propis i a la insuficiència de la prestació del servici per la Mancomunitat, l'objecte dels diferents contractes no ha sigut el mateix sinó complementari.

Sobre esta qüestió cal assenyalar, en primer lloc, que es constata tant que el lloc d'arquitecte tècnic municipal es troba vacant com la limitació del temps de prestació de servicis per l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat, per la qual cosa s'acredita l'escassetat de mitjans de l'Ajuntament, el que explicaria la necessitat de recórrer a diferents contractes, de naturalesa complementària, a fi de completar la totalitat de necessitats en matèria urbanística. No obstant això, l'adequada motivació de la necessitat dels contractes hauria fet necessari acreditar en els expedients tal insuficiència malgrat l'existència de la prestació de la Mancomunitat i del contracte d'assessorament tècnic urbanístic, de la que no hi ha constància.

Procedix, en conseqüència, **estimar parcialment l'al·legació**, i formular com a recomanació que es tinga en compte en els expedients dels contractes menors que la motivació de la necessitat no és una mera clàusula formal, sinó una obligació que deriva dels principis d'igualtat, transparència i integritat, i que encara que no es precisa un raonament exhaustiu i detallat en tots els seus aspectes i perspectives, ha de tindre un contingut racional i suficient, i amb una extensió d'amplitud així mateix suficient.

La **tercera** es limita a manifestar que no s'ha produït incompatibilitat de funcions i que si en alguna ocasió el Sr. [REDACTED] va firmar com no devia és per causa exclusivament a ell

imputable. Estes manifestacions no constituïxen pròpiament al·legacions i no desvirtuen la conclusió provisional segona.

En conseqüència, **esta al·legació ha de ser desestimada**.

La **quarta al·legació** es fonamenta en l'informe 16/2017 de la Junta Consultiva de Contractació de l'Estat, segons el qual «és possible ampliar el termini per a la finalització de l'execució del contracte pel temps estrictament necessari per a la seua finalització encara que supere la duració inicial establida».

Considerant que la LCSP, després de la modificació de l'apartat 7 de l'article 29, no es referix al cas dels contractes de servicis complementaris d'obra no menor però tampoc no estableix una prohibició expressa sobre la seua duració en funció del període de garantia, i que es tracta d'una qüestió no pacífica per a la doctrina, no procedix qualificar l'ús del contracte menor per al servici de direcció d'obra com una irregularitat que obligue a l'adopció de mesures sobre l'actuat. No obstant això, per seguretat jurídica, **procedix emetre una recomanació** en els següents termes:

- limitar l'ús del contracte menor de direcció d'obra als supòsits en què siga estrictament necessari recórrer a esta modalitat contractual i per a contractes que siguen complementaris de contractes d'obres també menors;

- en els casos en què, per raons justificades, siga necessari recórrer a la modalitat de contracte menor de direcció d'obra complementari d'obra no menor, que la direcció d'obra se circumscriba a l'execució material de la mateixa i posteriorment s'encomane a un tècnic municipal les funcions de l'article 243.3 de la LCSP.

En l'**al·legació quinta** es nega l'existència d'una relació laboral fraudulenta i s'enumeren una sèrie de notes que demostren l'autoorganització del treball, com són utilitzar el seu propi ordinador i la falta de control per part de l'Ajuntament en la presència i les vacances. S'afeg que si en alguna ocasió va firmar com no devia, això és, cal deduir, identificant-se com a tècnic municipal, va anar per causa exclusivament imputable a ell mateix.

Enfront d'això cal oposar que el gaudi de vacances, i la percepció dels honoraris durant estes, constituïx un indicatiu que el contracte no consistix en la realització d'un projecte concret i puntual, sinó en la prestació de servicis de forma continuada per a l'atenció d'un servici públic (Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid número 652/2007 de 10 juliol). I a més, que no es desvirtuen les altres notes assenyalades en l'Informe Provisional d'Investigació: l'assistència al centre de treball de l'ocupador (les dependències de l'Ajuntament), la utilització de altres mitjans materials d'este amés de l'ordinador, el sotmetiment a un horari determinat (12 hores/setmana, repartides en 2 dies per setmana), la programació del treball per l'ocupador (la prestació de servicis no ve determinada pel contractista sinó per les necessitats de l'Ajuntament), la posada a la disposició de l'empresari dels servicis realitzats (els informes i la resta d'actuacions), la retribució per temps de dedicació i no pel resultat aconseguit, o l'absència del risc i el lucre especial propi de l'activitat empresarial o professional.

