

Territori i ciutat

Butlletí digital de l'Oficina Tècnica de Cooperació

Març

nú

[Tornar al butlletí](#) |

Monogràfic

[\[Versió per imprimir\]](#)

La nova Llei de contractes del sector públic

José Luis Martínez-Alonso Camps
 Director dels Serveis de Secretaria de la Diputació de Barcelona
 i Professor associat de la Universitat de Barcelona

Febrer de 2008

Sumari. I. Introducció. II. Àmbit d'aplicació de la Llei. 1. Àmbit objectiu d'aplicació i finalitats. 2. Àmbit subjectiu d'aplicació. **III. Tipus de contracte.** 1. Delimitació dels contractes. 2. Contractes subjectes a una regulació harmonitzada. 3. Contractes administratius i contractes privats. 4. Recapitulació. **IV. Selecció del contractista i adjudicació dels contractes.** 1. Supressió dels termes concurs i subhasta. 2. Procediments d'adjudicació. 3. Imports en relació amb els procediments negociats i contractes menors. 4. Criteris de valoració de les ofertes. 5. Altres aspectes relatius a la selecció del contractista i l'adjudicació dels contractes. **V. Altres previsions de la Llei de contractes del sector públic. Bibliografia i altres fonts ¹.**

I. Introducció

Amb data 31 d'octubre de 2007 ha estat publicada al BOE la [Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic \(LCSP\)](#), la qual entrarà en vigor als sis mesos de la seva publicació. Culmina així un llarg procés les dates més rellevants del qual han estat les següents:

- Elaboració de diversos avantprojectes i consultes a comunitats autònomes, òrgans, entitats i organismes públics, FEMP i organitzacions socials i empresarials, entres les més significatives (juliol 2005-març 2006).
- Dictamen del Consell d'Estat núm. 514/2006, emès el 25 de maig de 2006.
- Aprovació del Projecte de Llei en la reunió del Consell de Ministres de 7 de juliol 2006.
- Tramitació al Congrés dels Diputats (juliol 2006 - juny 2007).
- Tramitació al Senat (juny - octubre 2007).
- Aprovació definitiva pel Ple del Congrés dels Diputats en la sessió de 25 d'octubre de 2007.

El *Text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques* (TRLCAP) de 2000 estava necessitat d'una modificació per incorporar les previsions de la Directiva comunitària 2004/18/CE, de 31 de març, sobre *coordinació dels procediments d'adjudicació dels contractes públics d'obres, de subministrament i de serveis*, incorporació que havia de produir-se no més tard del 31 de gener de 2006. Tot i que per transposar la Directiva podia perfectament haver-se modificat el TRLCAP, es va optar per tramitar una llei nova, amb el resultat, però, d'un incompliment manifest del termini establert, el qual ha motivat la denúncia per la Comissió Europea contra el Regne d'Espanya davant el Tribunal de Justícia de les Comunitats Europees (recurs interposat el 30 de maig de 2007, assumpte c-255/07).

La LCSP incorpora la Directiva 2004/18/CE i introdueix variacions significatives respecte del TRLCAP. D'aquestes, potser la més visible sigui la relativa a l'estructura de la Llei, entenent per tal la sistemàtica que adopta a l'hora de regular els diferents aspectes dels contractes del sector públic al llarg dels 303 articles i 53 disposicions que l'integren. Molt sintèticament, el canvi suposa:

- Abandonar l'esquema de part general (comú a tots els contractes) i part especial (amb especificitats per a cadascun d'ells) que seguia la TRLCAP.
- Passar a una sistemàtica seqüencial amb criteris heterogenis: segons la mateixa exposició de motius de la LCSP (epígraf III, 2n. paràgraf), els relatius a les matèries regulades, els blocs homogenis d'actuacions, l'abast de les normes segons resultin d'aplicació a tots els contractes, o sols a uns tipus determinats, i l'agrupació de les disposicions per raó dels seus distints destinataris del sector públic.

El resultat ha estat objecte de crítiques, començant pel mateix Consell d'Estat, que assenyala, al llarg d'un extens capítol (Dictamen 514/2006, VII), i entre altres reprotxes, que "el régimen de los contratos típicos se ha complicado notablemente" i com "para localizar el régimen completo de un contrato (...), la selección de normas aplicables obliga a recorrer prácticamente todos los libros de la ley para encontrarlas". I d'aquí que la conclusió li portés "a sugerir la conveniencia de un replanteamiento de la estructura del anteproyecto".

Aquest suggeriment no fou atès i es mantení l'estructuració *multipolar* en el projecte, i en la tramitació de la Llei fins a la seva aprovació.

La LCSP s'estructura en les següents grans parts:

- Títol preliminar. Disposicions generals
 - Capítol I. Objecte i àmbit d'aplicació de la Llei (art. 1-4)
 - Capítol II. Contractes del sector públic (art. 5-21)
- Llibre I. Configuració general de la contractació del sector públic i elements estructurals dels contractes.
 - Títol I. Disposicions generals sobre la contractació del sector públic (art. 22-39)
 - Títol II. Parts en el contracte (art. 40-73)
 - Títol III. Objecte, preu i quantia del contracte (art. 74-82)
 - Títol IV. Garanties exigibles en la contractació del sector públic (art. 83-92)
- Llibre II. Preparació dels contractes
 - Títol I. Preparació de contractes per les administracions públiques (art.93-120)
 - Títol II. Preparació d'altres contractes (art. 121)
- Llibre III. Selecció del contractista i adjudicació dels contractes
 - Títol I. Adjudicació dels contractes (art. 122-177)
 - Títol II. Racionalització tècnica de la contractació (art. 178-191)
- Llibre IV. Efectes, compliment i extinció dels contractes administratius
 - Títol I. Normes generals (art. 192-211)
 - Títol II. Normes especials per a contractes d'obres, concessió d'obra pública, gestió de serveis públics, subministraments, serveis i de col·laboració entre el sector públic i el sector privat (art. 212-290)
 - » Capítol I. Contractes d'obres (art. 212-222)
 - » Capítol II. Contracte de concessió d'obra pública (art. 223-250)
 - » Capítol III. Contracte de gestió de serveis públics (art. 251-265)
 - » Capítol IV. Contracte de subministrament (art. 266-276)
 - » Capítol V. Contractes de serveis (art. 277-288)
 - » Capítol VI. Contractes de col·laboració entre el sector públic i el sector privat (art. 289-290)
- Llibre V. Organització administrativa per a la gestió de la contractació
 - Títol I. Òrgans competents en matèria de contractació (art. 291-300)
 - Títol II. Registres oficials (art. 301-308)
 - Títol III. Gestió de la publicitat contractual per mitjans electrònics, informàtics i telemàtics (art. 309)
- Disposicions addicionals (33)
- Disposicions transitòries (7)
- Disposició derogatòria única
- Disposicions finals (12)
- Annexos (3)

[anar a inici de pàgina](#)

II. Àmbit d'aplicació de la Llei

1. Àmbit objectiu d'aplicació i finalitats

La LCSP té per objecte regular els contractes següents (art. 1 i 2):

- Els contractes del sector públic, entenent per tals els contractes onerosos, qualsevol que sigui la seva naturalesa (administratius o

privats), que celebrin els ens, organismes i entitats inclosos en el sector públic d'acord amb la relació continguda a l'art. 3, comentat després.

- Els contractes subvencionats, de forma directa i en més del 50%, per entitats que tinguin el caràcter de poders adjudicadors, que celebrin altres persones físiques o jurídiques en els supòsits previstos a l'art. 17 (determinats contractes d'obres d'import i de serveis)², així com els concessionaris d'obres públiques en els casos de l'art. 250.

