



## INFORME 8/99, de 25 de juny de 1999

### VIA ADEQUADA SOL-LICITUD D'INFORMES. CONTRACTE D'OBRES. PROCEDIMENT NEGOCIAT. CONTRACTE MENOR. ADMINISTRACIÓ LOCAL: LÍMIT 2% RECURSOS ORDINARIS DEL PRESSUPOST

#### ANTECEDENTS

El batle de l'Ajuntament de Puigpunyent remet un escrit a aquesta Junta en els termes següents:

*"La disposició addicional novena de la Llei de contractes de les administracions públiques fixa en el 2 per cent dels recursos ordinaris del pressupost el límit assenyalat a l'article 88.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, per a la utilització del procediment negociat en els contractes d'obres.*

*Per altra part, l'article 121 de la Llei de contractes de les administracions públiques, quan fa referència al contracte d'obres, diu que tendran la consideració de contractes menors aquells que no passin de 5 milions de pessetes, i l'article 57 de la Llei esmentada especifica que la tramitació de l'expedient, quan es tracti de contractes menors, únicament n'exigirà l'aprovació de la despesa i la incorporació de la factura corresponent, i hauran d'acompanyar el contracte el pressupost de les obres i el projecte quan normes específiques així ho requereixin.*

*El dubte que se'ns planteja és el següent:*

- 1. Si l'Ajuntament pot contractar obres que no superin els cinc milions de pessetes, utilitzant el contracte menor, malgrat superi el 2% dels recursos ordinaris del pressupost.*
- 2. En el cas que sigui així, sembla que per a aquests casos en concret no seria necessària l'aprovació del Plec de condicions particulars, publicitat, la presentació de tres ofertes d'empreses capacitades per dur a terme les obres, i la resta de tràmits que assenjala la Llei quan es tracta d'altres formes d'adjudicació.*

*Per això, voldríem conèixer el criteri d'aquesta Junta respecte dels dos punts exposats abans, amb l'objecte de poder actuar amb major coneixement de causa i amb subjecció a la Llei.*

#### **PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT**

**1r)** La sol·licitud la planteja el batle de Puigpunyent, qui manca de legitimació per a això, d'acord amb l'art. 12 del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació de la Junta, i amb l'art. 15 del seu Reglament d'organització i funcionament (BOCAIB 25-10-97).

**2n)** L'escrit del batle no ve acompanyat de l'informe jurídic sobre la qüestió, que és de caràcter preceptiu d'acord amb l'art. 16.3 del Reglament esmentat.

**3r)** No és, per tant, admissible la sol·licitud d'informe formulada, sense perjudici del que es dirà després a les consideracions jurídiques, seguint el criteri ja mantingut en informes anteriors (1/98, 4/98, 12/98, 4/99 i 6/99) d'exposar algunes generalitats amb relació al tema de fons, per si li fossin suficients per orientar-ne la solució, i que, complint les normes formals adequades, es pugui replantejar la pregunta.

## **CONSIDERACIONS JURÍDIQUES**

**PRIMERA.-** Així com ja es va dir a l'informe 6/99, de 28 de maig, la via adequada perquè els ajuntaments accedeixin a la Junta Consultiva en demandes d'informes és que les plantegin a través de la Secretaria General Tècnica de la Conselleria de la Funció Pública i Interior, atès que l'art. 12 del Decret 20/1997, de creació de la Junta, ha fixat un *numerus clausus* de sol·licitants d'informes, amb l'objecte de filtrar aquelles qüestions que els distints òrgans que hi intervenen podrien resoldre fàcilment en l'*iter* del procediment de contractació. En el cas dels ajuntaments, disposen d'un *Servei d'Assessorament de les Corporacions Locals*, dependent de la Direcció General d'Interior, a la Conselleria de la Funció Pública i Interior, la qual, quan el dubte suscitat per l'ajuntament persisteixi, pot encaminar la consulta a aquesta Junta a través de la seva Secretaria General Tècnica.

**SEGONA.-** Si ens limitam, quant al fons, a exposar algunes generalitats, així com s'ha apuntat en els precedents *Pressupòsits d'admissibilitat*, la resposta als dos interrogants plantejats pel batle de l'Ajuntament de Puigpunyent ha de ser afirmativa en ambdós casos, atès que la figura del contracte menor és utilitzable per les corporacions locals sense més restriccions que les que assenyala la mateixa LCAP, i no hi és d'aplicació en aquests casos l'art. 88.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, que només entraria en joc si l'Ajuntament optàs per contractar utilitzant el procediment negociat.