I pel que fa a la identificació com a empleat públic, amb independència del possible ús indegut dels sistemes d'identificació, és clar que la utilització d'un certificat d'empleat públic va requerir necessàriament la prèvia emissió del certificat i la seua posada a disposició per al seu ús; i, finalment, no hi ha constància que l'Ajuntament emprenguera cap acció per a corregir i evitar la identificació com a Arquitecte tècnic de l'Ajuntament o tècnic municipal una vegada produïdes.

Per tot això esta al·legació ha de ser desestimada.

L'al·legació sexta posa de manifest que des de la presa de possessió de l'arquitecta tècnica de la Mancomunitat és esta qui realitza totes les actuacions que impliquen exercici d'autoritat, i que [REDACTED] va deixar de prestar servicis a l'Ajuntament des de la finalització del contracte en 2023.

No es desvirtua la conclusió provisional novena respecte al possible incompliment de les previsions legals per l'exercici de funcions reservades a funcionaris i a empleats públics en els contractes 45/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022. No obstant això, es justifica que es va procedir a regularitzar esta qüestió després de la presa de possessió de l'arquitecta de la Mancomunitat al juny de 2021, per la qual cosa cal estimar parcialment l'al·legació i recomanar la cobertura de la plaça d'arquitecte tècnic municipal amb la jornada de treball i dedicació que es considere necessària a fi de resoldre la necessitat estructural d'assessorament urbanístic i garantir que tota activitat subjecta a potestats públiques siga realitzada per personal funcionari.

Afig l'Ajuntament en les seues conclusions que procedix a incorporar les factures als expedients de contractació, per la qual cosa la irregularitat assenyalada en la **conclusió provisional tercera** de l'informe provisional d'investigació **ha sigut resolta**.

2.- Al·legacions de l'afectat.

El 5 de març de 2024 va tindre entrada en la seua electrònica de l'Agència una instància, número de registre d'entrada 473/2024, presentada pel Sr. [REDACTED] a la qual va adjuntar un escrit de contestació a l'informe provisional d'investigació.

En les **al·legacions primera, segona i tercera** de l'escrit l'afectat manifesta que la seua activitat s'ha limitat a treballar i prestar els seus servicis per a l'Ajuntament de Quartell en els treballs que se li encomanaven a través dels corresponents processos de licitació, contractes i fulls d'encàrrec; que les seues ofertes i propostes d'honoraris van estar basats en els coeficients per a redacció de projectes i direccions d'obra continguts en la instrucció tècnica per a la redacció de projectes d'obres a incloure en els Plans Provincials de la Diputació de València i els honoraris establits en l'anterior conveni entre Diputacions, Ajuntaments i Col·legi Oficials d'Arquitectes tècnics; i que la prestació de servicis des de març de 2020 fins a agost de 2023 va ser en virtut d'un procés de licitació en un procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada, per a la prestació del servici d'assessorament tècnic urbanístic per l'Ajuntament de Quartell, i per als servicis relacionats en l'esmentat plec, amb una dedicació de 12 hores/setmana i facturació mensual acorde amb la adjudicació del contracte.

En estes al·legacions el Sr. [REDACTED] es cenyix a constatar els fets acreditats en l'expedient, qüestions que no contradiuen les conclusions de l'informe provisional d'investigació i que, per tant, **no constitueixen al·legacions pròpiament dites** al contingut d'este.

Això no obstant, en la tercera al·legació s'inclouen dos aspectes rellevants. D'una banda, l'al·legació que l'activitat de l'afectat es va limitar a fer els treballs i servicis que se li encomanaven pot ser interpretada com un indici addicional de l'existència d'una relació de dependència o subordinació característica de les relacions laborals. I per altra banda manifesta l'existència d'un contracte menor d'assistència tècnica com a continuació del 45/2020 una vegada finalitzat aquest, la qual cosa constitueix un element addicional a l'existència d'una possible relació laboral fraudulenta.