La LCSP proclama com a finalitats (art. 1.1.):

- Garantir que la contractació del sector públic s'ajusta als principis de llibertat d'accés a les licitacions, publicitat i transparència dels procediments, i no discriminació i igualtat de tracte entre els candidats.
- Assegurar, en connexió amb l'objectiu d'estabilitat pressupostària i control de la despesa, una utilització eficient dels fons destinats a la realització d'obres, l'adquisició de béns i la contractació de serveis mitjançant l'exigència de la definició prèvia de les necessitats a satisfer, la salvaguarda de la lliure competència i la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa.

2. Àmbit subjectiu d'aplicació

Com es desprèn de la seva mateixa denominació, la LCSP regula els contractes del *sector públic*, i certament la delimitació dels ens que la integren és àmplia: inclou a totes les administracions, ens, organismes i entitats íntegrament públiques o, per simplificar, participades o finançades majoritàriament o controlades per subjectes pertanyents al sector públic (art. 3.1 i exposició de motius / EM, IV.1); i d'aquí que s'inclouin, per exemple, les societats i les fundacions en què concorrin aquestes característiques, o les mútues d'accidents de treball i malalties professionals de la Seguretat Social.

Succeeix, però, que l'aplicació de la LCSP no és homogènia. Així, es distingeixen tres nivells de sotmetiment a les prescripcions de la Llei (art. 3.2 i 3.3 i EM, IV.1):

- Entitats considerades administracions públiques (l'Administració General de l'Estat, les administracions autonòmiques i locals, entitats gestores de la Seguretat Social, organismes autònoms, universitats públiques, les anomenades administracions independents i la resta de les detallades a l'art. 3.2), a les quals se'ls aplica íntegrament la LCSP.
- Ens del sector públic que no tenen la consideració d'administracions públiques, però que són qualificats com a poders adjudicadors (art. 3.2, incís final i 3.3.b), raó per la qual se sotmeten sols a les prescripcions següents (art. 173 a 175):
 - Les de l'*adjudicació dels contractes subjectes a regulació harmonitzada* (art. 12 a 16, aplicació de la Directiva 2004/18/CE) en superar el líndars comunitari.
 - En el cas de no superar-los, l'adjudicació estarà sotmesa als principis de publicitat, concurrència, transparència, confidencialitat, igualtat i no-discriminació, així com l'observança de les instruccions que hauran d'aprovar a l'efecte.

En aquest grup s'inclouran, entre altres, les entitats públiques empresarials i les societats mercantils creades per satisfer necessitats d'interès general que no tinguin caràcter industrial o mercantil.

- Ens del sector públic que no són administracions públiques ni poden ser considerats poders adjudicadors, raó per la qual no se'ls aplica la Directiva 2004/18, en haver estat creats per satisfer necessitats d'interès general que sí tinguin caràcter industrial o mercantil, els quals únicament han d'ajustar-se en l'adjudicació dels contractes als principis i a l'observança de les instruccions esmentats al paràgraf anterior (art. 3.3 *a contrari* i 176, amb l'excepció del 17).

Com es desprèn de la lectura d'aquests paràgrafs, i també dels mateixos articles de la LCSP, l'aplicació dels criteris de subjecció a les normes de contractació no és fàcil, ni per als mateixos experts. Aquest és un dels aspectes que també ha rebut crítiques, per bé que la complexitat és deutora d'un altre fenomen, l'extraordinària fragmentació de les tipologies de personificacions instrumentals creades per les administracions.

Sobre el tema que comentem s'ha d'afegir que, per contrast amb la resta de previsions, la LCSP prescriu l'*aplicació anticipada de la delimitació de l'àmbit subjectiu de la Llei*, des de l'endemà de la seva publicació en el BOE (disposicions transitòria setena i final dotzena), el que ha comportat, en síntesi i tal com ha assenyalat Moreno Molina, que "durante los seis meses siguientes a la publicación de la LCSP se seguirá aplicando el TRLCAP, si bien en lo que se refiere a la regulación del ámbito subjetivo se deberá aplicar lo dispuesto por la LCSP" (2007: 17).

[anar a inici de pàgina](#)

III. Tipus de contractes

1. Delimitació dels contractes

En síntesi, els tipus de contractes són els següents:

1.1) Contracte d'obres (art. 6)

Són contractes d'obres els que tenen per objecte la realització d'una obra o l'execució d'algun dels treballs enumerats a l'annex I de la LCSP o la realització per qualsevol mitjà d'una obra que respongui a les necessitats especificades per l'entitat

del sector públic contractant. A més d'aquestes prestacions, el contracte pot comprendre, si s'escau, la redacció del projecte corresponent.

Per «obra» s'entén el resultat d'un conjunt de treballs de construcció o d'enginyeria civil, destinat a complir per si mateix una funció econòmica o tècnica, que tingui per objecte un bé immoble.

1.2) Contracte de concessió d'obres públiques (art.7)

La concessió d'obres públiques és un contracte que té per objecte la realització pel concessionari d'algunes de les prestacions a què es refereix l'article 6, incloses les de restauració i reparació de construccions existents, així com la conservació i el manteniment dels elements construïts, i en què la contraprestació a favor d'aquell consisteix o bé únicament en el dret a explotar l'obra, o bé en l'esmentat dret acompanyat del de percebre'n un preu. A més d'aquestes prestacions, la concessió pot incloure la redacció del projecte corresponent i obres accessòries o vinculades a l'explotació.

1.3) Contracte de gestió de serveis públics (art. 8)

El contracte de gestió de serveis públics és aquell en virtut del qual una Administració pública *encomana* (adjudica) a una persona, natural o jurídica, la gestió d'un servei la prestació del qual ha estat assumida com a pròpia de la seva competència per l'Administració que l'encomana. Aquest contracte pot comprendre l'execució de les obres necessàries per a la prestació del servei públic (art. 117.2 i 255.1).

D'acord amb l'art. 253, la contractació de la gestió dels serveis públics pot adoptar les modalitats següents:

- a. Concessió, per la qual l'empresari gestiona el servei al seu propi risc i ventura, i en termes d'equilibri econòmic (art. 258).
- b. Gestió interessada, en virtut de la qual l'Administració i l'empresari participen en els resultats de l'explotació del servei en la proporció que estableixi el contracte.
- c. Concert amb una persona natural o jurídica que realitza prestacions anàlogues a les que constitueixen el servei públic de què es tracti.
- d. Societat d'economia mixta en la qual l'Administració participi, per si mateixa o per mitjà d'una entitat pública, en concurrència amb persones naturals o jurídiques.

1.4) Contracte de subministrament (art. 9)

Són contractes de subministrament els que tenen per objecte l'adquisició, l'arrendament financer o l'arrendament, amb opció de compra o sense, de productes o béns mobles.

En tot cas, es consideren contractes de subministrament els següents:

- a. Aquells en què l'empresari s'obligui a lliurar una pluralitat de béns de forma successiva i per un preu unitari sense que la quantia total es defineixi amb exactitud en el moment de subscriure el contracte, perquè els lliuraments estan subordinats a les necessitats de l'adquirent.
- b. Els que tinguin per objecte l'adquisició i l'arrendament d'equips i sistemes de telecomunicacions o per al tractament de la informació, els seus dispositius i programes, i la cessió del dret d'ús d'aquests últims, a excepció dels contractes d'adquisició de programes d'ordinadors desenvolupats a mida, que es consideren contractes de serveis.
- c. Els de fabricació, pels quals la cosa o coses que han de ser lliurades per l'empresari s'han d'elaborar d'acord amb característiques peculiars fixades prèviament per l'entitat contractant, encara que aquesta s'obligui a aportar-hi, totalment o parcialment, els materials necessaris.

