

# EAPC - Aprofundim en matèria de contractació del sector públic



Darreres modificacions de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic. Especificitats en la tramitació dels contractes i acords marc finançats amb fons procedents del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència

01-02-2021

Darreres modificacions de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic  
La disposició final 40 de la Llei 11/2020, de 30 de desembre, de pressupostos generals de l'Estat per a l'any 2021, i la disposició final cinquena del Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'Administració pública i per a l'execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència, introdueixen algunes modificacions en la LCSP, entre les quals cal destacar les següents:

**1. S'incrementen els llindars dels procediments oberts simplificats respecte dels contractes de serveis i subministraments:**

- S'incrementa el llindar del valor estimat dels contractes de subministraments i serveis tramitats pel procediment **obert simplificat**, que passa de 100.000 euros a **139.000 euros**.
- S'incrementa el llindar del valor estimat dels contractes de subministraments i serveis tramitats pel procediment **obert simplificat abreujat**, que passa de 35.000 euros a **60.000 euros**.

**2. S'eliminen determinats requeriments de verificació dels requisits dels mitjans propis personificats:**

Pel que fa als encàrrecs a mitjans propis d'una única entitat del sector públic (art. 32.2.b de la LCSP) o de dos o més poders adjudicadors (art. 32.4.b de la LCSP) o els encàrrecs a mitjans propis personificats per part d'entitats pertanyents al sector públic que no tinguin la consideració de poder adjudicador (art. 33 de la LCSP), bàsicament la modificació introduïda consisteix a suprimir:

- L'**obligació de reflectir en la memòria** integrant dels comptes anuals de l'ens destinatari de l'encàrrec el compliment dels requisits per ser considerat mitjà propi.
- L'**obligació de l'auditor de comptes de verificar-ho** en la realització de l'auditoria dels comptes anuals.

Aquestes modificacions no afecten els requeriments que la LCSP exigeix a les entitats del sector públic per poder tenir la condició de mitjà propi, sinó únicament determinats aspectes de la verificació del compliment d'aquests requisits.

### 3. S'elimina un dels conceptes indemnitzables per raó de la suspensió dels contractes:

Respecte dels conceptes indemnitzables relatius a la suspensió dels contractes que disposa l'article 208 de la LCSP, **se suprimeix** amb caràcter general com a concepte indemnitzable el **3% del preu de les prestacions que hagi d'haver executat** el contractista durant el període de suspensió.

### 4. S'exclou de la LCSP la contractació entre dues societats públiques que no siguin poder adjudicador:

A aquest efecte, la Llei general de pressupostos afegeix un nou apartat 6 a l'article 321 de la LCSP, per tal d'excloure de l'àmbit d'aplicació de la LCSP els **contractes entre dues societats mercantils pertanyents al sector públic** que no tinguin caràcter de poder adjudicador, sempre que es compleixin les condicions següents:

- La societat mercantil contractant ha de posseir de manera directa o indirecta la **totalitat del capital social** de la contractista o viceversa, o una **tercera societat** també del sector públic, que tampoc no tingui el caràcter de poder adjudicador, ha de ser titular del 100% del capital social de les dues primeres.
- Els contractes han de tenir per objecte l'adquisició de béns o la prestació de serveis que siguin necessaris per dur a terme l'**activitat mercantil pròpia de l'objecte social** de l'entitat contractant.
- Els contractes **no han de distorsionar la lliure competència** en el mercat. A aquest efecte, és necessari sol·licitar a l'autoritat de la competència corresponent un informe previ que analitzi els contractes concrets o categories generals de contractes de característiques similars que la societat tingui previst subscriure; aquest informe s'ha d'emetre en un termini màxim de 20 dies hàbils.

Especificitats de la tramitació dels contractes i acords marc finançats amb fons procedents del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència

Les mesures adoptades pels estats membres de la Unió Europea per intentar mitigar la propagació de la covid-19, han tingut un dràstic impacte econòmic i social, que ha fet necessària una reacció ràpida i l'adopció de mesures urgents i contundents per contrarestar les conseqüències d'aquesta crisi sense precedents i impulsar la ràpida recuperació econòmica. A aquests efectes, la Unió Europea ha posat en marxa un instrument europeu de recuperació (el pla Next Generation EU).

El BOE núm. 341, de 31 de desembre de 2020, va publicar el Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'Administració pública i per a l'execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència. Els articles 49-58 del capítol III del títol IV del Reial decret llei estan dedicats a les especialitats en matèria de contractació pública. Aquestes són les mesures principals que estableix aquest Reial decret llei, que afecten la contractació per part del sector públic de Catalunya pel que fa als contractes i acords marc finançats amb fons procedents de la UE:

#### 1. Tramitació per urgència i preferència en la seva tramitació:

La norma estableix l'obligació que els òrgans de contractació, primer de tot, **valorin** si cal o no la tramitació urgent de l'expedient i, en cas afirmatiu, cal que ho justifiquin a l'expedient. Si es tracta de contractes de serveis, subministraments o obres **subjectes a regulació harmonitzada**, l'expedient ha d'incorporar la **declaració d'urgència** i motivar la urgència en l'anunci de licitació.