L'al·legació quarta justifica l'ús del terme arquitecte municipal com a pràctica habitual i ús comú tant per part de l'Ajuntament com dels veïns, i per ser la finalitat del contracte d'assessorament tècnic la substitució de l'arquitecte tècnic municipal per trobar-se en situació d'excedència. Conclou assenyalant que l'ús del terme respon a l'aplicació d'una denominació inadequada, i que ni per la seua part ni per l'Ajuntament ni pels veïns s'ha atribuït l'acompliment amb caràcter oficial de lloc de funcionari ni d'empleat públic. S'afig a més que la seua alta com a usuari en la seua electrònica del cadastre va ser realitzada per l'Ajuntament davant la negativa del personal administratiu a consultar les dades cadastrals.

Encara que efectivament existira l'esmentat convenciment general que en l'execució del contracte no exercira com a funcionari o empleat públic, no es desvirtuen els indicis de dependència i alienitat

assenyalats en els antecedents de fet de l'informe provisional d'investigació, per la qual cosa **l'al·legació ha de ser desestimada.**

L'al·legació quinta es referix als contractes de “Bous al carrer” i es fonamenta en el caràcter específic d'estos esdeveniments, degut tant a la regulació pròpia, a saber la Llei 14/2010, de 3 de desembre, d'espectacles públics, activitats recreatives i establiments públics de la Comunitat Valenciana, i el Decret de 6 de març, del Consell, pel qual s'aprova el Reglament de festejos taurins tradicionals en la Comunitat Valenciana (bous al carrer), com als especials requeriments de seguretat i responsabilitat. Per estes raons han de ser tramitats com expedients segons el procediment de la Llei 14/2010, es realitzen a través d'un encàrrec independent, amb visat del col·legi professional, i en horari específic i diferent del de la prestació ordinària dels servicis, i, per tant, no formen part dels indicats en la lletra s) del Plec.

A causa de la seua especificitat i per revestir característiques particulars diferents de la funció d'assessorament urbanístic, procedix concloure que els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022, tots ells d'elaboració d'informes i certificats de seguretat de l'activitat “bous al carrer”, no coincidixen amb els servicis previstos en la lletra s) del PPT del contracte 45/2020, i que, per tant, no existix duplictat entre estos contractes menors i el d'assessorament urbanístic.

En la sexta s'argumenta que l'objecte dels contractes 374/2020 i 388/2020 no es correspon amb la lletra i) del PPT del contracte 45/2020, ja que no es va tractar de la redacció de projectes simplificats relatius a actuacions encarregades per l'Ajuntament, la redacció de plans de seguretat i salut i assumir la direcció d'obra d'estos, sinó de contractes l'execució dels quals en tots dos casos va ser objecte de licitació i realitzada per empreses externes a l'Ajuntament.

S'afig que segons el que es disposa en el Reial Decret 1627/1997 la redacció del pla de Seguretat és una obligació del contractista de les obres i no del promotor ni del tècnic redactor del projecte. Sobre això últim és necessari precisar que, en efecte, segons el que es disposa en l'article 6 del Reial Decret citat, l'estudi bàsic de seguretat i salut és elaborat pel tècnic competent designat pel promotor, per la qual cosa la realització d'este estudi en el contracte 374/2020 és consistent amb la prestació del servici de redacció del projecte; i que segons la lletra f) de l'article 2 el coordinador en matèria de seguretat i salut durant l'execució de l'obra també és designat pel promotor, el que és coherent amb les prestacions dels contractes 374/2020 i 388/2020. Així doncs no existix duplictat entre estos contractes i el contracte d'assessorament urbanístic.

