



GOVERN BALEAR
Conselleria d'Economia, Hisenda i Innovació
Junta Consultiva de Contractació Administrativa

Informe 9/98 de 14 de setembre de 1998.

PROJECTE DE DECRET PEL QUAL ES DESPLEGUEN ASPECTES DETERMINATS DE LA LLEI DE FINANCES I DE LES LLEIS DE PRESSUPOSTS GENERALS DE LA CAIB.

- a) Antecedents**
- b) Presupòsits d'admissibilitat**
- c) Consideracions jurídiques**

ANTECEDENTS

El Viceinterventor General de la CAIB tramet al president de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa un escrit, de data 14 de juliol de 1998, en el qual sol·licita l'informe preceptiu a què fa referència l'article 2.1. a) del Decret 20/1997, de 7 de febrer, amb relació al Projecte de decret que desplega aspectes determinats de la Llei 1/98, de 5 de febrer, de finances i de les lleis de pressuposts generals de la CAIB.

A la sol·licitud s'hi adjunten el Projecte de decret i un informe de la Secretaria General Tècnica de la Conselleria d'Economia i Hisenda.

PRESSUPOSTS D'ADMISSIBILITAT

1) La sol·licitud d'informe la fa el Viceinterventor General de la CAIB com a substitut d'aquesta Intervenció General, d'acord amb els art. 2 del Decret 36/1996, de 7 de març, i 3 de l'Ordre de 23 de març de 1996, qui té legitimació per a això de conformitat amb els art. 12.1 del Decret 20/1997, de 7 de febrer (BOCAIB núm. 24 de 25-02-1997), i 15.1 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB (BOCAIB núm. 133 de 25-10-1997).

2) A la sol·licitud s'hi adjunta un informe de la Secretaria General Tècnica de la Conselleria d'Economia i Hisenda, en compliment del que disposa l'apartat 4 de l'art. 16 del Reglament esmentat.

3) La documentació aportada és suficient per a poder emetre l'informe sol·licitat, atès que es compleixen tots els requisits previs d'admissió.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA.- Correspon a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB emetre l'informe preceptiu en els projectes normatius de caràcter reglamentari en matèria de contractació administrativa, de conformitat amb el que disposa l'article 2.1. a) del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació d'aquesta, i n'és l'òrgan competent per a això el Ple de la Junta, d'acord amb l'article 6.1. d'aquest Decret, i n'ha d'informar prèviament la Comissió Permanent, d'acord amb l'apartat 2 del mateix article 6, així com amb l'article 17.4 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB.

SEGONA.- El Projecte de decret sotmès a informació té un contingut normatiu ampli que no s'exhaureix en el camp de la contractació administrativa, i hem de limitar la nostra anàlisi exclusivament a aquells preceptes que abracen aquesta matèria, que recullen els capítols VI i VII del Títol tercer, articles del 34 al 42, i en molts d'ells hi continua la redacció del Decret 115/1997, de 6 de setembre, que es deroga pel Projecte, i en alguns es produeixen modificacions, així com incorporacions noves al text; per la qual cosa l'informe s'haurà de circumscriure a aquestes dues darreres innovacions respecte del Decret anterior, i seguir la sistemàtica d'explicitar el que, segons el judici d'aquesta Junta, sigui necessari o convenient i donar el vistiplau a aquelles

qüestions que no s'esmentin expressament.

TERCERA.- Si anam al fons de la qüestió, el primer article que trobam és el 34, el títol del qual diu:

"Article 34. Expedients de contractació: Contractació amb empreses públiques i vinculades (art. 24 Llei 9/97)".

Aleshores el contingut de l'article és una transcripció literal de l'art. 24 de la Llei 9/1997, de 22 de desembre, de diverses mesures tributàries i administratives, a la qual cosa no s'hi pot objectar res, atès que no és competència de la Junta informar textos legals, sinó només reglamentaris, i que, a més, ja estan aprovats, i pel fet de ser una transcripció, qualsevol observació al Decret ho seria a la Llei.

Ara bé, el que no es transcriu és el títol o enunciat de l'article, atès que a la Llei hi figura de la manera següent:

"Règim jurídic de les actuacions que, a títol obligatori, duguin a terme les empreses públiques".

Aquesta redacció ens sembla que és més d'acord amb el contingut de la Llei i que també s'hauria de transcriure en el Projecte de decret, atès que en aquest s'hi ha mantingut la redacció del Decret 115/1997, que es vol derogar, i es deixa sense efecte el contingut anterior i s'indueix a error entre el títol de l'article i el text d'aquest en parlar d'empreses vinculades, quan el que és cert és que el nou article no tracta d'elles de cap manera, sinó només de les que regula l'article 1. b) de la Llei 3/1989, de 29 de març, i les empreses vinculades les recull l'apartat c) d'aquest text legal.

