



NOTA INFORMATIVA

ASSUMPTE:

Modificació de les Lleis 30/2007, de 30 d'octubre, de contractes del sector públic, 31/2007, de 30 d'octubre, sobre procediments de contractació en els sectors de l'aigua, l'energia, els transports i els serveis postals i 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciós administrativa operada per la Llei 34/2010, de 5 d'agost (BOE núm. 192, de 9.8.2010).

JUSTIFICACIÓ:

La modificació respon bàsicament a la necessitat **d'adaptar la normativa contractual** interna a la **Directiva i jurisprudència comunitàries**, en particular, a la Directiva 2007/66/CE **sobre recursos en matèria de contractació**, tot instituint un sistema de recursos àgil i eficaç, circumstància que determina, igualment, la necessitat de refondre en un sol acte l'**adjudicació** provisional i la definitiva.

ENTRADA EN VIGOR:

La Llei entrarà en vigor **al mes de la seva publicació en el BOE (DF 3a.)**, és a dir, el 9 de setembre de 2010, excepció feta d'allò que determina la DT 1a. quant al primer nomenament i la constitució del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals que entra en vigor a l'endemà de la publicació de la Llei.

RÈGIM TRANSITORI:

El règim transitori serà el previst, amb caràcter general, a la Disposició transitòria primera de la Llei 30/2007 i, en conseqüència, **els expedients iniciats abans de l'entrada en vigor de la Llei 34/2010 es regiran per la normativa anterior. S'entendrà que han estat iniciats els expedients si s'hagués publicat la convocatòria** corresponent o s'haguessin **aprovat els plecs** corresponents en tractar-se de procediments negociats.

El règim transitori d'aplicació a la resolució de recursos especials en matèria de contractació –i en el seu cas, a la qüestió de nul·litat prevista als articles 37 a 39 de la Llei 30/2007- es regula a la Disposició transitòria tercera de la Llei 34/2010, d'acord amb la qual la tramitació seguirà el procediment previst als articles 312 a 318 de la Llei 30/2007 esmentada. **Quant a la competència per a la resolució dels recursos esmentats, en defecte de regulació autonòmica, la dita competència continuarà encomanada als mateixos òrgans que la tinguessin atribuïda amb anterioritat.**

Tanmateix, els procediments de recurs iniciats a l'empara de l'article 37 en la redacció vigent amb anterioritat a l'entrada en vigor de la Llei 34/2010 han de seguir tramitant-se fins a la seva resolució d'acord a aquell precepte (DT 3a. Llei 34/2010).

PRECEPTES QUE ES MODIFIQUEN, SUPRIMEIXEN O ADDICIONEN:

La Llei 34/2010 modifica la LCSP 30/2007 en el sentit següent:

- Es crea un nou epígraf sota la rúbrica: "Règim general", arts. 31 a 36.
- Es modifiquen els arts. 37 a 39 sota un nou epígraf: "Supòsits especials de nul·litat".
- S'addicionen els arts. 310 a 320 sota el epígraf "Règim especial de revisió de decisions en matèria de contractació i mitjans alternatius de resolució de conflictes".
- Es modifica l'art. 17.2.
- Es modifica l'art. 21.1.
- Es modifica l'art. 27.1.
- S'addiciona l'art. 28.3.
- Es modifica l'art. 31.
- Es modifica l'art. 34.1.
- Es modifica l'art. 35.1.
- Es modifica l'art. 42,.2.
- Es modifica l'art. 49.2.d).



Àrea de Presidència
Secretaria General
Direcció dels Serveis de Secretaria Adjunta a Secretaria General
Servei de Secretaries delegades

- Es modifica l'art. 50.2.e)
- Es modifica l'art. 83.1.paràgraf 1.
- Es modifica l'art. 87.1.
- Es modifica l'art. 91.1 i 4.
- Es modifica l'art. 92.1.
- Es modifica l'art. 96.2.b) i d) i es suprimeix la lletra c).
- Es modifica l'art. 99.1.
- Es modifica l'art. 100.1.
- Es modifica l'art. 130.1.c) i d).
- Es modifica l'article 135.
- Es modifica l'art. 136.4.
- Es suprimeix l'art. 137.1 i es modifica la rúbrica de l'art. 137.
- Es modifica l'art. 138.
- Es modifica l'art. 139.2.
- Es modifica l'art. 140.