En virtut de l'anterior, **cal estimar parcialment les al·legacions quinta i sexta** i concloure que no existix duplictat entre els contractes menors 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 amb el 45/2020 d'assessorament urbanístic. No obstant això, per raons elementals de seguretat jurídica i en compliment dels principis de transparència, integritat, i eficient utilització dels fons destinats a la realització d'obres, exigits tots en l'article 1 de la LCSP, hauria sigut necessari reflectir de manera expressa en els informes de necessitat dels contractes que les prestacions previstes en ells no es trobaven cobertes pel contracte d'assessorament urbanístic i els motius pels quals no ho estaven, per la qual cosa procedix emetre una recomanació al respecte.

En l'al·legació setètima es declara la falta de relació de l'afectat amb les empreses participants en les licitacions dels contractes “Obres de reforma del parc infantil municipal, situat en la confluència dels carrers Barraques, Quart, Faura i Constitució”, expedient 374/2020/4, i “Condicionament del LLavaner de Quartell com a sala expositiva permanent del Museu Molí Nou”, expedient 388/2020-2, la qual cosa confirma l'indicat en l'informe provisional d'investigació i, per tant, **no desvirtua les conclusions aconseguides** en este.

Finalment, **l'al·legació octava** exposa la situació de l'oficina tècnica d'urbanisme de l'Ajuntament, que tenia com a únic membre a l'afectat, qui en el compliment de les funcions d'assessorament urbanístic del contracte 45/2020 va realitzar tots els informes previs, memòries inicials i documentació per a les sol·licituds de subvencions en els projectes del Llavaner i del Parc dels

Titos. L'informe de data 2 de febrer de 2021 s'emmarcaria en esta activitat, en tot cas prèvia al contracte 388/2020 ja que les obres del Llavaner es van iniciar el 9 d'agost de 2021. D'altra banda, totes les actes, certificacions i informes redactades en relació a tots dos projectes ho van ser en qualitat de direcció facultativa. S'afig que els treballs de direcció facultativa van ser realitzats fora de l'horari del contracte d'assessorament urbanístic i s'especifica la manera de determinar el preu dels treballs oferits, qüestió esta última que no és abordada en l'informe i que no constituïx, en propietat, una al·legació a les conclusions provisionals.

Examinada esta al·legació, i considerant que després de l'estimació parcial de les al·legacions quinta i sexta s'exclou la duplicitat entre els contractes 388/2020 i 45/2020, resulta que l'informe de 2 de febrer de 2021 va ser emés en data anterior a l'inici de la prestació del contracte 388/2020, i que l'actuació de [REDACTED] [REDACTED] en tots dos casos va ser per compte de l'Ajuntament i en l'exercici de les funcions competència d'este i no de tercers, per la qual cosa **no s'aprecia l'existència de cap situació de conflicte d'interessos ni d'incompatibilitat deontològica.**

Això no obstant, la descripció de la situació de l'oficina tècnica de l'Ajuntament (amb un únic integrant) i l'elaboració dels diferents memòries i informes requerits per les Administracions per a la tramitació de subvencions, suposa un indici adicional del possible exercici de funcions reservades a empleats públics com de l'existència d'una possible relació laboral fraudulenta, i per lo tant cal mantindre les conclusions provisionals sèptima i novena assolides en el Informe Provisional d'Investigació.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. - Conclusió de les actuacions

L'article 16 de la Llei 11/2016 diu que, una volta finalitzada la tramitació, el director o directora de l'agència:

1. Haurà d'emetre un informe motivat sobre les conclusions de les investigacions, que haurà de tramitar l'òrgan que corresponga en cada cas, el qual, posteriorment i en el termini que s'haja establert a l'informe, haurà d'informar el director o la directora de l'agència sobre les mesures adoptades o, si escau, els motius que li impedeixen actuar d'acord amb les recomanacions formulades.
2. Finalitzarà el procediment, si escau, amb arxiu de les actuacions. L'arxiu serà comunicat al denunciant o sol·licitant en escrit motivat.
3. Iniciarà un procediment sancionador de conformitat amb el que disposa aquesta llei.
4. Si en el curs de les actuacions mampreses per l'agència s'observen indicis que s'hagen comés infraccions disciplinàries, el director o la directora de l'agència ho haurà de comunicar a l'òrgan que en cada cas corresponga. Si hi ha indicis que hagen tingut lloc conductes o fets presumiblement constitutius de delictes, es traslladarà de forma immediata al ministeri fiscal o a l'autoritat judicial i, en el cas que se'n puga derivar una possible responsabilitat comptable, es traslladarà a la jurisdicció del Tribunal de Comptes.
5. L'agència pot dirigir recomanacions motivades a les administracions i les entitats públiques en què se suggerisca la modificació, l'anul·lació o la incorporació de criteris amb la finalitat d'evitar les disfuncions o les pràctiques administratives susceptibles de millora, en els supòsits i les àrees de risc de conductes irregulars detectades.
6. Si la rellevància social o la importància dels fets que hagen motivat l'actuació de l'agència ho requereixen, el director o la directora pot presentar a la comissió parlamentària