També és equívoca la terminologia *"contractació amb empreses públiques"*, atès que el que regula l'article 34 del Projecte de decret no és una contractació vertadera, que fins i tot la prohibeix l'apartat 3, sinó l'execució de les obres, els treballs i les activitats per part de la mateixa Administració de la qual es considera un mitjà propi instrumental i un servei tècnic a l'empresa pública.

Conseqüentment amb tot el que s'ha exposat es considera que seria més adequat canviar l'enunciat de l'article 34 i substituir-lo per una transcripció literal de l'enunciat de l'article 24 de la Llei 9/97, de la qual n'és la causa.

Per concloure, hem de fer constar la desaparició, en el Projecte de Llei, del contingut de l'anterior article 31 del Decret 115/97, al qual l'article 34 actual pretén substituir, desaparició que es considera que no s'hauria de dur a terme, com a mínim, en allò que fa referència a les empreses vinculades, atès que el nou article no les preveu i, per tant, l'art. 18.2 de la Llei 13/88, del qual en derivava, continua vigent.

QUARTA.- L'article 36 del Projecte de decret és nou respecte de l'anterior i tracta les garanties provisionals en els expedients de contractació.

En aquest article s'hi recull la manera d'acreditar la garantia provisional davant els òrgans de contractació, i s'adequa al que disposen la Llei de contractes de les administracions públiques i el Reial decret 390/1996, d'1 de març, de desplegament parcial d'aquesta, i s'elimina la contradicció que hi havia entre aquestes normes i el Decret autonòmic núm. 156/1989, de 14 de desembre, que regulava els procediments de constitució i devolució de finances davant la Tresoreria General de la CAIB, que hem de considerar derogat en aquest punt pel Projecte de decret.

Si de cas, podem afegir que, atès que en la tramitació dels procediments negociats, fixada en els models tipus de plecs de clàusules administratives particulars, aprovats recentment pel Consell de Govern, no hi ha el sobre pròpiament dit, que és habitual a la resta de procediments, seria més exacte suprimir, tant a l'apartat 1 com al 2 d'aquest article 36, les frases *"s'introduirà en el sobre"* i *"introduint-lo en el sobre corresponent"*; i substituir la supressió de l'apartat 1 per la dicció següent: *"i es lliurarà a l'òrgan de contractació..."*, que és una mera transcripció de l'apartat 4 de l'article 18 del RD 390/1996, i amb aquesta s'abracen tant els procediments en què hi ha sobre com els que en manquen.

CINQUENA.- L'article 37 del Projecte de decret recull l'anterior article 33 del Decret 115/1997, i hi afegeix un paràgraf nou i també les expressions "*subministrament i serveis*" a l'enunciat.

El nou paràgraf diu literalment:

"Quan no sigui possible un acte formal de lliurament per la naturalesa de la prestació, no seran necessàries la sol·licitud ni la designació del representant de la Intervenció General; en aquests casos s'expedirà la certificació de l'òrgan corresponent de la Conselleria que acrediti que s'ha dut a terme el servei o la prestació d'acord amb les condicions generals i particulars que regeixen el contracte esmentat".

La LCAP, en el seu article 111.2, amb caràcter bàsic, disposa que "en qualsevol cas" hi haurà "un acte formal i positiu de recepció o conformitat" després d'haver-se fet el lliurament o d'haver dut a terme l'objecte del contracte. Per això, consideram més oportú que el Projecte, en lloc d'utilitzar l'expressió "quan no sigui possible un acte formal de lliurament...", ha de dir:

"un acte material de lliurament", atès que l'acte formal sempre hi ha de ser d'acord amb la Llei, bé sigui de "recepció" o bé de "conformitat" del lliurament o de la realització de l'objecte del contracte. I el que pretén el Projecte és, precisament, no recórrer a la recepció quan aquesta no consisteixi en rebre materialment alguna cosa, sinó que només s'ha de constatar que s'ha dut a terme l'objecte del contracte, per la qual cosa basta que l'òrgan de contractació certifiqui l'existència del "acte formal" que va rebre o conformà.

Quant a la possibilitat, que recull aquest article 37 del Projecte, de prescindir que en aquests casos es comuniqui a la Intervenció, no hi ha res que objectar atès que el darrer incís de l'apartat 2 de l'article 111 de la LCAP no és de caràcter bàsic, d'acord amb el que regula la disposició final primera, i, per tant, l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears pot regular la qüestió així com ho consideri procedent.

SISENA.- A la resta d'articles del Projecte de decret, que tracten de la contractació administrativa, no s'hi detecta cap conculcació de la legalitat vigent, ni tampoc és necessari fer cap matisació respecte del contingut d'aquests, tret del que ja s'ha dit a les consideracions precedents.