- Es modifica l'art. 145. 1 i 2.
- Es modifica l'art. 174.1.a).
- Es modifica l'art. 181.3.
- S'addiciona l'art. 182.5.
- S'addiciona l'art. 186.6.
- Es suprimeix l'art. 206.d)
- Es suprimeix l'art. 208.1

- S'addiciona un paràgraf final a la DA 3a.
- S'addiciona un apartat 3 a la DA 19a.
- Es modifica la DA 27a.
- Es modifica la DF 7a., 1 i 2.

CONTINGUT BÀSIC DE LA MODIFICACIÓ DE LA LCSP

1- RÈGIM ESPECIAL DE NUL·LITAT

Els arts. 37 a 39 institueixen uns supòsits especials de nul·litat contractual que afecten als contractes següents:

- Contractes subjectes a regulació harmonitzada (arts. 13 a 17).
- Contractes de serveis de les categories 17 a 27 de l'annex II de VEC igual o superior a 193.000 €.

Els supòsits especials de nul·litat són els següents (art. 37):

- a) Adjudicació contractual sense anunci de licitació previ en DOUE quan sigui preceptiu.
- No procedirà, però, la declaració de nul·litat quan concorrin acumulativament les tres circumstàncies següents:
- que de conformitat amb el criteri de l'òrgan de contractació el contracte es trobi inclòs en algun dels supòsits d'exempció de publicació de l'anunci de licitació en el DOUE,



Àrea de Presidència
Secretaria General
Direcció dels Serveis de Secretaria Adjunta a Secretaria General
Servei de Secretaries delegades

- que es publiqui un anunci de transparència prèvia voluntària en el DOUE amb la informació rellevant sobre la contractació (identificació de l'òrgan, la justificació i la finalitat de la contractació i de l'adjudicatari, entre d'altres),
 - i que el contracte no s'hagi perfeccionat fins transcorreguts 10 dies hàbils comptadors des del següent al de la publicació de l'anunci.
- b) Incompliment del termini mínim de 15 dies hàbils que ha de transcórrer per a la formalització del contracte (termini entre la remissió als licitadors de la notificació de l'adjudicació i la formalització del contracte quan aquest és susceptible de recurs especial, art. 140.3), sempre que hi concorrin acumulativament els dos requisits següents:**
- 1er.)** que el licitador no hagués pogut interposar recurs especial,
 - 2on.)** i que concorri alguna infracció dels preceptes sobre procediment d'adjudicació que l'haguessin impedit ser adjudicatari.
- c) Quan, havent-se formulat recurs especial, s'hagi formalitzat el contracte sense tenir en compte la suspensió automàtica de l'acte d'adjudicació i sense esperar a que l'òrgan independent hagués dictat resolució sobre el manteniment o no de la suspensió.**
- d) Quan s'incompleixin les normes d'adjudicació de contractes -de quantia harmonitzada- derivats d'acords marc celebrats amb varis empresaris.**
- No procedirà, però, la declaració de nul·litat quan concorrin acumulativament les dos condicions següents:
 - que l'òrgan de contractació hagi notificat a tots els licitadors l'adjudicació, i, si ho sol·liciten, els motius de rebuig de proposicions i els determinants de la de l'adjudicatari,
 - i que el contracte no s'hagi perfeccionat fins transcorreguts els 15 dies hàbils des del següent al de la remissió de la notificació als licitadors.
- e) Quan s'incompleixin les normes d'adjudicació de contractes específics -de quantia harmonitzada- basats en sistemes dinàmics de contractació amb varis empresaris.**
- No procedirà, però, la declaració de nul·litat quan concorrin acumulativament les dos condicions següents:

- que l'òrgan de contractació hagi notificat a tots els licitadors l'adjudicació, i, si ho sol·liciten, els motius de rebuig de proposicions i els determinants de la de l'adjudicatari,
- i que el contracte no s'hagi perfeccionat fins transcorreguts 15 dies hàbils des del següent al de la remissió de la notificació als licitadors.