corresponent, a iniciativa pròpia o per resolució de les Corts, l'informe o els informes extraordinaris que corresponguen.

SEGON.- De conformitat amb lo establert en l'article 39.1 de Reglament de funcionament i règim interior de l'Agència de 27 de juny de 2019 (DOGV núm. 8582, de 2.07.2019):

1. Concloues les actuacions d'investigació, s'elaborarà un informe final en què es detallaran els seus resultats, i es preveuran els fets i les circumstàncies constatats, les persones que hagen participat, col·laborat o intervingut en aquests, i la seua possible qualificació jurídica, així com les possibles responsabilitats.
2. L'informe final d'investigació serà subscrit per l'Agència i en aquest es recolliran les al·legacions formulades per les persones que puguen resultar implicades individualment en els fets objecte d'investigació.
3. Aquest informe final es comunicarà a la persona que va denunciar els fets que van donar lloc a la investigació, llevat que s'exigisca el manteniment del secret per a la bona fi de la investigació en l'Agència o en un altre òrgan.

TERCER.- Segons el que disposa l'article 40 del Reglament de funcionament i règim interior de l'Agència, de 27 de juny de 2019:

1. Una vegada finalitzada la tramitació de l'expedient d'investigació i sobre la base de l'informe final d'investigació a què es refereix l'article anterior, el director o directora de l'Agència, mitjançant resolució motivada, podrà acordar:
 - a) L'arxivament de les actuacions d'investigació, que serà comunicat als denunciants o sol·licitants. Si es constaten dades, elements o circumstàncies determinants de les quals no es tenia coneixement en el moment d'acordar l'arxiu de l'expedient d'investigació, se'n podrà acordar la reobertura.
 - b) La formulació de totes les recomanacions conduents a l'adopció de les mesures que s'estimen convenientes, que poden suggerir la modificació, l'anul·lació o la incorporació de criteris amb la finalitat d'evitar disfuncions o pràctiques administratives susceptibles de millora, en els supòsits i les àrees de risc de les conductes irregulars detectades.
 - c) Si s'observen indicis que s'hagen comés infraccions disciplinàries o altres fets sancionables d'acord amb la normativa sectorial, es comunicarà a l'òrgan competent.
 - d) Si s'adverteixen accions o omissions que preveuen els articles 17 i següents de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de la Generalitat, es proposarà l'inici del procediment sancionador corresponent.
 - e) En cas que es puga derivar una possible responsabilitat comptable, se'n donarà trasllat a la jurisdicció del Tribunal de Comptes.
 - f) Si hi ha indicis de conductes o fets presumiblement constitutius de delictes, se'n donarà trasllat de manera immediata al Ministeri Fiscal o a l'autoritat judicial.
2. Els informes d'investigació, les resolucions motivades que posen fi al procediment d'investigació i els que tinguen naturalesa de recomanació o de remissió de les actuacions a l'òrgan competent, no són susceptibles de recurs, ja que no declaren de manera definitiva l'existència de responsabilitat ni la vulneració de l'ordenament jurídic, ni decideixen el fons de l'assumpte. Tampoc les comunicacions o els requeriments que es facen en el marc del procediment d'investigació poden ser objecte de recurs. Tot això sense perjudici del respecte al dret de defensa i al dret d'accés a la informació de conformitat amb el que disposa la legislació vigent.
3. En el cas que la rellevància social o la importància dels fets que han motivat les actuacions de l'Agència ho requerisquen, la directora o director podrà presentar a la

comissió parlamentària corresponent, a iniciativa pròpia o per resolució de les Corts, l'informe o els informes extraordinaris que hi corresponguen.