Aquests contractes i acords marc gaudeixen de **preferència en la seva tramitació** i els terminis per emetre els **informes** respectius queden reduïts a **5 dies naturals**, sense possibilitat de pròrroga.

Les **especificitats dels procediments i de la tramitació per urgència** d'aquests contractes respecte del procediment d'urgència regulat en l'article 119 de la LCSP són les següents:

Respecte del **procediment obert**, s'estableix la reducció a la meitat dels tràmits del procediment, i el termini de presentació d'ofertes no pot ser inferior a 15 dies naturals des de l'enviament de l'anunci de licitació, en els mateixos termes que la LCSP.

Pel que fa al **procediment obert simplificat**, la tramitació per urgència no comporta la reducció dels terminis de tramitació, com ja estableix amb caràcter general la LCSP, si bé s'introdueixen algunes novetats a tenir en compte:

- Com a principal novetat destaquem la **modificació dels llindars**, que passen a ser de **5.350.000 euros** per a les obres (2.000.000 euros en la LCSP) i de **214.000 euros** per a serveis i subministraments (139.000 euros en la LCSP).
- Si bé es manté en 15 dies naturals com a mínim el **termini de presentació d'ofertes** en els contractes de serveis i subministraments, es rebaixa també a **15 dies naturals** per als contractes d'obres (20 dies d'acord amb la LCSP).
- Si s'han establert **criteris d'adjudicació subjectes a judici de valor**, s'estableix com a novetat que la valoració l'han de fer els tècnics de l'òrgan de contractació en un termini màxim de **4 dies naturals**.

En el procediment **obert simplificat abreujat** també s'estableixen algunes novetats:

- També **s'augmenten els llindars**, que passen a **100.000 euros** per a serveis i subministraments (60.000 euros en la LCSP) i a **200.000 euros** per a les obres (80.000 euros en la LCSP).
- Es **redueixen els terminis de presentació de les proposicions** a **8 dies naturals**, en lloc dels 10 dies hàbils que la LCSP disposa amb caràcter general; també es redueix a **5 dies naturals** el termini establert per a les compres corrents, que en la LCSP és de 5 dies hàbils.

En els **procediments restringits i de licitació amb negociació**, la tramitació per urgència establerta en aquest Reial decret llei no introdueix cap novetat a destacar.

En darrer lloc, pel que fa a la **concessió d'obres i la concessió de serveis subjectes a regulació harmonitzada**, s'estableix, en els mateixos termes establerts en la LCSP, que els terminis no són susceptibles de reducció.

## **2. Ampliació de la durada dels contractes de subministraments i serveis de caràcter energètic**

Si bé la LCSP ja establia amb caràcter excepcional que la durada dels contractes es pogués ampliar en determinats supòsits (art. 29.4 de la LCSP), el Reial decret llei ho estableix de manera expressa pel que fa als **contractes de subministrament i serveis de caràcter energètic** (amb durada màxima de **10 anys**).

## **3. Elaboració de plec tipus**

S'estableix la necessitat de promoure l'elaboració de plec tipus de clàusules tècniques i administratives, per tal d'homogeneïtzar i agilitar els processos de contractació. Aquests plec han d'incorporar **criteris verds, digitals, d'innovació, de foment de pimes i de**

responsabilitat social.

#### 4. Reducció dels terminis del recurs especial en matèria de contractació

Per als procediments de contractació finançats amb el fons de la UE i tramitats electrònicament, el termini per formalitzar el contracte és de **10 dies naturals** a partir del dia següent al que s'hagi remès l'adjudicació per mitjans electrònics -l'article 153.3 de la LCSP estableix amb caràcter general un termini de 15 dies hàbils des de la remissió de la notificació de l'adjudicació.

El termini per interposar recurs és de **10 dies naturals** (l'article 50 de la LCSP estableix amb caràcter general un termini de 15 dies hàbils).

També s'estableix que els òrgans de resolució de recursos en matèria de contractació pública s'han de pronunciar en el termini de **5 dies hàbils** sobre l'admissibilitat i el manteniment de les mesures cautelars adoptades, incloent-hi els casos de suspensió automàtica.

Hem destacat les principals novetats introduïdes per aquestes dues normes amb una afectació pel que fa al sector públic de Catalunya, si bé cal tenir en compte que, en el moment d'enviar a publicar aquest article, el Reial decret llei 36/2020, de 30 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents per a la modernització de l'Administració pública i per a l'execució del Pla de Recuperació, Transformació i Resiliència, estava pendent de convalidació pel Congrés dels Diputats. D'altra banda, el Govern de la Generalitat està treballant en un projecte de decret llei per tal d'adoptar mesures urgents per implementar i gestionar els fons procedents del Mecanisme de Recuperació i Resiliència i del Fons REACT-UE per al sector públic de Catalunya, que també inclourà especialitats en la tramitació dels contractes i acords marc que es financin amb aquests fons.



### **Rosa Maldonado Camats**

Responsable jurídica de regulació i assessorament en contractació de la Direcció General de Contractació Pública, Departament d'Economia i Hisenda