En qualsevol cas la declaració de nul·litat podrà ser obviada -no ser declarada-, per l'òrgan de contractació que podrà acordar el manteniment dels efectes del contracte en cas que existeixin raons imperioses d'interès general (art. 38). La resolució que acordi el manteniment dels efectes es publicarà al perfil de contractant.

En cas de manteniment dels efectes del contracte, la declaració de nul·litat s'haurà de substituir per alguna de les sancions alternatives següents, sens perjudici d'eventuals sancions disciplinàries que es podran imposar:

- a) Imposició de multa al poder adjudicador per import no inferior al 5% ni superior al 20% del preu d'adjudicació del contracte,
- b) o reducció proporcionada de la durada del contracte.

La qüestió de nul·litat especial (art. 39), que podrà ser interposada per qualsevol persona física o jurídica els interessos legítims de la qual s'hagin vist perjudicats o puguin resultar acreditats, davant òrgan independent, s'haurà d'interposar en el termini de 30 dies hàbils comptadors des de:

- la publicació de l'adjudicació,
- la notificació als licitadors

Altrament, la qüestió de nul·litat haurà d'interposar-se abans del transcurs de 6 mesos comptadors des de la formalització del contracte.

La qüestió de nul·litat no produeix efectes suspensius.

2- RECURS ESPECIAL EN MATÈRIA DE CONTRACTACIÓ

Els articles 310 a 320 institueixen un nou règim especial de revisió de decisions en matèria de contractació que afecta als contractes següents (art. 310.1):



Àrea de Presidència
Secretaria General
Direcció dels Serveis de Secretaria Adjunta a Secretaria General
Servei de Secretaries delegades

- Contractes d'obres, concessió d'obres públiques, subministraments, serveis, col.laboració público-privada i acords marc, subjectes a regulació harmonitzada.
- Contractes de serveis de les categories 17 a 27 de l'annex II, de VEC igual o superior a 193.000 €.
- Contractes de gestió de serveis públics amb pressupost de despeses de primer establiment superior a 500.000 € (IVA exclós) i termini de durada superior a 5 anys.
- Contractes subvencionats.

Són susceptibles de recurs els actes següents (art. 310.2):

- a) Anuncis de licitació, plecs i documentació contractual.
- b) Actes de tràmit qualificats.
- c) Acords d'adjudicació.

Aquests actes no són susceptibles de recurs administratiu ordinari i poden ser impugnats directament davant la jurisdicció contenciós-administrativa ja que el recurs especial és potestatiu (art. 310.5 i 6). Contra la resolució del recurs només es podrà interposar recurs contenciós-administratiu (art. 319).

L'òrgan competent per a la resolució serà especialitzat i independent (art. 311):

Administració General de l'Estat
(art. 311.1)

Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales

Administració CCAA
(art. 311.2)

Òrgan independent creat per aquestes o adhesió mitjançant conveni al Tribunal estatal

Administració local
(art. 311.3)

Òrgan establert per les normes de la Comunitat Autònoma i, en defecte de regulació autonòmica, òrgan independent creat per aquesta o Tribunal estatal en cas d'adhesió mitjançant conveni

Quant a la legitimació, està legitimada per interposar recurs qualsevol persona física o jurídica els drets o els interessos legítims de la qual s'hagin vist perjudicats o puguin resultar afectats per les decisions objecte de recurs (art. 312).

Quant al procediment, és necessari escrit anunciant prèviament el recurs que s'haurà de presentar en el registre de l'òrgan de contractació en el termini de 15 dies hàbils comptadors:

- des del següent a aquell en què es remeti la notificació de l'acte impugnat,
- des de l'endemà de la posta a disposició si es tracta de plecs i documentació contractual,
- des de l'endemà del dia en què s'hagi tingut coneixement de la infracció, si es tracta d'actes de tràmit qualificats
- o des de l'endemà de la publicació si es tracta de l'anunci de licitació.

L'escrit anunciant el propòsit d'interposar recurs s'ha presentar prèviament davant l'òrgan de contractació dins del termini previst per a la interposició (art. 314.1).

L'escrit d'interposició del recurs es presentarà en el registre de l'òrgan de contractació o en el de l'òrgan independent per a resoldre el recurs (art. 314.3).