4. L'Agència comprovarà que les autoritats competents apliquen les mesures administratives, financeres, legislatives o disciplinàries que els ha recomanat i en farà el seguiment mitjançant les actuacions que considere adequades. A aquest efecte, l'Agència pot dirigir recordatoris a la màxima autoritat de l'organisme afectat i sol·licitar-li la remissió d'un pla d'implementació de les recomanacions formulades en què es detallen les accions, els terminis i les persones responsables de cada una de les actuacions que cal dur a terme, o bé les raons que li impedeixen adoptar les mesures proposades.

5. En cas que les autoritats afectades no apliquen les recomanacions proposades ni en justifiquen la no-aplicació, l'Agència ho ha de fer constar en la memòria anual o en un informe extraordinari a les Corts, segons hi corresponga. En qualsevol cas, abans de fer constar expressament l'incompliment, l'Agència ho ha de comunicar, amb la proposta de memòria o informe, a la persona o l'òrgan afectats per tal que al·leguen el que creguen convenient.

QUART - Normativa específica

- Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual 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.
- Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic.
- Llei 4/2021, de 16 d'abril, de la Generalitat, de la Funció Pública Valenciana.
- Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local.
- Llei 53/1984, de 26 de desembre, d'Incompatibilitats del personal al servei de les Administracions Públiques.
- Decret de 17 de juny de 1955 per el que se aprova el Reglament de Serveis de les Corporacions locals

Per tot quant antecedix, RESOLC:

PRIMER. - FINALITZAR la tramitació de l'expedient d'investigació elevant les conclusions provisionals a les següents CONCLUSIONS FINALS:

Primera.- No consten en els expedients remesos dels contractes 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 l'emissió dels informes de l'òrgan de contractació justificant de manera motivada la necessitat dels contractes i que no s'està alterant el seu objecte amb la finalitat d'evitar l'aplicació dels l·lindars descrits en l'article 118 de la LCSP, ni l'aprovació de les despeses, ni les factures corresponents, ni les publicacions en la forma prevista en l'article 63.4.

Segona.- No consten en els expedients del contractes 374/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022 les ofertes demanades al adjudicatari.

Fins i tot no sent legalment exigible, d'acord amb el principi de competència i com a mesura antifrau i de lluita contra la corrupció, és convenient l'establiment de protocols o tràmits interns de gestió que permeten aconseguir el compliment dels fins generals de la contractació pública, en particular que incorporen als expedients dels contractes menors els documents que permeten verificar i fiscalitzar que els valors estimats dels contractes són ajustats a preus de mercat, qüestió que si es exigible legalment.

Tercera.- El contracte 374/2020 hauria pogut ser de duració superior a un any, incomplint la duració màxima establida en l'article 29.8 de la LCSP, i en el contracte 388/2020 s'hauria produït un incompliment del termini per a l'emissió de l'informe establert en l'article 243.3. Tot i que, a causa de les discrepàncies doctrinals, no procedix qualificar l'ús del contracte menor per al servei de direcció d'obra com una irregularitat que requerisca la revisió d'actuacions, per seguretat jurídica procedix emetre una recomanació perquè l'ús del contracte menor per als serveis de direcció d'obra es limite a contractes menors d'obra, i, en el cas que resulte estrictament necessari per a contractes d'obra no menors, que la direcció d'obra se circumscriba a l'execució material de la mateixa i posteriorment s'encomane a un tècnic municipal les funcions de l'article 243.3 de la LCSP.

Quarta.- La prestació del contracte 45/2020 i la continuació de este contracte amb un menor de 4 mesos de duració amb el mateix objecte podria ser constitutiva d'una relació laboral fraudulenta mantinguda amb D. [REDACTED]

Quinta.- S'han infringit les previsions legals respecte a l'exercici de funcions reservades a funcionaris i a empleats públics en el contracte 45/2020 d'assessorament urbanístic. També en els contractes 866/2021, 436/2022 i 844/2022 en la mesura en què estos contractes inclouen l'emissió d'informes tècnics per personal que no té la condició d'empleat públic.