1.5) Contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat (art. 11)

Són contractes de col·laboració entre el sector públic i el sector privat aquells en què una Administració pública encarrega a una entitat de dret privat, per un període determinat en funció de la durada de l'amortització de les inversions o de les fórmules de finançament que es prevegin, la realització d'una actuació global i integrada que, a més del finançament d'inversions immaterials, d'obres o de subministraments necessaris per complir determinats objectius de servei públic o relacionats amb actuacions d'interès general, compregui alguna de les prestacions següents:

- a. La construcció, instal·lació o transformació d'obres, equips, sistemes, i productes o béns complexos, així com el manteniment, actualització o renovació, l'explotació o la gestió.
- b. La gestió integral del manteniment d'instal·lacions complexes.
- c. La fabricació de béns i la prestació de serveis que incorporin tecnologia específicament desenvolupada amb el propòsit d'aportar solucions més avançades i econòmicament més avantatjoses que les existents en el mercat.

- d. Altres prestacions de serveis lligades al desenvolupament per l'Administració del servei públic o actuació d'interès general que li hagi encomanat.

Només es poden subscriure contractes de col·laboració entre el sector públic i el sector privat quan prèviament s'hagi posat de manifest, en la forma que preveu l'article 118, que altres fórmules alternatives de contractació no permeten satisfer les finalitats públiques.

El contractista col·laborador de l'Administració pot assumir, en els termes previstos en el contracte, la direcció de les obres que siguin necessàries, així com realitzar, totalment o parcialment, els projectes per a la seva execució i contractar els serveis necessaris.

La contraprestació a percebre pel contractista col·laborador consisteix en un preu que s'ha de satisfer durant tota la durada del contracte, i que pot estar vinculat al compliment de determinats objectius de rendiment

1.6) Contracte de serveis (art. 10)

Són contractes de serveis els que tenen per objecte prestacions de fer consistents en el desenvolupament d'una activitat o dirigides a obtenir un resultat diferent d'una obra o un subministrament, la gestió d'un servei públic o la col·laboració entre el sector públic i el sector privat.

1.7) Contractes mixtos (art. 12)

Quan un contracte contingui prestacions corresponents a un altre o altres de diferent classe s'ha d'atendre en tot cas, per a la determinació de les normes que s'hagin d'observar en la seva adjudicació, al caràcter de la prestació que tingui més importància des del punt de vista econòmic.

2. Contractes subjectes a una regulació harmonitzada

La LCSP crea la categoria dels contractes subjectes a regulació harmonitzada per definir el negoci que, per raó de l'entitat contractant, del seu tipus i de la seva quantia, es troben sotmesos a les Directives comunitàries (EM, IV, 2), i en síntesi es defineixen així (art. 13.1):

Són contractes subjectes a una regulació harmonitzada els contractes de col·laboració entre el sector públic i el sector privat, en tot cas, i els contractes d'obres, els de concessió d'obres públiques, els de subministrament, i els de serveis compresos en les categories 1 a 16 de l'annex II de la LCSP, el valor estimat dels quals, calculat conforme a les regles que s'estableixen a l'article 76, sigui igual o superior a les quanties dels llistats comunitaris (obres, 5.150.000 euros, i subministraments o serveis, 133.000 o 206.000 euros en funció del tipus de cadascun, segons els arts. 14, 15 i 16), sempre que l'entitat contractant tingui el caràcter de poder adjudicador. També tenen la consideració de contractes subjectes a una regulació harmonitzada els contractes subvencionats per aquestes entitats a què es refereix l'article 17³.

No obstant això, no es consideren subjectes a regulació harmonitzada un seguit de contractes vinculats amb els programes destinats a la radiodifusió, la recerca i el desenvolupament, la defensa, els declarats secrets o reservats i les xarxes públiques i els serveis de telecomunicacions, en els termes establerts a l'art. 13.2.

Als contractes subjectes a regulació harmonitzada se'ls apliquen diverses especialitats vinculades amb:

- La publicació en el DOUE (Diari Oficial de la Unió Europea) i el BOE (art. 126.1.2n. paràgraf i 138.2.2n. p.).
- Els terminis mínims de presentació de proposicions (143.1, 148.1 i 151.1).
- El procediment negociat (154.c).
- Els concursos de projectes (168.4).
- L'adjudicació de contractes pels poders adjudicadors no considerats administracions públiques (174).
- Els acords marc (181.2).
- Els sistemes dinàmics de contractació (186.2), entre les particularitats més significatives.

[anar a inici de pàgina](#)

3. Contractes administratius i contractes privats

Els contractes del sector públic poden tenir caràcter administratiu o caràcter privat.

3.1) Contractes administratius (art. 19)

Tenen caràcter administratiu els contractes següents, sempre que els subscrigui una Administració pública:

- a. Els contractes d'obra, concessió d'obra pública, gestió de serveis públics, subministrament, i serveis, així com els

contractes de col·laboració entre el sector públic i el sector privat. No obstant això, els contractes de serveis financers (d'assegurances, bancaris i d'inversions) i els que tinguin per objecte la creació i interpretació artística i literària i els d'espectacles de lleure, culturals i esportius no tenen caràcter administratiu.

- b. Els contractes d'objecte diferent dels anteriorment expressats, però que tinguin naturalesa administrativa especial perquè estan vinculats al gir o tràfic específic de l'Administració contractant o perquè satisfan de forma directa o immediata una finalitat pública de l'específica competència d'aquella, sempre que no tinguin expressament atribuït el caràcter de contractes privats conforme al paràgraf segon de l'article 20.1, o perquè ho declari una llei.

Els contractes administratius es regeixen, quant a la preparació, adjudicació, efectes i extinció, per la LCSP i les seves disposicions de desplegament; supletòriament s'han d'aplicar les altres normes de dret administratiu i, si no, les normes de dret privat. No obstant això, als contractes administratius especials a què es refereix la lletra b) de l'apartat anterior els són aplicables, en primer terme, les seves normes específiques.

3.2) Contractes privats (art. 20)

Tenen la consideració de contractes privats els subscrits pels ens, organismes i entitats del sector públic que no compleixin la condició d'administracions públiques.

També són contractes privats els subscrits per una Administració pública que tinguin per objecte serveis financers (d'assegurances, bancaris i d'inversions), la creació i interpretació artística i literària o espectacles de lleure, culturals i esportius, i la subscripció a revistes, publicacions periòdiques i bases de dades, així com qualssevol altres contractes diferents dels que preveu l'apartat 1 de l'article 19 de la LCSP.

Els contractes privats es regeixen, quant a la preparació i adjudicació, en defecte de normes específiques, per la LCSP i les seves disposicions de desplegament, i supletòriament s'han d'aplicar les altres normes de dret administratiu o, si s'escau, les normes de dret privat, segons que correspongui per raó del subjecte o entitat contractant. Pel que fa als seus efectes i extinció, aquests contractes es regeixen pel dret privat.

De tota manera s'ha de tenir en compte que l'art. 4 de la LCSP, sobre negocis i contractes exclosos, inclou, entre d'altres, els següents (apartat 1.p):

Els contractes de compravenda, donació, permuta, arrendament i altres negocis jurídics anàlegs sobre béns immobles, valors negociables i propietats incorporals, tret que recaiguin sobre programes d'ordinador i hagin de ser qualificats de contractes de subministrament o serveis, que sempre tenen el caràcter de contractes privats i es regeixen per la legislació patrimonial. En aquests contractes no s'hi poden incloure prestacions que siguin pròpies dels contractes típics regulats a la secció 1a del capítol II del títol preliminar, si el valor estimat d'aquestes prestacions és superior al 50 per cent de l'import total del negoci o si no mantenen amb la prestació característica del contracte patrimonial relacions de vinculació i complementarietat en els termes que preveu l'article 25; en aquests dos supòsits, les prestacions esmentades han de ser objecte de contractació independent d'acord amb el que estableix aquesta Llei.