Efectivament, s'han de delimitar les dues qüestions que hi ha al darrere de la consulta; una pròpiament de tipologia contractual i una altra d'utilització d'un procediment d'adjudicació determinat (aquí, el negociat), per part de l'Administració local i que es contreen a les dues possibilitats següents:

- a. Si un ajuntament pot contractar obres que no superin els cinc milions de pessetes utilitzant un contracte menor, encara que se superi el 2% dels recursos ordinaris del pressupost, i
- b. Si pot contractar obres que no superin els cinc milions de pessetes, utilitzant el procediment negociat, encara que se superi el mateix percentatge del pressupost.

Per contestar-ne la primera, s'ha d'assenyalar que el règim jurídic dels contractes menors ve establert amb caràcter general a l'art. 57 de la LCAP, i disposa que aquests es definiran exclusivament per la seva quantia, i pel que fa als d'obres (que en són l'objecte de consulta), d'acord amb l'art. 121 de la mateixa LCAP que, com a màxim, han de ser de 5.000.000 ptes.

Aquests preceptes són d'aplicació al cas plantejat per mor de l'art. 1.2 de la LCAP i constitueixen legislació bàsica i, per això, són d'aplicació general a les entitats que integren l'Administració local, d'acord amb el que estableix la disposició final primera, 1. de la LCAP.

Per tant, els ajuntaments poden subscriure contractes menors d'obres, el pressupost dels quals arribi a la quantitat de 5.000.000 de pessetes, sense cap altre condicionant i no hi opera el límit del 2% dels recursos ordinaris del pressupost.

Contràriament, quant a la segona possibilitat, l'article 88.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, de bases de règim local disposa que, per raó de la quantia, la contractació directa només podrà acordar-se, entre d'altres, en els contractes d'obres, quan no excedeixin del 2 per 100 dels recursos ordinaris del pressupost i acaba dient que, en cap cas, no podrà superar-se el límit establert per la contractació directa en les normes bàsiques aplicables a totes les administracions públiques.

Fins a l'entrada en vigor de la LCAP regia, entre d'altres procediments d'adjudicació, la contractació directa, a l'empara del que preveuen els art. 28 de la Llei de contractes de l'Estat, text articulat aprovat pel Decret 923/1965, de 8 d'abril, i 92 del Reglament general de contractació de l'Estat, aprovat pel Decret 3410/ 1975, de 25 de novembre. I els casos en què podia dur-se a terme la contractació directa eren determinats tant a l'art. 37 de la Llei, com al 117 del Reglament, esmentats abans.

No obstant això, l'art. 74 de la LCAP introdueix, entre els procediments d'adjudicació, el negociat, que ha substituït la contractació directa, i l'article 76 assenyala que el procediment negociat només procedirà en els casos determinats en el Llibre II per cada tipus de contracte, que en el contracte d'obres són els de pressupost inferior a 5.000.000 de pessetes (art. 141).

Si s'observen els art. 141, 183 i 211 de la LCAP es comprova que contenen, pràcticament en la seva totalitat, els casos previstos en els seus antecessors, els art. 37 de l'antiga Llei, ara derogada, i 117 del Reglament (en vigor en tot allò que no s'oposi a la LCAP).

Per la qual cosa s'ha de concloure que l'art. 88.3 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, en parlar de contractació directa per raó de la quantia, es refereix actualment al procediment negociat, també per raó de la quantia, per imperatiu de la lletra de la disposició addicional novena de la LCAP, que en fixar el límit del 2% (abans era del 5%) assenyalat en aquest article 88.3 fa referència, expressament i exclusivament, al procediment negociat.

Com es pot observar, en els contractes menors d'obres la quantia arriba fins a 5.000.000 de pessetes inclosos, mentre que per utilitzar el procediment negociat en els contractes d'obres, el pressupost no ha d'arribar a aquesta xifra (el màxim és, en realitat, 4.999.999 ptes.), amb la qual cosa, entre un supòsit i l'altre hi ha 1 pesseta de diferència, i és aquesta similitud de quanties el que ha fet confosa l'aplicació del límit de l'art. 88.3, i que abans, amb la Llei de contractes de l'Estat, això no passava perquè el límit per a la contractació

directa (avui procediment negociat) era de 50.000.000 de pessetes i de 2.500.000 pessetes per a les reparacions menors (avui contracte menor). I tampoc no hi haurà, previsiblement, confusió de futur en permetre el nou Projecte de Llei de modificació de la Llei de contractes de les administracions públiques, actualment en fase parlamentària, la utilització del procediment negociat en els contractes d'obres de pressupost inferior a 10.000.000 de ptes. i elevar el percentatge de l'art. 88.3 al 10%, i romandre sense alteracions les quanties dels contractes menors.