SEGON. – FORMULAR les següents recomanacions a l'Ajuntament de Quartell:

Primera: Es certifique per la Secretaria de l'Ajuntament l'acreditació que s'han conformat els expedients dels contractes 374/2020, 388/2020, 866/2021, 436/2022 i 844/2022, amb indicació dels documents inclosos en cadascun dels expedients.

Segona.- Realitzar una adequada planificació i programació de la contractació administrativa que vaja a tindre lloc en l'exercici pressupostari o en períodes plurianuals, per a reduir al màxim la utilització de la figura del contracte menor.

Tercera.- Promoure la utilització dels procediments obert simplificat i simplificat abreujat previstos en l'article 159 de la LCSP, i no utilitzar la modalitat del contracte menor no ajustada a la legalitat per a atendre necessitats permanents, periòdiques, previsibles o recurrents.

Quarta.- En els supòsits en què siga necessari recórrer a la modalitat del contracte menor, aplicar en la seua tramitació, mitjançant la seua inclusió en les bases d'execució del pressupost o l'elaboració d'una instrucció interna, el que es preveu en l'apartat II de la Instrucció 1/2019, de 28 de febrer, de l'Oficina Independent de Regulació i Supervisió de la Contractació, que a continuació es reproduïx:

L'òrgan de contractació sol·licitarà, almenys, tres pressupostos, havent de quedar això prou acreditat en l'expedient.

Si les empreses a les quals se'ls haguera sol·licitat pressupost declinaren l'oferta o no respongueren al requeriment de l'òrgan de contractació, no serà necessari sol·licitar més pressupostos

Les ofertes rebudes així com la justificació de la seleccionada formaran, en tot cas, part de l'expedient.

De no ser possible l'anterior, haurà d'incorporar-se en l'expedient justificació motivada de tal extrem.

Quinta: Que, mitjançant la seua inclusió en les bases d'execució del pressupost o l'elaboració d'una instrucció interna, es tinga en compte en els expedients dels contractes menors que la motivació de la necessitat no és una mera clàusula formal, sinó una obligació que deriva dels principis d'igualtat, transparència i integritat, i que encara que no es precisa un raonament exhaustiu i detallat en tots els seus aspectes i perspectives, ha de tindre un contingut racional, un detall i una extensió suficients.

Sexta.- Limitar l'ús del contracte menor de direcció d'obra als supòsits en què siga estrictament necessari recórrer a esta modalitat contractual i per a contractes que siguen complementaris de

contractes d'obres també menors. Per seguretat jurídica, en els casos en què, per raons justificades, siga necessari recórrer a la modalitat de contracte menor de direcció d'obra complementari d'obra no menor, que la direcció d'obra se circumscriba a l'execució material de la mateixa i posteriorment s'encomane a un tècnic municipal les funcions de l'article 243.3 de la LCSP.

Sèptima.- Procedir a la provisió de la plaça d'arquitecte tècnic municipal amb la jornada de treball i dedicació que es considere necessària mitjançant la corresponent convocatòria pública, a fi de resoldre la necessitat estructural d'assessorament urbanístic i garantir que tota activitat subjecta a potestats públiques siga realitzada per personal funcionari, valorant la dedicació horària necessària del lloc de treball per a l'Ajuntament.

Que es recorde a tot el personal funcionari el règim d'incompatibilitats aplicable als funcionaris públics, així com les possibles situacions de conflicte d'interés.

TERCER.- Notificar a la Inspecció de Treball i Seguretat Social la present resolució, perquè, en l'exercici de les seues competències, realitze les actuacions inspectores tendents a determinar si els contractes administratius subscrits entre l'Ajuntament de Quartell i el Sr. [REDACTED] des del 27 de febrer de 2020 són constitutius d'una relació laboral fraudulenta.