3.3) Jurisdicció competent (art. 21)

L'ordre jurisdiccional contenciós administratiu és el competent per resoldre les qüestions litigioses relatives a la preparació, adjudicació, efectes, compliment i extinció dels contractes administratius. També correspon a aquest ordre jurisdiccional el coneixement de les qüestions que se suscitin en relació amb la preparació i adjudicació dels contractes privats de les administracions públiques i dels contractes subjectes a regulació harmonitzada, inclosos els contractes subvencionats a què es refereix l'article 17 de la LCSP.

L'ordre jurisdiccional civil és el competent per resoldre les controvèrsies que sorgeixen entre les parts en relació amb els efectes, compliment i extinció dels contractes privats. Aquest ordre jurisdiccional també és competent per conèixer de totes les qüestions litigioses que afectin la preparació i adjudicació dels contractes privats que siguin subscrits pels ens i les entitats sotmesos a aquesta Llei que no tinguin el caràcter d'Administració pública, sempre que aquests contractes no estiguin subjectes a una regulació harmonitzada.

4. Recapitulació

En contrast amb la regulació del TRLCAP, la LCSP suprimeix el contracte de *consultoria i assistència*, que queda integrat en el de serveis, la durada del qual passa dels 2 anys i pròrroga màxima de dos més (TRLCAP, 198.1), als 4 anys i pròrroga màxima de dos més (LCSP, 279.1). La LCSP introdueix dues noves modalitats de contractes: els de *col·laboració entre el sector públic i el sector privat* i els *subjectes a regulació harmonitzada*.

Constitueix igualment una novetat el fet que la LCSP reserva la categoria de contractes administratius als que subscrivui una Administració pública i concretats als contractes d'obra, concessió d'obra pública, gestió de serveis públics, subministraments, serveis, de col·laboració entre el sector públic i el sector privat i els especials, amb les precisions efectuades abans (epígraf 3.1).

La categoria de contractes privats vindrà integrada per aquells que *objectivament* integrin les prestacions que així els caracteritzen segons l'art. 20 (serveis financers, creació artística, espectacles de lleure, compravenda i la resta reproduïts a l'epígraf 3.2), i aquells altres que celebrin les entitats que, no obstant formar part del sector públic, no tinguin la consideració d'administracions públiques.

De la interrelació de les caracteritzacions assenyalades resultarà, per exemple, que contractes d'obres o de serveis de neteja

tindran caràcter administratiu si els celebra l'Administració General de l'Estat, de la Generalitat o un ajuntament o una diputació, i privat si els subscriu una entitat pública empresarial (EPE) dependent d'aquelles.

Una certa paradoxa trobem també, finalment, amb la jurisdicció competent, ja que correspon:

- A l'ordre contenciós administratiu, la judicació de totes les qüestions que afectin els contractes administratius, els actes separables dels contractes privats de les administracions públiques i els contractes subjectes a regulació harmonitzada, inclosos els contractes subvencionats regulats a l'art.17.
- A l'ordre civil, la resolució de les controvèrsies sorgides amb els contractes privats, exclosos els subjectes a regulació harmonitzada, que subscriuguin els ens sotmesos a la LCSP que no tinguin el caràcter d'Administració pública, i les qüestions litigioses plantejades en relació amb els efectes, compliment i extinció dels contractes privats.

Com ha assenyalat Moreno Molina (2007:13), "¿Cómo es posible que actos de preparación y adjudicación de contratos de una entidad pública empresarial se residencien en la jurisdicción civil? ¿No son actos administrativos? ¿Qué sentido tiene el atribuir o no el conocimiento de los litigios sobre contratación pública a la jurisdicción contencioso-administrativa simplemente atendiendo a la cuantía de los contratos? ⁴ Se resucita así la problemática de la dualidad de jurisdicciones cuando debería haberse mantenido la clásica teoría de los actos separables residenciando en la jurisdicción contencioso-administrativa los litigios derivados de las controversias surgidas en la fase de preparación y adjudicación del contrato, al margen de la naturaleza pública o privada del ente contratante."

[anar a inici de pàgina](#)

IV. Selecció del contractista i adjudicació dels contractes

1. Supressió dels termes concurs i subhasta

Tal com avança l'exposició de motius (IV,4): *els termes "concurso" i "subhasta" -que en la legislació nacional es referien, de forma una mica artificial, a "formes d'adjudicació" del contracte com a instrument que s'havia d'utilitzar en conjunció amb els "procediments d'adjudicació"- se subsumeixen en l'expressió "oferta econòmicament més avantatjosa", que remet en definitiva als criteris que l'òrgan de contractació ha de tenir en compte per valorar les ofertes dels licitadors en els diferents procediments oberts, restringits o negociats, tant si s'utilitza un únic criteri (el preu, com en l'antiga "subhasta ") com si se'n considera una multiplicitat (com en l'antic "concurso"). El concepte legal d'"oferta econòmicament més avantatjosa" és, tanmateix, més ampli que l'utilitzat en la Directiva 2004/18, i engloba tant la noció estricta present a la norma comunitària -que pressuposa la utilització d'una multiplicitat de paràmetres de valoració-, com el criteri del "preu més baix", que l'esmentada disposició distingeix formalment de l'anterior; la Llei ha posat els dos conceptes comunitaris sota una mateixa rúbrica per evitar forçar el valor lingüístic usual de les expressions utilitzades (no s'entendria que l'oferta més barata, quan l'únic criteri a valorar sigui el preu, no fos qualificada com l'"econòmicament més avantatjosa"), i per facilitar el seu ús com a directriu que ressalti la necessitat d'atendre criteris d'eficiència en la contractació.*

2. Procediments d'adjudicació

Molt sintèticament, la regulació dels procediments d'adjudicació dels contractes segueix els criteris generals següents (Llibre III, Títol I): ⁵

1. L'adjudicació dels contractes es durà a terme ordinàriament mitjançant els procediments obert o restringit, i, en els supòsits previstos legalment, podran seguir-se els procediments negociat, de diàleg competitiu o l'aplicable als concursos de projectes, amb els trets generals següents:

- a. En el procediment obert de licitació tot empresari podrà presentar una proposició, d'acord amb els articles 141 a 145 de la LCSP.
- b. En el procediment restringit de licitació sols podran presentar proposicions aquells empresaris seleccionats expressament per l'òrgan de contractació, prèvia sol·licitud dels que en fossin interessats, d'acord amb els articles 146 a 152 de la LCSP.
- c. En el procediment negociat, l'adjudicació recaurà en el licitador justificadament escollit per l'òrgan de contractació, després d'efectuar consultes amb diversos candidats, sense que el seu número sigui inferior a tres sempre que això sigui possible, i negociar les condicions del contracte amb un o varis d'ells d'acord amb els articles 153 a 162 de la LCSP.

Aquest procediment serà objecte de publicitat prèvia en els casos previstos a l'article 161 de la LCSP.

- d. En el procediment de diàleg competitiu, el qual tindrà caràcter excepcional, l'òrgan de contractació dirigeix un diàleg previ amb els candidats seleccionats d'acord amb les normes del procediment restringit, a fi de desenvolupar una o varies solucions susceptibles de satisfer les seves necessitats i que serviran de base per tal que els candidats escollits presentin llurs ofertes, d'acord amb l'article 163 a 167 de la LCSP.
- e. En els concursos de projectes organitzats en el marc d'un procediment d'adjudicació d'un contracte de serveis o bé amb primes de participació o pagaments als participants es seguirà la tramitació específica prevista per a aquests casos a la normativa general, d'acord amb els articles 168 a 172 de la LCSP.