En qualsevol cas, l'òrgan de contractació disposa de 2 dies hàbils per remetre a l'òrgan independent l'expedient de contractació i l'informe corresponent (art. 316.2).

Si l'acte recorregut és l'adjudicació, la interposició del recurs comportarà la suspensió de la tramitació de l'expedient de contractació (art. 315).

El termini per a la interposició del recurs és de 15 dies hàbils comptadors des de l'endemà de la remissió de la notificació, sense perjudici dels supòsits especials contemplats a la Llei (art. 314.2).

3- PERFECCIÓ DELS CONTRACTES

Atès el replantejament del règim de revisió de les decisions contractuals i en congruència amb l'eliminació de la doble adjudicació, provisional i definitiva, els contractes es perfeccionaran amb la seva formalització (art. 27.1), excepció feta dels contractes subvencionats que es perfeccionaran d'acord amb allò que disposi la legislació específica.



4- CLASSIFICACIÓ DE LES OFERTES I ADJUDICACIÓ DEL CONTRACTE

Com a conseqüència de la supressió de la doble adjudicació, el procediment d'adjudicació es modifica bàsicament en els termes següents (art. 135):

- a) La classificació de les proposicions presentades, que es farà per ordre decreixent, no contindrà les que s'hagin declarat desproporcionades o anormals.
- b) El licitador que hagi formulat l'oferta econòmicament més avantatjosa haurà de presentar, en el termini de 10 dies hàbils, comptadors des de l'endemà d'haver rebut el requeriment, la documentació acreditativa de:
 - estar al corrent en el compliment de les seves obligacions tributàries i amb la Seguretat Social, o bé, autoritzar a l'òrgan de contractació per que obtingui l'acreditació corresponent,
 - disposar efectivament dels mitjans que s'hagués compromès a dedicar a l'execució del contracte, en el seu cas,
 - i haver constituït la garantia definitiva, en el seu cas.
- c) L'adjudicació s'ha de produir dins el termini de 5 dies hàbils següents a la recepció de la documentació; ha de ser motivada; es notificarà als licitadors i simultàniament es publicarà al perfil de contractant.
- d) La notificació de l'adjudicació, que es podrà fer per correu electrònic (art. 28 llei 11/2007, de 22 de juny), contindrà en tot cas:
 - Resum de les raons de rebuig de licitadors.
 - Resum de les raons d'exclusió de licitadors.
 - Nom de l'adjudicatari i característiques i avantatges de la seva proposició.
- e) En la notificació i en el perfil de contractant en el què necessàriament s'ha de publicar l'adjudicació (art. 42.2 *in fine*) s'indicarà el termini per a la formalització del contracte.

5- FORMALITZACIÓ DE CONTRACTES

La formalització de contractes de quantia superior a la prevista per als contractes menors es publicarà en el perfil de contractant (art. 138).

Així mateix es publicarà en:

- Perfil de contractant i BOPB o DOGC si la quantia del contracte és igual o superior a 100.000 €.
- Perfil de contractant, BOPB o DOGC, BOE i DOUE si el contracte és subjecte a regulació harmonitzada.

6- TERMINI DE FORMALITZACIÓ DE CONTRACTES

El contracte s'ha de formalitzar (art. 140.3):

- En general: en el termini màxim de 15 dies hàbils següents a aquell en què es rebí la notificació de l'adjudicació.
- En cas de contractes susceptibles de recurs especial: la formalització no es pot produir abans que transcorrin 15 dies hàbils des de la remissió de la notificació de l'adjudicació.

Transcorregut aquest termini, el contracte s'haurà de formalitzar en un termini màxim de 5 dies comptadors des de l'endemà d'aquell sempre que l'expedient no estigui suspès.

7- CAUSES DE RESOLUCIÓ

En congruència amb la circumstància que la perfecció del contracte es produeix amb la seva formalització, la manca d'aquesta deixa de ser causa de resolució (supressió arts. 206.d) i 208.1).

Barcelona, 1 de setembre de 2010

Vist i plau

La Secretària General

Petra Manhillo García


Diputació
Barcelona
xarxa de municipis
Secretaria General

La cap del Servei de Secretaries delegades

Ma. Teresa Muratel Caveró