QUART.- CONCEDIR un termini de sis mesos, a partir de la recepció de la resolució final d'investigació, perquè l'Ajuntament de Quartell informe al director de l'AVAF sobre l'acceptació de les recomanacions primera a sexta i paràgraf segon de la sèptima, o la justificació del seu incompliment. Concedir un termini de nou mesos pel que fa al primer paràgraf de la recomanació sèptima.

De conformitat amb el que es disposa en l'art. 40 del Reglament de l'Agència se sol·licita la remissió d'un pla d'implementació de les recomanacions formulades en el qual es detallen les accions, els terminis i les persones responsables de cadascuna de les actuacions que cal dur a terme, o bé les raons que li impedeixen adoptar les mesures proposades.

QUINT. - INFORMAR a l'Ajuntament de Quartell que en cas que no aplicara les recomanacions proposades, ni justificara la seua inaplicació, l'Agència haurà de fer-ho constar en la Memòria anual o en un informe extraordinari a les Corts, segons corresponga. En qualsevol cas, abans de fer constar expressament l'incompliment, l'Agència haurà de comunicar-lo, amb la proposta de memòria o informe, a la persona o òrgan afectats a fi que al·leguen el que creguen convenient. Tot això en compliment del referit article 40 del Reglament de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Fraude i la Corrupció de la Comunitat Valenciana.

SEXT. - NOTIFICAR la resolució de l'expedient a la persona denunciada, a l'Ajuntament de Quartell i al Sr. [REDACTED] per la seua implicació en els fets objecte d'investigació, amb indicació que, contra la resolució que finalitza les actuacions d'investigació amb recomanacions i inicia la fase de seguiment d'estes, no cap recurs, de conformitat amb el que es disposa en l'article 40.2 del Reglament de funcionament i règim interior de l'Agència (DOGV núm. 8582, de 2.07.2019), així com en l'article 20.4 en relació amb l'article 16.2 de la Llei 2/2023, de 20 de febrer, reguladora de la protecció de les persones que informen sobre infraccions normatives i de lluita contra la corrupció.

- De conformitat amb el regulat en l'article 8.1 de la Llei 11/2016, de 28 de novembre, de l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Fraude i la Corrupció de la Comunitat Valenciana, **la present comunicació/notificació té caràcter CONFIDENCIAL**, havent d'assegurar, en tot cas, la reserva màxima per a evitar perjudicis a la persona o entitat investigada i com a salvaguarda de l'eficàcia del procediment jurisdiccional o administratiu que es puga iniciar a conseqüència d'estes actuacions.

- Sent-li aplicable a la present actuació la Llei orgànica 3/2018, de Protecció de Dades Personals i garantia dels drets digitals, i altra legislació vigent en la matèria, **les dades personals continguts en esta, així com en la documentació adjunta, són CONFIDENCIALS, quedant prohibida la seua transmissió o comunicació pública per qualsevol mitjà o procediment**, i havent de ser tractats exclusivament per als fins propis de l' AVAF. [1]

DOCUMENT SIGNAT ELECTRÒNICAMENT

[1] Les dades personals seran tractats per l'Agència de Prevenció i Lluita contra el Frau i la Corrupció i incorporats a l'activitat de tractament «ACTUACIONS D'ANÀLISIS I INVESTIGACIÓ», la finalitat de la qual és «Anàlisi de les denúncies en matèria de frau i corrupció que són competència de l'Agència. Investigacions instruïdes per l'Agència a conseqüència d'actuacions d'ofici o de denúncies. Gestió de denúncies presentades a través de la Bústia de denúncies de l'Agència. Registre de crides i entrevistes relatives a denúncies i investigacions». Pot exercitar els seus drets d'accés, rectificació, supressió i portabilitat de les seues dades, de limitació i oposició al seu tractament, així com a no ser objecte de decisions basades únicament en el tractament automatitzat de les seues dades, quan procedisquen, davant l'Agència Valenciana Antifrau al carrer Navellos, 14-3, 46003 - València o en l'adreça de correu electrònic dpd@antifraucv.es. Pot trobar informació més detallada sobre el tractament i l'exercici dels drets que la normativa en protecció de dades li reserva en l'adreça <https://www.antifraucv.es/es/politica-de-privacidad>."