2. En els procediments obert i restringit de licitació l'adjudicació de l'oferta econòmicament més avantatjosa resultarà de l'aplicació:

- a. D'un sol criteri, que necessàriament haurà de ser el del preu més baix.
- b. De dos o més criteris, en els termes establerts a l'article 134 de la LCSP.

3. Caldrà justificar a l'expedient l'elecció del procediment i dels criteris d'adjudicació que s'utilitzin en cada cas.

4. La forma d'adjudicació en els contractes qualificats com a menors és directa, en els termes dels arts. 95 i 122.3 de la LCSP.

3. Imports en relació amb els procediments negociats i contractes menors

Una de les característiques de la LCSP és que ha incrementat els llindars per sota dels quals pot acudir-se al procediment negociat, per raó de la quantia, i al contracte menor, els quals han quedat situat en els imports següents (en euros): ⁶

PROCEDIMENT D'ADJUDICACIÓ	TIPUS DE CONTRACTES		
	OBRES	GESTIÓ SERVEIS PÚBLICS	CONTRACTES RESTANTS ⁷
Contracte menor	< 50.000	-	<18.000
Negociat sense publicitat	≤200.000	≤60.000	≤60.000
Negociat amb publicitat	>200.000 i <1.000.000	>60.000 i <500.000 ⁸	>60.000 i <100.000

(Contractes restants) ⁷

(>60.000 i <500.000) ⁸

[anar a inici de pàgina](#)

4. Criteris de valoració de les ofertes

Un dels aspectes més complexos i polèmics de la contractació és el relatiu a la formulació i aplicació dels criteris de valoració de les ofertes, els quals vénen regulats en l'art. 134 de la LCSP en els termes següents:

1. Per valorar les proposicions i determinar l'oferta econòmicament més avantatjosa s'han d'atendre criteris directament vinculats a l'objecte del contracte, com ara la qualitat, el preu, la fórmula utilitzable per revisar les retribucions lligades a la utilització de l'obra o a la prestació del servei, el termini d'execució o lliurament de la prestació, el cost d'utilització, les característiques mediambientals o vinculades amb la satisfacció d'exigències socials que responguin a necessitats, definides en les especificacions del contracte, pròpies de les categories de població especialment desfavorides a les quals pertanyin els usuaris o beneficiaris de les prestacions a contractar, la rendibilitat, el valor tècnic, les característiques estètiques o funcionals, la disponibilitat i cost dels recanvis, el manteniment, l'assistència tècnica, el servei postvenda o altres de semblants.

Quan només s'utilitzi un criteri d'adjudicació, aquest ha de ser, necessàriament, el del preu més baix.

2. Els criteris que han de servir de base per a l'adjudicació del contracte els determina l'òrgan de contractació i s'han de detallar a l'anunci, en els plec de clàusules administratives particulars o en el document descriptiu.

En la determinació dels criteris d'adjudicació s'ha de donar preponderància als que facin referència a característiques de l'objecte del contracte que es puguin valorar mitjançant xifres o percentatges obtinguts a través de la mera aplicació de les fórmules establertes en els plecs. Quan en una licitació que se segueixi per un procediment obert o restringit s'atribueixi als criteris avaluable de forma automàtica per aplicació de fórmules una ponderació inferior a la corresponent als criteris la quantificació dels quals depengui d'un judici de valor, s'ha de constituir un comitè que disposi d'un mínim de tres membres, format per experts no integrats en l'òrgan proponent del contracte i amb qualificació apropiada, al qual correspon avaluar les ofertes conforme a aquests últims criteris, o encomanar l'avaluació a un organisme tècnic especialitzat, degudament identificat en els plecs.

L'avaluació de les ofertes conforme als criteris quantificables mitjançant la mera aplicació de fórmules s'ha de fer després d'efectuar prèviament la d'aquells altres criteris en què no es doni aquesta circumstància, i se n'ha de deixar constància documental. Les normes de desplegament d'aquesta Llei han de determinar els supòsits i les condicions en què s'ha de fer pública l'avaluació prèvia, així com la forma en què s'han de presentar les proposicions per fer possible aquesta valoració

separada.

3. La valoració de més d'un criteri és procedent, en particular, en l'adjudicació dels contractes següents:

- a. Aquells els projectes o pressupostos dels quals no hagin pogut ser establerts prèviament i hagin de ser presentats pels licitadors.
- b. Quan l'òrgan de contractació consideri que la definició de la prestació és susceptible de ser millorada per altres solucions tècniques, a proposar pels licitadors mitjançant la presentació de variants, o per reduccions en el termini d'execució.
- c. Aquells per a l'execució dels quals faciliti l'òrgan, organisme o entitat contractant materials o mitjans auxiliars la bona utilització dels quals exigeixi garanties especials per part dels contractistes.
- d. Aquells que requereixin l'ús de tecnologia especialment avançada o l'execució dels quals sigui particularment complexa.
- e. Contractes de gestió de serveis públics.
- f. Contractes de subministraments, llevat que els productes que s'han d'adquirir estiguin perfectament definits perquè estan normalitzats i no sigui possible variar els terminis de lliurament ni introduir modificacions de cap classe en el contracte, i que, per tant, el preu sigui l'únic factor determinant de l'adjudicació.
- g. Contractes de serveis, llevat que les prestacions estiguin perfectament definides tècnicament i no sigui possible variar els terminis de lliurament ni introduir modificacions de cap classe en el contracte, i que, per tant, el preu sigui l'únic factor determinant de l'adjudicació.
- h. Contractes l'execució dels quals pugui tenir un impacte significatiu en el medi ambient, en l'adjudicació dels quals s'han de valorar condicions ambientals mesurables, com ara el menor impacte ambiental, l'estalvi i l'ús eficient de l'aigua i l'energia i dels materials, el cost ambiental del cicle de vida, els procediments i mètodes de producció ecològics, la generació i gestió de residus o l'ús de materials reciclats o reutilitzats o de materials ecològics.

4. Quan es prengui en consideració més d'un criteri, s'ha de precisar la ponderació relativa atribuïda a cadascun d'aquests, que es pot expressar fixant una banda de valors amb una amplitud adequada. En cas que el procediment d'adjudicació s'articuli en diverses fases, també s'ha d'indicar en quines d'aquestes s'aniran aplicant els diferents criteris, així com el lliard mínim de puntuació exigida al licitador per continuar en el procés selectiu.

Quan, per raons degudament justificades, no sigui possible ponderar els criteris escollits, aquests s'han d'enumerar per ordre decreixent d'importància.

5. Els criteris escollits i la seva ponderació s'han d'indicar a l'anunci de licitació, en cas que s'hagi de publicar.

6. Els plecs o el contracte poden establir penalitats, d'acord amb el que preveu l'article 196.1, per als casos d'incompliment o de compliment defectuós de la prestació que afectin característiques d'aquesta que s'hagin tingut en compte per definir els criteris d'adjudicació, o atribuir a la puntual observança d'aquestes característiques el caràcter d'obligació contractual essencial als efectes assenyalats a l'article 206.h).

5. Altres aspectes relatius a la selecció del contractista i l'adjudicació dels contractes

Altres aspectes significatius en relació amb la selecció del contractista i l'adjudicació, que per la seva rellevància o novetat han de ser mencionats, són els relatius a les previsions de la LCSP sobre:

- a. Confidencialitat de la informació facilitada pels licitadors (art. 124).
- b. L'admissibilitat de variants i millores (131).
- c. La subhasta electrònica, regulada en l'art. 132, l'apartat 1 del qual l'articula com un procés iteratiu, que té lloc després d'una primera avaluació completa de les ofertes, per a la presentació de millores en els preus o de nous valors relatius a determinats elements de les ofertes que les millorin en conjunt, basat en un dispositiu electrònic que en permeti la classificació a través de mètodes d'avaluació automàtics.
- d. La regulació de l'anomenat *perfil de contractant*, difós a través d'Internet i la pàgina web de l'entitat contractant, com a mitjà de publicitat de dades i informació referents a la seva activitat contractual (42), els seus requeriments i les seves virtualitats en relació amb:
 - L'anunci d'informació prèvia (125.2 i .3).

- La convocatòria de licitacions (126.4).
 - L'adjudicació del contracte (135.3 i 4).
 - La publicitat de les adjudicacions (138.1).
 - L'adjudicació dels contractes no subjectes a regulació harmonitzada (175.b).
 - El règim d'adjudicació de contractes dels ens que no tinguin la consideració de poders adjudicadors (176.3).
 - La publicació de la celebració d'acords marc (181.2), entre els més rellevants.
- e. La diferenciació entre l'*adjudicació provisional* i la *definitiva*, els requeriments respectius i les conseqüències derivades previstos en els arts. 135, 137, 37 (*recurs especial en matèria de contractació*) i demés disposicions concordants.

[anar a inici de pàgina](#)

V. Altres previsions de la llei de contractes del sector públic

Per completar aquesta aproximació introductòria, altres previsions de la LCSP que es consideren rellevants són les relatives a:

1. Regulació de la figura del *responsable del contracte*, que pot ser una persona física o jurídica, integrada en l'ens, organisme o entitat contractant o aliena a aquest i vinculada amb aquest a través de l'oportú contacte de serveis, a qui l'òrgan de contractació, entre altres opcions, pot encomanar la gestió integral del projecte, amb l'exercici de les facultats que li competeixen en relació amb la direcció i supervisió de la forma en què es realitzen les prestacions que constitueixen el seu objecte, i tot això per reforçar el control del compliment del contracte i agilitar la solució de les diverses incidències que poden sorgir durant la seva execució (EM, IV, 4 *in fine* i art. 41).

2. Flexibilització de les exigències relatives a la *garantia provisional*, de caràcter potestatiu en funció de les circumstàncies concurrents en cada contracte i no superior al 3% del seu pressupost (art. 91.1 i .2); característica que, encara que amb un grau menor, també s'estén a la *garantia definitiva*, susceptible de ser eximida, ateses també les circumstàncies concurrents i justificant-ho en els plecs, excepció feta dels contractes d'obres i de concessió d'obres públiques (83.1).

3. Introducció de les anomenades *condicions especials d'execució del contracte* que els òrgans de contractació podran establir, sempre que siguin compatibles amb el dret comunitari i s'indiquin a l'anunci de licitació i en el plec o en el contracte. Aquestes condicions d'execució es poden referir, en especial, a consideracions de tipus mediambiental o a consideracions de tipus social, amb la finalitat de promoure l'ocupació de persones amb dificultats particulars d'inserció en el mercat laboral, eliminar les desigualtats entre l'home i la dona en el dit mercat, combatre l'atur, afavorir la formació en el lloc de treball, o altres finalitats que s'estableixin amb referència a l'estratègia coordinada per a l'ocupació, definida a l'article 125 del Tractat constitutiu de la Comunitat Europea, o garantir el respecte als drets laborals bàsics al llarg de la cadena de producció mitjançant l'exigència del compliment de les convencions fonamentals de l'Organització Internacional del Treball (EM, IV, 3 i art. 102.1).

Entre d'altres virtualitats, aquestes condicions despleguen els seus efectes en relació amb les prohibicions de contractar (art. 49.2.e) i l'establiment de penalitats (102.2 i 196.1), en ambdós en cas d'incompliment en els termes fixats en els preceptes, així com en la seva configuració com obligacions essencials del contracte vinculades amb el compromís d'adscriure mitjans personals o materials (53.2) i la imposició de subcontractar en casos determinats (210.7), i el fet de considerar el seu incompliment com a causa de resolució (206.g).

4. Regulació de *sistemes de racionalització tècnica de la contractació*⁹, configurats sobre la base de celebrar acords marc, articular sistemes dinàmics de contractació, o centralitzar la contractació d'obres, serveis i subministraments en serveis especialitzats, d'acord amb les previsions dels articles 180 a 191 LCSP. Els trets principals d'aquests sistemes són els següents:

4.1) Els òrgans de contractació podran celebrar contractes, basats en un previ acord marc, amb les empreses que hagin estat originàriament parts en dit acord i sempre que no s'hi introdueixin modificacions substancials respecte els termes establerts en el propi acord. La durada d'un acord marc no podrà excedir de quatre anys, llevat de casos excepcionals degudament justificats.

Sota les premisses anteriors, el procediment d'adjudicació dels contractes s'articularà en funció del nombre d'empreses, en els termes següents:

- a. Si l'acord marc s'hagués celebrat amb una única empresa, l'adjudicació s'efectuarà en els termes establerts i, si fos necessari, l'òrgan de contractació podrà consultar i requerir per escrit a l'empresa que completi la seva oferta.
- b. Si l'acord marc s'hagués celebrat amb diverses empreses, que hauran de ser al menys tres en els termes de l'article 180.2 de LCSP, l'adjudicació dels contractes es pot efectuar bé directament tot aplicant els termes fixats el propi acord marc, o bé tot convocant les parts a una nova licitació en cas que no tots els termes estiguin fixats a l'acord, segons el procediment establert a l'article 182.4 de la LCSP.

4.2) Els òrgans de contractació podran articular sistemes dinàmics per a la contractació electrònica de serveis

i subministraments d'ús corrent quines característiques estiguin generalment disponibles en el mercat i satisfacin les seves necessitats, sempre que la utilització d'aquest procediment no obstaculitzi, restringeixi o falsegi la competència i d'acord amb allò establert als articles 183 a 186 de la LCSP.

4.3) D'acord amb les previsions dels art. 187 a 191 de la LCSP, les entitats del sector públic podran centralitzar la contractació de serveis i subministraments, atribuint-la a serveis especialitzats com a centrals de contractació, les quals podran assumir, com a servei d'assistència als òrgans de contractació, les competències contractuals següents:

- a. Adquirir subministraments i serveis.
- b. Adjudicar contractes, o celebrar acords marc per a la realització de subministraments i/o serveis.

Aquesta opció s'entén sens perjudici de la facultat de les entitats del sector públic d'adherir-se, mitjançant els acords corresponents, a sistemes externs d'adquisició centralitzada de nivell estatal, autonòmic o local.

5. Assumpció de les tendències a favor de la *desmaterialització dels procediments* optant per la *plena inserció dels mitjans electrònics, informàtics i telemàtics* (MEIT) en l'àmbit de la contractació pública, a fi de fer més fluides i transparents les relacions entre els òrgans de contractació i els operadors econòmics (EM, IV, 3).

L'ús d'aquest MEIT desplega els efectes en relació amb:

- El procediment restringit aplicat a contractes subjecte a regulació harmonitzada (reducció termini de recepció de sol·licituds de participació, indicacions per accedir als plecs i documentació complementària i reducció termini de recepció d'ofertes, ex 148.1, 150.2 i 151.1, respectivament).
- El sistema dinàmic de contractació (accés als plecs i documentació complementària, desenvolupament del sistema i adjudicació dels contractes, ex 184.2.c) i .3).
- La gestió de la publicitat contractual i la plataforma de contractació de l'Administració General de l'Estat (Llibre V, Títol III, art. 309).
- Els requeriments de tot ordre als quals haurà d'ajustar-se l'ús d'aquests mitjans electrònics, informàtics i telemàtics ens els procediments regulats en la LCSP (disposició addicional dinovena).

[anar a inici de pàgina](#)

6. Fixació de *normes específiques de contractació a les entitats locals* en els termes següents (disposició addicional segona):

6.1) Corresponen als alcaldes i als presidents de les entitats locals les competències com a òrgan de contractació respecte als contractes d'obres, de subministrament, de serveis, de gestió de serveis públics, els contractes administratius especials, i els contractes privats quan el seu import no superi el 10 per cent dels recursos ordinaris del pressupost ni, en qualsevol cas, la quantia de sis milions d'euros, inclosos els de caràcter plurianual quan la seva durada no sigui superior a quatre anys, sempre que l'import acumulat de totes les seves anualitats no superi ni el percentatge indicat, referit als recursos ordinaris del pressupost del primer exercici, ni la quantia assenyalada.

També correspon als alcaldes i als presidents de les entitats locals l'adjudicació de concessions sobre els béns d'aquestes i l'adquisició de béns immobles i drets subjectes a la legislació patrimonial quan el seu valor no superi el 10 per cent dels recursos ordinaris del pressupost ni l'import de tres milions d'euros, com també l'alienació del patrimoni, quan el seu valor no superi el percentatge ni la quantia indicats.

6.2) Corresponen al Ple les competències com a òrgan de contractació respecte als contractes no esmentats a l'apartat anterior que subscriu l'entitat local.

També correspon al Ple l'adjudicació de concessions sobre els béns de la corporació i l'adquisició de béns immobles i drets subjectes a la legislació patrimonial, com també l'alienació del patrimoni quan no estiguin atribuïdes a l'alcalde o al president, i dels béns declarats de valor històric o artístic sigui quin sigui el seu valor.

6.3) Als municipis de gran població a què es refereix l'article 121 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, les competències que es descriuen en els apartats anteriors les exerceix la Junta de Govern Local, sigui quin sigui l'import del contracte o la seva durada.

6.4) A les entitats locals és potestativa la constitució de juntes de contractació que actuïn com a òrgans de contractació en els contractes d'obres que tinguin per objecte treballs de reparació simple, de conservació i de manteniment, en els contractes de subministrament que es refereixin a béns consumibles o de fàcil deteriorament per l'ús, i en els contractes de serveis quan el seu import no superi el 10 per cent dels recursos ordinaris de l'entitat, o quan superin aquest import les accions estiguin previstes en el pressupost de l'exercici a què correspongui i es realitzin d'acord amb el que disposen les bases d'execució d'aquest.

Correspon al Ple acordar la constitució de les juntes de contractació i determinar-ne la composició, i hi han de formar part necessàriament el secretari o el titular de l'òrgan que tingui atribuïda la funció d'assessorament jurídic de la corporació, i el seu interventor. Els límits quantitius, que poden ser inferiors als assenyalats en

el paràgraf anterior, o els referents a les característiques dels contractes en què ha d'intervenir la Junta de Contractació com a òrgan de contractació, els ha de determinar, a les entitats locals de règim comú, el Ple, a proposta de l'alcalde o del president quan siguin, d'acord amb l'apartat 1, l'òrgan que tingui atribuïda la competència sobre aquests contractes, i la Junta de Govern Local en els municipis de gran població.

En els casos d'actuació de les juntes de contractació es prescindeix de la intervenció de la Mesa de contractació.

6.5) En els municipis que tinguin una població inferior a 5.000 habitants, les competències en matèria de contractació les poden exercir els òrgans que, amb caràcter de centrals de contractació, es constitueixen en la forma que preveu l'article 188 (creació per les comunitats autònomes i les diputacions), mitjançant acords a aquest efecte.

També es poden concertar convenis de col·laboració en virtut dels quals s'encomani la gestió del procediment de contractació a les diputacions provincials o a les comunitats autònomes de caràcter uniprovincial.

6.6) Als municipis de població inferior a 5.000 habitants, l'aprovació de la despesa ha de ser substituïda per una certificació d'existència de crèdit que ha d'expedir el secretari interventor o, si s'escau, l'interventor de la corporació.

6.7) Correspon a l'òrgan de contractació l'aprovació de l'expedient i l'obertura del procediment d'adjudicació en els termes que regula l'article 94.

L'aprovació del plec de clàusules administratives particulars ha d'anar precedida dels informes del secretari o, si s'escau, del titular de l'òrgan que tingui atribuïda la funció d'assessorament jurídic de la corporació, i de l'interventor.

6.8) Els informes que la Llei assigna als serveis jurídics els ha d'evacuar el secretari o l'òrgan que tingui atribuïda la funció d'assessorament jurídic de la corporació.

Els actes de fiscalització els exerceix l'interventor de l'entitat local.

6.9) Quan s'apliqui el procediment negociat en els casos d'urgència a què fa referència l'article 154, lletra e (imperiosa urgència, resultant d'esdeveniments imprevisibles per a l'òrgan de contractació i no imputables a ell), s'han d'incorporar a l'expedient els informes corresponents de la secretaria o, si s'escau, de la persona titular de l'òrgan que tingui atribuïda la funció d'assessorament jurídic de la corporació, i de la intervenció, sobre justificació de la causa d'urgència apreciada.

6.10) La Mesa de contractació ha d'estar presidida per un membre de la corporació o un funcionari d'aquesta, i n'han de formar part, com a vocals, el secretari o, si s'escau, el titular de l'òrgan que tingui atribuïda la funció d'assessorament jurídic, i l'interventor, com també els altres que designi l'òrgan de contractació entre el personal funcionari de carrera o personal laboral al servei de la corporació, o membres electes d'aquesta, sense que el seu nombre, en total, sigui inferior a tres. Actua com a secretari un funcionari de la corporació.

A les entitats locals municipals es poden integrar a la Mesa personal al servei de les corresponents diputacions provincials o comunitats autònomes uniprovincials.

6.11) Als municipis amb una població inferior a 5.000 habitants, en els contractes d'obres el període d'execució dels quals excedeixi el d'un pressupost anual, es poden redactar projectes independents relatius a cadascuna de les parts de l'obra, sempre que aquestes siguin susceptibles d'utilització separada en el sentit de l'ús general o del servei, o puguin ser substancialment definides, i precedeixi l'autorització concedida pel Ple de la corporació, adoptada amb el vot favorable de la majoria absoluta legal dels seus membres, autorització que no pot ser objecte de delegació.

6.12) Són aplicables als contractes d'obres les normes sobre supervisió de projectes que estableix l'article 109. La supervisió la poden efectuar les oficines o unitats competents de la mateixa entitat contractant o, en el cas de municipis que no en tinguin, les de la diputació provincial corresponent.

6.13) En els contractes que tinguin per objecte l'adquisició de béns immobles, l'import de l'adquisició pot ser objecte d'un ajornament de fins a quatre anys, amb subjecció als tràmits previstos a la normativa reguladora de les hisendes locals per als compromisos de despeses futures.

7. Previsions de caràcter marcadament social relatives a la *contractació amb empreses que tinguin a la plantilla persones amb discapacitat o en situació d'exclusió social i amb entitats sense ànim de lucre* (disposició addicional sisena), i a *contractes reservats*, en relació amb centres especials d'ocupació o en el marc de programes d'ocupació protegida (disposició addicional setena).

8. Règim transitori dels *expedients iniciats i contractes adjudicats abans de l'entrada en vigor de la LCSP*, d'acord amb els criteris següents (disposició transitòria primera):

8.1) Els expedients de contractació iniciats abans de l'entrada en vigor d'aquesta Llei es regeixen per la normativa anterior. A aquests efectes s'entén que els expedients de contractació han estat iniciats si s'ha publicat la corresponent convocatòria del procediment d'adjudicació del contracte. En el cas de procediments negociats, per determinar el moment d'iniciació s'ha de tenir en compte la data d'aprovació dels plecs.

8.2) Els contractes administratius adjudicats abans de l'entrada en vigor d'aquesta Llei es regeixen, quant als

seus efectes, compliment i extinció, inclosa la seva durada i règim de pròrrogues, per la normativa anterior.

9. Derogació de les disposicions de rang igual o inferior al de la LCSP ¹⁰, i en particular les relatives a *preceptes de textos de règim local* següents (disposició derogatòria única):

9.1) Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local: art. 21.1, lletra ñ) i p); 22.1, n) i o); 33.2, l) i n); 34.1, k) i m); 88 i 127.1, f).

9.2) Text refós aprovat pel Reial decret legislatiu 781/1986 (TRL), de 18 d'abril: art. 23, lletres a) i c); 24, c); 28, c) i d); 29, d); 89; 95.2; 112; 113; 115; 116 i 118 a 125.

10. Modificació de la Llei 7/1985, l'art. 85.2 de la qual, passa a tenir la redacció següent (disposició final primera):

2. Els serveis públics de la competència local es poden gestionar mitjançant alguna de les formes següents:

A. Gestió directa:

a. *Gestió per la mateixa entitat local.*

b. *Organisme autònom local.*

c. *Entitat pública empresarial local.*

d. *Societat mercantil local, el capital social de la qual sigui de titularitat pública.*

B. Gestió indirecta, mitjançant les diferents formes previstes per al contracte de gestió de serveis públics a la Llei de contractes del sector públic. ¹¹

11. Fins aquí la LCSP, però és també oportú comentar que el mateix dia que aquesta, es publicava en el BOE la [Llei 31/2007, de 30 d'octubre, sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis postals](#). Tal com precisa la seva exposició de motius, aquesta Llei incorpora a l'ordenament jurídic espanyol la Directiva 2004/17/CE del Parlament Europeu i del Consell de 31 de març de 2004, sobre la coordinació dels procediments de contractació en els sectors de l'aigua, de l'energia, dels transports i dels serveis postals, i la Directiva 92/13/CEE del Consell, de 25 de febrer de 1992, sobre coordinació de les disposicions legals, reglamentàries i administratives referents a l'aplicació de les normes comunitàries en els procediments d'adjudicació de contractes de les entitats que operen en els sectors esmentats. L'àmbit subjectiu de la Llei, tal com especifica el capítol I del mateix títol I, es projecta sobre les entitats públiques i privades, però se n'exceptuen les administracions públiques i els organismes autònoms, que queden subjectes a la regulació més estricta de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, per raons de disciplina i control de funcionament, aspectes que sembla aconsellable primar, respectant els límits establerts a la Directiva 2004/17/CE als efectes de la publicitat dels anuncis dels contractes al «Diari Oficial de la Unió Europea»

[anar a inici de pàgina](#)

Bibliografia i altres fonts

Avantprojecte de *Plec de Clàusules Administratives Generals aplicables als contractes de serveis, de subministraments, a altres contractes administratius i als privats de la Diputació de Barcelona*, debatut en el si del grup de contractació constituït a la Diputació de Barcelona i integrat per: ponent, J. Guasch; vocals: Ll. Álvarez, A. Barbarà, I. Bellosillo, J. L. Casbas, F. Gonzalo, J. Guasch, O. Lahuerta, A. Les, N. Marcet, P. Mahillo, A. Majó, J. L. Martínez-Alonso, J. Martínez de Morentin, J. I. Martínez, M. T. Muratel, L. Rocasalbas i M. J. Villarubia (gener-febrer 2008).

ESCRIHUELA MORALES, F.J.: *La Contratación del Sector Público. Especial referencia a los contratos de suministros y de servicios*. Madrid: La Ley, 2007.

MARTIN OVIEDO, J.M. i C.M. PRESEDO REY (Coord.): *Memento práctico de contratos públicos 2008-2009*. Madrid: Francis Lefebvre, 2007.

MARTINEZ-ALONSO CAMPS, J.L.: *Los servicios públicos locales. Concepto, configuración y análisis aplicado*. Barcelona: Bayer Hnos, S.A., 2007.

MORENO MOLINA, J.A.: "Presentación de la nueva Ley de Contratos del Sector Público". *La Ley. Especial Ley de Contratos del Sector Público*. 2007.

MORENO MOLINA, J.A. i PLEITE GUADAMILLAS, F.: *La nueva Ley de Contratos del Sector Público*. Madrid: La Ley, 2007.

LLEI 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic (BOE del 3 de novembre de 2007, suplement 33).

LLEI 31/2007, de 30 d'octubre, sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els

serveis postals. (BOE del 3 de novembre de 2007, suplement 33).

[anar a inici de pàgina](#)

¹ Agraïeix la col·laboració en la revisió d'aquest text de les Secretàries i els Secretaris delegats i demés tècnics de la Direcció dels Serveis de Secretaria de la Diputació de Barcelona [↗](#)

² Les xifres dels contractes d'obres i de serveis de la LCSP, d'importos $\geq 5.278.000$ i ≥ 211.000 euros, respectivament (art. 17.1), han estat substituïdes per les de 5.150.000 i 206.000 euros, respectivament, per l'Ordre EHA/3875, 2007, de 27 de desembre (BOE núm.313, de 31 de desembre de 2007 i correcció d'errates BOE núm. 30, de 4 de febrer de 2008). [↗](#)

³ En virtut de l'Ordre EHA/3875, 2007, de 27 de desembre (BOE núm. 313, del 31 de desembre de 2007 i correcció d'errates BOE núm. 30, del 4 de febrer de 2008), les xifres indicades substitueixen, respectivament, les de 5.278.000, 137.324 i 211.000 euros que figuraven, inicialment, als arts. 14 a 17. [↗](#)

⁴ Per exemple, un litigi sobre l'adjudicació d'un contracte de serveis de neteja d'edificis d'una EPE de valor estimat de 211.000 euros correspondrà judicar-lo a l'ordre contenciós administratiu, i a l'ordre civil si el valor és de 210.999 euros (art. 16.1.a versus 21). [↗](#)

⁵ Font: avantprojecte de Plec de clàusules administratives generals debatut en el si del grup de contractació constituït a la Diputació de Barcelona (gener-febrer 2008). [↗](#)

⁶ Regulació: art. 122.3, 153, 155.d, 156.b, 157.f, 158.e, 159 i 161. [↗](#)

⁷ De la dicció de l'art. 164.3 sembla quedar-ne exclòs el contracte de col·laboració entre el sector públic i el sector privat, que s'adjudicarà pel procediment del diàleg competitiu, sens perjudici de què pugui seguir-se el procediment negociat amb publicitat en el cas previst en l'art. 154.a. [↗](#)

⁸ Pressupost de despeses de primer establiment inferior a 500.000 euros i termini de durada del contracte inferior a 5 anys (art. 156.c). [↗](#)

⁹ Font: avantprojecte de Plec de clàusules administratives generals debatut en el si del grup de contractació constituït a la Diputació de Barcelona (gener-febrer 2008). [↗](#)

¹⁰ Entre les derogades òbviament es troba el TRLCAP, malgrat que no íntegrament, atès que es manté la vigència dels art. 253 a 260, sobre *financiació privada de la concessió d'obres públiques*, per bé que amb la previsió de regular per llei aquesta matèria (disposició final desena). [↗](#)

¹¹ Sobre la qüestió de si aquesta modificació comporta la derogació de l'arrendament com a modalitat de gestió indirecta de serveis locals, vegeu Martínez-Alonso (2007: 289-293), de la LCSP, els art. 253, la disposició derogatòria única en relació amb l'art. 95.2 del TRL/1986 i la disposició final setena, apartat 2, sobre el caràcter bàsic d'aquests preceptes, així com l'Estatut d'Autonomia de Catalunya de 2006 (art. 160.1.c, *in fine*), que atribueix a la Generalitat competència exclusiva en matèria de règim local, el que inclou, entre d'altres, *les modalitats de prestació dels serveis públics*. [↗](#)

[anar a inici de pàgina](#)